**กฎหมายที่เป็นแหล่งที่มาของอำนาจของฝ่ายปกครอง**

**1.เจตนารมณ์ของกฎหมาย**

* จัดระเบียบการใช้สิทธิและเสรีภาพของราษฎร
* ป้องกันไม่ให้การใช้สิทธิเสรีภาพไปกระทบคนอื่นหรือประโยชน์สาธารณะ
* การตรากฎหมายเพื่อประโยชน์อื่นย่อมเป็นการฝ่าฝืนเจตนารมณ์แห่งรัฐธรรมนูญ
* ข้อสังเกต

**2. ลักษณะของกฎหมายที่เป็นแหล่งที่มาของอำนาจกระทำการของฝ่ายปกครอง**

2.1 ต้องมีผลบังคับเป็นการทั่วไป

* เป็นไปตามหลักความเสมอภาค
* บุคคลที่เหมือนกันในสาระสำคัญจะต้องได้รับการปฏิบัติอย่างเดียวกัน
* บุคคลที่แตกต่างกันในสาระสำคัญจะต้องได้รับการปฏิบัติแตกต่างกันออกไปตามลักษณะเฉพาะของแต่ละคน
* อาจปฏิบัติแตกต่างโดยสามารถระบุบุคคลเป็นประเภทได้

2.2 ต้องมีความแน่นอนชัดเจน

* บุคคลย่อมไม่กล้าตัดสินใจใช้สิทธิหรือเสรีภาพกระทำการใด ๆ ได้เลย หากไม่สามารถคาดคะเนล่วงหน้าว่าการกระทำของตนจะมีผลทางกฎหมายอย่างไร
* ประกันความมั่นคงแน่นอนแห่งนิติฐานะ (Legal Security)
* ดุลพินิจ เป็นสิ่งจำเป็นที่ชั่วร้าย

2.3 ต้องไม่มีผลใช้บังคับย้อนหลัง

* ต้องมีประกาศโฆษณากฎหมายนั้นให้ราษฎรทราบล่วงหน้าในราชกิจจานุเบกษา
* จะใช้กฎหมายที่เพิ่งประกาศนั้นกับข้อเท็จจริงหรือเหตุการณ์ที่สิ้นสุดลงไปแล้วไม่ได้
* ไม่มีความผิด ไม่มีโทษโดยปราศจากกฎหมาย
* คดีอาชญากรสงคราม
* ฝ่ายนิติบัญญัติต้องประกาศการขีดวงสิทธิเสรีภาพเอาไว้ก่อนเป็นการล่วงหน้า

2.4 ต้องไม่ขัดหรือแย้งต่อหลักความได้สัดส่วน

* หลักความได้สัดส่วนมีสถานะเป็นหลักทางรัฐธรรมนูญทั่วไป
* หลักความได้สัดส่วนเรียกร้องความสัมพันธ์เชิงเหตุและผลระหว่างกฎหมายที่ออกกระทบกระเทือนสิทธิเสรีภาพของประชาชน กับประโยชน์มหาชนที่จะได้รับ

ประกอบด้วยหลักการย่อย ๆ สามหลักด้วยกัน

1. หลักความสัมฤทธิ์ผล

* ต้องเกิดขึ้นได้จริง ๆ ในทางปฏิบัติ
* สอดคล้องกับเจตนารมณ์ในการจัดระเบียบแห่งการใช้สิทธิและเสรีภาพ

2. หลักความจำเป็น

* กระทบกระเทือนสิทธิเสรีภาพของประชาชนให้น้อยที่สุดเท่าที่จะทำได้
* ถ้ามีหลายมาตรการที่จะสัมฤทธิ์ต่อผล ให้เลือกเอาที่กระทบกระเทือนสิทธิเสรีภาพของประชาชนน้อยที่สุด

3. หลักความได้สัดส่วนในความหมายอย่างแคบ

* ต้องก่อให้เกิดประโยชน์กับมหาชนมากกว่าความเสียหายที่จะเกิดขึ้น
* เปรียบเหมือนการลงทุนที่ไม่ควรจะขาดทุน

2.5 ห้ามกระทบกระเทือนสาระสำคัญของสิทธิและเสรีภาพนั้น

* ต้องไม่เป็นการตัดหรือเพิกถอนสิทธิเสรีภาพนั้น
* มาตรา 29 แห่ง รัฐธรรมนูญ 2540 ,2550
* การจำกัดสิทธิและเสรีภาพของบุคคล ที่รัฐธรรมนูญรับรองไว้จะกระทำมิได้เว้นแต่โดยอาศัยอำนาจตามบทบัญญัติแห่งกฎหมายเฉพาะเพื่อการที่รัฐธรรมนูญนี้กำหนดไว้และเท่าที่จำเป็นเท่านั้นและจะกระทบกระเทือนสาระสำคัญแห่งสิทธิและเสรีภาพมิได้

**3. รูปแบบของกฎหมาย**

ต้องระบุมาตราและแหล่งที่มาให้ชัดเจน