

# คู่มือประชาชน

เรื่องการคุกคามด้วยการฟ้องคดีปิดปาก (SLAPPs)  
ต่อประชาชนที่แสดงความคิดเห็นในประเด็นสาธารณะ

โดย สมาคมนักกฎหมายสิทธิมนุษยชน

## สารบัญ

<b>บทที่ 1 การฟองปิดปาก คืออะไร</b>	<b>3</b>
- คำนิยาม	4
- วิธีตรวจสอบว่าคดียี่ถูกแจ้งความเป็นกรฟองปิดปากหรือไม่	5
- ความเสียหายและผลกระทบของคดียี่ฟองปิดปาก	7
<b>บทที่ 2 วิธีป้องกันตัวเองจากการถูกฟองปิดปาก</b>	<b>8</b>
- ฐัสนธิของตัวเอง	8
- พุดความจริง	12
<b>บทที่ 3 ทำอย่างไรเมื่อถูกฟองปิดปาก</b>	<b>14</b>
<b>บทที่ 4 ร่วมพัฒนากลไกป้องกันกรฟองปิดปาก</b>	<b>15</b>
- ฐักังวลของกลไกป้องกันกรฟองปิดปากที่มีอยู่ในปัจจุบัน	15
- ร่วมสร้างกลไกป้องกันกรฟองปิดปาก	18

# บทที่ 1

## การฟ้องปิดปาก คืออะไร

การเมืองไทยในช่วงหลังปี พ.ศ. 2540 เป็นต้นมา นับว่าเป็นช่วงที่สังคมไทยให้ความสำคัญต่อการมีส่วนร่วมของประชาชน โดยเห็นได้ชัดจากการรับรองสิทธิการมีส่วนร่วมในด้านต่างๆ ไว้ในกฎหมายรัฐธรรมนูญ ด้านประชาชนเองก็ตื่นตัวต่อการที่สิทธิดังกล่าวที่ได้ถูกระบุไว้ในกฎหมายรัฐธรรมนูญ ทำให้เกิดปรากฏการณ์ที่ประชาชนออกมาใช้สิทธิกันเป็นจำนวนมาก เช่น การเข้าชื่อเสนอกฎหมาย พ.ร.บ.ป่าชุมชนที่กล่าวถึงการจัดการปัญหาที่ดินระหว่างชาวบ้านกับการจัดการป่าไม้ หากแต่การเสนอเข้าสภานั้นผู้แทนราษฎรมิมติไม่เห็นชอบด้วย หรือ ร่าง พ.ร.บ.หลักประกันสุขภาพแห่งชาติ ที่เสนอให้ประชาชนทุกคนมีสิทธิรับการรักษาพยาบาลโดยไม่เสียค่าใช้จ่าย เป็นต้น นอกจากนี้เรายังเห็นการรวมกลุ่มประชาชนเพื่อเรียกร้อง ผลักดันประเด็นปัญหาที่ก่อให้เกิดผลกระทบต่อชุมชนและสังคม โดยใช้สิทธิที่รับรองไว้ เช่น สิทธิในการชุมนุมสาธารณะ เสรีภาพในการแสดงความคิดเห็น เป็นต้น อย่างต่อเนื่อง

ปรากฏการณ์ข้างต้นนับเป็นความพยายามของประชาชนที่จะเข้ามามีส่วนร่วมในการกำหนดทิศทางการพัฒนาประเทศให้เป็นไปอย่างมีประสิทธิภาพ คือทำให้มีผู้ได้รับผลกระทบจากนโยบายหรือโครงการต่างที่ภาครัฐและบริษัทเอกชนดำเนินการน้อยที่สุด ทั้งนี้ การพยายามที่จะเข้ามามีส่วนร่วมของประชาชนในสังคมไม่ได้เป็นไปอย่างราบรื่น หากแต่ประชาชนผู้ที่เป็นกระบอกเสียงบอกเล่าปัญหาและผลกระทบ มักตกเป็นเป้าหมายของการคุกคาม ช่มชู้มาโดยตลอด

โดยที่ผ่านมามักจะเห็นการคุกคามในรูปแบบของการใช้กำลังทางกายภาพ เช่น การข่มขู่ทางวาจา การสะกดรอยตาม การทำร้ายร่างกาย การทรมานและบังคับให้สูญหาย แต่ในช่วงทศวรรษที่ผ่านมาเกิดการคุกคามใช้กฎหมายและกระบวนการยุติธรรมเป็นเครื่องมือที่เรียกว่า Strategic Lawsuits Against Public Participation (SLAPPs) หรือ การดำเนินคดีเชิงยุทธศาสตร์เพื่อปิดกั้นการมีส่วนร่วมสาธารณะ

## นิยาม

การดำเนินคดีเชิงยุทธศาสตร์เพื่อปิดกั้นการมีส่วนร่วมสาธารณะ (Strategic Lawsuits Against Public Participation: SLAPPs) หรือ *การฟ้องคดีปิดปาก* คือการดำเนินคดีเชิงยุทธศาสตร์โดยปราศจากความมุ่งหมายในการแสวงหาความยุติธรรม แต่เป็นการฟ้องคดีต่อประชาชนที่พยายามเข้ามามีส่วนร่วมต่อประเด็นสาธารณะ ซึ่งผู้ดำเนินคดีมีวัตถุประสงค์เพื่อยับยั้งการมีส่วนร่วมของประชาชน หรือยับยั้งการใช้สิทธิเสรีภาพในการแสดงความคิดเห็นในเรื่องสาธารณะ โดยทำให้เกิดภาระค่าใช้จ่าย พრა้เลื่อนเวลา เสียกำลังใจในการเคลื่อนไหว เรียกร้อง จนในที่สุดประชาชนเหล่านั้นก็จะละทิ้งความตั้งใจที่จะออกมามีส่วนร่วม นอกจากนี้ การฟ้องคดีปิดปากยังส่งสัญญาณข่มขู่ไปยังสมาชิกในกลุ่ม ชุมชน ตลอดจนคนในสังคมที่ประกอบวิชาชีพต่างๆ เช่น สื่อมวลชน ทนายความ นักวิชาการ ฯลฯ ให้เกิดความกลัวที่ทำหน้าที่ในการสะท้อนปัญหาของประชาชนสู่สาธารณะ

การฟ้องคดีปิดปาก (SLAPPs) เป็นส่วนหนึ่งของการใช้กระบวนการยุติธรรมเพื่อคุกคาม (Judicial Harassment) หนึ่งในกลยุทธ์ที่ใช้กันมากที่สุดในการปราบปรามและข่มขู่ประชาชน โดยมีลักษณะของการใช้ระบบตุลาการ กระบวนการยุติธรรมคุกคาม ซึ่งขอกกล่าวหาที่มักถูกนำมาใช้มีตั้งแต่ การหมิ่นประมาท การละเมิดกฎหมายประทัวง กฎหมายเกี่ยวกับความสงบเรียบร้อยของประชาชน จนถึงการฟ้องร้องเกี่ยวกับการก่อการร้าย การโค่นล้มหรืออาชญากรรมต่อความมั่นคงของรัฐ

ความแตกต่างระหว่างการใช้กระบวนการยุติธรรมเพื่อคุกคาม (Judicial Harassment) กับการฟ้องคดีปิดปาก (SLAPPs) พิจารณาได้จากการฟ้องคดีปิดปาก (SLAPPs) จะเป็นการใช้กลยุทธ์การอ้างถึงการทำให้มาจากการแสดงความคิดเห็นให้เสียชื่อเสียง หรือการหมิ่นประมาท รวมถึงการนำเสนอข้อเท็จจริง อันเป็นที่จเป็นข้ออ้างในการฟ้อง แต่วัตถุประสงค์ที่แท้จริง คือการจับผิด การคุกคาม การข่มขู่ หรือการทำให้เสีย

## การตรวจสอบว่าคดีที่ถูกแจ้งความเป็นคดีฟ้องปิดปากหรือไม่

สามารถทำได้โดยพิจารณาเงื่อนไข ดังนี้

1. **มูลเหตุแห่งการฟ้องคดีเกิดขึ้นจากการใช้สิทธิเสรีภาพในการแสดงความคิดเห็น** ซึ่งสิทธิของประชาชนเพื่อสื่อสาร ให้ข้อมูลหรือร้องเรียน หรือสิทธิเสรีภาพอันเกี่ยวข้องกับประเด็นที่เกี่ยวข้องกับประโยชน์สาธารณะ เช่น ประเด็นเกี่ยวกับการเมือง ประเด็นสิ่งแวดล้อม และการพัฒนา ประเด็นการปฏิบัติหน้าที่ของเจ้าหน้าที่รัฐ ประเด็นแรงงาน เป็นต้น
2. **เป็นการใช้คดีแพ่งหรือคดีอาญาเพื่อแปลงเปลี่ยนการถกเถียง ได้แก่ การทำให้ความขัดแย้งทางสาธารณะทั้งหลายกลายเป็นประเด็นพิพาทระหว่างบุคคลและย้ายพื้นที่ต่อสู้จากพื้นที่สาธารณะจากพื้นที่สาธารณะไปเป็นการต่อสู้ในศาลแทน**
3. **การพิจารณาจากคำฟ้องหรือข้อกล่าวหา** ซึ่งการฟ้องคดีปิดปาก ไม่ได้มีเพียงการฟ้องฐานหมิ่นประมาทเท่านั้น หากแต่มีการนำกฎหมายอื่นๆ มาใช้เป็นเครื่องมือด้วย เช่น ความผิดฐานเผยแพร่ข้อมูลอันเป็นเท็จ ความผิดฐานก่อให้เกิดความทุกข์ใจ หรือก่อให้เกิดผลเสียหายต่อการทำธุรกิจ ฐานบุกรุก ฐานก่อให้เกิดความรำคาญ ฐานใช้สิทธิโดยมิชอบ ฐานเป็นภัยต่อความมั่นคง เป็นต้น
4. **เป็นการฟ้องที่มีเป้าหมายเพื่อสร้างภาระในการต่อสู้คดี** เช่น การฟ้องเรียกค่าเสียหายเป็นจำนวนมากเกินไป การนำไปฟ้องต่อศาลนอกพื้นที่ที่เกิดข้อพิพาทซึ่งสร้างภาระในการเดินทางเพื่อให้เกิดความหวาดกลัว เป็นการลดทอนทรัพยากรของผู้ถูกฟ้อง
5. **มีการคุกคามในรูปแบบอื่นร่วมด้วย** เช่น การติดตาม การข่มขู่ทางวาจา การกดดันผ่านคนในครอบครัว การเสนอเงื่อนไขหรือกดดันจากผู้ฟ้องเกี่ยวกับการให้หยุดแสดงความคิดเห็น เป็นต้น

ตัวอย่างกรณี 1 บริษัทน้ำตาลไทยรุ่งเรืองอุตสาหกรรม จำกัด ฟ้องชาวบ้าน สมาชิกกลุ่มรักษ์น้ำอูน จังหวัดสกลนคร จำนวน 20 ราย ในข้อหาหมิ่นประมาท หลังชาวบ้านลงชื่อในหนังสือร้องเรียนและคัดค้านโครงการโรงงานน้ำตาลและโรงไฟฟ้าชีวมวลของบริษัทฯ ที่เขียนถึงองค์การบริหารส่วนตำบล ซึ่งเป็นหน่วยงานรัฐที่ใกล้ชิดและมีหน้าที่ในการรับฟังแก้ไขปัญหาให้ประชาชนในพื้นที่

คำฟ้องของบริษัทฯ ระบุว่า ชาวบ้านทั้ง 20 ราย ได้ร่วมกันใส่ความอันเป็นเท็จโดยการโฆษณาต่อบุคคลอื่นที่น่าจะทำให้โจทก์เสียชื่อเสียง ดูหมิ่น เกลียดชัง เพราะได้ร่วมกันลงลายมือชื่อยื่นหนังสือร้องเรียนบริษัทฯ<sup>1</sup>

ตัวอย่างกรณี 2 ชาวบ้านนาหนองบง อำเภอวังสะพุง จังหวัดเลย สมาชิกกลุ่มคนรักหมู่บ้านเกิดถูกบริษัททุ่งคำฮาเบอร์ จำกัด (มหาชน) ยื่นฟ้องฐานหมิ่นประมาท ที่ศาลจังหวัดภูเก็ท เนื่องจากให้สัมภาษณ์กับนักข่าวช่องเนชั่นทีวี หลังเหตุการณ์ปะทะระหว่างชาวบ้านที่คัดค้านการทำเหมืองและกลุ่มชายชุดดำที่ต้องการชนร่นผ่านหมู่บ้าน

นอกจากคดีนี้แล้ว บริษัททุ่งคำ ยังยื่นฟ้องหมิ่นประมาทชาวบ้านที่เคลื่อนไหวคัดค้านการทำเหมืองแร่ อีกหนึ่งคน จากการทำสัมภาษณ์กับสถานีโทรทัศน์เนชั่นทีวี ในช่วงเวลาใกล้เคียงกัน และชาวบ้าน นักข่าว ตลอดจนเยาวชนคนอื่นหลายคดี<sup>2</sup>

การมีศาลในพื้นที่นั้น เพื่ออำนวยความสะดวกเข้าถึงกระบวนการยุติธรรมของประชาชน ทั้งในด้านความรวดเร็วในการพิจารณาคดี การลดภาระค่าใช้จ่ายในการต่อสู้คดี รวมถึงผู้พิพากษาสามารถลงสืบเสาะข้อพิพาทของประชาชน การที่โจทก์ไปฟ้องต่อศาลนอกพื้นที่นับเป็นอุปสรรคต่อการเข้าถึงกระบวนการยุติธรรมและการคุ้มครองสิทธิของบุคคล

<sup>1</sup> เนื้อหาบางส่วนในหนังสือร้องเรียนของกลุ่มรักษ์น้ำอุ้มถึง อบต.อุ้มจาน ระบุว่า “บริเวณพื้นที่ตั้งโครงการย้ายและขยายโรงงานผลิตน้ำตาล และการสร้างโรงไฟฟ้าชีวมวลของบริษัทฯ ได้มีการบุกเบิกพื้นที่ป่าและปรับพื้นที่ ซึ่งได้ส่งผลกระทบต่อทางและลำรางสาธารณะ แม้บริษัทฯ จะอ้างกรรมสิทธิ์ในที่ดิน แต่การปรับพื้นที่จะส่งผลกระทบต่อระบบอุทกธรณีการไหลของน้ำผิวดิน อันจะส่งผลเสียแหล่งน้ำธรรมชาติของชุมชน ลำห้วย และลำน้ำอุ้ม”

ขณะที่หนังสือคัดค้านโครงการของกลุ่มรักษ์น้ำอุ้มต่อหน่วยงานต่าง ๆ ระบุว่า “กระทรวงอุตสาหกรรมได้มีการกำหนดมาตรการ แต่บริษัทกลับไม่ปฏิบัติตาม จึงถือเป็นการกระทำที่ไม่ถูกต้องและอาจจะเกิดผลกระทบต่อประชาชนในพื้นที่ ได้แก่ 1.ปัจจุบันโครงการเกินระยะเวลาที่กำหนด 5 ปีแล้ว บริษัทยังไม่สามารถดำเนินการได้ ด้วยเหตุผลของความขัดแย้งในพื้นที่เนื่องจากการคัดค้านของประชาชน จ.สกลนคร ที่เห็นร่วมกันว่าพื้นที่นี้ไม่เหมาะกับการปลูกอ้อยและการสร้างโรงงานน้ำตาล”

<sup>2</sup> 4472/2557 ศาลจังหวัดภูเก็ต. ข้อมูลจาก iLaw. บริษัททุ่งคำ vs พรทิพย์ ชาวบ้านเลขคัดค้านเหมืองทองคำ [ออนไลน์] [https://freedom.ilaw.or.th/th/case/632#additional\\_information](https://freedom.ilaw.or.th/th/case/632#additional_information). เข้าถึงเมื่อวันที่ 20 กุมภาพันธ์ 2562.

ตามที่ได้กล่าวไปข้างต้น เป้าหมายของการฟ้องคดีปกติกับการแก้งฟ้อง คือ การยุติปัญหาโดยใช้กระบวนการยุติธรรม แต่ลักษณะของการแก้งฟ้องนั้น เป็นการฟ้องคดีโดยมีมูลเหตุจูงใจซ่อนเร้น และเป็นการฟ้องคดีที่ปราศจากความมุ่งหมายที่จะชนะคดี

#### ความเสียหายและผลกระทบของคดีฟ้องปิดปาก

- ทำให้ผู้ถูกฟ้องต้องแบกรับภาระต่าง ๆ ทั้งเวลา ค่าใช้จ่าย และความกดดันทางจิตใจ
- ทำให้ประเด็นที่ประชาชนเรียกร้อง ไม่ได้นำไปสู่การแก้ไข ผลักดัน
- ถูกบั่นทอนกำลังซ้ำ จากอุปสรรคในการเข้าถึงสู่กระบวนการยุติธรรม เช่น กองทุนยุติธรรม ระยะเวลาในการต่อสู้คดีที่ยาวนาน
- ในระดับสังคม คดีฟ้องปิดปากมีผลในการสร้างความกลัว (chilling effect) และส่งข้อความแห่งการข่มขู่ไปยังผู้ที่สนใจหรือติดตามประเด็น ทำให้คนเหล่านั้นเซ็นเซอร์ตัวเองไม่กล้าลุกขึ้นมาแสดงความคิดเห็น ซึ่งขัดต่อแนวทางการพัฒนาความเป็นพลเมืองตื่นรู้ของประชาชน และในระยะยาวอาจส่งผลเสียต่อระบอบประชาธิปไตย

## บทที่ 2 วิธีป้องกันตัวเองจากการถูกฟ้องปิดปาก

ประชาชนทุกคนไม่ว่าจะมีเพศ อายุ ศาสนา หรือประกอบอาชีพใดก็ตามสามารถตกเป็นเป้าหมายของการฟ้องปิดปากเพื่อให้ยุติการมีส่วนร่วมทางสังคม หรือการเคลื่อนไหวทางการเมืองได้ทั้งสิ้น<sup>3</sup> ทั้งนี้ การยุติบทบาทการมีส่วนร่วม ไม่ถือว่าเป็นการแก้ไขปัญหามีอยู่อย่างตรงจุด อีกทั้งส่งผลกระทบต่อการพัฒนาความเป็นประชาธิปไตย ดังนั้น การรู้สิทธิของตัวเอง (know your rights) การพูดความจริง (tell the truth) นับเป็นวิธีที่ประชาชนสามารถกระทำเพื่อป้องกันตัวเองจากการถูกฟ้องปิดปากแสดงความคิดเห็นที่เป็นประโยชน์ต่อสังคมได้

### รู้สิทธิของตนเอง (know your rights)

#### 1. สิทธิเสรีภาพในการแสดงออกและการมีส่วนร่วม

สิทธิเสรีภาพในการแสดงออกและการมีส่วนร่วมในด้านต่างๆ ได้รับการรับรองไว้ในรัฐธรรมนูญของประเทศไทย แม้ว่าการรับรองสิทธิดังกล่าวจะบัญญัติข้อจำกัดของการใช้เสรีภาพไว้ด้วยเงื่อนไขต่าง ๆ เช่น มีเสรีภาพตามที่กฎหมายบัญญัติ เท่าที่ไม่กระทบกระเทือนต่อความมั่นคงของรัฐ หรือความสงบเรียบร้อย และศีลธรรมอันดีของประชาชนก็ตาม แต่นับได้ว่ามีความพยายามที่จะส่งเสริมสนับสนุนรากฐานของสิทธิเสรีภาพในหลักการพื้นฐานตามรัฐธรรมนูญต่อสังคมไทย ดังเห็นได้จากการรับรองสิทธิการรับรองไว้ในรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย หลายฉบับตั้งแต่ ฉบับปี พ.ศ. 2540 จนถึงรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย ฉบับปี พ.ศ. 2560

---

<sup>3</sup> ดูรายละเอียดคดีที่เยาวชน ถูกบริษัทเหมืองทองคำ จังหวัดเลยแจ้งความดำเนินคดีข้อหาหมิ่นประมาท จากการให้สัมภาษณ์ต่อนักข่าวไทยพีบีเอส ถึงผลกระทบของการประกอบอุตสาหกรรมแร่ทองคำในพื้นที่ที่เธออาศัยอยู่ **เปิดใจ ‘เยาวชนนักข่าวพลเมืองชั้น ม.4’ จำเลยคดีเหมืองทองฟ้องหมิ่นประมาท** <https://www.citizenthaipbs.net/node/7765> สืบค้นวันที่ 15 เมษายน 2562.

หรือ ดูรายละเอียดคดีที่ทนายความถูกแจ้งความ วิชาชีพทนาย: ผู้ใช้กฎหมายรักษาความยุติธรรมกับการตกเป็นเป้าหมายในการฟ้องกลับแก๊ง [ออนไลน์] <http://naksit.net/2019/03/sumitchai140319/> สืบค้นวันที่ 15 เมษายน 2562.



## รัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช 2560 ได้รับรองสิทธิและเสรีภาพของปวงชนชาวไทย ดังนี้

**มาตรา 25** สิทธิและเสรีภาพของปวงชนชาวไทย นอกจากที่บัญญัติคุ้มครองไว้เป็นการเฉพาะในรัฐธรรมนูญแล้ว การใดที่มีได้ห้ามหรือจำกัดไว้ในรัฐธรรมนูญหรือในกฎหมายอื่นบุคคลย่อมมีสิทธิและเสรีภาพที่จะทำการนั้นได้และได้รับความคุ้มครองตามรัฐธรรมนูญ ตราบเท่าที่การใช้สิทธิหรือเสรีภาพเช่นว่านั้น ไม่กระทบกระเทือนหรือเป็นอันตรายต่อความมั่นคงของรัฐ ความสงบเรียบร้อยหรือศีลธรรมอันดีของประชาชน และไม่ละเมิดสิทธิหรือเสรีภาพของบุคคลอื่น

สิทธิหรือเสรีภาพใดที่รัฐธรรมนูญให้เป็นไปตามที่กฎหมายบัญญัติ หรือให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่กฎหมายบัญญัติ แม้ยังไม่มีกฎหมายนั้นขึ้นใช้บังคับ บุคคลหรือชุมชนย่อมสามารถใช้สิทธิหรือเสรีภาพนั้นได้ตามเจตนารมณ์ของรัฐธรรมนูญ

บุคคลซึ่งถูกละเมิดสิทธิหรือเสรีภาพที่ได้รับความคุ้มครองตามรัฐธรรมนูญ สามารถยกบทบัญญัติแห่งรัฐธรรมนูญเพื่อใช้สิทธิทางศาลหรือยกขึ้นเป็นข้อต่อสู้คดีในศาลได้

บุคคลซึ่งได้รับความเสียหายจากการถูกละเมิดสิทธิหรือเสรีภาพหรือจากการกระทำความผิดอาญาของบุคคลอื่น ย่อมมีสิทธิที่จะได้รับการเยียวยาหรือช่วยเหลือจากรัฐตามที่กฎหมายบัญญัติ

**มาตรา 26** การตรากฎหมายที่มีผลเป็นการจำกัดสิทธิหรือเสรีภาพของบุคคลต้องเป็นไปตามเงื่อนไขที่บัญญัติไว้ในรัฐธรรมนูญ ในกรณีที่รัฐธรรมนูญมิได้บัญญัติเงื่อนไขไว้ กฎหมายดังกล่าวต้องไม่ขัดต่อหลักนิติธรรม ไม่เพิ่มภาระหรือจำกัดสิทธิหรือเสรีภาพของบุคคลเกินสมควรแก่เหตุ และจะกระทบต่อศักดิ์ศรีความเป็นมนุษย์ของบุคคลมิได้รวมทั้งต้องระบุเหตุผลความจำเป็นในการจำกัดสิทธิและเสรีภาพไว้ด้วย

**มาตรา 34** บุคคลย่อมมีเสรีภาพในการแสดงความคิดเห็น การพูด การเขียน การพิมพ์ การโฆษณาและการสื่อความหมายโดยวิธีอื่น การจำกัดเสรีภาพดังกล่าวจะกระทำมิได้ เว้นแต่โดยอาศัยอำนาจตามบทบัญญัติแห่งกฎหมายที่ตราขึ้นเฉพาะเพื่อรักษาความมั่นคงของรัฐ เพื่อคุ้มครองสิทธิหรือเสรีภาพของบุคคลอื่น เพื่อรักษาความสงบเรียบร้อยหรือศีลธรรมอันดีของประชาชน หรือเพื่อป้องกันสุขภาพของประชาชน

เสรีภาพทางวิชาการย่อมได้รับความคุ้มครอง แต่การใช้เสรีภาพนั้นต้องไม่ขัดต่อหน้าที่ของปวงชนชาวไทยหรือศีลธรรมอันดีของประชาชน และต้องเคารพและไม่ปิดกั้นความเห็นต่างของบุคคลอื่น

ทั้งนี้ บุคคลทุกคนมีเสรีภาพในการแสดงออกซึ่งความคิด ตราบเท่าที่ไม่ไปกระทบกระเทือนสิทธิเสรีภาพของบุคคลอื่น ซึ่งสิทธินี้เรียกว่า **สิทธิในชื่อเสียงเกียรติยศ** ชื่อเสียงของบุคคลอื่นที่ถูกพาดพิง เช่น การแสดงความคิดเห็นอย่างเสรีทำได้ภายใต้เสรีภาพ แต่ต้องไม่ใช่การพูดถึงเรื่องส่วนตัวของบุคคลอื่น ซึ่งส่งผลให้บุคคลนั้นเสียหาย รวมถึงการแสดงความคิดเห็นจะต้องไม่เป็นการกระทบต่อ ความสงบเรียบร้อยของประชาชน

กล่าวโดยสรุป ตามกฎหมายรัฐธรรมนูญ บุคคลทุกคนย่อมมีเสรีภาพในการแสดงความคิดเห็น ในขณะเดียวกันทุกคนมีสิทธิในการรักษาชื่อเสียงเกียรติยศของตัวเอง และรัฐก็มีสิทธิรักษาความสงบเรียบร้อยของประชาชน เมื่อการแสดงความคิดเห็นล้ำเส้นไปในชื่อเสียงเกียรติยศของผู้อื่น หรือกระทบความสงบเรียบร้อยของประชาชน เสรีภาพในการแสดงความคิดเห็นดังกล่าวก็หมดไป ไม่ได้รับการคุ้มครองตามกฎหมาย นอกจากนี้ยังต้องมีความรับผิดชอบทางแพ่ง (เกี่ยวกับความผิดฐานละเมิด) หรือทางอาญา (หมิ่นประมาท) หรือทั้ง 2 ประการ

## **ปฎิญญาสากลว่าด้วยสิทธิพลเมืองและสิทธิทางการเมือง**

ในส่วนของปฎิญญาการสื่อสารเสรีของความคิดและความคิดเห็นเป็นหนึ่งในสิทธิของมนุษย์ที่มีค่าที่สุด พลเมืองทุกคนอาจพูด เขียนและพิมพ์โดยอิสระ แต่จะต้องรับผิดชอบต่อการละเมิดสิทธิดังกล่าวตามที่กฎหมายกำหนดไว้

ในข้อ 19 ของปฎิญญาสากลว่าด้วยสิทธิมนุษยชน ซึ่งใช้ในปี พ.ศ. 2491 ระบุว่า ทุกคนมีสิทธิในเสรีภาพในการแสดงความคิดเห็น สิทธินี้รวมถึงเสรีภาพในการแสดงความคิดเห็นโดยปราศจากการแทรกแซงและแสวงหา รับ และแจกจ่ายข้อมูล และความคิดผ่านสื่อใด ๆ โดยไม่คำนึงถึงพรมแดน

## **2. สิทธิในการจัดการสิ่งแวดล้อมและทรัพยากร**

**รัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช 2560 ได้ รับรองสิทธิในการจัดการสิ่งแวดล้อมและทรัพยากร ดังนี้**

**มาตรา 43 (2)** สิทธิหน้าที่ของประชาชนในเรื่องสิ่งแวดล้อม รัฐธรรมนูญ ฉบับปี พ.ศ. 2560 กำหนดให้บุคคลและชุมชนมีสิทธิในการจัดการ บำรุงรักษาและใช้ประโยชน์ จากทรัพยากรธรรมชาติและสิ่งแวดล้อม

และความหลากหลายทางชีวภาพอย่างสมดุลและยั่งยืน รวมถึงการกำหนดให้บุคคลมีหน้าที่ร่วมมือ และสนับสนุนอนุรักษ์และคุ้มครองสิ่งแวดล้อม ทรัพยากรธรรมชาติ ความหลากหลายทางชีวภาพ รวมทั้งมรดกทางวัฒนธรรม

**มาตรา 50 (8)** นอกจากนี้ได้กำหนดหน้าที่ของรัฐให้อนุรักษ์ คุ้มครอง บำรุงรักษา ปั่นฟู บริหารจัดการ และให้ใช้หรือจัดให้มีการใช้ประโยชน์จากทรัพยากรธรรมชาติ สิ่งแวดล้อมและความหลากหลายทางชีวภาพให้เกิดประโยชน์อย่างสมดุลและยั่งยืน โดยต้องให้ประชาชนและชุมชนเข้ามามีส่วนร่วมในการตัดสินใจร่วมดำเนินการ

**มาตรา 58** วรรคแรก กล่าวว่า การดำเนินการใดของรัฐหรือที่รัฐจะอนุญาตให้ผู้ใดดำเนินการ ถ้าการนั้นอาจมีผลกระทบต่อทรัพยากรธรรมชาติ คุณภาพแวดล้อม สุขภาพอนามัย สุขภาพ อนามัย หรือส่วนได้ส่วนเสียสำคัญอื่นใดของประชาชน หรือชุมชน หรือสิ่งแวดล้อมอย่างรุนแรง รัฐต้องดำเนินการให้มีการศึกษาและประเมินผลกระทบต่อคุณภาพสิ่งแวดล้อมและสุขภาพของประชาชนและชุมชนและจัดให้มีการรับฟังความคิดเห็นของผู้มีส่วนได้ส่วนเสียและประชาชนหรือชุมชนที่เกี่ยวข้องก่อนเพื่อนำมาประกอบการพิจารณาดำเนินการหรืออนุญาตตามที่กฎหมายบัญญัติ

**มาตรา 41** บุคคลและชุมชนย่อมมีสิทธิเสนอเรื่องราวร้องทุกข์ต่อหน่วยงานของรัฐและได้รับแจ้งผลการพิจารณาโดยรวดเร็ว” และมาตรา 43 บัญญัติไว้ว่า “บุคคลและชุมชนย่อมมีสิทธิจัดการ บำรุงรักษา และใช้ประโยชน์จากทรัพยากรธรรมชาติ สิ่งแวดล้อม และความหลากหลายทางชีวภาพอย่างสมดุลและยั่งยืน

### 3. สิทธิทางกระบวนการยุติธรรม

ปัจจุบันประเทศไทยมีระบบกฎหมายคุ้มครองการใช้สิทธิในการมีส่วนร่วมของประชาชน และเสรีภาพในการแสดงความคิดเห็นในประเด็นสาธารณะ ดังนี้

ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ **มาตรา 423** ผู้ใดกล่าวหรือไขข่าวแพร่หลายซึ่งข้อความอันฝ่าฝืนต่อความจริง เป็นที่เสียหายแก่ชื่อเสียงหรือเกียรติคุณของบุคคลอื่นก็ดี หรือเป็นที่เสียหายแก่ทางทำมาหาได้หรือทางเจริญของเขาโดยประการอื่นก็ดี ท่านว่าผู้นั้นจะต้องใช้ค่าสินไหมทดแทนให้แก่เขาเพื่อความเสียหายอย่างใด ๆ อันเกิดแต่การนั้น แม้ทั้งเมื่อตนมิได้รู้ว่าข้อความนั้นไม่จริง แต่หากควรจะรู้ได้ ผู้ใดส่งข่าวสารอันตน

มิได้รู้ว่าเป็นความไม่จริง หากว่าตนเองหรือผู้รับข่าวสารนั้นมิทางได้เสียโดยชอบในการนั้นด้วยแล้ว ท่านว่าเพียงที่ส่งข่าวสารเช่นนั้นหาทำให้ผู้นั้นต้องรับผิดชอบใช้ค่าสินไหมทดแทนไม่

ประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ **มาตรา 438** ค่าสินไหมทดแทนจะพึงใช้โดยสถานใดเพียงใดนั้น ให้ศาลวินิจฉัยตามควรแก่พฤติการณ์และความร้ายแรงแห่งละเมิด อนึ่ง ค่าสินไหมทดแทนนั้น ได้แก่การคืนทรัพย์สินอันผู้เสียหายต้องเสียไปเพราะละเมิด หรือใช้ราคาทรัพย์สินนั้น รวมทั้งค่าเสียหายอันจะพึงบังคับให้ใช้เพื่อความเสียหายอย่างใด ๆ อันได้ก่อกำขึ้นนั้นด้วย

**การหมิ่นประมาทที่ไม่เป็นความผิดในทางอาญา** ตามประมวลกฎหมายอาญา **มาตรา 329** ผู้ใดแสดงความคิดเห็นหรือข้อความใดโดยสุจริต (1) เพื่อความชอบธรรม ป้องกันตนหรือป้องกันส่วนได้เสียเกี่ยวกับตนตามคลองธรรม (2) ในฐานะเป็นเจ้าพนักงานปฏิบัติกรตามหน้าที่ (3) ดิชมด้วยความเป็นธรรม ซึ่งบุคคลหรือสิ่งใดอันเป็นวิสัยของประชาชนย่อมกระทำ หรือ (4) ในการแจ้งข่าวด้วยความเป็นธรรมเรื่องการดำเนินการอันเปิดเผยในศาลหรือในการประชุม ผู้นั้นไม่มีความผิดฐานหมิ่นประมาท

**การเว้นโทษในความผิดฐานหมิ่นประมาท** ตามประมวลกฎหมายอาญา **มาตรา 330** ในกรณีหมิ่นประมาท ถ้าผู้ถูกหาว่ากระทำความผิด พิสูจน์ได้ว่าข้อที่หาว่าเป็นหมิ่นประมาทนั้นเป็นความจริง ผู้นั้นไม่ต้องรับโทษ

แต่ห้ามมิให้พิสูจน์ ถ้าข้อที่หาว่าเป็นหมิ่นประมาทนั้นเป็นการใส่ความในเรื่องส่วนตัว และการพิสูจน์จะไม่เป็นประโยชน์แก่ประชาชน

เห็นได้ว่าการบัญญัติกฎหมายเพื่อคุ้มครองบุคคลบุคคลจากการกลั่นแกล้งพ้องที่เกี่ยวข้องกับการมีส่วนร่วมของประชาชนในประเด็นถือเป็นเรื่องสำคัญและจำเป็นเพื่อสนับสนุน ส่งเสริม และในความคุ้มครองการมีส่วนร่วมของประชาชน ควรผลักดันให้มีกลไกดังกล่าว

### พูดความจริง (tell the truth)

วิธีหลีกเลี่ยงการตกเป็นเป้าหมาย นอกจากท่านจะต้องแสดงความคิดเห็นจะต้องก่อให้เกิดประโยชน์ต่อสังคม ไม่เป็นไปเพื่อความพึงพอใจส่วนตัว การแสดงความคิดเห็นของท่านควรจะเป็นการแสดงความคิดเห็นที่เป็นความจริงและโดยสุจริต กล่าวคือ ต้องเป็นการแสดงความคิดเห็นที่ปราศจากเจตนาชั่วร้าย มุ่งร้ายหรือไม่

ระมัดระวังผลร้ายที่จะเกิดแก่บุคคลอื่น ทั้งนี้ ความสุจริตเป็นเงื่อนไขสำคัญที่จะทำให้ได้รับความคุ้มครองตามกฎหมาย และแม้ว่าผู้แสดงความคิดเห็นหรือข้อความจะเชื่อว่าเป็นความจริงและเป็นการเชื่อโดยสุจริต หากต่อมาภายหลังจะปรากฏว่าไม่เป็นความจริงก็ตาม ยังคงถือว่าเป็นการแสดงความคิดเห็นที่สุจริต แม้ว่าสิ่งที่คุณเผยแพร่ในท้ายที่สุดกลับกลายเป็นว่าไม่เป็นความจริง เนื่องจากคุณก็ยังสามารถป้องกันได้หาก **หนึ่ง** ประเด็นที่คุณสื่อสารเกี่ยวข้องกับเป็นบุคคลสาธารณะ เช่น ข้าราชการหรือใครก็ตามที่มีบทบาทสำคัญในเรื่องที่เกี่ยวข้องถกเถียงหรือโต้เถียง ตัวเลขหรือสถิติสาธารณะ **สอง** คุณจะต้องพิสูจน์ว่าไม่ได้เขียนข้อความเท็จหรือแสดงความคิดเห็นในเชิงอาฆาตมาดร้าย

ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา 5 ไว้ว่า ในการใช้สิทธิแห่งตนก็ดีในการชำระหนี้ก็ดี บุคคลทุกคนต้องกระทำโดยสุจริต

ในคดีหมิ่นประมาทศาลจะไม่ถือว่าคุณต้องรับผิดชอบในการแสดงความคิดเห็น แต่ระวังให้ตีว่าการเพิ่มคำว่า "ในความคิดของฉัน" ไปยังจุดเริ่มต้นของประโยคไม่จำเป็นต้องช่วยคุณ ตัวอย่างเช่นถ้าคุณเขียน "ในความคิดของฉัน นายกเทศมนตรีรับสินบนจากนักพัฒนาท้องถิ่น" คุณอาจต้องรับผิดชอบต่อการหมิ่นประมาทเว้นแต่ข้อความนั้นเป็นความจริง นอกจากนี้หากความคิดเห็นของคุณแสดงถึงการมีอยู่ของข้อเท็จจริงที่สามารถพิสูจน์ได้ว่าเป็นจริงหรือเท็จแสดงว่าเป็นข้อเท็จจริงและไม่ใช่ความคิดเห็นเพื่อวัตถุประสงค์ทางกฎหมายและคุณอาจต้องรับผิดชอบต่อการเผยแพร่หากข้อเท็จจริงพื้นฐานกลายเป็นเท็จ

กล่าวคือ การป้องกันการถูกดำเนินคดีฐานความผิดหมิ่นประมาทโดยตัวคุณเอง คือ การโดยไม่เผยแพร่ข่าวลือหรือการเสียดสีและคำพูดในเชิงก่อกำไรเพื่อประโยชน์ของตัวเอง และหากข้อความหรือคำพูดที่เผยแพร่ต่อสาธารณะแล้วทราบภายหลังว่าเป็นข้อมูลเท็จ ต้องพิสูจน์ว่าผู้แสดงความคิดเห็นกระทำไปโดยเชื่อโดยสุจริตใจ ยังคงถือว่าเป็นสุจริต ดังนั้นก่อนแสดงความคิดเห็นคุณจำเป็นต้องตรวจสอบข้อมูลอย่างรอบด้านและอ้างอิงแหล่งข้อมูลที่ถูกต้องเสมอ

### บทที่ 3 ทำอย่างไรเมื่อถูกฟ้องปิดปาก

การกระทำต่างๆ อาทิ การเผยแพร่ข้อมูลหรือแสดงความคิดเห็นผ่านช่องทางออนไลน์ การชุมนุมสาธารณะ การจัดกิจกรรมเชิงสัญลักษณ์ เช่น กิจกรรมล้อเลียน ดนตรี ละคร ชูป้าย เดิน ฯลฯ การทำหนังสือร้องเรียนต่อหน่วยงาน การให้สัมภาษณ์หรือเขียนบทความเผยแพร่ทางสื่อ การชุมนุมหรือจัดกิจกรรมในพื้นที่โครงการ การเผยแพร่ข่าวหรือบทความในสำนักข่าวออนไลน์ การแถลงข่าวหรือแถลงการณ์ การเข้าไปในพื้นที่ดำเนินโครงการเพื่อตรวจสอบ การสนับสนุนการจัดกิจกรรม ตลอดจนการเข้าร่วมกิจกรรม การทำหน้าที่สื่อมวลชน การดำเนินการอื่นๆ การพูดในเวทีสัมมนา และการเผยแพร่ผลการวิจัยหรือรายงานการละเมิดสิทธิสามารถทำให้คุณที่ตกเป็นเป้าหมายของการถูกฟ้องคดีปิดปากได้

อีกทั้งหากคุณเข้าร่วม หรือเป็นส่วนหนึ่งของกลุ่มเคลื่อนไหวทางการเมือง กลุ่มชุมชนหรือประชาชนที่เคลื่อนไหวคัดค้านโครงการพัฒนาที่ก่อผลกระทบต่อชุมชน กลุ่มนักสิทธิมนุษยชน/นักพัฒนาเอกชน หรือไม่ว่าจะประกอบอาชีพอะไรก็ตาม คุณสามารถตกเป็นเป้าหมายของการถูกฟ้องคดีปิดปากได้ทั้งสิ้น<sup>4</sup> ดังนั้น การศึกษาวิธีการป้องกันตัวเองจากการถูกฟ้องคดีปิดปากนั้นมีความจำเป็นอย่างยิ่ง

หลังจากทราบว่าตนเองตกเป็นเป้าหมายการฟ้องคดีปิดปากแล้ว

- ติดต่อทนายความหรือองค์กรที่ให้ความช่วยเหลือทางกฎหมาย มีความเชี่ยวชาญและมีความเข้าใจแนวคิดด้านสิทธิมนุษยชนในด้านต่างๆ เช่น สิทธิชุมชน สิทธิพลเมืองและสิทธิทางการเมือง สิทธิของแรงงาน เป็นต้น
- เก็บรวบรวมข้อมูลเพื่อความสะดวกของทนายความในการต่อสู้คดี
- ศึกษาขั้นตอน กลไกและสิทธิในการเข้าสู่กระบวนการยุติธรรมเพื่อเตรียมตัวเข้าสู่กระบวนการเพื่อลดความประหมา หรือความกดดันที่ต้องต่อสู้คดีในศาล ตลอดจนรู้สิทธิที่จะได้รับความคุ้มครองในกระบวนการยุติธรรม

<sup>4</sup> สมาคมนักกฎหมายสิทธิมนุษยชน. รายงานข้อเสนอแนะต่อการคุ้มครองผู้ใช้สิทธิและเสรีภาพเพื่อการมีส่วนร่วมในประเด็นสาธารณะจากการถูกฟ้องคดี. [ออนไลน์] [http://naksit.net/2019/06/report\\_slapps-public-participation/](http://naksit.net/2019/06/report_slapps-public-participation/). เข้าถึงวันที่ 28 มิถุนายน 2562.

## บทที่ 4

### ร่วมสร้างกลไกป้องกันการฟ้องปิดปาก

ในสังคมที่ให้ความสำคัญต่อการแสดงความคิดเห็นของประชาชนเพื่อประโยชน์สังคม มักจะมีกลไกทั้งทางกฎหมาย แนวทางการปฏิบัติของรัฐที่คุ้มครองการแสดงความคิดเห็นของประชาชน แต่ปัจจุบันประเทศไทย ยังไม่มีกฎหมายป้องกันการฟ้องเพื่อปิดปาก ส่วนกฎหมายที่มีอยู่ยังไม่เพียงพอที่จะใช้เป็นกลไกในการป้องกันการคุกคามประชาชนผ่านกระบวนการยุติธรรม

#### ข้อกังวลของกลไกป้องกันการฟ้องคดีปิดปากที่มีอยู่ปัจจุบัน

**มาตรา 161/1 แห่งประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา** ที่ผ่านการพิจารณาโดยสภานิติบัญญัติแห่งชาติ (สนช.) และมีมติเห็นสมควรให้ประกาศใช้เป็นกฎหมายเมื่อวันที่ 4 ธันวาคม พ.ศ. 2561 ในคราวประชุมครั้งที่ 83/2561 เป็นพิเศษ

มาตรา 161/1 “ในกรณีที่ราษฎรเป็นโจทก์ หากความปรากฏต่อศาลเองหรือมีพยานหลักฐานที่ศาลเรียกว่าโจทก์ฟ้องคดีโดยไม่สุจริตหรือโดยบิดเบือนข้อเท็จจริง เพื่อปิดปากหรือเอาเปรียบจำเลยหรือโดยมุ่งหวังผลอย่างอื่นยิ่งกว่าประโยชน์ที่พึงได้โดยชอบ ให้ศาลยกฟ้อง และห้ามมิให้โจทก์ยื่นฟ้องในเรื่องเดียวกันนั้นอีก

*การฟ้องคดีโดยไม่สุจริตตามวรรคหนึ่งให้หมายความรวมถึงการที่โจทก์จงใจฝ่าฝืนคำสั่งหรือคำพิพากษาของศาลในคดีอาญาอื่นซึ่งถึงที่สุดแล้วโดยปราศจากเหตุผลอันสมควรด้วย”*

ข้อนำกังวล กรณีมาตรา 161/1 **ประการแรก** คือมาตรา 161/1 มิได้ให้คำจำกัดความที่ชัดเจนต่อคำว่า “ไม่สุจริต” และมีได้สะท้อนถึงวัตถุประสงค์ในการแก้ไขเพิ่มเติมกฎหมายที่มุ่งหมายจะปกป้องคุ้มครองการใช้เสรีภาพขั้นพื้นฐานซึ่งได้รับการคุ้มครองภายใต้รัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทยและพันธกรณีตามกฎหมายระหว่างประเทศของประเทศไทยโดยชัดแจ้ง ทั้งนี้ เป็นเรื่องสำคัญอย่างยิ่งที่จะกำหนดขอบเขตคำนิยามของคำว่า “ไม่สุจริต” โดยเฉพาะอย่างยิ่งเพื่อให้ครอบคลุมถึงการห้ามมิให้มีการดำเนินคดีเพื่อคุกคามหรือข่มขู่บุคคลหรือองค์กรซึ่งใช้สิทธิมนุษยชนและเสรีภาพขั้นพื้นฐาน

**ประการที่สอง** เมื่อพิจารณาถึงเนื้อความที่ว่า “หากความปรากฏต่อศาลเอง” มาตรา 161/1 อาจถูกตีความในเชิงที่ไม่อนุญาตให้คู่ความฝ่ายใดฝ่ายหนึ่งยื่นหลักฐานเพื่อพิสูจน์เจตนาของตน โดยให้เป็นดุลพินิจของศาลในการตีความในเรื่องนี้ ซึ่งจะเห็นว่าคู่ความทั้งสองควรมีสติโดยขัดแย้งในการยื่นพยานหลักฐานเพื่อสนับสนุนข้อกล่าวอ้างของตนต่อศาล และเพื่อเป็นแนวทางให้ศาลในการวินิจฉัยเรื่องดังกล่าว

**ประการที่สาม** คดี SLAPPs นั้นมิได้จำกัดแต่เพียงคดีอาญาซึ่งราษฎรเป็นโจทก์เท่านั้น (คดีที่ผู้ร้องทุกข์เป็นบุคคลธรรมดาหรือนิติบุคคลเอกชน) แต่สามารถเกิดกับคดีแพ่งหรือคดีอาญาซึ่งพนักงานอัยการเป็นโจทก์ได้ แต่มาตรา 161/1 นั้นสามารถนำมาปรับใช้ได้กับแค่คดีที่บุคคลทั่วไปเป็นผู้ร้องทุกข์ในคดีอาญาเท่านั้น ไม่รวมถึงคดีที่ฟ้องร้องโดยพนักงานอัยการ กรณีดังกล่าวต่อไปนี้แสดงให้เห็นว่า มาตรา 161/1 นั้นไม่เพียงพอที่จะยุติคดี SLAPPs ได้เนื่องจากคดีเหล่านี้เป็นคดีแพ่งหรือคดีอาญาซึ่งฟ้องร้องโดยพนักงานอัยการ

มาตรา 161/1 ไม่เพียงพอต่อการลดและป้องกันคดี SLAPPs เนื่องจากกฎหมายดังกล่าวจะไม่สามารถถูกปรับใช้ได้กับกรณีส่วนใหญ่ข้างต้น ด้วยเหตุที่เป็นคดีอาญาที่ถูกฟ้องร้องดำเนินคดีโดยพนักงานอัยการหรือเป็นคดีแพ่ง

นอกจากนี้ กฎหมายที่ใช้บังคับอยู่ โดยเฉพาะกฎหมายเกี่ยวกับการหมิ่นประมาททางอาญาที่ถูกนำไปใช้อย่างไม่ถูกต้องเพื่อข่มขู่และคุกคามบุคคล ควรจะต้องถูกยกเลิกไปโดยเร็ว คณะกรรมการสิทธิมนุษยชนแห่งสหประชาชาติได้อธิบายว่ากฎหมายหมิ่นประมาทจะต้องไม่ถูกนำมาใช้ในทางที่ขัดต่อเสรีภาพในการแสดงออกและข้อมูลข่าวสาร ซึ่งถูกประกันไว้ภายใต้กติการะหว่างประเทศว่าด้วยสิทธิพลเมืองและสิทธิทางการเมือง (International Covenant on Civil and Political Rights หรือ ICCPR) การลงโทษทางอาญาแทนการชดเชยความเสียหายในทางแพ่งยังเป็นมาตรการที่ไม่ได้มีส่วนร่วมในการป้องกันชื่อเสียงของบุคคลอื่น และในขณะที่การลงโทษทางแพ่งอาจเป็นมาตรการที่เหมาะสมและชอบด้วยกฎหมายเพื่อปกป้องชื่อเสียงของผู้อื่น การกำหนดโทษสำหรับความผิดดังกล่าวจะต้องได้สัดส่วนและกระทำเท่าที่จำเป็นเพื่อบรรลุวัตถุประสงค์อันชอบธรรมตามกฎหมายในทางกลับกัน คณะกรรมการสิทธิมนุษยชนแห่งสหประชาชาติได้กำหนดว่าความรับผิดชอบในทางอาญาโดยทั่วไปนั้นไม่เหมาะสมสำหรับความผิดฐานหมิ่นประมาทและรัฐควรพิจารณายกเลิกความผิดฐานหมิ่นประมาทในทางอาญา อีกทั้งการจำคุกก็มีได้เป็นรูปแบบการลงโทษที่ได้สัดส่วนหรือจำเป็นสำหรับความผิดฐานหมิ่นประมาท



**ประการสุดท้าย** ความตามมาตรา 161/1 วรรคสอง อาจส่งผลเป็นการจำกัดสิทธิของบุคคล ในการเข้าถึงกระบวนการยุติธรรมและการได้รับการพิจารณาอย่างเป็นธรรม เนื่องจากห้ามมิให้ผู้ร้องทุกข์ที่ ใจและไม่มีความผิดอันสมควรฝ่าฝืนคำสั่งหรือคำพิพากษาของศาลในคดีอื่นซึ่งถึงที่สุดฟ้องคดี สิทธิของบุคคล ในการเข้าถึงกระบวนการยุติธรรมหรือในการฟ้องร้องดำเนินคดีนั้นสมควรได้รับผลกระทบจากคำพิพากษาหรือ คำสั่งในคดีอื่นซึ่งมิได้มีผลในทางกฎหมายหรือผลใดๆ ต่อคดีที่เขาหรือเธอต้องการฟ้องร้อง นอกจากนี้ ความในวรรคนี้ยังคลุมเครือและไม่ชัดเจนว่าคำว่า “เหตุผลอันสมควร” ซึ่งทำให้ผู้ร้องทุกข์ไม่สามารถฟ้องร้อง ดำเนินคดีได้มีเหตุเช่นใดบ้าง

**มาตรา 165/2 แห่งประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา** ถูกประกาศในราชกิจจานุเบกษาและมีผล บังคับใช้แล้วเมื่อวันที่ 20 กุมภาพันธ์ พ.ศ. 2562 โดยบัญญัติว่า

*“ในการไต่สวนมูลฟ้อง จำเลยอาจแถลงให้ศาลทราบถึงข้อเท็จจริงหรือข้อกฎหมายอันสำคัญที่ศาลควร สั่งว่าคดีไม่มีมูล และจะระบุในคำแถลงถึงตัวบุคคล เอกสาร หรือวัตถุที่จะสนับสนุนข้อเท็จจริงตามคำแถลงของ จำเลยด้วยก็ได้ กรณีเช่นว่านี้ ศาลอาจเรียกบุคคล เอกสาร หรือวัตถุดังกล่าวมาเป็นพยานศาลเพื่อประกอบการ วินิจฉัยสั่งคดีได้ตามที่จำเป็นและสมควร โดยโจทก์และจำเลยอาจถามพยานศาลได้เมื่อได้รับอนุญาตจากศาล”*

สำหรับมาตรา 165/2 ถูกนำไปใช้แต่เฉพาะในคดีอาญาซึ่งยื่นฟ้องโดยผู้เสียหายที่เป็นราษฎร และไม่ใช้ กับคดีแพ่ง อีกทั้งจะถูกใช้ในคดีอาญาที่พนักงานอัยการเป็นโจทก์แต่เฉพาะเมื่อศาลพิจารณาเห็นสมควร จะเห็น ว่า มาตรา 165/2 นั้นจะถูกนำไปใช้โดยเคร่งครัดในการไต่สวนมูลฟ้องคดีที่ยื่นฟ้องโดยผู้เสียหายที่เป็นบุคคล ธรรมดาหรือองค์กรเอกชนเท่านั้น หากเป็นกรณีที่ยื่นฟ้องโดยพนักงานอัยการก็ไม่จำเป็นต้องมีการไต่สวนมูลฟ้อง แต่อย่างใด

**มาตรา 21 แห่งพระราชบัญญัติองค์กรอัยการและพนักงานอัยการ พ.ศ. 2553** บัญญัติว่า

*“ถ้าพนักงานอัยการเห็นว่า การฟ้องคดีอาญาจะไม่เป็นประโยชน์แก่สาธารณชน หรือจะมีผลกระทบต่อ ความปลอดภัยหรือความมั่นคงของชาติ หรือต่อผลประโยชน์อันสำคัญของประเทศ ให้เสนอต่ออัยการสูงสุด และอัยการสูงสุดมีอำนาจสั่งไม่ฟ้องได้”*

การฟ้องคดี SLAPPs ต่อบุคคลธรรมดาซึ่งเพียงแค่อ้างสิทธิ์ขั้นพื้นฐานของตนเองนั้นควรถูกจัดว่าเป็นกรณี “ไม่มีมูล” และพนักงานอัยการควรมีคำสั่งไม่ฟ้องคดีในระยะแรกของการดำเนินคดี พนักงานอัยการนั้นควรใช้อำนาจทั่วไปของตนในการสั่งไม่ฟ้องคดีต่อศาลตามที่บัญญัติไว้ในกฎหมายไทยและพันธกรณีตามกฎหมายระหว่างประเทศของประเทศไทย ดังนั้น การที่พนักงานอัยการจะไม่สั่งฟ้องคดี SLAPPs นั้นจึงไม่จำกัดเฉพาะตามบทบัญญัติในมาตรา 21 เสมอเท่านั้น

ยิ่งไปกว่านั้น เนื่องจากคดี SLAPPs นั้น สร้างภาระแก่จำเลยทั้งในแง่ของการถูกคุกคามและความตึงเครียด นับตั้งแต่เมื่อเริ่มยื่นฟ้อง การที่พนักงานอัยการสั่งไม่ฟ้องหรือการปฏิเสธว่าคดีไม่มีมูลตั้งแต่เนิ่นๆ จึงเป็นเรื่องที่จำเป็นอย่างยิ่ง พนักงานอัยการและพนักงานสอบสวนจึงควรได้รับการสนับสนุนให้ใช้อำนาจที่ตนมีอยู่ตามที่บัญญัติไว้ในมาตรา 140, 142 และ 143 แห่งประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาในการสั่งไม่ฟ้องคดีตั้งแต่เนิ่นๆ เพื่อที่จะลดผลกระทบในทางลบจากการถูกดำเนินคดีที่มีลักษณะเป็น SLAPPs

## ร่วมกันปรับปรุงคู่มือฉบับนี้

ตราบดที่ท่านเคลื่อนไหวเป็นปากเป็นเสียงแสดงความคิดเห็นในประเด็นสาธารณะ บุคคลคนนั้นมักตกเป็นเป้าหมายการคุกคามได้เสมอ กล่าวคือความเสี่ยงของท่านเกิดขึ้นพร้อมกับการเคลื่อนไหว คู่มือฉบับนี้ถือเป็นสิ่งที่จะช่วยให้คนในสังคมเกิดความเข้าใจและประเมินความเสี่ยงทางหนึ่ง ซึ่งคู่มือฉบับนี้จะมีคุณค่าต่อเมื่อมีการพัฒนาปรับปรุงให้เท่าทันต่อสถานการณ์ สมาคมนักกฎหมายเพื่อสิทธิมนุษยชน จึงใคร่ขอเชิญท่านส่งความคิดเห็น คำแนะนำ รวมถึงประสบการณ์จากการใช้คู่มือฉบับนี้ เพื่อนำไปสู่การพัฒนาปรับปรุงให้เป็นคู่มือที่มีประโยชน์มากขึ้น

### ช่องทางการติดต่อ

สมาคมนักกฎหมายสิทธิมนุษยชน 109 ซอย สิทธิชน ถนนสุทธิสารวินิจฉัย แขวงสามเสนนอก  
เขตห้วยขวาง กรุงเทพมหานคร 10310

Email: [hrla2008@gmail.com](mailto:hrla2008@gmail.com)

Facebook: <https://www.facebook.com/naksit.org/>

Twitter: @HRLAThai

