

## คำชี้ขาดความเห็นแย้ง ที่ ๗๕๓/๒๕๖๔

พระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. ๒๕๒๒ มาตรา ๔, ๗, ๘, ๒๖/๓, ๗๖/๑

คำว่า “จำหน่าย” หมายความว่า ขาย จ่าย แจก แลกเปลี่ยน ให้ ซึ่งมีความหมายกว้างกว่าการซื้อขายตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ แม้เป็นการจ่าย แจก ให้ ซึ่งไม่มีค่าตอบแทนก็ถือว่าเป็นการจำหน่าย แสดงว่าถือเอาการส่งมอบเป็นสำคัญ คดีนี้ข้อเท็จจริงรับฟังได้เพียงว่า ผู้ต้องหาเป็นผู้ส่งกล่องพัสดุที่อยู่ในมิกซ์ซาอัดแท่ง จำนวน ๒ แท่ง ของกลางบรรจุอยู่ให้แก่ผู้รับพัสดุ แต่ผู้กล่าวหาได้ตรวจพบกัญชาอัดแท่งของกลางดังกล่าวเสียก่อนที่จะส่งมอบให้ถึงมือผู้รับพัสดุ การจำหน่ายกัญชาอัดแท่งของกลางของผู้ต้องหาดังกล่าวจึงยังไม่สำเร็จบริบูรณ์ตามคำนิยามของคำว่า “จำหน่าย” ตามพระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. ๒๕๒๒ ดังนั้น การกระทำของผู้ต้องหาจึงเป็นการกระทำผิดแล้ว แต่กระทำไปไม่ตลอด เนื่องจากถูกเจ้าหน้าที่ตรวจพบกัญชาอัดแท่งดังกล่าวและยึดเป็นของกลางก่อนที่จะส่งมอบให้ถึงมือผู้รับพัสดุ อันเป็นความผิดฐานพยายามจำหน่ายยาเสพติดให้โทษประเภท ๕ (กัญชา) โดยผิดกฎหมายเท่านั้น มิใช่ความผิดฐานจำหน่ายยาเสพติดให้โทษประเภท ๕ (กัญชา) โดยผิดกฎหมาย

.....

ข้อเท็จจริงได้ความว่า ขณะเจ้าพนักงานตำรวจกับพวก ผู้กล่าวหา กำลังตั้งจุดตรวจสกัดบริเวณที่เกิดเหตุ พบรถยนต์คันหมายเลขทะเบียน ๒ ฒฒ ๔๓๗/๓ กรุงเทพฯ ของบริษัท ค. กำลังจะขับผ่านจุดตรวจมุ่งหน้าไปทางอำเภอชะอวด โดยมีนาย อ. พนักงานของบริษัทดังกล่าวเป็นคนขับ ผู้กล่าวหาได้เรียกให้หยุดเพื่อขอทำการตรวจสอบกล่องพัสดุปรากฏว่ากล่องพัสดุหมายเลข MKND ๐๐๐๐๙๔๓๘๖ จากการแกะกล่องออกดู พบกัญชาอัดแท่ง จำนวน ๒ แท่ง จึงยึดไว้เป็นของกลางนำส่งพนักงานสอบสวน

ชั้นสอบสวนผู้ต้องหาหลบหนี

พนักงานสอบสวน มีความเห็นควรสั่งฟ้องผู้ต้องหา ฐานมียาเสพติดให้โทษประเภท ๕ (กัญชา) ไว้ในครอบครองเพื่อจำหน่ายโดยผิดกฎหมายและจำหน่ายยาเสพติดให้โทษประเภท ๕ (กัญชา) โดยผิดกฎหมาย

อัยการจังหวัดทุ่งสง มีคำสั่งควรสั่งฟ้องผู้ต้องหา ในความผิดฐานมียาเสพติดให้โทษประเภท ๕ (กัญชา) ไว้ในครอบครองเพื่อจำหน่ายและพยายามจำหน่ายโดยผิดกฎหมาย ตามพระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. ๒๕๒๒ มาตรา ๔, ๗, ๘, ๒๖/๓, ๗๖/๑, ๑๐๐, ๑๐๐/๑, ๑๐๒ พระราชบัญญัติมาตรการในการปราบปรามผู้กระทำผิดเกี่ยวกับยาเสพติด พ.ศ. ๒๕๓๔ มาตรา ๓, ๔, ๗ และสั่งไม่ฟ้องผู้ต้องหา ในความผิดฐานจำหน่ายยาเสพติดให้โทษประเภท ๕ (กัญชา) โดยผิดกฎหมายตามพระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. ๒๕๒๒ มาตรา ๔, ๗, ๘, ๒๖/๓, ๗๖/๑

ผู้บัญชาการตำรวจภูธรภาค ๘ มีความเห็นแย้งคำสั่งไม่ฟ้องผู้ต้องหาของพนักงานอัยการในความผิดฐานจำหน่ายยาเสพติดให้โทษประเภท ๕ (กัญชา) โดยผิดกฎหมาย โดยเห็นว่า ตามข้อเท็จจริง ผู้ต้องหาได้ขายกัญชาของกลางให้กับผู้ซื้อโดยกัญชาของกลางยังไม่ถึงผู้ซื้อซึ่งเจ้าพนักงานตำรวจได้ทำการตรวจยึดกัญชาของกลางได้ระหว่างขนส่ง ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๔๕๓ บัญญัติว่า “อันว่าซื้อขายคือสัญญาซึ่งบุคคลฝ่ายหนึ่งเรียกว่าผู้ขายโอนกรรมสิทธิ์แห่งทรัพย์สินให้แก่บุคคลอีกฝ่ายหนึ่งเรียกว่าผู้ซื้อและผู้ซื้อตกลงว่าจะใช้ราคาทรัพย์สินให้แก่ผู้ขาย” เพราะฉะนั้นจะเห็นได้ว่าเมื่อผู้ขายตกลงโอนกรรมสิทธิ์แห่งทรัพย์สินให้แก่ผู้ซื้อและผู้ซื้อตกลงใช้ราคาทรัพย์สินแก่ผู้ขายแล้วก็เกิดเป็นสัญญาซื้อขาย ส่วนการโอนกรรมสิทธิ์การส่งมอบทรัพย์สินชำระราคา เป็นเรื่องที่มีขึ้นหลังจากมีสัญญาซื้อขายแล้ว และสำหรับการโอนกรรมสิทธิ์นั้นผู้ขายต้องโอนกรรมสิทธิ์ให้กับผู้ซื้อจะต้องเข้าใจด้วยว่าการโอนกรรมสิทธิ์นี้ตัวกรรมสิทธิ์เป็นสิ่งที่ไม่มีตัวตน แต่เป็นสิ่งที่กฎหมายสมมติขึ้น การโอนกรรมสิทธิ์จึงอาจจะเกิดขึ้นแม้ว่าผู้ซื้อจะยังไม่ได้รับมอบทรัพย์สินไปใช้สอยหรือไปไว้ในความครอบครองก็ตาม ส่วนการชำระราคาผู้ซื้อต้องตกลงว่าจะชำระราคาทรัพย์สินนั้นให้กับผู้ขาย ในกรณีนี้เพียงแต่ตกลงว่าจะชำระก็พอแล้ว ยังไม่จำเป็นต้องมีการชำระกันจริง ๆ ก็ได้ จากข้อเท็จจริงผู้ต้องหากับผู้ซื้อได้มีการซื้อขายกันสำเร็จแล้วมีพยานหลักฐานพอฟ้องผู้ต้องหาฐานจำหน่ายยาเสพติดให้โทษประเภท ๕ (กัญชา) โดยผิดกฎหมาย

อัยการสูงสุดพิจารณาแล้ว เห็นว่า ตามพระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. ๒๕๖๒ บัญญัติคํานียามของคำว่า “จำหน่าย” หมายความว่า ขาย จ่าย แจก แลกเปลี่ยน ให้ ซึ่งมีความหมายกว้างกว่าการซื้อขายตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ แม้เป็นการจ่าย แจก ให้ ซึ่งไม่มีค่าตอบแทนก็ถือว่าเป็นการจำหน่าย แสดงว่าถือเอาการส่งมอบเป็นสำคัญ คดีนี้ข้อเท็จจริงรับฟังได้เพียงว่า ผู้ต้องหาเป็นผู้ส่งกล่องพัสดุที่ภายในมีกัญชาอัดแท่ง จำนวน ๒ แท่ง ของกลางบรรจุอยู่ให้แก่ผู้รับพัสดุ แต่ผู้กล่าวหาทั้งพวกได้ตรวจพบกัญชาอัดแท่งของกลางดังกล่าวเสียก่อนที่จะส่งมอบให้ถึงมือผู้รับพัสดุ การจำหน่ายกัญชาอัดแท่งของกลางของผู้ต้องหาดังกล่าวจึงยังไม่สำเร็จบริบูรณ์ตามคํานียามของคำว่า “จำหน่าย” ตามพระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. ๒๕๖๒ ดังนั้น การกระทำของผู้ต้องหาจึงเป็นการกระทำผิดแล้ว แต่กระทำไปไม่ตลอด เนื่องจากถูกเจ้าหน้าที่ตรวจพบกัญชาอัดแท่งดังกล่าวและยึดเป็นของกลางก่อนที่จะส่งมอบให้ถึงมือผู้รับพัสดุ อันเป็นความผิดฐานพยายามจำหน่ายยาเสพติดให้โทษประเภท ๕ (กัญชา) โดยผิดกฎหมายเท่านั้น มิใช่ความผิดฐานจำหน่ายยาเสพติดให้โทษประเภท ๕ (กัญชา) โดยผิดกฎหมาย คดีนี้มีพยานหลักฐานไม่พอฟ้อง จึงชี้ขาดไม่ฟ้อง นาย ท. ผู้ต้องหา ฐานจำหน่ายยาเสพติดให้โทษประเภท ๕ (กัญชา) โดยผิดกฎหมายตามพระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. ๒๕๖๒