



ที่ นร ๐๖๐๑/๐๗๑๒

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

๒๕ กรกฎาคม ๒๕๔๔

เรื่อง ทาหรือข้อกฎหมายเกี่ยวกับผลใช้บังคับของข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร เรื่อง ควบคุม
การชุดดิน การถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๔ และระเบียบกรุงเทพมหานครว่าด้วยการขออนุญาต
และการควบคุมการชุดดิน การถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๕ เมื่อพระราชบัญญัติการชุดดิน
และถมดินพ.ศ. ๒๕๔๓ มีผลใช้บังคับเป็นกฎหมาย

เรียน ผู้ว่าราชการกรุงเทพมหานคร

อ้างถึง หนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๖๐๑/ป๔๓๒๖
ลงวันที่ ๑๒ พฤษภาคม ๒๕๔๔

สิ่งที่ส่งมาด้วย บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่องทาหรือข้อกฎหมายเกี่ยวกับผลใช้
บังคับของข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร เรื่อง ควบคุมการชุดดิน การถมดิน
พ.ศ.๒๕๓๔ และระเบียบกรุงเทพมหานครว่าด้วยการขออนุญาตและการ
ควบคุมการชุดดิน การถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๕ เมื่อพระราชบัญญัติการชุดดิน และ
ถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ มีผลใช้บังคับเป็นกฎหมาย

ตามที่กรุงเทพมหานครได้ขอทาหรือเกี่ยวกับผลใช้บังคับของข้อบัญญัติ
กรุงเทพมหานครเรื่อง ควบคุมการชุดดิน การถมดิน พ.ศ.๒๕๓๔ และระเบียบ
กรุงเทพมหานครว่าด้วยการขออนุญาต และการควบคุมการชุดดิน การถมดิน พ.ศ.๒๕๓๕ เมื่อ
พระราชบัญญัติการชุดดินและถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ มีผลใช้บังคับเป็นกฎหมาย และสำนักงาน
คณะกรรมการกฤษฎีกาได้ขอให้กระทรวงมหาดไทย (กรมการปกครอง และกรมโยธาธิการ)
และกรุงเทพมหานคร แต่งตั้งผู้แทนไปชี้แจงข้อเท็จจริง นั้น

บัดนี้ คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๗) ได้พิจารณาข้อหาหรือตั้งกล่าว และมี
ความเห็นปรากฏตามบันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาที่ได้ส่งมาด้วยนี้ อึ่ง สำนักงาน
คณะกรรมการกฤษฎีกาได้แจ้งผลการพิจารณาไปยังสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีเพื่อทราบ
ตามระเบียบด้วยแล้ว

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

ชัยวัฒน์ วงศ์วัฒนศานต์

(นายชัยวัฒน์ วงศ์วัฒนศานต์)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

เรื่อง หรือข้อกฎหมายเกี่ยวกับผลใช้บังคับของข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร เรื่อง ควบคุมการขุดดิน การถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๔ และระเบียบกรุงเทพมหานครว่าด้วยการขออนุญาตและการควบคุมการขุดดิน การถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๕ เมื่อพระราชบัญญัติการขุดดินและถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ มีผลใช้บังคับเป็นกฎหมาย

กรุงเทพมหานครได้มีหนังสือ ที่ กท ๔๐๐๐/๒๐๓๖ ลงวันที่ ๒๒ มีนาคม ๒๕๔๔ ถึง เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา ความว่า ในการดำเนินการเกี่ยวกับการขุดดินและถมดินใน เขตกรุงเทพมหานครก่อนที่จะมีกฎหมายว่าด้วยการขุดดินและถมดินใช้บังคับกรุงเทพมหานคร ได้ออกข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร เรื่อง ควบคุมการขุดดิน การถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๔ และ ระเบียบกรุงเทพมหานครว่าด้วยการขออนุญาต และการควบคุมการขุดดิน การถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๕ มาใช้บังคับกับการดังกล่าว แต่ต่อมาได้มีการตราพระราชบัญญัติการขุดดินและ ถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ ขึ้น และมีผลใช้บังคับตั้งแต่วันที่ ๗ เมษายน ๒๕๔๓ ซึ่งพระราชบัญญัติ ดังกล่าวกำหนดให้ใช้บังคับในท้องที่กรุงเทพมหานครด้วย ประกอบกับมีบทบัญญัติบาง ประการในข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร เรื่อง ควบคุมการขุดดิน การถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๔ ที่ขัด หรือแย้งกับบทบัญญัติของพระราชบัญญัติการขุดดินและถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ ซึ่ง กรุงเทพมหานครได้พิจารณาปัญหาดังกล่าวแล้ว มีความเห็นว่า ข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร เรื่อง ควบคุมการขุดดิน การถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๔ และระเบียบกรุงเทพมหานครว่าด้วยการขออนุญาต และการควบคุมการขุดดิน การถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๕ ซึ่งออกโดยอาศัยอำนาจตาม ข้อบัญญัติกรุงเทพมหานครฯ นั้น ย่อมไม่มีผลใช้บังคับโดยปริยายอีกต่อไป ดังนั้น เพื่อให้เกิด ความชัดเจนในการปฏิบัติงาน กรุงเทพมหานครจึงได้ขอหารือปัญหาดังกล่าวมายังคณะกรรมการ กฤษฎีกา

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๗) ได้พิจารณาปัญหาดังกล่าวโดยมีผู้แทน กระทรวงมหาดไทย (กรมโยธาธิการ และกรมการปกครอง) และผู้แทนกรุงเทพมหานครเป็นผู้ ชี้แจงรายละเอียด ข้อเท็จจริง แล้วมีความเห็นว่า โดยที่มาตรา ๗^๑ แห่งพระราชบัญญัติการขุด ดินและถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ ให้อำนาจองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นที่จะออกข้อบัญญัติท้องถิ่น กำหนดเรื่องเกี่ยวกับการควบคุมการขุดดิน และถมดินตามที่ระบุในมาตรา ๖^๒ แห่ง

พระราชบัญญัติการขุดดินและถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ ได้ เช่น กำหนดบริเวณห้ามขุดดินหรือถมดิน กำหนดวิธีการป้องกันการพังทลายของดิน หรือสิ่งปลูกสร้าง หรือกำหนดหลักเกณฑ์วิธีการและเงื่อนไขในการขุดดินหรือถมดิน หากว่ายังมีได้มีการออกกฎกระทรวงเรื่องดังกล่าว นั้นไว้ ดังนี้ เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า ในปัจจุบันนี้ยังมิได้มีการออกกฎกระทรวงกำหนดเรื่องตามที่ระบุไว้ในมาตรา ๖ แห่งพระราชบัญญัติการขุดดินและถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ ไว้เป็นการเฉพาะแต่อย่างใดกรุงเทพมหานครในฐานะที่เป็นองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่น ย่อมมีอำนาจที่จะออกข้อบัญญัติท้องถิ่นได้ เมื่อกรุงเทพมหานครได้ตราข้อบัญญัติกรุงเทพมหานครเกี่ยวกับการควบคุมการขุดดินและถมดินขึ้นใช้บังคับแล้ว แม้ว่าจะเป็นการตราขึ้นก่อนที่พระราชบัญญัติการขุดดินและถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ จะมีผลใช้บังคับเป็นกฎหมายก็ตาม การตรวจข้อบัญญัติกรุงเทพมหานครฯ ดังกล่าว จึงเป็นการที่องค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นได้ออกข้อบัญญัติ

ส่งพร้อมหนังสือ ที่ ๐๖๐๑/๐๗๑๑ ลงวันที่ ๒๕ กรกฎาคม ๒๕๔๔ ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

มาตรา ๗ ในกรณีที่ได้มีการออกกฎกระทรวงกำหนดเรื่องใดตามมาตรา ๖ แล้ว ให้องค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นถือปฏิบัติตามกฎกระทรวงนั้น เว้นแต่เป็นกรณีตามมาตรา ๘

ในกรณีที่ยังมิได้มีการออกกฎกระทรวงกำหนดเรื่องใดตามมาตรา ๖ ให้องค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นมีอำนาจออกข้อบัญญัติท้องถิ่นกำหนดเรื่องนั้นได้

ในกรณีที่ได้มีการออกข้อบัญญัติท้องถิ่นกำหนดเรื่องใดตามวรรคสองแล้ว ถ้าต่อมาได้มีการออกกฎกระทรวงกำหนดเรื่องนั้น ให้ข้อกำหนดของข้อบัญญัติท้องถิ่นในส่วนที่ขัดหรือแย้งกับกฎกระทรวงเป็นอันยกเลิก และให้ข้อกำหนดของข้อบัญญัติท้องถิ่นในส่วนที่ไม่ขัดหรือแย้งกับกฎกระทรวงยังคงใช้บังคับต่อไปได้จนกว่าจะมีการออกข้อบัญญัติท้องถิ่นใหม่ตามมาตรา ๘ แต่ต้องไม่เกินหนึ่งปีนับแต่วันที่กฎกระทรวงนี้ใช้บังคับ

การยกเลิกข้อบัญญัติท้องถิ่นตามวรรคสาม ย่อมไม่กระทบกระเทือนต่อการดำเนินการที่ได้กระทำไปแล้วโดยถูกต้องตามข้อบัญญัติท้องถิ่นนั้น

มาตรา ๖ เพื่อประโยชน์ในการป้องกันการพังทลายของดินหรือสิ่งปลูกสร้าง ตลอดจนการอื่นที่จำเป็นเพื่อปฏิบัติตามพระราชบัญญัตินี้ ให้รัฐมนตรีโดยคำแนะนำของคณะกรรมการมีอำนาจออกกฎกระทรวงกำหนด

(๑) บริเวณห้ามขุดดินหรือถมดิน
(๒) ความสัมพันธ์ของความลาดเอียงของบ่อดินหรือเนินดินตามชนิดของดิน ความลึกและขนาดของบ่อดินที่จะขุดดิน ความสูงและพื้นที่ของเนินดินที่จะถมดิน และระยะห่างจากขอบบ่อดินหรือเนินดินถึงเขตที่ดิน หรือสิ่งปลูกสร้างของบุคคลอื่น

- (๓) วิธีการป้องกันการพังทลายของดินหรือสิ่งปลูกสร้าง
(๔) วิธีการให้ความคุ้มครองและความปลอดภัยแก่คนงานและบุคคลภายนอก
(๕) หลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขอื่นในการขุดดินหรือถมดิน

โปรดดูเชิงอรรถที่ ๒, ข้างต้น

มาตรา ๖ ให้กรุงเทพมหานครมีฐานะเป็นนิติบุคคลและเป็นราชการบริหารส่วนท้องถิ่น มีระเบียบการบริหารตามพระราชบัญญัตินี้และมีอาณาเขตท้องที่ตามที่กรุงเทพมหานครมีอยู่ในวันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ

การแก้ไขเปลี่ยนแปลงอาณาเขตท้องที่กรุงเทพมหานครให้ตราเป็นพระราชบัญญัติ

ท้องถิ่นตามนัยมาตรา ๗^๕ แห่งพระราชบัญญัติการขุดดินและถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ แล้ว และเมื่อ
ข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร นั้น ได้ตราขึ้นเพื่อปฏิบัติการให้เป็นไปตามอำนาจหน้าที่ของ
กรุงเทพมหานคร^๖

^๕โปรดดูเชิงอรรถที่ ๑ ข้างต้น

^๖มาตรา ๘๔ ภายใต้บังคับแห่งกฎหมายอื่น ให้กรุงเทพมหานครมีอำนาจหน้าที่ดำเนินกิจการในเขต
กรุงเทพมหานครในเรื่องดังต่อไปนี้

(๑) การรักษาความสงบเรียบร้อยของประชาชน ทั้งนี้ตามข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร ตามกฎหมายอื่นที่
กำหนดให้เป็นอำนาจหน้าที่ของกรุงเทพมหานคร

(๒) การทะเบียนตามที่กฎหมายกำหนด

(๓) การป้องกันและบรรเทาสาธารณภัย

(๔) การรักษาความสะอาดและความเป็นระเบียบเรียบร้อยของบ้านเมือง

(๕) การผังเมือง

(๖) การจัดให้มีและบำรุงรักษาทางบก ทางน้ำ และทางระบายน้ำ

(๗) การวิศวกรรมจราจร

(๘) การขนส่ง

(๙) การจัดให้มีและควบคุมตลาด ท่าเทียบเรือ ท่าข้ามและที่จอดรถ

(๑๐) การดูแลรักษาที่สาธารณะ

(๑๑) การควบคุมอาคาร

(๑๒) การปรับปรุงแหล่งชุมชนแออัดและการจัดการเกี่ยวกับที่อยู่อาศัย

(๑๓) การจัดให้มีและบำรุงรักษาสถานที่พักผ่อนหย่อนใจ

(๑๔) การพัฒนาและอนุรักษ์สิ่งแวดล้อม

(๑๕ ทวิ) บำรุงรักษาศิลปะ จารีตประเพณี ภูมิปัญญาท้องถิ่น และวัฒนธรรมอันดีของท้องถิ่น

(๑๕) การสาธารณสุข

(๑๖) การสาธารณสุข การอนามัยครอบครัว และการรักษาพยาบาล

(๑๗) การจัดให้มีและควบคุมสุสานและฌาปนสถาน

(๑๘) การควบคุมการเลี้ยงสัตว์

(๑๙) การจัดให้มีและควบคุมการฆ่าสัตว์

(๒๐) การควบคุมความปลอดภัย ความเป็นระเบียบเรียบร้อยและการอนามัยในโรงแรมที่พัก และ

สาธารณสุขสถานอื่นๆ

(๒๑) การจัดการศึกษา

(๒๒) การสาธารณสุข

(๒๓) การสังคมสงเคราะห์

(๒๔) การส่งเสริมการกีฬา

(๒๕) การส่งเสริมการประกอบอาชีพ

(๒๖) การพาณิชย์ของกรุงเทพมหานคร

(๒๗) หน้าที่อื่นๆ ตามที่กฎหมายระบุให้เป็นอำนาจหน้าที่ของผู้ว่าราชการจังหวัด นายอำเภอเทศบาลนคร

หรือตามที่คณะรัฐมนตรี นายกรัฐมนตรี หรือรัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทยมอบหมาย หรือที่กฎหมายระบุเป็นหน้าที่
ของกรุงเทพมหานคร

ซึ่งมาตรา ๘๗^๗ แห่งพระราชบัญญัติระเบียบบริหารราชการกรุงเทพมหานคร พ.ศ. ๒๕๒๘
บัญญัติให้กระทำได้ ด้วยเหตุนี้ ข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร ดังกล่าวจึงชอบด้วยกฎหมาย
และมีผลใช้บังคับได้ต่อไปจนกว่าจะได้มีการปฏิบัติตามเงื่อนไขตามมาตรา ๗ วรรคสาม^๘ แห่ง
พระราชบัญญัติการชุดดินและถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓

อนึ่ง โดยที่พระราชบัญญัติการชุดดินและถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ มีฐานะเป็น
พระราชบัญญัติอันเป็นกฎหมายที่มีลำดับชั้นสูงกว่าข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร เรื่องควบคุม
การชุดดิน การถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๔ ซึ่งมีฐานะเป็นเพียงกฎหมายลำดับรองเท่านั้น ในกรณี
เช่นนี้ หากข้อบัญญัติกรุงเทพมหานครมีบทบัญญัติที่ขัดหรือแย้งกับบทบัญญัติใน
พระราชบัญญัตินี้ดังกล่าวบทบัญญัติในข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร นั้น ย่อมไม่มีผลใช้บังคับได้
อีกต่อไป

สำหรับระเบียบกรุงเทพมหานครว่าด้วยการขออนุญาต และการควบคุมการชุดดิน การ
ถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๕ นั้น เมื่อได้วินิจฉัยข้างต้นแล้วว่าข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร เรื่อง ควบคุม
การชุดดิน การถมดิน พ.ศ. ๒๕๓๔ ได้ตราขึ้นโดยชอบด้วยกฎหมาย และมีผลใช้บังคับได้เท่าที่
ไม่ขัดหรือแย้งกับพระราชบัญญัติการชุดดินและถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ ดังนั้น เมื่อระเบียบ
กรุงเทพมหานคร นี้เป็นระเบียบที่ออกโดยอาศัยอำนาจตามข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร
ดังกล่าว ระเบียบกรุงเทพมหานคร นั้น จึงมีผลใช้บังคับได้ต่อไป เท่าที่ไม่ขัดหรือแย้งกับ
พระราชบัญญัติการชุดดินและถมดิน พ.ศ. ๒๕๔๓ ด้วยเช่นกัน

ชัยวัฒน์ วงศ์วัฒนศานต์
(นายชัยวัฒน์ วงศ์วัฒนศานต์)
เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

กรกฎาคม ๒๕๔๔

"มาตรา ๙๗ ข้อบัญญัติกรุงเทพมหานครจะตราขึ้นได้โดยความเห็นชอบของสภากรุงเทพมหานคร ในกรณีดังต่อไปนี้

- (๑) เพื่อปฏิบัติการให้เป็นไปตามอำนาจหน้าที่ของกรุงเทพมหานคร
- (๒) เมื่อกฎหมายบัญญัติให้กรุงเทพมหานครมีอำนาจตราเป็นข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร
- (๓) การดำเนินการพาณิชย์ของกรุงเทพมหานคร
- (๔) การคลัง การงบประมาณ การเงิน การทรัพย์สิน การจัดหาผลประโยชน์จากทรัพย์สิน การจ้าง และการพัสดุ

ในข้อบัญญัติกรุงเทพมหานครจะกำหนดโทษผู้ละเมิดข้อบัญญัติไว้ด้วยก็ได้ แต่มิให้กำหนดโทษจำคุกเกินหกเดือนและหรือปรับเกินหนึ่งหมื่นบาท

"โปรดดูเชิงอรรถที่ ๑, ข้างต้น