



ที่ มท ๐๓๐๗.๖/

9956

กระทรวงมหาดไทย

ถนนอัษฎางค์ กทม. ๑๐๒๐๐

30 กันยายน ๒๕๕๑

เรื่อง หรือข้อกฎหมายและแนวทางปฏิบัติตามพระราชบัญญัติสถานบริการ พ.ศ. ๒๕๐๙ และที่แก้ไขเพิ่มเติม (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๖ เกี่ยวกับการขออนุญาตเปลี่ยนชื่อสถานบริการ

เรียน ผู้ว่าราชการจังหวัดสกลนคร

อ้างถึง หนังสือจังหวัดสกลนคร ที่ สน ๐๐๑๗.๑/๑๐๗๘๗ ลงวันที่ ๓๐ มิถุนายน ๒๕๕๑

ตามที่ จังหวัดสกลนครหรือกรณีนางวรรณมา บุญมัน เจ้าของสถานบริการ "ครัวล้านนา" สถานบริการตามมาตรา ๓ (๔) ตั้งอยู่เลขที่ ๑๘๙/๒ หมู่ที่ ๑๓ ถนนบ้านหนองมันปลา ตำบลธาตุเชิงชุม อำเภอเมืองสกลนคร จังหวัดสกลนคร ขออนุญาตเปลี่ยนชื่อเป็น "ร้านตะวันแดงสดแสงเดือน" โดยอ้างเหตุผลความจำเป็นว่าชื่อร้าน "ครัวล้านนา" ในมุมมองของทั่วไปอาจเข้าใจว่าเป็นสวนอาหารหรือร้านอาหารพื้นบ้าน แต่ในลักษณะการให้บริการจริงมีการแสดงดนตรี มีนักร้อง นักดนตรีแสดงสดตลอดช่วงเวลาให้บริการในลักษณะคล้ายผับเพื่อชีวิต ประกอบกับหุ้นส่วนทางร้านเป็นเจ้าของลิขสิทธิ์ที่จัดตั้งชื่อ "ร้านตะวันแดงสดแสงเดือน" โดยขอหารือว่า

๑. สถานบริการ "ครัวล้านนา" แจ้งความประสงค์ขอเปลี่ยนชื่อเป็น "ร้านตะวันแดงสดแสงเดือน" โดยอ้างเหตุผลว่าหุ้นส่วนของร้านเป็นเจ้าของลิขสิทธิ์ที่จัดตั้งชื่อ "ร้านตะวันแดงสดแสงเดือน" โดยมีสำนักงานใหญ่อยู่ที่กรุงเทพมหานคร ในกรณีนี้ต้องได้รับความยินยอมเป็นหนังสือจากเจ้าของลิขสิทธิ์เดิม หรือไม่

๒. กรณีขออนุญาตเปลี่ยนชื่อสถานบริการต้องอ้างเหตุผลความจำเป็น ทุกกรณี หรือไม่

๓. เจ้าของผู้ได้รับอนุญาตอ้างเหตุผลความจำเป็นว่าชื่อร้าน "ครัวล้านนา" ในมุมมองของทั่วไปอาจเข้าใจว่าเป็นสวนอาหารหรือร้านอาหารพื้นบ้าน แต่ในลักษณะการให้บริการจริงมีการแสดงดนตรี มีนักร้อง นักดนตรีแสดงสดตลอดช่วงเวลาให้บริการในลักษณะคล้ายผับเพื่อชีวิต ประกอบกับหุ้นส่วนทางร้านเป็นเจ้าของลิขสิทธิ์ที่จัดตั้งชื่อ "ร้านตะวันแดงสดแสงเดือน" เหตุผลลักษณะนี้ถือว่าเป็นเหตุผลความจำเป็นที่จะขออนุญาตเปลี่ยนชื่อได้ หรือไม่ นั้น

กระทรวงมหาดไทย พิจารณาแล้วเห็นว่า พระราชบัญญัติสถานบริการ พ.ศ. ๒๕๐๙ และที่แก้ไขเพิ่มเติม (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๖ มาตรา ๑๓ กำหนดห้ามผู้รับใบอนุญาตตั้งสถานบริการแก้ไข

/ เปลี่ยนแปลง...

- ๒ -

เปลี่ยนแปลงสถานบริการ เว้นแต่ได้รับอนุญาตเป็นหนังสือจากพนักงานเจ้าหน้าที่ ประกอบกับคำสั่งกระทรวงมหาดไทยที่ ๗/๒๕๕๑ ลงวันที่ ๘ มกราคม พ.ศ. ๒๕๕๑ กำหนดแนวทางปฏิบัติการขออนุญาตเปลี่ยนชื่อสถานบริการไว้ว่าให้อยู่ในดุลยพินิจของพนักงานเจ้าหน้าที่ ซึ่งในจังหวัดอื่นนอกจากกรุงเทพมหานครคือผู้ว่าราชการจังหวัด พิจารณาอนุญาตได้

ดังนั้น การใช้ดุลพินิจของพนักงานเจ้าหน้าที่เมื่อกฎหมายไม่ได้บัญญัติหลักเกณฑ์ที่พนักงานเจ้าหน้าที่ต้องอนุญาตไว้และไม่ได้มีกฎกระทรวงควบคุมการใช้ดุลพินิจที่จะอนุญาตหรือไม่อนุญาต มีเพียงแต่คำสั่งกระทรวงมหาดไทยได้กำหนดเป็นแนวทางว่าการอนุญาตให้เปลี่ยนชื่อสถานบริการให้อยู่ในดุลพินิจของพนักงานเจ้าหน้าที่ผู้มีอำนาจอนุญาต อาจใช้ดุลพินิจอนุญาตหรือไม่อนุญาตก็ได้ แม้ผู้ขออนุญาตได้ปฏิบัติถูกต้องตามบทบัญญัติในกฎหมายแล้วก็ตาม การใช้ดุลพินิจทางปกครองเป็นที่ยอมรับว่าเป็นอำนาจของฝ่ายปกครองที่จะใช้ได้ตามสมควรและเท่าที่ไม่เป็นการขัดต่อบทบัญญัติหรือหลักกฎหมาย (เทียบเคียงคำพิพากษาฎีกาที่ ๒๓๑/๒๕๐๓) จึงเห็นว่าข้อหาหรือของ จังหวัดสกลนครทั้ง ๓ กรณี การขอเปลี่ยนชื่อของสถานบริการ "ครัวล้านนา" เป็น "ร้านตะวันแดงสดแสงเดือน" เป็นอำนาจของพนักงานเจ้าหน้าที่ใช้ดุลพินิจได้ ดังนี้

๑. สถานบริการ "ครัวล้านนา" แจ้งความประสงค์ขอเปลี่ยนชื่อเป็น "ร้านตะวันแดงสดแสงเดือน" โดยอ้างเหตุผลว่าหุ้นส่วนของร้านเป็นเจ้าของลิขสิทธิ์ที่จัดตั้งชื่อ "ร้านตะวันแดงสดแสงเดือน" โดยมีสำนักงานใหญ่อยู่ที่กรุงเทพมหานคร ในกรณีนี้ต้องได้รับความยินยอมเป็นหนังสือจากเจ้าของลิขสิทธิ์เดิม หรือไม่

ในประเด็นนี้ เป็นประเด็นข้อเท็จจริงที่จะต้องตรวจสอบว่า "ร้านตะวันแดงสดแสงเดือน" นั้น ผู้ใดเป็นเจ้าของลิขสิทธิ์ ได้จดทะเบียนลิขสิทธิ์ไว้ตามพระราชบัญญัติลิขสิทธิ์ พ.ศ. ๒๕๓๗ ในชื่อ "ร้านตะวันแดงสดแสงเดือน" ไว้แล้วหรือไม่ เมื่อใด ถ้าหากมีการจดลิขสิทธิ์ไว้จริงการจะอนุญาตให้ใช้ชื่อ "ร้านตะวันแดงสดแสงเดือน" ต้องมีหลักฐานการให้ความยินยอมจากเจ้าของลิขสิทธิ์มาประกอบการใช้ดุลพินิจของพนักงานเจ้าหน้าที่ในการพิจารณาด้วย

๒. กรณีขออนุญาตเปลี่ยนชื่อสถานบริการต้องอ้างเหตุผลความจำเป็น ทุกกรณีหรือไม่

ตามประเด็นนี้พระราชบัญญัติสถานบริการ พ.ศ. ๒๕๐๙ และที่แก้ไขเพิ่มเติม (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๖ ไม่กำหนดหลักเกณฑ์ว่าการเปลี่ยนชื่อสถานบริการจำเป็นต้องอ้างเหตุผล

/ ความจำเป็น ...

ความจำเป็นอย่างไร ให้เป็นการใช้ดุลพินิจในการพิจารณาของพนักงานเจ้าหน้าที่ที่จะใช้ดุลพินิจว่าสมควรอนุญาต หรือไม่ โดยให้คำนึงถึงผลกระทบต่อประชาชนผู้อยู่อาศัยใกล้เคียงกับสถานบริการเป็นสำคัญเท่านั้น ตามคำสั่งกระทรวงมหาดไทยที่ ๗/๒๕๕๑ เรื่อง การปฏิบัติตามพระราชบัญญัติสถานบริการ พ.ศ. ๒๕๐๙ ลงวันที่ ๘ มกราคม ๒๕๕๑ ข้อ ๑๒ (๒)

๓. เจ้าของผู้ได้รับอนุญาตอ้างเหตุผลความจำเป็นว่าชื่อร้าน "ครัวล้านนา" ในมุมมองทั่วไปอาจเข้าใจว่าเป็นสวนอาหารหรือร้านอาหารที่บ้าน แต่ในลักษณะการให้บริการจริงมีการแสดงดนตรี มีนักร้อง นักดนตรีแสดงสดตลอดช่วงเวลาให้บริการในลักษณะคล้ายผับเพื่อชีวิต ประกอบกับหุ้นส่วนทางร้านเป็นเจ้าของลิขสิทธิ์ที่จัดตั้งชื่อ "ร้านตะวันแดงสดแสงเดือน" เหตุผลลักษณะนี้ถือว่าเป็นเหตุผลความจำเป็นที่จะขออนุญาตเปลี่ยนชื่อได้ หรือไม่

กรณีประเด็นนี้ เห็นว่าการอ้างเหตุผลความจำเป็นดังกล่าวก็เพื่อประกอบการพิจารณาใช้ดุลพินิจของพนักงานเจ้าหน้าที่ในการอนุญาต และการอ้างเหตุผลดังกล่าวถือว่าเป็นเหตุผลความจำเป็นที่จะขออนุญาตเปลี่ยนชื่อได้หรือไม่ เป็นอำนาจของพนักงานเจ้าหน้าที่ที่จะพิจารณาใช้ดุลพินิจได้

จึงเรียนมาเพื่อทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายพีรพล ไตรทศวิทย์)

รองปลัดกระทรวงมหาดไทย
หัวหน้ากลุ่มภารกิจด้านกิจการความมั่นคงภายใน

กรมการปกครอง

สำนักการสอบสวนและนิติการ

โทร./โทรสาร ๐-๒๓๕๖-๙๕๕๔