

|   |     |
|---|-----|
| บทคัดย่อ.....   | (1) |
| กิตติกรรมประกาศ.....  | (3) |
| บทนำ.....   | 1   |
| บทที่   |     |
| 1. ข้อความคิดว่าด้วยสิทธิ เสรีภาพ และหลักการคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพ.....                    | 3   |
| 1.1 ความหมายของสิทธิและเสรีภาพในแต่ละยุค.....   | 3   |
| 1.1.1 ยุคกรีกโบราณ.....   | 3   |
| 1.1.2 ยุคกลาง.....  | 4   |
| 1.1.3 ยุครุสสมัยใหม่.....   | 6   |
| 1.1.4 ความหมายของสิทธิ และเสรีภาพในปัจจุบัน.....  | 7   |
| 1.1.4.1 สิทธิ.....  | 7   |
| 1.1.4.2 เสรีภาพ.....  | 11  |
| 1.2 การแบ่งประเภทของสิทธิ เสรีภาพ.....  | 12  |
| 1.2.1 แนวคลาสสิกของเยอรมัน.....   | 12  |
| 1.2.2 การแบ่งประเภทของสิทธิ เสรีภาพ โดยพิจารณา<br>จากผู้ทรงสิทธิหรือกำเนิดแห่งสิทธิ.....  | 13  |
| 1.2.3 การแบ่งประเภทของสิทธิ เสรีภาพ โดยพิจารณา<br>จากเงื่อนไขในการจำกัดสิทธิ เสรีภาพ..... | 14  |
| 1.2.4 การแบ่งประเภทของสิทธิ เสรีภาพโดยพิจารณา<br>จากอาการที่ใช้สิทธิ เสรีภาพ.....         | 16  |

|   |    |
|---|----|
| 1.2.5 การแบ่งประเภทของสิทธิ เสรีภาพโดยพิจารณา         |    |
| จากเนื้อหาของสิทธิ เสรีภาพ.....                       | 17 |
| 1.3 หลักความชอบด้วยรัฐธรรมนูญของกฎหมายที่จำกัดสิทธิ   |    |
| เสรีภาพ.....  | 21 |
| 1.3.1 เหตุผลในการจำกัดสิทธิและเสรีภาพ.....            | 23 |
| 1.3.1.1 เพื่อคุ้มครองสิทธิของบุคคลอื่น.....           | 23 |
| 1.3.1.2 เพื่อการดำรงอยู่และเพื่อความ                  |    |
| สามารถในการทำภาระหน้าที่ของรัฐ.....                   | 25 |
| 1.3.1.3 เพื่อประโยชน์สาธารณะหรือเพื่อ                 |    |
| ความสงบเรียบร้อยของประชาชน.....                       | 27 |
| 1.3.2 หลักความชอบด้วยรัฐธรรมนูญของกฎหมาย.....         | 30 |
| 1.3.2.1 เงื่อนไขเกี่ยวกับเจตนารมณ์ของ                 |    |
| กฎหมายที่จำกัดหรือให้อำนาจจำกัดสิทธิ                  |    |
| เสรีภาพของประชาชน.....                                | 30 |
| 1.3.2.2 เงื่อนไขเกี่ยวกับลักษณะของกฎหมาย              |    |
| ที่จำกัดหรือให้อำนาจในการจำกัดสิทธิ                   |    |
| เสรีภาพของประชาชน.....                                | 32 |
| 1.4 การควบคุมตรวจสอบความชอบด้วยรัฐธรรมนูญของกฎหมาย    |    |
| ที่จำกัดสิทธิ เสรีภาพ ของประชาชนโดยศาลรัฐธรรมนูญ..... | 35 |
| 1.4.1 เกณฑ์ในการตรวจสอบกฎหมายที่ละเมิดต่อสิทธิ        |    |
| และเสรีภาพของประชาชน.....                             | 36 |
| 1.4.2 การควบคุมตรวจสอบความชอบด้วยกฎหมาย               |    |
| ของรัฐธรรมนูญ.....                                    | 37 |
| 1.4.2.1 การควบคุมตรวจสอบความชอบด้วย                   |    |
| กฎหมายแบบนามธรรม.....                                 | 37 |
| 1.4.2.2 การควบคุมตรวจสอบความชอบด้วย                   |    |
| กฎหมายแบบรูปธรรม.....                                 | 38 |

|  |    |
|--|----|
| 2. การคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพของประชาชนโดยศาลรัฐธรรมนูญใน<br>ต่างประเทศ.....   | 40 |
| 2.1 การคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพของประชาชนตามรัฐธรรมนูญ<br>โดยคณะตุลาการรัฐธรรมนูญในประเทศฝรั่งเศส.....  | 40 |
| 2.1.1 พัฒนาการสิทธิ เสรีภาพตามบทบัญญัติใน<br>รัฐธรรมนูญของฝรั่งเศส.....  | 40 |
| 2.1.2 สิทธิ เสรีภาพของประชาชนในรัฐธรรมนูญฉบับ<br>ปัจจุบันของประเทศฝรั่งเศส.....  | 51 |
| 2.1.2.1 สิทธิขั้นพื้นฐาน.....  | 53 |
| 2.1.2.2 เสรีภาพทางความคิด.....   | 54 |
| 2.1.2.3 เสรีภาพในการแสดงออก.....   | 56 |
| 2.1.2.4 เสรีภาพทางสังคมและเศรษฐกิจ.....  | 57 |
| 2.1.3 การใช้สิทธิทางรัฐธรรมนูญของประชาชนใน<br>ประเทศฝรั่งเศส.....  | 58 |
| 2.1.4 การคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพของประชาชนโดย<br>คณะตุลาการรัฐธรรมนูญฝรั่งเศส.....   | 60 |
| 2.1.4.1 ลักษณะของตุลาการรัฐธรรมนูญ<br>ฝรั่งเศส.....  | 61 |
| 2.1.4.2 อำนาจหน้าที่ของคณะตุลาการ<br>รัฐธรรมนูญฝรั่งเศสในส่วนที่เกี่ยวกับการ<br>คุ้มครองสิทธิ เสรีภาพของประชาชน.....                         | 61 |
| 2.1.4.2.1 การตรวจสอบความชอบ<br>ด้วยรัฐธรรมนูญของร่างรัฐบัญญัติ<br>ประกอบรัฐธรรมนูญและข้อบังคับ<br>การประชุมสภาผู้แทนราษฎรและ<br>วุฒิสภา..... | 62 |
| 2.1.4.2.2 การตรวจสอบความชอบ<br>ด้วยรัฐธรรมนูญของร่างรัฐบัญญัติ..   | 62 |

|  |    |
|--|----|
| 2.1.4.2.3 การตรวจสอบความชอบด้วยรัฐธรรมนูญของพันธะกรณีระหว่างประเทศ.....  | 63 |
| 2.1.5 แนวคำวินิจฉัยของคณะตุลาการรัฐธรรมนูญในส่วนที่เกี่ยวกับการคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพของประชาชนตามรัฐธรรมนูญในประเทศฝรั่งเศส..... | 63 |
| 2.1.5.1 การคุ้มครองเสรีภาพในทางความคิด.....  | 64 |
| 2.1.5.2 การคุ้มครองเสรีภาพในทางเศรษฐกิจและสังคม.....   | 66 |
| 2.1.5.3 การคุ้มครองในเรื่องหลักความเสมอภาค.....  | 67 |
| 2.2 การคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพของประชาชนตามรัฐธรรมนูญโดยศาลรัฐธรรมนูญในประเทศเยอรมัน.....  | 68 |
| 2.2.1 พัฒนาการสิทธิ เสรีภาพตามบทบัญญัติในรัฐธรรมนูญของเยอรมัน.....   | 68 |
| 2.2.2 สิทธิ เสรีภาพในรัฐธรรมนูญฉบับปัจจุบันของประเทศสหพันธ์รัฐเยอรมัน.....   | 73 |
| 2.2.2.1 สิทธิ เสรีภาพที่ปราศจากการแทรกแซงจากรัฐ.....   | 75 |
| 2.2.2.2 สิทธิ เสรีภาพที่ประชาชนสามารถเรียกร้องจากรัฐ.....  | 75 |
| 2.2.2.3 สิทธิ เสรีภาพในการแสดงเจตจำนงทางการเมือง.....  | 75 |
| 2.2.3 หลักประกันการจำกัดสิทธิ เสรีภาพตามรัฐธรรมนูญประเทศเยอรมัน.....   | 76 |
| 2.2.3.1 การจำกัดสิทธิ เสรีภาพจะต้องกระทำโดยอาศัยอำนาจแห่งกฎหมาย.....   | 76 |
| 2.2.3.2 การจำกัดสิทธิ เสรีภาพจะต้องเป็น  |    |

|  |    |
|--|----|
| การทั่วไป ไม่ใช่กับกรณีหนึ่งกรณีใดเป็น         |    |
| การเฉพาะ.....                                  | 77 |
| 2.2.3.3 การตรากฎหมายที่จำกัดสิทธิ เสรีภาพ      |    |
| จะต้องระบอบทบัญญัติแห่งรัฐธรรมนูญที่ให้        |    |
| อำนาจในการตรากฎหมายเช่นว่านั้น                 |    |
| (Zitiergebot).....                             | 77 |
| 2.2.3.4 การจำกัดสิทธิ เสรีภาพตาม               |    |
| รัฐธรรมนูญจะกระทบกระเทือนสาระสำคัญของ          |    |
| แห่งสิทธิ เสรีภาพนั้นไม่ได้.....               | 78 |
| 2.2.3.5 การจำกัดสิทธิ เสรีภาพจะต้องกระทำ       |    |
| เท่าที่จำเป็น.....                             | 80 |
| 2.2.3.6 หลักการคุ้มครองสิทธิโดยทางศาล.....     | 81 |
| 2.2.4 การคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพของประชาชนโดยศาล |    |
| รัฐธรรมนูญเยอรมัน.....                         | 81 |
| 2.2.4.1 ลักษณะของศาลรัฐธรรมนูญเยอรมัน..        | 81 |
| 2.2.4.2 อำนาจหน้าที่ของศาลรัฐธรรมนูญ           |    |
| เยอรมันในส่วนที่เกี่ยวกับการคุ้มครองสิทธิ      |    |
| เสรีภาพของประชาชน.....                         | 82 |
| 2.2.4.2.1 การตรวจสอบความชอบ                    |    |
| ด้วยรัฐธรรมนูญของกฎหมาย                        |    |
| แบบนามธรรม.....                                | 84 |
| 2.2.4.2.2 การตรวจสอบความชอบ                    |    |
| ด้วยรัฐธรรมนูญของกฎหมาย                        |    |
| แบบรูปธรรม.....                                | 84 |
| 2.2.5 การใช้สิทธิทางศาลรัฐธรรมนูญ.....         | 85 |
| 2.2.5.1 หลักการใช้สิทธิทางศาลรัฐธรรมนูญ.....   | 86 |
| 2.2.5.2 ประเภทของสิทธิขั้นพื้นฐานที่สามารถ     |    |
| ใช้สิทธิทางศาลรัฐธรรมนูญได้.....               | 87 |

|  |    |
|--|----|
| 2.2.5.3 ผู้มีสิทธิใช้สิทธิทางศาลรัฐธรรมนูญ.....  | 87 |
| 2.2.5.4 ลักษณะของการใช้สิทธิทางศาล<br>รัฐธรรมนูญ.....  | 87 |
| 2.2.5.5 อายุความในการใช้สิทธิทางศาล<br>รัฐธรรมนูญ.....   | 88 |
| 2.2.5.6 ผลของคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญ<br>สหพันธ์.....  | 89 |
| 2.2.6 แนวคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญสหพันธ์เยอรมัน<br>ที่เกี่ยวกับการคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพของประชาชน..... | 90 |
| 2.2.6.1 กรณีเกี่ยวกับการสมรสของกลุ่มรักร่วมเพศ ตามมาตรา 6.....   | 90 |
| 2.2.6.2 กรณีการร้องขอเพื่อให้คู่สมรสหรือครอบครัวได้อยู่ร่วมกันในเยอรมัน.....                             | 90 |
| 2.2.6.3 กรณีของเสรีภาพในการได้รับข้อมูลข่าวสาร.....  | 91 |
| 2.2.6.4 เสรีภาพในการประกอบกิจการหนังสือพิมพ์.....  | 91 |
| 2.2.6.5 เสรีภาพในการกระจายเสียง.....   | 92 |
| 2.2.6.6 เสรีภาพในการศึกษา.....   | 92 |
| 2.2.6.7 หลักศักดิ์ศรีความเป็นมนุษย์.....   | 93 |
| 2.2.6.8 หลักความผูกพันองค์กรนิติบัญญัติ<br>องค์กรบริหารและองค์กรตุลาการในการบังคับใช้กฎหมาย.....         | 93 |
| 3. การคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพของประชาชนตามรัฐธรรมนูญโดยศาล<br>รัฐธรรมนูญในประเทศไทย.....                   | 95 |
| 3.1 พัฒนาการของสิทธิ เสรีภาพตามรัฐธรรมนูญในประเทศไทย.....  | 95 |

|  |     |
|--|-----|
| 3.2 การรับรองสิทธิ เสรีภาพของประชาชนในรัฐธรรมนูญฉบับปัจจุบัน.....  | 106 |
| 3.3 หลักทั่วไปในการรับรองสิทธิ เสรีภาพของประชาชนตามรัฐธรรมนูญ.....   | 109 |
| 3.3.1 ความผูกพันของสิทธิ เสรีภาพตามรัฐธรรมนูญต่อองค์การรัฐ ตามรัฐธรรมนูญมาตรา 27.....  | 110 |
| 3.3.1.1 องค์การนิติบัญญัติ.....  | 110 |
| 3.3.1.2 องค์การบริหาร.....   | 111 |
| 3.3.1.3 องค์การตุลาการ.....  | 111 |
| 3.3.1.4 องค์การอื่นของรัฐ.....   | 111 |
| 3.3.2 การใช้สิทธิทางศาลหรือการยกบทบัญญัติแห่งรัฐธรรมนูญเป็นข้อต่อสู้คดีในชั้นศาลในกรณีบุคคลถูกละเมิดสิทธิ เสรีภาพที่รัฐธรรมนูญนี้รับรองได้ตามรัฐธรรมนูญมาตรา 28 วรรคสอง..... | 112 |
| 3.3.3 หลักทั่วไปในการประกันสิทธิ เสรีภาพตามรัฐธรรมนูญฉบับปัจจุบันในประเทศไทย.....  | 114 |
| 3.3.3.1 การจำกัดสิทธิ เสรีภาพของบุคคลต้องอาศัยอำนาจตามบทบัญญัติแห่งกฎหมาย.....   | 116 |
| 3.3.3.2 การจำกัดสิทธิ เสรีภาพของบุคคลต้องกระทำเท่าที่จำเป็น.....   | 116 |
| 3.3.3.3 การจำกัดสิทธิ เสรีภาพของบุคคลต้องไม่กระทบกระเทือนสาระสำคัญของสิทธิและเสรีภาพนั้น.....  | 118 |
| 3.3.3.4 การจำกัดสิทธิ เสรีภาพของบุคคลต้องเป็นการทั่วไป.....  | 119 |
| 3.3.3.5 การจำกัดสิทธิ เสรีภาพของบุคคลต้องระบอบทบัญญัติแห่งรัฐธรรมนูญที่ให้อำนาจในการตรากฎหมายนั้นด้วย.....   | 119 |

|   |     |
|---|-----|
| 3.4 การจำแนกสิทธิ เสรีภาพตามรัฐธรรมนูญฉบับปัจจุบัน.....                               | 120 |
| 3.4.1 การแบ่งประเภทของสิทธิ เสรีภาพตามแนวคลาสสิก<br>ของเยอรมัน.....                   | 120 |
| 3.4.1.1 สิทธิ เสรีภาพที่ปลอดจากการ<br>แทรกแซงจากรัฐ.....                              | 120 |
| 3.4.1.2 สิทธิ เสรีภาพที่ประชาชนสามารถ<br>ร้องเอาจากรัฐ.....                           | 121 |
| 3.4.1.3 สิทธิ เสรีภาพในการแสดงเจตจำนง<br>ทางการเมือง.....                             | 121 |
| 3.4.2 การแบ่งประเภทสิทธิ เสรีภาพโดยพิจารณาจาก<br>เงื่อนไขในการจำกัดสิทธิ เสรีภาพ..... | 121 |
| 3.4.2.1 สิทธิ เสรีภาพตามรัฐธรรมนูญที่ไม่<br>อาจจำกัดได้เลย.....                       | 121 |
| 3.4.2.2 สิทธิ เสรีภาพตามรัฐธรรมนูญที่จำกัด<br>ได้โดยเงื่อนไขกฎหมายพิเศษ.....          | 122 |
| 3.4.2.3 สิทธิ เสรีภาพตามรัฐธรรมนูญที่จำกัด<br>ได้โดยเงื่อนไขกฎหมายทั่วไป.....         | 122 |
| 3.5 กระบวนการคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพของประชาชนโดยศาล<br>รัฐธรรมนูญของไทย.....           | 123 |
| 3.5.1 กระบวนการคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพก่อนรัฐธรรมนูญ<br>ฉบับปัจจุบัน.....               | 123 |
| 3.5.2 กระบวนการคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพในรัฐธรรมนูญ<br>ฉบับปัจจุบัน.....                 | 126 |
| 3.5.2.1 ลักษณะของศาลรัฐธรรมนูญใน<br>ประเทศไทย.....                                    | 126 |
| 3.5.2.2 อำนาจหน้าที่ของศาลรัฐธรรมนูญ<br>ประเทศไทย.....                                | 136 |

|   |     |
|---|-----|
| 3.5.2.2.1 การตรวจสอบความ<br>ชอบด้วยรัฐธรรมนูญของกฎหมาย<br>ตามรัฐธรรมนูญมาตรา 262.....   | 136 |
| 3.5.2.2.2 การตรวจสอบความ<br>ชอบด้วยรัฐธรรมนูญของ<br>พระราชกำหนด.....  | 139 |
| 3.5.2.2.3 การตรวจสอบความ<br>ชอบด้วยรัฐธรรมนูญของกฎหมาย<br>ที่มีผลบังคับใช้แล้วตาม<br>รัฐธรรมนูญ มาตรา 264.....  | 141 |
| 3.5.2.2.4 กรณีผู้ตรวจการ<br>แผ่นดินของรัฐสภาเป็นผู้เสนอ<br>ตามรัฐธรรมนูญ มาตรา 198.....   | 143 |
| 3.6 แนวคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญประเทศไทยในส่วนที่<br>เกี่ยวกับการคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพของประชาชน.....   | 145 |
| 3.6.1 คำวินิจฉัยที่เกี่ยวกับหลักความเสมอภาค.....  | 145 |
| 3.6.2 คำวินิจฉัยที่เกี่ยวกับเสรีภาพในการนับถือศาสนา.....  | 147 |
| 3.6.3 คำวินิจฉัยที่เกี่ยวกับสิทธิในทรัพย์สิน.....   | 147 |
| 3.6.4 คำวินิจฉัยที่เกี่ยวกับเสรีภาพในการประกอบอาชีพ....   | 148 |
| 3.6.5 คำวินิจฉัยที่เกี่ยวกับกระบวนการยุติธรรมทางอาญา.   | 149 |
| 3.6.6 คำวินิจฉัยที่เกี่ยวกับสิทธิของประชาชนในการฟ้อง<br>หน่วยงานของรัฐ.....   | 149 |
| 4. ปัญหาอุปสรรคและแนวทางแก้ไข.....  | 150 |
| 4.1 ปัญหาเกี่ยวกับการใช้อำนาจขององค์กรต่าง ๆ กับความผูก<br>พันต่อสิทธิและเสรีภาพตามที่บัญญัติไว้ในรัฐธรรมนูญ และการ<br>ควบคุมการใช้อำนาจโดยศาลรัฐธรรมนูญพิจารณาตามรัฐ<br>ธรรมนูญ มาตรา 27 และมาตรา 28 วรรค 2..... | 151 |

|       |  |     |
|-------|--|-----|
| 4.1.1 | องค์กรนิติบัญญัติ.....   | 151 |
| 4.1.2 | องค์กรบริหาร.....  | 152 |
| 4.1.3 | องค์กรตุลาการ.....   | 152 |
| 4.1.4 | องค์กรอื่นของรัฐ.....  | 153 |
| 4.2   | ปัญหาเกี่ยวกับบทบัญญัติแห่งรัฐธรรมนูญและข้อกำหนด<br>ศาลรัฐธรรมนูญว่าด้วยวิธีพิจารณาของศาลรัฐธรรมนูญ..... | 155 |
| 4.2.1 | การที่ไม่มีบทบัญญัติแห่งกฎหมายใดให้อำนาจแก่<br>ประชาชนสามารถนำคดีฟ้องต่อศาลรัฐธรรมนูญได้<br>โดยตรง.....  | 155 |
| 4.2.2 | การขาดบทบัญญัติที่สร้างความคล่องตัวให้แก่<br>ศาลรัฐธรรมนูญให้มีหลายองค์คณะ.....                          | 155 |
| 4.2.3 | การขาดกระบวนการควบคุมความชอบด้วยรัฐ<br>ธรรมนูญภาคบังคับของร่างกฎหมายบางประเภท.....                       | 157 |
| 4.3   | ปัญหาจากแนวคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญ.....   | 157 |
| 4.3.1 | ปัญหาเกี่ยวกับกรณีที่ยังไม่มีกฎหมายในการ<br>จำกัดสิทธิ เสรีภาพตามที่รัฐธรรมนูญกำหนด.....                 | 158 |
| 4.3.2 | ปัญหาการใช้และการตีความหลักประกันสิทธิ<br>เสรีภาพตามมาตรา 29 ของรัฐธรรมนูญ.....                          | 159 |
| 4.3.3 | ปัญหาการตีความหลักเสมอภาคตามมาตรา 30<br>ของรัฐธรรมนูญ.....   | 161 |
| 4.4   | แนวทางการแก้ไข.....  | 163 |
| 4.4.1 | การกำหนดให้มีหลายองค์คณะของศาลรัฐธรรมนูญ.....  | 163 |
| 4.4.2 | การสร้างกระบวนการควบคุมความชอบด้วยรัฐ<br>ธรรมนูญของร่างกฎหมายภาคบังคับ.....                              | 165 |
| 4.4.3 | การเพิ่มช่องทางการใช้สิทธิทางรัฐธรรมนูญของ<br>ประชาชนต่อศาลรัฐธรรมนูญ.....                               | 166 |
| 5.    | บทสรุป.....  | 170 |