

○ คำสั่ง

(จ. ๒๑)



คำร้องที่ ๔๖๗/๒๕๔๖  
คำสั่งที่ ๓๒๕/๒๕๔๗

ในพระปรมาภิไธยพระมหากษัตริย์

ศาลปกครองสูงสุด

วันที่ ๒๑ เดือน เมษายน พุทธศักราช ๒๕๔๗

ระหว่าง {	นางประนอม นัยนะแพทย์	ผู้ฟ้องคดี
	เจ้าพนักงานที่ดินกรุงเทพมหานคร สาขาดอนเมือง	ผู้ถูกฟ้องคดี

เรื่อง คดีพิพาทเกี่ยวกับการที่เจ้าหน้าที่ของรัฐกระทำการโดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย  
(คำร้องอุทธรณ์คำสั่งไม่รับคำฟ้องไว้พิจารณา)

ผู้ฟ้องคดียื่นคำร้องคำร้องอุทธรณ์คำสั่ง ในคดีหมายเลขดำที่ ๗๕๗/๒๕๔๖  
หมายเลขแดงที่ ๗๗๑/๒๕๔๖ ของศาลปกครองชั้นต้น (ศาลปกครองกลาง)

คดีนี้ผู้ฟ้องคดีฟ้องว่า ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒  
คอนโดทาว์น ผู้ฟ้องคดีได้ทราบว่า ผู้ถูกฟ้องคดีได้ทำการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการ  
นิติบุคคลอาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาว์น จากผู้ฟ้องคดีเป็นนางสุพัทธรา เมืองสนธิ  
ซึ่งผู้ฟ้องคดีเห็นว่า การจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุดดังกล่าว  
ของผู้ถูกฟ้องคดีไม่ชอบด้วยกฎหมาย เพราะขัดต่อข้อบังคับของนิติบุคคลอาคารชุด  
แจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาว์น และพระราชบัญญัติอาคารชุด พ.ศ. ๒๕๒๒ ผู้ฟ้องคดีได้มีหนังสือ  
ถึงผู้ถูกฟ้องคดีโต้แย้งคำสั่งการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุด  
แจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาว์น โดยระบุว่ามีการประชุมและการเรียกประชุมโดยไม่ชอบ



/ด้วยกฎหมาย...

ด้วยกฎหมาย เนื่องจากผู้ที่เรียกประชุมมิได้มีอำนาจเรียกประชุมตามข้อบังคับของนิติบุคคล  
 อาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์ และตามพระราชบัญญัติอาคารชุด พ.ศ. ๒๕๒๒  
 การใช้อำนาจเรียกประชุมตามข้อบังคับหมวดที่ ๑๑ ข้อ ๓๒.๓ ของข้อบังคับของนิติบุคคล  
 อาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์ มิได้ดำเนินตามขั้นตอนของข้อบังคับ และการประชุม  
 ดังกล่าวก็มีได้เข้าองค์ประกอบของมาตรา ๑๑๗๔ แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์  
 เพราะผู้ฟ้องคดีดำเนินการเรียกประชุมใหญ่เจ้าของร่วมสามัญประจำปี ตามข้อบังคับของ  
 นิติบุคคลอาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์อยู่แล้ว พร้อมทั้งได้แจ้งให้ผู้ถูกฟ้องคดี  
 ทำการเพิกถอนการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงคำสั่งดังกล่าวตามหนังสือลงวันที่ ๑๕ กุมภาพันธ์  
 ๒๕๔๖ ซึ่งผู้ถูกฟ้องคดีได้รับเมื่อวันที่ ๒๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๖ ต่อมา ผู้ถูกฟ้องคดีมีหนังสือ  
 ที่ มท. ๐๕๑๐.๑๑/๐๑๔๘๖ ลงวันที่ ๒๗ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๖ แจ้งผู้ฟ้องคดีว่า ไม่มีอำนาจ  
 เพิกถอนรายการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุดได้ ผู้ฟ้องคดีเห็นว่า  
 คำสั่งการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุดดังกล่าวเป็นคำสั่งที่ไม่ชอบ  
 ด้วยกฎหมาย ทำให้ผู้ฟ้องคดีได้รับความเสียหายไม่อาจปฏิบัติหน้าที่ได้ และอาจจะทำให้  
 ผู้ฟ้องคดีได้รับความเสื่อมเสียชื่อเสียง ความเชื่อถือในการทางธุรกิจการค้า และในทางสังคม  
 อย่างมาก

ขอให้ศาลพิพากษาหรือมีคำสั่ง ดังนี้

๑. ให้เพิกถอนการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุด  
 แจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์ของผู้ถูกฟ้องคดี และให้ผู้ถูกฟ้องคดีแก้ไขเปลี่ยนแปลงผู้จัดการ  
 นิติบุคคลอาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์ เป็นผู้ฟ้องคดีดังเดิม

๒. ขอให้ศาลมีคำสั่งชะลอการมอบกิจการ การดำเนินการ พร้อมทั้งทรัพย์สิน  
 ของนิติบุคคลอาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์ ให้แก่นางสุพัตรา เมืองสนธิ ไว้ก่อนจนกว่า  
 ศาลจะมีคำพิพากษาถึงที่สุด

ศาลปกครองชั้นต้นพิจารณาแล้วเห็นว่า ตามหนังสือที่ มท ๐๕๑๐.๑๑/๐๑๔๘๖  
 ลงวันที่ ๒๗ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๖ ผู้ถูกฟ้องคดีแจ้งผู้ฟ้องคดีว่า ผู้ถูกฟ้องคดีได้ตรวจสอบ  
 การประชุมหนังสือเรียกประชุมและบันทึกการประชุมแล้ว เห็นว่า การแต่งตั้งนางสุพัตรา  
 เมืองสนธิ เป็นผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์ ได้ดำเนินการ  
 ถูกต้องตามความในมาตรา ๘ แห่งพระราชบัญญัติอาคารชุด พ.ศ. ๒๕๒๒ และมาตรา ๑๑๗๔  
 แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ ผู้ถูกฟ้องคดีจึงได้ดำเนินการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลง



/ผู้จัดการ...

ผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุดให้แก่นางสุพัศตรา เป็นกรณีที่ผู้ฟ้องคดีได้ปฏิบัติตามระเบียบกรมที่ดิน ว่าด้วยอาคารชุด พ.ศ. ๒๕๒๓ ข้อ ๒๗ ที่กำหนดว่า เมื่อพนักงานเจ้าหน้าที่ได้รับแจ้ง เป็นหนังสือจากผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุดหรือผู้ดำเนินการแทนคนใหม่ โดยมีสำเนาบันทึก การประชุมเจ้าของร่วมที่มีมติเกี่ยวกับการแต่งตั้งผู้จัดการหรือผู้ดำเนินการแทนขึ้นใหม่ ให้พนักงานเจ้าหน้าที่หมายเหตุในรายการเปลี่ยนแปลงข้อบังคับของทะเบียนนิติบุคคล อาคารชุดไปตามนั้น จึงเป็นกรณีที่เจ้าหน้าที่ของรัฐได้ปฏิบัติหน้าที่ตามที่กฎหมายกำหนด ให้ต้องปฏิบัติ โดยมีได้ละเลยต่อหน้าที่ตามที่กฎหมายกำหนดให้ต้องปฏิบัติหรือปฏิบัติหน้าที่ ดังกล่าวล่าช้าเกินสมควร จึงมิใช่กรณีที่ผู้ฟ้องคดีได้รับความเดือดร้อนหรือเสียหาย หรืออาจจะเดือดร้อนหรือเสียหายโดยมีอาจหลีกเลี่ยงได้ อันเนื่องมาจากการกระทำ หรือการงดเว้นการกระทำของหน่วยงานทางปกครองหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐ หรือมีข้อโต้แย้ง เกี่ยวกับสัญญาทางปกครอง หรือกรณีอื่นใดที่อยู่ในเขตอำนาจศาลปกครองตามมาตรา ๙ แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒ และกรณีที่ ผู้ฟ้องคดีกล่าวอ้างถึงข้อโต้แย้งในเรื่องการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการนิติบุคคลอาคาร ชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์ ว่า มีการประชุมและการเรียกประชุมโดยไม่ชอบ ด้วยกฎหมาย การใช้อำนาจเรียกประชุมตามข้อบังคับหมวดที่ ๑๑ ข้อ ๓๒.๓ ของข้อบังคับ ของนิติบุคคลอาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์ มิได้ดำเนินการตามขั้นตอนของข้อบังคับ และการประชุมดังกล่าวก็ได้เข้าองค์ประกอบของมาตรา ๑๑๗๔ แห่งประมวลกฎหมายแพ่ง และพาณิชย์ นั้น เห็นว่า ประเด็นเกี่ยวกับคำฟ้องนี้เป็นเรื่องที่เกี่ยวข้องกับข้อบังคับของนิติบุคคล อาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์ และการนำไปจดทะเบียนเปลี่ยนแปลง ซึ่งเป็นเรื่องพิพาท ระหว่างเอกชนกับเอกชนในการจัดการนิติบุคคลที่มีลักษณะเช่นเดียวกันกับห้างหุ้นส่วนจำกัด และบริษัทตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มิใช่การกระทำทางปกครองหรือดำเนิน กิจการทางปกครองของหน่วยงานทางปกครองหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐคดีพิพาทนี้จึงไม่อยู่ ในอำนาจศาลปกครองตามมาตรา ๙ มาตรา ๑๐ และมาตรา ๔๒ แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้ง ศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒ ศาลปกครองชั้นต้นจึงมีคำสั่ง ไม่รับคำฟ้องไว้พิจารณาและให้จำหน่ายคดีออกจากสารบบความ

/ผู้ฟ้องคดี...



ผู้ฟ้องคดียื่นคำร้องอุทธรณ์คำสั่งของศาลปกครองชั้นต้นที่ไม่รับคำฟ้องไว้พิจารณา ความว่า การที่ผู้ถูกฟ้องคดีดำเนินการจดทะเบียนเปลี่ยนผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุดให้แก่นางสุพัตรา เมืองสนธิ เป็นคำสั่งทางปกครองที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย ทำให้ผู้ฟ้องคดีได้รับความเดือดร้อนหรือเสียหายโดยมีอาจหลีกเลี่ยงได้อันเนื่องมาจากคำสั่งทางปกครองนั้น

ศาลปกครองสูงสุดพิเคราะห์แล้วเห็นว่า มาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ให้ความหมายคำว่า คำสั่งทางปกครอง ว่า (๑) การใช้อำนาจตามกฎหมายของเจ้าหน้าที่ที่มีผลเป็นการสร้างนิติสัมพันธ์ขึ้นระหว่างบุคคลในอันที่จะก่อ เปลี่ยนแปลง โอน สงวน ระงับ หรือมีผลกระทบต่อสถานภาพของสิทธิหรือหน้าที่ของบุคคล ไม่ว่าจะเป็นการถาวรหรือชั่วคราว เช่น การสั่งการ การอนุญาต การอนุมัติ การวินิจฉัยอุทธรณ์ การรับรอง และการจดทะเบียน แต่ไม่หมายความรวมถึงการออกกฎ (๒) การอื่นที่กำหนดในกฎกระทรวง ผู้ฟ้องคดีกล่าวอ้างว่า ผู้ถูกฟ้องคดีมีคำสั่งให้จดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์จากผู้ฟ้องคดีเป็น นางสุพัตรา เมืองสนธิ เมื่อวันที่ ๕ มีนาคม ๒๕๔๕ เป็นคำสั่งที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย ทำให้ผู้ฟ้องคดีได้รับความเดือดร้อนเสียหาย พิเคราะห์แล้วเห็นว่าการดำเนินการเปลี่ยนแปลงผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ ของผู้ถูกฟ้องคดีเป็นคำสั่งทางปกครองตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ เมื่อผู้ฟ้องคดีได้มีหนังสือลงวันที่ ๑๕ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๖โต้แย้งคำสั่งการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการนิติบุคคลแจ้งวัฒนะ ๑๒ ของผู้ถูกฟ้องคดี ผู้ถูกฟ้องคดีมีหนังสือที่ มท. ๐๕๑๐.๑๑/๐๑๙๘๖ ลงวันที่ ๒๗ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๖ แจ้งผู้ฟ้องคดีให้ทราบว่าการดำเนินการดังกล่าวของผู้ถูกฟ้องคดีได้ดำเนินการถูกต้องตามความในมาตรา ๔๘ แห่งพระราชบัญญัติอาคารชุด พ.ศ. ๒๕๒๒ และมาตรา ๑๑๙ แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์แล้ว ผู้ถูกฟ้องคดีไม่มีอำนาจเพิกถอนรายการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุดให้ได้ หากเห็นว่าการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการนิติบุคคลอาคารชุดไม่ถูกต้อง ก็สามารถประชุมใหม่เพื่อเพิกถอนรายการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการ

/นิติบุคคล...



นิติบุคคลอาคารชุดใหม่ได้ ถือว่าการโต้แย้งของผู้ฟ้องคดีตามหนังสือลงวันที่ ๑๕ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๖ เป็นการอุทธรณ์คำสั่งทางปกครองตามมาตรา ๔๔ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ แล้ว โดยเป็นกรณีที่ผู้ถูกฟ้องคดีมิได้ระบุงรณที่อาจอุทธรณ์หรือโต้แย้งและระยะเวลาสำหรับการอุทธรณ์หรือโต้แย้งไว้ในคำสั่งดังกล่าว และอุทธรณ์ของผู้ฟ้องคดียังอยู่ในระยะเวลาหนึ่งปีนับแต่วันที่ได้รับคำสั่งทางปกครอง ตามมาตรา ๔๐ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ซึ่งต่อมาผู้ถูกฟ้องคดีได้แจ้งผลการพิจารณายืนยันคำสั่งให้ผู้ฟ้องคดีได้ทราบแล้ว กรณีจึงเป็นคดีพิพาทเกี่ยวกับคำสั่งทางปกครอง ซึ่งได้มีการดำเนินการตามขั้นตอนหรือวิธีการสำหรับการแก้ไขความเดือดร้อนหรือเสียหายในเรื่องนั้นไว้โดยเฉพาะ และได้มีการสั่งการตามกฎหมายนั้นแล้ว ตามมาตรา ๔๒ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒ ศาลปกครองจึงมีอำนาจพิจารณาพิพากษาหรือมีคำสั่งได้ การที่ศาลปกครองชั้นต้นวินิจฉัยว่า ประเด็นเกี่ยวกับคำฟ้องเป็นเรื่องที่เกี่ยวกับข้อบังคับของนิติบุคคลอาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์ และการนำไปจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงเป็นกรณีพิพาทระหว่างเอกชนกับเอกชนในการจัดการนิติบุคคลที่มีลักษณะเช่นเดียวกันกับห้างหุ้นส่วนและบริษัท ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มิใช่การกระทำทางปกครอง นั้น เห็นว่า คดีนี้เป็นคดีที่ยื่นฟ้องต่อศาลปกครองชั้นต้นที่มีข้อหาหลายประเด็นเกี่ยวพันกัน และคำขอที่ให้ศาลพิพากษาเพิกถอนการจดทะเบียนเปลี่ยนแปลงผู้จัดการอาคารชุดของผู้ถูกฟ้องคดีตามพระราชบัญญัติอาคารชุด พ.ศ. ๒๕๒๒ เป็นประเด็นหลัก เมื่อปรากฏว่ามีประเด็นอื่นที่จำเป็นต้องวินิจฉัยก่อนจึงจะวินิจฉัยประเด็นหลักแห่งคดีได้อยู่ในอำนาจหรือเขตอำนาจของศาลอื่นซึ่งมิใช่ศาลปกครอง ศาลปกครองชั้นต้นซึ่งรับคดีไว้มีอำนาจวินิจฉัยประเด็นเกี่ยวพันกันที่ต้องวินิจฉัยก่อนนั้นเพื่อให้ศาลสามารถวินิจฉัยประเด็นหลักแห่งคดีได้ตามนัยข้อ ๔๑ วรรคสอง แห่งระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุดว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๓ ดังนั้น การที่ศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งไม่รับคำฟ้องไว้พิจารณาและให้จำหน่ายคดีออกจากสารบบความ จึงไม่ต้องด้วยความเห็นของศาลปกครองสูงสุด ส่วนคำขอของผู้ฟ้องคดีที่ขอให้ศาลมีคำสั่งชะลอการส่งมอบกิจการดำเนินการ และทรัพย์สินของนิติบุคคลอาคารชุดแจ้งวัฒนะ ๑๒ คอนโดทาวน์ให้แก่



/นางสุพัตรา...

นางสุพัตรา เมืองสนธิ ไว่ก่อนจนกว่าศาลจะมีคำพิพากษาถึงที่สุด นั้น เป็นกรณีที่อยู่ในอำนาจ  
การพิจารณามีคำสั่งของศาลปกครองชั้นต้นตามมาตรา ๑๐ แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้ง  
ศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๕๒ ซึ่งศาลปกครองชั้นต้นจะต้องมีคำสั่ง  
คำขอเสียก่อน

จึงมีคำสั่งกลับคำสั่งศาลปกครองชั้นต้น ให้รับคำฟ้องไว้พิจารณา

พลเอก นิยม ศันสนาคม พลเอก นิยม ๔ ตุลาการเจ้าของสำนวน  
ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

นายปรีชา พานิชวงศ์  
รองประธานศาลปกครองสูงสุด

นายจรัญ หัตถกรรม  
ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

นายดำริ วัฒนสิงหะ  
ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

นายหัสวุฒิ วิฑิตวิริยกุล  
ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

