



บทที่ 3

การแสวงหาพยานหลักฐานโดยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวและแนวทางการควบคุมของต่างประเทศ

การสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัว เป็นวิธีการสืบสวนหาพยานหลักฐานที่ได้ผลมากในทางปฏิบัติและเป็นที่ยอมรับกระทำของหน่วยการบังคับใช้กฎหมายไม่ว่าจะเป็นทั้งภายในประเทศและต่างประเทศ การศึกษาวิธีดำเนินการของต่างประเทศจะทำให้ทราบถึงหลักปฏิบัติในวิธีการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวตลอดจนแนวทางการตรวจสอบและการควบคุมว่ามีวิธีการอย่างไร เพื่อนำมาเปรียบเทียบกับแนวทางการปฏิบัติของประเทศไทย ผู้วิจัยจึงขอเสนอแนวทางการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวที่มีการปฏิบัติในประเทศสหรัฐอเมริกาและประเทศเยอรมัน ดังต่อไปนี้

3.1. การแสวงหาพยานหลักฐานโดยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวของประเทศสหรัฐอเมริกา

การแสวงหาพยานหลักฐานด้วยวิธีการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวของสหรัฐอเมริกา ได้มีการบัญญัติกฎหมายวิธีการดำเนินการโดยชัดเจน โดยหน่วยงานที่ต้องบังคับใช้กฎหมายของสหรัฐอเมริกา เช่น สำนักงานสืบสวนสอบสวนกลาง หรือ F.B.I. หน่วยงานป้องกันและปราบปรามยาเสพติด D.E.A. ต่างก็ต้องปฏิบัติตามข้อบัญญัติตามกฎหมายที่บัญญัติให้กระทำการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวได้ โดยกระทรวงยุติธรรมสหรัฐอเมริกา โดยข้อบัญญัติดังกล่าวนี้จะประกาศให้ประชาชนทราบโดยชัดเจนว่าเจ้าหน้าที่ของรัฐสามารถกระทำได้ด้วยเงื่อนไขอย่างใดบ้างเช่น คู่มือว่าด้วยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัว หรืออำนาจตัวของ F.B.I. (The Attorney General's Guidelines on Federal Bureau of Investigation undercover Operation)¹ โดยคู่มือดังกล่าวนี้ได้บัญญัติแนวทางการควบคุมการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวของ F.B.I. ไว้ มีลักษณะการควบคุมพอจะนำเสนอได้ดังนี้

คู่มือว่าด้วยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัว หรืออำนาจตัวของ F.B.I.

(The Attorney General's Guidelines on Federal Bureau of Investigation undercover Operation)

¹ <http://www.usdoj.gov/olp/fbiundercover.pdf>.

คู่มือปฏิบัติงานว่าด้วยการแฝงตัวหรืออำพรางตัวของ FBI ภายใต้การอนุญาตของอัยการสูงสุด โดยเงื่อนไขของกฎหมายสหรัฐอเมริกา หมวดที่ 509 ,510 และ533 ลักษณะที่ 28 อนุญาตให้ FBI สอบสวนอาชญากรรมทั่วไป , กระบวนการข้อเท็จจริงที่มีลักษณะเป็นองค์กร และกระบวนการก่อการร้าย

การใช้เทคนิคการแฝงตัวเป็นสิ่งจำเป็นในการสืบสวนสอบสวน เพื่อตรวจพบ,ป้องกัน,และดำเนินคดีกับอาชญากรรมทางเศรษฐกิจ,การคอร์รัปชัน,การก่อการร้าย,รวมทั้งอาชญากรรมที่สำคัญแต่ถึงอย่างไร เทคนิคการแฝงตัวก็มีมาแต่กำเนิดแล้ว โดยเน้นที่การหลอกลวง,การตบตา, การที่จะทำได้ผลนั้น ต้องได้รับความร่วมมือจากผู้ปฏิบัติ และต้องระมัดระวังในการปฏิบัติ และต้องมีคนดูแลด้วย

คำจำกัดความ

"กิจกรรมการแฝงตัว" (Undercover Activities) หมายถึง การสืบสวนต่างๆ ซึ่งใช้นามสมมุติ,หรือปกปิดตัวเองของผู้ปฏิบัติ ไม่ว่าจะเป็นเจ้าหน้าที่ F B I หรือเจ้าหน้าที่ของรัฐบาลกลางอื่นๆ หรือเจ้าหน้าที่บังคับใช้กฎหมายท้องถิ่นที่ปฏิบัติงานร่วมกับเจ้าหน้าที่ F B I

"การปฏิบัติการแฝงตัว"(Undercover Operations) หมายถึง การสืบสวนด้วยวิธีการอำพรางตัว โดยเจ้าหน้าที่เป็นผู้ปฏิบัติ ในแต่ละช่วงเวลาซึ่งเกี่ยวข้องกับในกิจกรรมการสืบสวนแบบอำพรางตัว

โดยวัตถุประสงค์ของคู่มือการปฏิบัติการสืบสวนด้วยการแฝงตัวนี้จะให้ความสำคัญต่างๆไป มากกว่าจะแยกความสำคัญเฉพาะโดยวิธีเจ้าหน้าที่แฝงตัว แต่ถึงอย่างไรการสืบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวนี้ จะขึ้นอยู่กับงบประมาณ,สถานการณ์,รัฐธรรมนูญและต้องระมัดระวังให้ความสำคัญกับการติดต่อสื่อสารไม่ว่าจะเป็นด้วย คำพูด การเขียน การโทรศัพท์ การใช้อิเล็กทรอนิกส์ และข่าวสารที่น่าสนใจอื่น การบังเอิญติดต่อกัน การสนทนากัน การไม่ให้ความสำคัญสิ่งต่างๆหน้าที่อยู่ในคำแนะนำของคู่มือนี้

การติดต่อโดย อีเมลล์ และ Internet Relay Chat (IRC) การติดต่อโดย อีเมลล์ กฎหมายรัฐธรรมนูญรับรองมีความสำคัญในการส่งข่าวสาร และเป็นปัจจัยในการตัดสินใจด้วย การติดต่อด้วยวิธี internet ปัจจุบันมีความสำคัญมาก สามารถศึกษารายละเอียดได้ในหลักการสืบสวนว่าด้วยการแฝงตัวนี้

"เจ้าหน้าที่แฝงตัว" (Undercover Employee) หมายถึงเจ้าหน้าที่หรือลูกจ้างของหน่วย FBI หรือ เจ้าหน้าที่ของรัฐบาลกลางอื่นๆที่ปฏิบัติการภายใต้การควบคุมของ FBI ตลอดถึงบุคคลที่ 3 ที่เจ้าหน้าที่ FBI ยินยอมให้ร่วมในการสืบสวนโดยการใช้นามแฝงหรือปกปิด

"เจ้าของกรรมสิทธิ์" (Proprietary) หมายถึง เจ้าของกรรมสิทธิ์,เจ้าของร่วม,ห้างหุ้นส่วน, หรือเจ้าของธุรกิจอื่นๆ หรือเกี่ยวกับการค้าเบื้องต้น หรือสิ่งของหน่วยงาน FBI เป็นเจ้าของร่วมด้วย หรือ สิ่งของที่หน่วยงาน FBI ปิดบังซ่อนเร้นไว้ในนามของบุคคลอื่น

"พนักงานอัยการของรัฐบาลกลางที่ตั้งไว้เป็นพิเศษ" (Appropriate Federal Prosecutor) หมายถึง พนักงานอัยการกลางที่รัฐบาลกลางของประเทศสหรัฐอเมริกาแต่งตั้งไว้ หรือพนักงานอัยการในสำนักงานอาชญากรรมและยุติธรรม (DOJ)

"การปฏิบัติการแฝงตัวร่วม" (Joint Undercover Operation) หมายถึง การปฏิบัติการร่วมกันระหว่างเจ้าหน้าที่ FBI และหน่วยงานบังคับใช้กฎหมายอื่น ยกเว้นกรณีที่เจ้าหน้าที่ FBI ให้ความช่วยเหลือ หรือแนะนำด้านเทคนิคหรือการเงิน ถือว่าไม่ใช่เป็นการปฏิบัติการร่วม

วัตถุประสงค์และการอนุญาตทั่วไป

การปฏิบัติการแฝงตัวและการอำพรางตัวทั้งหลายของเจ้าหน้าที่ FBI อาจต้องผูกพันอยู่ตามคู่มือที่จัดทำไว้นี้ เพื่อที่จะได้ไม่ต้องรับผิดจากการกระทำผิดกฎหมายของเจ้าหน้าที่ ไม่ว่าจะเกิดจากการกระทำผิดกฎหมายของเจ้าหน้าที่ไม่ว่าจะเกิดจากการสอบสวนเบื้องต้น, การสืบสวนอาชญากรรมทั่วไป, การสืบสวนหาข่าวอาชญากรที่เป็นเครือข่ายในการไต่สวนเบื้องต้น (สอบสวนเบื้องต้น) จะใช้วิธีการแฝงตัวนี้ได้เมื่อได้รับข้อมูลที่เข้าใกล้ในการสอบสวนว่ามีความเป็นไปได้ว่าอาชญากรรมกระทำโดยบุคคลใดหรือกลุ่มบุคคลใด

การสืบสวนอาชญากรรมทั่วไปจะใช้วิธีนี้ได้ก็ต่อเมื่อเพื่อจะสืบสวนให้ทราบถึงการป้องกัน การแก้ไขปัญหาหรือกระบวนการกระทำผิดของอาชญากร, การสืบสวนเกี่ยวกับอาชญากรรมที่เป็นเครือข่าย, อาชญากรรมที่ใช้ความเฉลียวฉลาดในการกระทำผิด เช่น ขบวนการซื้อโกงบริษัท, การก่อการร้าย จะใช้ปฏิบัติการนี้ได้ก็ต่อเมื่อต้องการสืบสวนค้นหา, สมาชิก, การเงิน, ความสำคัญของโครงสร้างขององค์กร, กิจกรรม ในอดีตและในอนาคตและเป้าหมายขององค์กรเครือข่าย ตลอดจนวิธีการสืบสวน, การป้องกัน, และวิธีการกระทำขององค์กรนั้นๆ

คู่มือการใช้ปฏิบัติการแฝงตัวนี้มีให้นำไปปรับใช้เป็นประโยชน์ในการใช้สายลับซึ่งไม่ใช่เจ้าหน้าที่เป็นผู้เป็นสายลับ หรือพยานบุคคลซึ่งกันไว้เป็นพยานในคดี นอกจากการปฏิบัติการอำพรางตัวหรือแฝงตัวโดยเจ้าหน้าที่ของรัฐ (เจ้าหน้าที่ F.B.I) เท่านั้น แต่ถึงอย่างไรเจ้าหน้าที่ F.B.I อาจดัดแปลงนโยบายภายใน ซึ่งจะนำไปใช้กับสายลับ ซึ่งไม่ใช่เจ้าหน้าที่ หรือ การกันพยานบุคคลไว้เป็นพยานในคดี แต่ต้องอยู่ในวัตถุประสงค์อนุญาตของคณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการอำพรางตัวที่กล่าวไว้ในคู่มือนี้

การปฏิบัติการที่เจ้าหน้าที่ F.B.I เข้าไปร่วมกับหน่วยงานอื่นต้องอยู่ในขอบเขต, อยู่ภายใต้การปฏิบัติการตามคู่มือนี้แต่อย่างไรถ้าหากการปฏิบัติการแฝงตัวร่วมนั้น อยู่ภายใต้กฎหมายอื่น นอกจากกฎหมายของรัฐบาลกลาง การปฏิบัตินั้นต้องปฏิบัติตามเนื้อหาของกฎหมายนั้น ซึ่งต้องมีเนื้อหาพอเปรียบเทียบได้กับคู่มือนี้

การอนุญาตให้ปฏิบัติการแฝงตัว (Authorization of Undercover Operations)

a. มาตรฐานการอนุญาตทั่วไป (General Approval standards)

เจ้าหน้าที่ผู้ซึ่งจะพิจารณาใช้อำนาจอนุญาตให้ใช้ปฏิบัติการแฝงตัวนั้น ต้องคำนึงถึงวัตถุประสงค์และคำนึงถึงน้ำหนักของความเสี่ยงและผลประโยชน์ของการปฏิบัติการเป็นหลักแล้ว ต้องพิจารณาถึงปัจจัยดังต่อไปนี้

(1) ความเสี่ยงของบุคลากร ที่ต้องได้รับบาดเจ็บ, ความเสียหายต่อทรัพย์สิน, ความเสียหายต่อการเงินหรือธุรกิจ, ความเสียหายต่อชื่อเสียง หรือภัยอันตรายของบุคคล

(2) ความเสี่ยงต่อความรับผิดชอบของรัฐบาล

(3) ความเสี่ยงต่อการละเมิดสิทธิความเป็นส่วนตัว การรักษาความลับ หรือเอกสิทธิ์ ที่กฎหมายรับรองไว้

(4) ความเสี่ยงที่บุคคลธรรมดาที่จะกระทำความผิดกฎหมายจะต้องอยู่ภายใต้หัวข้อ 4 H และ

(5) ความเหมาะสมของรัฐบาลที่เข้าไปมีส่วนร่วมในกิจกรรมต่างๆ ที่คาดว่าจะเกิดขึ้นในระหว่างปฏิบัติการ

b. การปฏิบัติการอำพรางตัวต้องได้รับอนุญาตจากตัวแทนพิเศษ (Special Agent In charge (SAC))

1. การก่อตั้ง การขยาย หรือการเริ่มใหม่ ทั้งหมดของปฏิบัติการแฝงตัว ต้องได้รับการอำนวยความสะดวกโดยเจ้าหน้าที่ซึ่งปฏิบัติการในสนาม ซึ่งต้องได้รับอนุญาตจากตัวแทนพิเศษในสถานการณ์ภาคสนาม (SAC) ถ้าการปฏิบัติการแฝงตัวไม่ได้อยู่ในขอบเขตปัจจัยตาม ข้อ 4 C ข้างล่าง การอนุญาตการปฏิบัติการจะต้องได้มาจากการตัดสินใจจากการบรรยายขออนุญาต โดยต้องบรรยายสถานการณ์ข้อเท็จจริงสนับสนุน และต้องมีข้อเท็จจริงดังต่อไปนี้

a. การเริ่มการสืบสวนด้วยวิธีนี้ จะต้องปรากฏว่ามีกรกล่าวหาว่า มีการกระทำที่เป็นอาชญากรรม หรือ องค์การอาชญากรรม และต้องปฏิบัติตามหลักคู่มือแนวทางการสืบสวนนี้

b. การปฏิบัติการนี้ต้องมีพยานหลักฐานหรือข่าวสารที่แน่นอนพอสมควร พอที่น่าจะเชื่อว่ามีกรก่ออาชญากรรม หรือมีองค์การอาชญากรรม ตามที่มีข่าวสารนั้น

ข้อสังเกต - ข่าวสารหรือพยานหลักฐานที่นำมาวิเคราะห์ที่จะนำสู่การปฏิบัติการอำพรางตัว หรือแฝงตัว จะต้องได้หลักฐานหรือข่าวสารน่าเชื่อถือ ที่จะปฏิบัติการดังกล่าว เพื่อจะทราบถึงการตัดสินใจ, การป้องกัน, และขั้นตอนขบวนการกระทำความผิดอาชญากรรม ซึ่งต้องเป็นไปตามวัตถุประสงค์ที่อัยการสูงสุดได้ออกระเบียบคู่มือแนวทางนี้ไว้ เพื่อที่จะสืบสวน อาชญากรรมทั่วไป หรือองค์การอาชญากรรม หรือ การก่อการร้าย

เจ้าหน้าที่ FBI จะไม่ลังเลใจที่จะบังคับใช้วิธีการตามกฎหมาย ที่แนะนำไว้ในคู่มือนี้ ถึงแม้ว่าจะเป็นการลวงล้าสิทธิบางประการของประชาชน แต่การลวงล้าสิทธินั้น ต้องอยู่ภายใต้ ข้อบัญญัติของกฎหมาย และจะทำได้เฉพาะ อาชญากรรมร้ายแรง หรือจะทำได้เมื่อ ได้รับข่าวสาร ที่แน่นอนและได้รับความเห็นชอบจากคณะกรรมการที่ศึกษาความเป็นไปได้

จุดประสงค์ในการเข้าไปมีส่วนร่วมในการปฏิบัติการแฝงตัว ก็เพื่อจะรู้ถึงตัวการก่อการร้าย หรืออาชญากรรมที่เป็นองค์กร ส่วนหลักการอื่นๆเจ้าหน้าที่ผู้ได้รับอนุญาตให้อนุญาตปฏิบัติการอำพรางตัว (SAC) ต้องพิจารณาตามหลักของคู่มือกำหนดแนวทางนี้

หลักการประยุกต์การเข้าไปมีส่วนร่วมในการปฏิบัติการอำพรางตัว จะต้องรวบรวม หลักฐานเป็นสำคัญ ที่จะช่วยอธิบายหรือหาคำตอบเกี่ยวกับการก่อการร้าย หรือป้องกันการก่อการร้ายในอนาคต

(C) การปฏิบัติการแฝงตัว จะต้องอยู่ภายใต้การปฏิบัติที่มีหลักฐานที่มีแนวโน้มมาก หรือ มีข่าวสารน่าเชื่อถือมากในเวลานั้นว่า มีเหตุผลที่จะก่อให้เกิดการเช่นนั้น

(D) การอนุญาตจะต้องกระทำเป็นเรื่องลับ ว่าด้วยระเบียบการปฏิบัติการลับของอัยการสูงสุด หรือของผู้อำนวยการ FBI ว่าด้วยข้อมูลลับของ สายลับ

(E) หากเป็นกรณีที่อาจคาดการณ์ได้ล่วงหน้าว่าเจ้าหน้าที่อำพรางตัว อาจต้องเข้าไปมีส่วนร่วมกับการกระทำผิดกฎหมาย, ผู้ที่ได้รับแต่งตั้งไว้เป็นพิเศษ (SAC) จะอนุญาตได้ โดยอาศัย ปัจจัยตาม หัวข้อ H และ F ต้องแสดงได้ว่าการใช้งบประมาณการต้องได้รับการควบคุม หรือ อนุญาตตามข้อ C, รวมทั้งข้อมูลที่เกิดขึ้นทั้งหมด

(2) การปฏิบัติการแฝงตัว อาจได้รับอนุญาตภายในระยะเวลา 6 เดือน และอาจอนุญาต ต่อเนื่องเพิ่มเติมอีก 6 เดือน เมื่อรวมกันแล้วต้องไม่มากกว่า 1 ปี การอำพรางตัวนี้ ต้องมีค่าใช้จ่าย เป็นเงินไม่มากกว่า 50,000 \$ ดอลลาร์ ต่อคดี หรืออาจเป็นเงินจำนวน 100,000 \$ ดอลลาร์ ในคดี ยาเสพติด, ซึ่งอาจกำหนดควบคุมบัญชีค่าใช้จ่าย โดยผู้อำนวยการ FBI โดยไม่ต้องได้รับอนุญาต จาก สำนักงานใหญ่ FBI (FBI HQ)

(3) ผู้ได้รับแต่งตั้งพิเศษ (SAC) หรือตัวแทนพิเศษ อาจขยาย หรือให้เริ่มปฏิบัติการอำพรางตัวใหม่ได้ เมื่อได้รับรายงานจากผู้ควบคุมปฏิบัติการในสนาม แต่ต้องรายงานให้ FBI HQ ทราบ และแม้ว่าเจ้าหน้าที่ SAC จะอนุญาตปฏิบัติการดังกล่าว ปฏิบัติการนั้นก็ต้องได้รับ อนุญาต FBI HQ

(4) คำร้องขออนุญาตทั้งหมดนั้น จะต้องส่งรายงานให้ FBI HQ ทราบทั้งหมดจำนวน 1ชุด

C การปฏิบัติการอำพรางตัวต้องได้รับความเห็นชอบจาก FBI HQ

(1) สถานการณ์ที่เกี่ยวกับการเงิน

ในการปฏิบัติการอำพรางตัวรวมทั้งที่เกี่ยวข้องกับสถานการณ์เกี่ยวกับการเงิน ต้องอยู่ในบัญญัติดังต่อไปนี้ คือ เจ้าหน้าที่ SAC ต้องยื่นขอต่อ FBI HQ ให้อนุมัติคำร้องขอตามหัวข้อ 4 F ข้างล่าง คำแนะนำเพื่ออนุญาตอาจถูกส่งไปยัง ผู้อำนวยการ FBI หรือ ผู้ช่วยผู้อำนวยการ FBI ที่ได้รับมอบหมาย, ในการปฏิบัติการที่เกี่ยวกับเรื่องสภาวะการณ์ทางการเงินใน (a)-(c), ต้องยื่นทบทวนคำร้องขออนุญาตครั้งสุดท้ายกับรองผู้อำนวยการ FBI ที่ได้รับมอบหมาย การร้องขออนุญาตให้มีการปฏิบัติการอำพรางตัวนั้น FBI HQ เท่านั้นเป็นผู้อนุมัติ เพราะสถานการณ์ที่เกี่ยวกับการเงินนั้น ไม่ถูกพิจารณาหรืออนุญาต จากคณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการอำพรางตัว สำหรับวัตถุประสงค์ของคู่มือคำแนะนำนี้ การปฏิบัติการอำพรางตัวที่มีสถานการณ์ทางการเงิน หมายถึง เหตุผลที่คาดหวังที่จะมีเหตุผลดังต่อไปนี้

(a). การได้เช่าทรัพย์สิน, อุปกรณ์, สิ่งปลูกสร้าง, สิ่งอำนวยความสะดวก, การเปลี่ยนแปลงแก้ไขสิ่งปลูกสร้าง หรือสิ่งอำนวยความสะดวก, สัญญาก่อสร้าง หรือการแก้ไขเปลี่ยนแปลงสิ่งปลูกสร้างหรือสร้างสิ่งอำนวยความสะดวก หรือการจ่ายเงินล่วงหน้าในการเช่าเกินกว่า 1 เดือน

ข้อสังเกต การซื้อ, การเช่า, การเช่าทรัพย์สิน, โดยใช้ชื่อปลอม รวมไปถึงเอกลักษณ์ เพื่อสนับสนุนทางกายภาพ หรือการตรวจทางเทคนิค ไม่ใช่ การอำพรางตัวตามวัตถุประสงค์ในคู่มือนี้ อย่างไรก็ตาม การใช้จ่ายเงินของกองทุนอย่างเหมาะสมถูกรวมเอาไว้ด้วย, การอนุมัติต้องได้รับอนุญาตจาก FBI HQ ให้สอดคล้องกับกฎหมาย

(b) การฝากเงินของกองทุน หรือกระบวนการต่าง ภายใต้ปฏิบัติการอำพรางตัวไปยังธนาคาร หรือสถาบันการเงิน

(c) การใช้การดำเนินการโดยการปฏิบัติการแฝงตัว ต่อสิ่งที่จำเป็นและค่าใช้จ่ายที่เหมาะสมของการปฏิบัติการ

(d) ข้อตกลงการชำระเงิน, การทดแทน, การจ่ายค่าชดเชย กับการร่วมปฏิบัติการส่วนบุคคล หรือค่าบริการ หรือ ค่าความสูญเสียที่เกิดขึ้นโดยปฏิบัติการในการช่วยเหลือการปฏิบัติงาน (ข้อตกลงใดๆ ที่มีบุคคลภายนอกมาเกี่ยวข้องต้องได้รับการทบทวนโดยเจ้าหน้าที่ FBI ที่ได้รับมอบหมายและหัวหน้าฝ่ายปฏิบัติการ) หรือ

(e) เวลาที่เกินกว่าที่กำหนดไว้ หรือความรับผิดชอบต่อวิธีการที่ยอมรับการสร้างทรัพย์สิน โดยผู้อำนวยการ เกี่ยวกับปฏิบัติการที่ริเริ่มจากสำนักงานสาขา

(2) เหตุการณ์ หรือสภาวะการณ์อันละเอียดอ่อน (Sensitive Circumstance)

ในการปฏิบัติการแฝงตัว หากเกิดสภาวะการณ์อันละเอียดอ่อน ตามรายละเอียดดังกล่าวต่อไปนี้ ผู้อนุญาตปฏิบัติการ(SAC) ต้องเสนอคำร้องขอต่อ FBI HQ ตามข้อ F การอนุญาตให้สภาวะการณ์ละเอียดอ่อนจะได้รับการทบทวนโดยผู้เชี่ยวชาญพิเศษของ FBI HQ ที่ตั้งไว้ และถ้าเห็นชอบด้วยก็จะเสนอแนะไปยังคณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการอำพรางตัว เพื่อสนับสนุนในการพิจารณาการใช้สถานการณ์ดังกล่าว โดยจะต้องส่งคำขออนุมัติไปยังผู้อำนวยการ FBI หรือผู้ช่วยผู้อำนวยการ FBI ที่ได้รับมอบหมาย ซึ่งเป็นบุคคลที่จะอนุญาตให้ใช้วิธีการของเจ้าหน้าที่ SAC ได้ต่อไป

วัตถุประสงค์ของคู่มือคำแนะนำนี้ สภาวะการณ์อันละเอียดอ่อน ที่คาดว่าจะเกิดขึ้น ได้หมายถึงสถานการณ์ ดังจะกล่าวต่อไปนี้

(a) สถานการณ์ที่การก่ออาชญากรรมน่าเชื่อว่าจะเกิดจาก ผู้รับสมัครตำแหน่งทางการเมือง, ผู้พิพากษา, ฝ่ายนิติบัญญัติ, ผู้มีตำแหน่งด้าน การจัดการ หรือกรรมการผู้บริหารสถาบันการเงินของรัฐบาลกลาง หรือรัฐบาลท้องถิ่น หรือฝ่ายบริหารท้องถิ่น หรือฝ่ายการเมือง

(b) การสืบสวนเกี่ยวกับอาชญากรรมน่าเชื่อว่าจะเกิดจาก เจ้าหน้าที่รัฐบาลกลาง, รัฐบาลท้องถิ่น, ฝ่ายบริหารท้องถิ่น ทุกจริตคอร์ปชั่นในหน้าที่

(c) สถานการณ์ที่ได้จากการสืบสวนเชื่อว่า อาชญากรรมอาจเกิดจากเจ้าหน้าที่ของรัฐบาลต่างประเทศ, หรือองค์กรทางศาสนา, หรือองค์กรทางการเมือง หรือสื่อมวลชน

ข้อสังเกต เหล่านี้คือ บางสถานการณ์ที่เจ้าหน้าที่ในกระบวนการยุติธรรม ผู้บริหาร จะต้องให้เหตุผล พิจารณาด้วยเหตุผลต่างๆ ในบางตัวอย่าง ในส่วนที่หัวหน้ารัฐบาลต้องยึดถือต่อสิทธิของพลเมือง

ในส่วนของแผนกสืบสวนคดีอาชญากรรม, เจ้าหน้าที่ FBI HQ ที่เป็นสมาชิกของคณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการอำพรางตัวและมีหน้าที่จะแสดงความเห็นของเจ้าหน้าที่ ในการเสนอต่อคณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการอำพรางตัว

(d) กิจกรรมที่ทำให้เป็นที่ดึงดูดใจของบุคคลที่มีเหตุผลความสำคัญของผล ต่อการก่อตั้งหรือละเมิดต่อกฎหมายของรัฐบาลกลาง หรือรัฐบาลท้องถิ่น

(e) การได้มาซึ่งกรรมสิทธิ์, การก่อตั้งขึ้น, การปฏิบัติเกี่ยวกับกรรมสิทธิ์

(f) การจัดหาสินค้า หรือบริการ ที่จำเป็นต่อการให้ผลประโยชน์ต่ออาชญากร จะต้องเป็นสิ่งจำเป็นเฉพาะใช้ในการสืบสวน ที่จะได้รับการยอมรับจากรัฐบาลเท่านั้น

(g) การกระทำโดยเจ้าหน้าที่อำพรางตัวจะห้ามอนุญาต ให้กระทำในกฎหมายของรัฐบาลกลาง, รัฐบาลท้องถิ่น, กฎหมายท้องถิ่น ที่มีอัตราโทษสูงหรืออาชญากรรมร้ายแรง, แต่ไม่

รวมถึงการค้าของเถื่อน, การขาย หรือลักลอบขายสมบัติของราชการ, การค้ายาเสพติด, ไม่รวมถึงการค้าขายอย่างอื่น, การฟอกเงินไม่เกินหนึ่งล้านดอลลาร์เหรียญสหรัฐอเมริกา, การให้สินบน, การปกปิดซ่อนเร้นในกรรมสิทธิ์ทรัพย์สิน (แต่ไม่รวมถึงขบวนการการค้าขายยาเสพติด, การให้สินบน, การใช้บัญชีฝากปลอมจากธนาคาร หรือสถาบันการเงิน, กิจกรรมเช่นนี้ต้องได้รับความร่วมมือจากเจ้าหน้าที่ FBI HQ

(h) ความเสี่ยงที่สำคัญ ก็คือ เจ้าหน้าที่ปฏิบัติการอำพรางตัวเกี่ยวกับเรื่องนั้นๆ อาจต้องถูกจับกุมตัว หรือให้คำสาบานเท็จ หรือการใช้เอกสารเท็จ (ดูในข้อ H)

(i) การรายงานและติดต่อระหว่างเจ้าหน้าที่และทนายความ

(j) ความเสี่ยงที่สำคัญ ที่จะให้บุคคลภายนอกเข้ามารับรู้เรื่องราว หรือความลับของบุคคลที่เข้าร่วมปฏิบัติการ, ไม่ว่าบุคคลนั้น จะเป็นแพทย์, พระ หรือนักข่าวสื่อสารมวลชน

(k) ความต้องการที่ ทนายความ, แพทย์, พระ หรือนักข่าวสื่อสารมวลชน ต้องได้รับความคุ้มครองให้เอกสิทธิ์ในการดำเนินการตามวิชาชีพ ที่จะไม่ถูกแทรกแซงการรักษาความลับของอาชีพดังกล่าว

(l) กิจกรรมที่กลุ่มบุคคลเข้าไปมีส่วนร่วมในการสืบสวน หรือเป็นส่วนหนึ่งขององค์กรก่อการร้าย หรือบุคคลที่เป็นสมาชิกที่ไม่ใช่การเป็นสายลับ

(m) ความเสี่ยงที่สำคัญต่อการสูญเสีย, หรือได้รับอันตรายของบุคคล หรือความเสี่ยงต่อการสูญเสียเงิน

(n) การกระทำซึ่งอาจก่อให้เกิดสิทธิเรียกร้องต่อกฎหมายของประเทศสหรัฐอเมริกา ว่าด้วยการละเมิด, สัญญา, หรือเกี่ยวกับทรัพย์สิน, หรืออาจก่อให้เกิดการละเมิดต่อรัฐธรรมนูญ ซึ่งอาจเกิดจากการกระทำของเจ้าหน้าที่ของรัฐ

(o) ตัวแทนปลอม หมายถึงบุคคลที่เข้ามีส่วนร่วมในการปฏิบัติการอำพราง รวมทั้งบุคคลภายนอกที่เข้าร่วมปฏิบัติการดังกล่าวโดยบุคคลมีสิทธิอนุญาตไม่อนุมัติ หรือไม่ได้รับอนุญาต

D. คณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการแฝงตัว (Undercover Review Committee)

(1) คณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการแฝงตัวจะประกอบไปด้วย เจ้าหน้าที่ F.B.I. ซึ่งได้รับการแต่งตั้งจากผู้อำนวยการ F.B.I. และอัยการแผนกอาชญากรรมซึ่งได้รับการแต่งตั้งจากผู้ช่วยอัยการสูงสุดแผนกอาชญากรรม, เจ้าหน้าที่กระทรวงยุติธรรม, ประกอบกันเป็นคณะกรรมการที่ได้รับแต่งตั้งจากผู้อำนวยการ F.B.I.

(2) เมื่อได้รับคำร้องขออนุญาตปฏิบัติการแฝงตัว จากเจ้าหน้าที่พิเศษที่ตั้งไว้ (SAC) รวมถึง การอนุญาตในสถานการณ์ละเอียดอ่อนตามข้อ (2) และได้รับอนุญาตการปฏิบัติการจาก

F.B.I.HQ แล้ว จะต้องเสนอให้คณะกรรมการประชุมทบทวนปฏิบัติการทบทวนคำร้องขออนุญาตนั้น, คณะกรรมการประกอบด้วยตัวแทนของหน่วยงาน F.B.I, เจ้าหน้าที่อาวุโสของกระทรวงยุติธรรม และอัยการกลางที่ได้แต่งตั้งไว้เป็นพิเศษ เมื่อประชุมแล้วจะมีข้อเสนอคำร้องนั้น ต่อผู้อำนวยการ F.B.I หรือ ผู้ช่วยผู้อำนวยการ F.B.I ที่ได้รับมอบหมาย เกี่ยวกับคำชี้แนะว่าจะอนุญาตหรือไม่ อนุญาตปฏิบัติการนั้น และอาจชี้แนะให้เปลี่ยนแปลงหรืออาจแก้ไขโครงการนั้นก็ได้

(3) การเพิ่มเติมการพิจารณาคำร้องขออนุญาตตามข้อ 4 a ข้างบนนั้น คณะกรรมการทบทวนต้องทำการได้ส่วนคำร้องขอเพื่อพิจารณามาตรการที่เพียงพอในการที่จะลดขนาดสถานการณ์อันละเอียดอ่อนที่จะเกิดขึ้นในการปฏิบัติการให้น้อยลง และต้องลดขนาดความเสี่ยงต่อความเสียหายหรือการถูกก้าวร้าวจากเหตุอันละเอียดอ่อนที่เกิดขึ้นให้น้อยที่สุด ถ้าเมื่อคณะกรรมการมีคำชี้แนะในการปฏิบัติการอำพรางตัวอย่างใดแล้ว คำชี้แนะนั้นต้องเขียนเป็นข้อสรุปเป็นลายลักษณ์อักษร บรรยายถึงข้อดีข้อเสีย ในการอนุญาตให้ปฏิบัติการ หรือทำนายผลที่จะติดตามมาของการปฏิบัติการด้วย

(4) คณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการแฝงตัว อาจจะชี้แนะอนุญาตปฏิบัติการอำพรางตัว นอกเหนือจากขอบเขตที่ได้รับอนุญาตจาก F.B.I HQ ได้ก็ต่อเมื่อ

(a) ถ้ามีหนึ่ง หรือมากกว่าคำอนุญาตที่ผู้วางแผนได้กำหนดไว้ เมื่อคำอนุญาตเพิ่มเติม นั้น ผู้ช่วยอัยการสูงสุดแผนกอาชญากรรม ไม่เห็นด้วยในคำชี้แนะอนุญาตเพิ่มเติมนั้น ไม่ว่าจะเกิดจากกฎหมาย, จริยธรรม, การดำเนินคดี, หรือนโยบายของหน่วยงาน ก็ตาม ผู้วางแผนนั้นจะต้องนำคำอนุญาตให้เพิ่มเติมปฏิบัติการนั้น ไปปรึกษากับผู้ช่วยอัยการสูงสุดที่รับผิดชอบการปฏิบัติการแฝงตัวทันที และต้องไม่ลงมือปฏิบัติการตามข้อเสนออันนั้นจนกว่าจะได้รับอนุญาตจาก ผู้ช่วยผู้อำนวยการ F.B.I ที่รับมอบหมายและผู้ช่วยอัยการสูงสุดที่ได้รับมอบหมาย และ

(b) ถ้ามีคำปรึกษานอกเหนืออันนี้อีกและคำปรึกษานั้น ผู้ช่วยอัยการสูงสุดที่รับมอบหมายไม่เห็นด้วยกับแผนปฏิบัติการของ ผู้ช่วยผู้อำนวยการ F.B.I ที่ได้รับมอบหมาย ซึ่งเป็นผู้อนุญาตแผนนั้น, แผนปฏิบัติการนั้นจะต้องไม่ได้รับการดำเนินการจนกว่าจะได้รับอนุญาตจากรองอัยการสูงสุด หรืออัยการสูงสุด

(5) คณะกรรมการควรจะได้รับคำแนะนำจากสำนักงานที่ปรึกษาให้คำแนะนำของ F.B.I และที่ปรึกษากฎหมาย หรือได้รับคำชี้แนะจากเจ้าหน้าที่กระทรวงยุติธรรม เกี่ยวกับอำนาจตามกฎหมายที่อนุญาตให้ปฏิบัติการอำพรางตัว

(6) ผู้ช่วยผู้อำนวยการ F.B.I , ผู้ช่วยอัยการสูงสุดที่ได้รับมอบหมาย หรือเจ้าหน้าที่ผู้ควบคุมแผน อาจอ้างสิ่งต่างๆที่เกิดขึ้นจากสืบสวน เช่น , ข่าวสารของสายลับ, พยานบุคคลที่ให้ความร่วมมือ และสิ่งต่างๆที่เกิดขึ้นในระหว่างการสืบสวนปฏิบัติการไปยัง คณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการให้ชี้แนะ หรือวิจารณ์อย่างเต็มที่ในการปฏิบัติการอำพรางตัวรวมทั้งเจ้าหน้าที่ SAC , อาจเห็นพ้องกับ

FBI HQ ที่จะเสนอให้ปฏิบัติการได้รับการทบทวนจาก FBI HQ และคณะกรรมการทบทวน เพื่อพิจารณาถึงเหตุการณ์อันละเอียดอ่อน ตามคู่มือนี้ที่แสดงไว้

(7) อัยการสหรัฐอเมริกา,เจ้าหน้าที่ SAC ,หรือเจ้าหน้าที่ปฏิบัติการอื่นๆต้องสนใจในคำแนะนำหรือคำสั่งของคณะกรรมการทบทวนในการปฏิบัติการอำพรางตัว

(8) ถ้าหากเจ้าหน้าที่ SAC และอัยการสหรัฐร่วมกันไม่เห็นด้วยกับคำแนะนำ หรือการแก้ไขเปลี่ยนแปลงของคณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการ,ในการอนุญาตปฏิบัติการอำพรางตัว อาจปรึกษากับหัวหน้าของคณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการ เพื่อนัดคณะกรรมการประชุมเพื่อสอบถามประเด็นปัญหาที่ไม่เห็นด้วยได้

(9) ในระหว่างการปฏิบัติการอำพรางตัว,เจ้าหน้าที่ SAC อาจอุทธรณ์การตัดสินใจของ FBI HQ โดยตรงไปยังผู้ช่วยผู้อำนวยการ FBI ,คล้ายกัน อัยการสหรัฐสามารถอุทธรณ์โดยตรงไปยังผู้ช่วยอัยการสูงสุด,หรือผู้ช่วยอัยการสูงสุดแผนกอาชญากรรม,หรือรองอัยการสูงสุดผู้ได้รับมอบหมาย

E. การอนุญาตโดยผู้อำนวยการ,รองผู้อำนวยการ,ผู้ช่วยผู้อำนวยการฝ่ายบริหาร,หรือผู้ช่วยผู้อำนวยการผู้ได้รับมอบหมาย ของหน่วยงาน FBI

ผู้ช่วยผู้อำนวยการที่ได้รับมอบหมาย อาจอนุมัติการปฏิบัติการอำพรางตัวได้โดยได้รับการพิจารณาจากคณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการอำพรางตัว เว้นแต่เหตุการณ์ในสถานการณ์อันละเอียดอ่อน ตามข้อ (1) หรือข้อ (m) ที่ได้วางข้อกำหนดไว้ดังที่กล่าวมาแล้วข้างต้น

หากมีเหตุข้อจำกัดดังกล่าวไปนี้ ต้องได้รับอนุญาตให้ปฏิบัติการอำพรางตัวได้จาก ผู้อำนวยการ,รองผู้อำนวยการ หรือ ผู้ช่วยผู้อำนวยการฝ่ายบริหาร ของหน่วยงานFBI แล้วเท่านั้น เหตุการณ์ดังกล่าวคือ

(1) เพื่อการสืบสวนกลุ่มก่อการร้าย หรือเพื่อหาสมาชิกของกลุ่มก่อการร้าย เมื่อไม่สามารถหาสายลับได้ (เป็นเหตุการณ์อันละเอียดอ่อน ตามข้อ(1)) หรือ

(2) อนุมัติให้ปฏิบัติการอำพรางตัวเมื่อมีสถานการณ์ความเสี่ยงสูงในเรื่องความเสียหายต่อทรัพย์สิน และบุคคล (เหตุการณ์อันละเอียดอ่อน ตามข้อ (m))

F. คำร้องขอ หรือการแจ้งล่วงหน้าไปยังเจ้าหน้าที่ FBI HQ

(1) คำร้องขอปฏิบัติการแฝงตัว จะต้องได้รับอนุมัติจากเจ้าหน้าที่ FBI HQ ก่อนการปฏิบัติการอำพรางตัว คำร้องขอนั้นต้องประกอบด้วย

(a) คำร้องนั้นต้องได้รับอนุญาตจากเจ้าหน้าที่ SAC เป็นลายลักษณ์อักษรตามขั้นตอนตาม ข้อ b (1)

(b) ต้องบรรยายถึงวัตถุประสงค์ของการปฏิบัติการและส่วนที่จะเข้าไปเกี่ยวข้องกับอำนาจตัวของเจ้าหน้าที่, สายลับต่างๆ หรือบุคคลอื่นที่ต้องเข้าไปเกี่ยวข้องในปฏิบัติการ, รวมถึงข้อมูลข่าวสารแสดงถึงพื้นฐานของเรื่องนั้น, สถิติการจับกุมและคำให้การของบุคคลต่างๆเกี่ยวกับเรื่องนั้น, ข้อกล่าวหาหรือองค์การอาชญากรรม ที่ได้มาจากการสืบสวน และบุคคลต่างๆที่รู้เกี่ยวกับเรื่องนี้

(c) ในคำให้การต้องมีระยะเวลาดำเนินการเกี่ยวกับปฏิบัติการนี้เป็นหลักสำคัญ

(d) ต้องบรรยายถึงข้อเกี่ยวข้องหรือเหตุผลจูงใจในปัจจุบันที่จะได้มาซึ่งมูลเหตุในการจูงใจให้ผู้บริสุทธิ์ กระทำความผิดตามข้อ 5 b ที่จะกล่าวต่อไป และ

(e) ต้องมีข้อเสนอในการใช้จ่ายด้วย

(2) คำร้องขอให้อนุมัติปฏิบัติการอำนาจตัว รวมทั้งเหตุในสถานการณ์อันละเอียดอ่อน ตามข้อ C (2) จะต้องประกอบด้วยข้อมูลดังต่อไปนี้

(a) คำให้การพร้อมด้วยเหตุผลที่น่าจะเป็นไปได้ ในการคาดการณ์เหตุการณ์ที่จะเกิดขึ้น ข้อเท็จจริงต่างๆ เหตุการณ์ที่จะเกิดขึ้นข้อดี ข้อเสีย รวมทั้งเหตุการณ์เงื่อนไขดังนี้

(1) การปฏิบัติการแฝงตัวพร้อมด้วยเหตุการณ์อันละเอียดอ่อน ที่จะเกิดขึ้นตามข้อ (g) , คำให้การสิ่งที่จะเกิดขึ้นว่าจะอะไรจะทำให้กลายเป็นสิ่งผิดกฎหมาย ดังที่จะบรรยายในข้อ H ต่อไป และ

(2) การปฏิบัติการแฝงตัวพร้อมด้วยเหตุการณ์อันละเอียดอ่อน ที่จะเกิดขึ้นตาม (l), ต้องมีคำให้การถึงว่าทำไม ต้องมีการปฏิบัติการแทรกซึม หรือมีความจำเป็นต้องปฏิบัติการแสวงหา สรรหา ที่จะต้องใช้ปฏิบัติการนี้ เวลาในการดำเนินการอย่างน้อยที่สุด ที่จะได้ข้อมูลมา, การส่งวนไว้ และการทำให้กระจัดกระจายของข้อมูลข่าวสาร ซึ่งนั้นไม่ใช่วัตถุประสงค์ของการสืบสวน และรายละเอียดของการสืบสวนต้องอยู่ภายใต้บังคับของรัฐธรรมนูญ และกฎหมายอื่นๆที่ให้อำนาจไว้

(b) หนังสือรับรองจากอัยการกลางผู้รับมอบหมาย ได้ชี้แนะบทพจนปฏิบัติการนั้น รวมทั้งเหตุการณ์อันละเอียดอ่อน ที่จะเกิดขึ้นตามเหตุผลความเป็นไปได้ การยอมรับโครงการภายใต้กฎหมายอนุญาต ข้อดี ข้อเสีย ของคดีที่เกิดขึ้น

หนังสือรับรองนี้รวมทั้งข้อเสนอแนะในการสืบสวนและเทคนิคในการแฝงตัวผลประโยชน์ที่จะได้รับ, การป้องกัน หรือกระบวนการกระทำความผิดของอาชญากรรม ให้นำหนักสัดส่วน ความเสี่ยงต่อ การเสียหายในชีวิต ร่างกาย และทรัพย์สินในการปฏิบัติการ

(3) คำร้องขอขยาย หรือให้เริ่มใหม่ ในการปฏิบัติการอำพรางตัว ควรจะต้องบรรยายถึงเหตุผลที่ได้มาจากการปฏิบัติการ หรืออธิบายเกี่ยวกับความล้มเหลวของปฏิบัติการ เหตุผลสำคัญ และรวมถึงเหตุการณ์อันละเอียดอ่อนที่จะเกิดขึ้น รวมถึงหนังสือรับรองของอัยการกลาง ที่อนุญาตให้ขยาย หรือเริ่มใหม่ของปฏิบัติการ

(4) หน่วยงาน FBI ต้องติดตามอย่างใกล้ชิดและแจ้งให้ รองอัยการสูงสุด ทราบ เมื่อไหร่ที่ FBI HQ และคณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการอำพรางตัวลงมติเป็นเอกฉันท์ ไม่นอนุมัติคำร้องขอให้มีการปฏิบัติการอำพรางตัว

G ช่วงเวลาในการอนุญาตใช้มาตรการปฏิบัติการแฝงตัว

(1) การปฏิบัติการแฝงตัวซึ่งได้รับอนุญาตจาก FBI HQ จะต้องไม่นานเกินกว่าความจำเป็นในแต่ละเหตุการณ์ของเรื่องนั้น แต่ต้องไม่เกินกว่า 6 เดือน เว้นแต่จะได้รับอนุญาตให้ขยายตามข้อ (3) ที่จะกล่าวต่อไป

(2) ถ้าหากว่าสาระสำคัญในการอนุญาตให้ปฏิบัติการแฝงตัว เปลี่ยนแปลงไป โดยได้รับอนุญาตจาก FBI HQ ,การปฏิบัติการนั้น จะต้องได้รับอนุญาต จากคณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการแฝงตัว ในแต่ละครั้งใหม่

(3) การปฏิบัติการแฝงตัว อาจได้รับการทบทวนจากคณะกรรมการทบทวนให้ขยายเวลาในรายละเอียดในการปฏิบัติการ หรือโดยผู้ช่วยผู้อำนวยการผู้ได้รับมอบหมาย อาจขยายเวลาปฏิบัติการได้ไม่เกิน 30 วัน ในคดีที่มีการยืนยันในรายละเอียด หรือให้เพิ่มวงเงินงบประมาณ หรือเปลี่ยนแปลงเป้าหมาย,การอนุญาตชั่วคราวต้องได้รับการอนุมัติจากคณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการในการประชุมครั้งต่อไป

(4) การปฏิบัติการแฝงตัว ในรายละเอียดที่ได้รับอนุญาตจากเจ้าหน้าที่ SAC อาจจะได้รับ การทบทวนการอนุญาตโดยผู้ช่วยผู้อำนวยการที่ได้รับมอบหมาย,ตามเหตุผลในหมวด 4 ข้อ C-F ถ้าระยะเวลาดำเนินการยาวเกิน 12 เดือน หรือค่าใช้จ่ายในการดำเนินการเกิน 50,000 \$ ดอลลาร์ (หรือมากกว่า 100,000 ดอลลาร์\$ ในคดียาเสพติด แต่ต้องเริ่มดำเนินการที่ 50000 ดอลลาร์ \$ ในการปฏิบัติการ) ซึ่งต้องได้รับการจัดช่วงเวลาจากผู้อำนวยการ FBI ถึงอย่างไรก็ตาม การปฏิบัติอำพรางตัวจะได้รับการอนุญาตโดยเจ้าหน้าที่ในสนามผู้ปฏิบัติเกิน 1 ปี โดยไม่ได้รับอนุญาตจาก FBI HQ ไม่ได้

(5) การปฏิบัติการแฝงตัว ที่ได้รับอนุญาตจากเจ้าหน้าที่ SAC ต้องเริ่มแต่วันอนุญาต ไม่คลอบคลุมวันที่เริ่มปฏิบัติการแล้ว

(6) ในระหว่างปฏิบัติการแฝงตัว อาจมีปัจจัยเกิดขึ้น ที่เจ้าหน้าที่ผู้ได้รับอนุญาตจะต้องพิจารณาให้มีการปฏิบัติการใหม่ หรือขยายเวลาปฏิบัติการ ก็ต่อเมื่อ

- (a) การขยายเวลานั้นเกิดจากเหตุผลที่สามารถยอมรับได้ หรือพิสูจน์ได้ว่ามีเหตุผลสมควร
- (b) มีความเป็นไปได้ว่าผลของความสำเร็จในอนาคต มีอยู่เหนือเป้าหมายที่ตั้งไว้แต่แรก
- (c) การขยายเวลาปฏิบัติการนั้น ไม่ทำให้การปฏิบัติการแฝงตัวถูกเปิดเผย
- (d) การขยายเวลาปฏิบัติการสืบสวนอย่างต่อเนื่องอาจทำให้ได้รับความเสียหายต่อร่างกาย หรือเงินทอง หรือเกิดความเสียหายต่อผู้บริสุทธิ์

H. การเข้าไปมีส่วนร่วมหรือการกระทำผิดกฎหมายของเจ้าหน้าที่ซึ่งปฏิบัติการแฝงตัว

เว้นแต่เมื่อได้รับอนุญาตตามคู่มือแนวทางปฏิบัติการแฝงตัวนี้ เจ้าหน้าที่ผู้ปฏิบัติการแฝงตัว จะกระทำการใดๆ อันเป็นการละเมิด ก่อให้เกิดการละเมิดกฎหมายของรัฐบาลกลาง, หรือรัฐบาลท้องถิ่น หรือกฎหมายของท้องถิ่นไม่ได้ ถ้าหากมีการกระทำของเจ้าหน้าที่ปราศจาก การได้รับอนุญาต โดยวัตถุประสงค์ของคู่มือแนวทางปฏิบัติการแฝงตัวนี้แล้ว การกระทำต่าง ๆ นั้น ถือว่าเป็นการกระทำผิดกฎหมายของเจ้าหน้าที่

(1) การแสดงความบริสุทธิ์ เจ้าหน้าที่ที่จะเข้าปฏิบัติการอำพรางตัว จะต้องได้รับอนุญาต หรืออนุมัติให้เข้าปฏิบัติการ มิฉะนั้นให้ถือว่าเป็นการกระทำผิดกฎหมาย เว้นแต่การกระทำนั้นจะทำด้วยความบริสุทธิ์ใจดังนี้

(a) เพื่อการได้มาซึ่งข่าวสาร หรือพยานหลักฐานที่จำเป็นต่างๆ ที่ทำให้การสืบสวนสำเร็จ แต่ต้องได้มาโดยชอบด้วยกฎหมาย

(b) เพื่อการพิสูจน์ หรือความสำคัญของการมีอยู่จริง ต้องมีการพิสูจน์แยกแยะได้

(c) เพื่อการป้องกันการตาย หรือการบาดเจ็บสาหัส

(2) ขนาดเล็กที่สุด หน่วยงาน FBI ต้องทำให้ขั้นตอนที่ดีมีเหตุผลต่อการปฏิบัติการให้เล็กที่สุดในทุกๆ การกระทำที่ขัดต่อกฎหมาย (หรือพยายามที่จะไม่ทำผิดกฎหมาย)

(3) ข้อห้าม ผู้ปฏิบัติการแฝงตัวจะต้องไม่กระทำการดังต่อไปนี้

(a) เข้าไปมีส่วนร่วมในการกระทำที่รุนแรง ยกเว้นแต่เหตุป้องกันตัวเอง

(b) การริเริ่ม หรือการส่งเสริม แผนต่างๆ ที่จะกระทำผิดกฎหมายอาญา เว้นแต่การกระทำตามบัญญัติหมวด 5 (ข้อห้วงใยเกี่ยวกับการหลีกเลี่ยงการล่อให้กระทำผิด) ตามบัญญัติข้างล่าง หรือ

(c) การมีส่วนร่วมในการกระทำที่ผิด ก่อให้เกิดการผิดกฎหมาย ในการใช้เทคนิคการสืบสวน (เช่น การดักฟังโทรศัพท์, การเปิดอ่านจดหมาย, การตรวจสอบบัญชีโดยผิดกฎหมาย)

(4) การป้องกันตัวเอง ไม่มีข้อห้ามในคู่มือแนวทางปฏิบัติการอำพรางตัว ในการที่เจ้าหน้าที่ผู้ปฏิบัติการอำพรางตัวจะป้องกันตัวเอง จากเหตุฉุกเฉินให้กับชีวิตร่างกายตนเอง หรือป้องกันตัวเองในการต่อสู้ ต่อเหตุที่ผิดกฎหมายที่กระทำต่อผู้ปฏิบัติงานแแฝงตัว วิธีการป้องกันตัวเองจะต้องรายงานต่ออัยการกลางที่ได้รับมอบหมาย หรือเจ้าหน้าที่ FBI HQ และต้องรายงานเหตุดังกล่าวนั้นต่อผู้ช่วยอัยการสูงสุดแผนกอาชญากรรม โดยเร็วที่สุดเท่าที่จะเป็นไปได้

(5) การใช้อำนาจอนุญาต

(a) เจ้าหน้าที่ปฏิบัติการสนาม SAC จะต้องอนุญาตปฏิบัติการแแฝงตัว และกิจกรรมต่างๆ รวมถึงการปฏิบัติการที่ต้องเข้าไปมีส่วนร่วมกับการกระทำผิดกฎหมาย ,การอนุญาตนั้น ต้องอยู่ภายใต้การอนุญาตโดยมีองค์ประกอบดังนี้

(1) ต้องไม่เป็นการกระทำผิดกฎหมาย แม้ว่าจะเป็นการกระทำผิดเล็กน้อยๆ หรือการกระทำผิดเล็กน้อยๆนั้นต่อกฎหมายของรัฐบาลกลาง หรือรัฐบาลท้องถิ่น หรือกฎหมายท้องถิ่น

(2) ต้องตรวจสอบการกระทำ แม้ว่าจะเป็นการผิดอาญาต่อกฎหมายท้องถิ่น

(3) การรับซื้อของที่ถูกลักมา หรือสินค้าเถื่อน

(4) การขนส่งหรือการขายทรัพย์สินที่ถูกลักมาหรือไม่สามารถทราบแหล่งที่มาโดยชอบด้วยกฎหมาย

(5) การควบคุมการขนส่งยาเสพติด จะต้องไม่เป็นไปเพื่อการค้า

(6) การจำสินบนที่ไม่รวมถึงสถานการณ์อันละเอียดอ่อน

(7) การกระทำที่เป็นการแสดงเท็จต่อบุคคลที่สาม หรือการแสดงตัวเป็นบุคคลอื่น หรือการแสดงกรรมสิทธิ์ในทรัพย์สินเท็จ (แต่ไม่รวมถึงคำให้การภายใต้สัญญา หรือการลงโทษ ซึ่งต้องได้รับอนุญาตตามข้อ (b) ข้างล่างนี้) และ

(8) การหมุนเวียนในการฟอกเงินต้องไม่เกิน 5 ครั้ง และต้องไม่มีการหมุนเวียนเงินในบัญชีเกินกว่า 1 ล้านเหรียญดอลลาร์

(b) การมีส่วนร่วมในการกระทำผิดกฎหมาย ในโทษร้ายแรง ไม่ว่าจะเป็กฎหมายของรัฐบาลกลาง หรือท้องถิ่น จะกระทำมิได้ เว้นแต่การกระทำตามข้อ 4 C (2) (G) ข้างต้น การได้มาซึ่งการอนุญาตเพิ่มเติม จากผู้ช่วยผู้อำนวยการ FBI หรือจากคณะกรรมการทบทวนแผนปฏิบัติการ ดูในข้อ 4 E

(c) การเข้าไปมีส่วนร่วมในการกระทำผิดกฎหมาย รวมถึงความเสี่ยงต่อการได้รับความเสียหายต่อร่างกาย จะต้องได้รับอนุญาตจาก ผู้อำนวยการ,รองผู้อำนวยการ,หรือผู้ช่วยผู้อำนวยการฝ่ายบริหาร ซึ่งอนุญาตผ่านความเห็นชอบขอคณะกรรมการทบทวนแผนปฏิบัติการ ดูข้อ 4 E

(d) ถ้าเจ้าหน้าที่ผู้ปฏิบัติการแฝงตัว เชื่อถึงความจำเป็นหรือความเหมาะสมที่จะต้องมีการปฏิบัติการนอกเหนือ มาตรฐานตามข้อ H (1) ข้างต้น,ถึงการที่จะต้องเข้าไปมีส่วนร่วมหรือรับรู้สิ่งผิดกฎหมายล่วงหน้า หรือทำนายได้ว่า อาจเกิดเหตุเช่นนั้น ต้องขอคำปรึกษาจาก เจ้าหน้าที่ SAC ผู้ซึ่งสามารถจะร้องขอถึงเหตุฉุกเฉิน หรือเหตุชั่วคราว ต่อผู้ช่วยผู้อำนวยการได้ หรืออาจเสนอต่อคณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการก็เป็นไปได้ หรือถ้ามีเหตุจำเป็นอาจขออนุญาตต่อผู้ซึ่งมีอำนาจอนุญาตในกรณีเหตุฉุกเฉินได้ตามข้อ I ข้างล่างนี้ ถ้าคำแนะนำจะเป็นไปไม่ได้ และเจ้าหน้าที่ผู้ปฏิบัติการ อาจจะได้รับอันตรายต่อชีวิตทันที หรือร่างกายทันที หรือต่อทรัพย์สินทันที เจ้าหน้าที่ผู้ปฏิบัติ อาจเข้าไปเป็นส่วนหนึ่งของการกระทำที่ผิดกฎหมายได้ แต่จะต้องไม่นานเกินไปกว่าเท่าที่ จะป้องกันตามความรุนแรงที่จะเกิดต่อเขาเท่านั้น และต้องรายงานให้เจ้าหน้าที่ SAC ทราบทันที ที่จะเป็นไปได้ เพื่อที่จะรายงานให้ FBI HQ ทราบ และแจ้งให้คณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการทราบ ถึงการตัดสินใจของผู้ปฏิบัติงาน ในการเข้าไปมีส่วนร่วมกับการกระทำผิดกฎหมายนั้น เพื่อจะได้พิจารณาการปฏิบัติที่เหมาะสมต่อไป

(E) ถ้าการปฏิบัติการแฝงตัว จำเป็นต้องใช้ความรุนแรงในวัตถุประสงค์ของอาชญากรรมในเรื่องนั้นๆ และเจ้าหน้าที่ปฏิบัติการแฝงตัว,สายลับ หรือพยานบุคคลที่ให้ความร่วมมือ ต้องเข้าไปมีส่วนร่วมในอาชญากรรมนั้นๆ ,เจ้าหน้าที่ SAC ต้องแจ้งให้อัยการผู้ที่ได้รับมอบหมาย และ FBI HQ ทราบ และต้องแจ้งให้ผู้ช่วยอัยการสูงสุดผู้ดูแลแผนคดีอาชญากรรม ทราบทันทีที่เป็นไปได้

I. อำนาจอนุญาตเหตุฉุกเฉิน หรือเหตุชั่วคราว

(1) ในสถานการณ์ที่ซึ่งต้องเขียนคำร้องขอต่อเจ้าหน้าที่ SAC ,เจ้าหน้าที่ SAC อาจอนุญาตไม่เป็นลายลักษณ์อักษร ให้ปฏิบัติการอำพรางตัว เมื่อเขาตัดสินใจให้ความสำคัญกับการสืบสวนในโอกาสนั้น ซึ่งต้องเสียเวลาเตรียมการซึ่งจะเขียนขอให้มีการอนุญาตให้มีการปฏิบัติการอำพรางตัว, การเขียนคำร้องขออนุญาต,การแสดงความบริสุทธิ์,ซึ่งอนุญาตไม่เป็นลายลักษณ์อักษร จะต้องเตรียมการส่งเรื่องโดยฉับพลันไปยัง FBI HQ

(2) วิธีการให้อำนาจฉุกเฉินชั่วคราว กับเจ้าหน้าที่ FBI HQ ต้องเตรียมการไว้ ที่จะได้รับการทบทวนการปฏิบัติการโดยคณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการแฝงตัว ดูในข้อ G (3) ถ้าเจ้าหน้าที่ SAC รวมสถานการณ์ที่ทำให้สถานการณ์,กระบวนการที่รวดเร็วฉับพลัน แต่ต้องไม่ยาวเกินไป การติดตามสถานการณ์โดย เจ้าหน้าที่ SAC จะต้องได้รับอนุญาตให้ปฏิบัติการอำพรางตัวภายใต้เงื่อนไขดังนี้

(a) ในสถานการณ์ซึ่งได้มาจากอนุญาตให้ปฏิบัติการแฝงตัวจาก ผู้ช่วยผู้อำนวยการ , เจ้าหน้าที่ SAC ต้องอนุญาตปฏิบัติการแฝงตัว เมื่อตัดสินใจโดยฉับพลัน การขยาย

หรือการเริ่มใหม่ อยู่เหนือการปฏิบัติการ ต้องพิจารณาองค์ประกอบจากเรื่อง ชีวิต ร่างกาย,ทรัพย์สินของบุคคล ต้องได้รับความปลอดภัย ไม่มีอาชญากรรมร้ายแรง

(b) ในสถานการณ์ที่มีเหตุอันละเอียดอ่อนที่จะเกิดขึ้นได้ตามข้อ (1) หรือ (m) เจ้าหน้าที่ SAC อนุมัติแผนปฏิบัติการอำพรางตัว ขยาย หรือเริ่มใหม่ ซึ่งแผนปฏิบัติการได้ หากเมื่อที่จะทำเพื่อป้องกันความเสียหายที่จะเกิดขึ้นอย่างรุนแรง

(c) ในสถานการณ์ที่มีเหตุอันละเอียดอ่อนที่จะเกิดขึ้นได้ตาม (1) หรือเกี่ยวกับการ สืบสวนเรื่องการก่อการร้าย เจ้าหน้าที่ SAC อาจตัดสินใจอนุมัติแผนปฏิบัติการอำพรางตัวได้ หรืออาจจะให้เริ่มใหม่ หรือขยายการปฏิบัติการได้ เมื่อมีความจำเป็น มิฉะนั้นจะสูญเสียโอกาสสำคัญในการสืบสวนก่อนที่จะได้รับอนุญาตได้ ภายใต้ สถานการณ์

เช่นนั้น เจ้าหน้าที่ SAC จะต้องปรึกษาหารือกับอัยการที่รับมอบหมายและผู้ช่วย ผู้อำนวยการ FBI โดยทันที

(3) อำนาจอนุญาตในสถานการณ์ฉุกเฉิน ภายใต้หัวข้อ (2) ไม่อาจแบ่งแยกได้อีกตาม หมวด 4B(3)

(4) ในสถานการณ์ที่เกิดขึ้นภายใต้หัวข้อที่ (2) การเขียนขออนุญาตจะต้องเสนอให้ FBI HQ พิจารณาภายใน 48 ชั่วโมง หลังจากมีการเริ่มปฏิบัติการอำพรางตัว,การขยาย หรือเริ่ม ปฏิบัติการใหม่ และ FBI HQ ซึ่งได้รับการแจ้งเหตุฉุกเฉิน จะต้องแจ้งให้ เจ้าหน้าที่ของกระทรวง ยุติธรรม ซึ่งเป็นสมาชิกของคณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการอำพราง ถ้าภายหลังปฏิบัติไป แล้วละเลยไม่แจ้งปฏิบัติการดังกล่าว จะต้องถูกเสนอให้ ผู้อำนวยการ FBI ,โดยรองอัยการสูงสุด เป็นผู้แจ้งให้ทราบ

(5) การปฏิบัติการแฝงตัวในการดักข้อมูลข่าวสารทางข้อมูลข่าวสารต่างๆ เจ้าหน้าที่ SAC ผู้วางแผนอาจอนุญาตให้ปฏิบัติการได้ไม่เกิน 30 วัน แต่ถ้ามีความจำเป็นต้องปฏิบัติการยาวนาน ต่อเนื่องมากกว่านี้ จะต้องเตรียมการเสนอขออนุญาต ตามวัตถุประสงค์ของการปฏิบัติการต่อ ผู้ช่วยผู้อำนวยการ ผู้รับมอบหมาย ตามข้อ 4 C (2) เจ้าหน้าที่ธุรการของ FBI HQ แจ้งการอนุญาต ชั่วคราวโดยทันที นอกจากนี้ การรายงานยังต้องเสนอไปยังผู้อนุญาตโดยทันที ถ้าอนุญาต เจ้าหน้าที่ปฏิบัติต้องคำนึงถึงเหตุดังต่อไปนี้

(a) การบันทึกการติดต่อสื่อสารนั้น ต้องดูแลรักษาอย่างแม่นยำ

(b) หลีกเลี่ยงการกระทำผิดกฎหมาย

(c) ต้องรักษาข้อจำกัดในการติดต่อตามโครงสร้างที่เป็นไปได้อย่างมั่นคงกับความต้องการที่ จะบรรลุความสำเร็จตามเป้าหมายข้างต้น

(d) หลีกเลี่ยงการติดต่อทางกายภาพกับผู้อื่น

- (e) เมื่อมีความจำเป็น และมีเหตุผลในการกระทำระหว่างเวลาที่หยุดลง เพื่อป้องกันความเสียหาย หรือป้องกันอาชญากรรมที่ร้ายแรงถ้าการติดต่อจะเปิดเผยและการดูแลบุคคลที่สามารถอย่างฉุกเฉิน, การค้า หรือการริเริ่มของรัฐและ
- (f) การปฏิบัติการแฝงตัวยุติ เมื่อระยะเวลา 30 วัน เป็นระยะเวลาแน่นอน

5. การป้องกันผู้บริสุทธิ์มิให้มีการกระทำผิด

a. การล่อให้กระทำผิด

การล่อให้กระทำผิดจะต้องหลีกเลี่ยงและมีความละเอียดรอบคอบที่จะไม่ให้มีขึ้น การล่อให้กระทำผิดเกิดขึ้นเมื่อ รัฐหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐปลุกฝังในจิตใจให้บุคคลผู้ซึ่งไม่เคยคิดตกลงใจกระทำผิด ถูกโน้มน้าวจิตใจให้ตกลงใจกระทำผิด และถูกดำเนินคดีในความผิดที่กระทำนั้น

b. เงื่อนไขที่สำคัญที่จะได้รับอนุญาต

ข้อห้ามตามกฎหมายในการล่อให้กระทำผิด, มีข้อเพิ่มเติมจำกัดไม่ให้เจ้าหน้าที่ FBI ปฏิบัติการแฝงตัว ที่เป็นการล่อให้กระทำผิดซึ่งจะมีผลต่อการดำเนินคดีต่ออาชญากร เหตุผลที่ไม่ให้มีการปฏิบัติการแฝงตัวที่เป็นการล่อให้กระทำผิด เว้นแต่ เจ้าหน้าที่ผู้ปฏิบัติการสามารถพิสูจน์ให้พอใจดังต่อไปนี้ จึงจะอนุญาตได้

- (1) เมื่อกิจกรรมนั้นมีเหตุผลทำให้เปิดเผย สิ่งผิดกฎหมายที่ซ่อนแฝงอยู่ และ
- (2) การจูงใจนั้นมีเหตุผลที่ต้องการ เปิดเผยบุคลิกของการดำเนินการผิดกฎหมาย ซึ่งบุคคลนั้นเป็นฝ่ายเริ่มกระทำผิดอยู่แล้ว และ
- (3) มีเหตุผลเป็นที่ยอมรับว่า การเสนอให้จูงใจนั้นจะเปิดเผย กิจกรรมที่ผิดกฎหมาย และ
- (4) หนึ่ง หรือสองอย่างตามข้อจำกัดดังนี้

- (1) มีเหตุผลบ่งชี้ว่า มีผู้กำลังริเริ่ม, มีการเริ่ม หรือคล้ายๆ จะเริ่มทำกิจกรรมที่มีวัตถุประสงค์ผิดกฎหมาย หรือคล้ายๆ กับผิดกฎหมายเกิดขึ้น หรือ
- (2) มีโอกาสจะมีการกระทำผิดกฎหมายเกิดขึ้น, โดยมีเหตุผลเชื่อว่ามีบุคคลสร้างโอกาส หรือซื้อโอกาส หรือเตรียมการที่จะเริ่มกระทำผิดกฎหมาย

c. ข้อยกเว้น

เงื่อนไขที่สำคัญอื่นๆ ในข้อ B (4) ที่ไม่มีตามกฎหมาย หรือข้อกำหนดของรัฐบาล จะต้องไม่จูงใจให้บุคคลผู้ซึ่งไม่เคยคิดเตรียมกระทำผิด กระทำการ มาตรฐานนี้จะไม่ถูกหลีกเลี่ยงโดยผู้อำนวยการ FBI นอกเหนือจากกิจการที่จะเป็นการป้องกันชีวิต หรือความเสียหายต่อร่างกาย

6. การเตือนและการควบคุมการปฏิบัติการแฝงตัว

A. การเตรียมการปฏิบัติการแฝงตัวของเจ้าหน้าที่,สายลับ,และพยานบุคคลที่ร่วมมือ

(1) ก่อนเริ่มปฏิบัติการการสืบสวน,เจ้าหน้าที่ SAC หรือเจ้าหน้าที่พิเศษซึ่งควบคุมแผน จะต้องทบทวนการปฏิบัติการกับเจ้าหน้าที่ผู้เข้าร่วมปฏิบัติการ ให้อยอมรับเข้าใจถึงเหตุจำเป็นในการสืบสวน เจ้าหน้าที่ SAC หรือเจ้าหน้าที่ผู้รับมอบหมายจะต้องซักซ้อมความเข้าใจกับเจ้าหน้าที่ที่จะเข้าไปแฝงตัวถึงเหตุอันประมาทหรือการเงินหรือเหตุอันละเอียดอ่อนพิเศษตามข้อ4(1)หรือ(2) ถึงเหตุผลที่น่าจะเกิดขึ้น

(2) เจ้าหน้าที่ที่เข้าแฝงตัวแต่ละคน ต้องไม่มีการแนะนำให้ตนเองต้องเข้าไปมีส่วนร่วมในการก่อเหตุรุนแรง เข้าไปริเริ่ม หรือยุยง แผนการจะก่อให้เกิดอาชญากรรม หรือผิดกฎหมาย หรือการสืบสวนที่ใช้เทคนิคไม่ชอบเพื่อให้ได้มาซึ่งพยานหลักฐาน หรือการกระทำที่มีเหตุรุนแรง การสืบสวนที่มีเทคนิค เจ้าหน้าที่ FBI ต้องกระทำภายใต้คู่มือแนะนำซึ่งออกโดยอัยการสูงสุดนี้ หรือนโยบายหน่วยงาน FBI เว้นแต่ สถานการณ์ฉุกเฉินตามข้อกำหนดหมวด 4 H (5) (d) เจ้าหน้าที่ผู้ปฏิบัติการต้องไม่เข้าไปมีส่วนร่วมในการกระทำผิดกฎหมายทั้งหลาย ที่ไม่ได้รับอนุญาตภายใต้คำแนะนำนี้ เจ้าหน้าที่ผู้ปฏิบัติการต้องกระทำไปภายใต้กฎหมายว่าด้วยการล่อให้กระทำผิด เมื่อเจ้าหน้าที่ผู้ปฏิบัติการแฝงตัวพบผู้ที่ตกลงใจว่า จะกระทำผิดกฎหมาย ต้องพยายามให้เขาไม่กระทำความผิด

B.การทบทวนมาตรการที่ได้กระทำไปแล้ว

ในระหว่างเวลาที่มีการปฏิบัติการแฝงตัว เจ้าหน้าที่ SAC จะต้องทบทวนการปฏิบัติการของผู้เข้าปฏิบัติการแฝงตัว และผู้มีส่วนร่วมอื่นๆของปฏิบัติการ,รวมถึงวัตถุประสงค์ หรือเหตุผลที่ค้างคาอยู่ในการปฏิบัติการสืบสวน เมื่อพบสิ่งที่ยังไม่ได้รับอนุญาตจะต้องโต้แย้งโดยทันที และรับรายงานต่อ ผู้ช่วยผู้อำนวยการที่รับมอบหมาย และสมาชิกของคณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการแฝงตัว และต้องมีการตัดสินใจถึงแม้ว่าเขาจะมีส่วนร่วมในการสืบสวนด้วยหรือไม่

C. การปรึกษา อย่างต่อเนื่องกับอัยการกลางที่ได้รับมอบหมายไว้เป็นพิเศษ

ในการปฏิบัติการแฝงตัวโดยตลอดหรือริเริ่มนอกเหนือที่เจ้าหน้าที่SAC หรือผู้ควบคุมแผน จะต้องปรึกษากับอัยการถึงการปฏิบัติการที่จะเข้าไปมีส่วนร่วมเกี่ยวกับทรัพย์สิน,ข้อกฎหมายที่สำคัญ,พยานหลักฐานที่มีคุณภาพที่ต้องการในการปฏิบัติการแฝงตัว

D.กฎหมายที่สำคัญ,จริยธรรม,กระบวนการพิจารณา หรือนโยบายของหน่วยงาน,และสถานการณ์อันละเอียดอ่อนอันไม่คาดคิดมาก่อน

(1) เจ้าหน้าที่ SAC จะต้องให้คำปรึกษากับประธานคณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการแฝงตัว,FBI HQ, เมื่อมีเหตุการณ์สำคัญทางกฎหมาย, จริยธรรม, กระบวนการพิจารณาหรือนโยบายของหน่วยงานเกิดขึ้นจากผลการปฏิบัติการแฝงตัว หรือสภาวะอันละเอียดอ่อนที่เกิดขึ้นโดยไม่ทราบล่วงหน้า เจ้าหน้าที่ FBI ต้องปรึกษากับอัยการ หรือผู้ช่วยอัยการสูงสุดที่ได้รับมอบหมาย,หรือผู้แทน และเจ้าหน้าที่ของกระทรวงยุติธรรมซึ่งเป็นสมาชิกของคณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการอำพรางตัว,เกี่ยวกับการเปลี่ยนแปลง,การเลื่อน,การยุติการสืบสวนเกี่ยวกับประเด็นดังกล่าว

(2) เมื่อมีเหตุการณ์อันละเอียดอ่อนไม่คาดคิดมาก่อนเกิดขึ้น เจ้าหน้าที่ SAC ต้องเขียนเสนอคำร้องต่อ FBI HQ อนุญาตก่อนที่สำนักปฏิบัติการหรือการแก้ไขคำร้องขอต่อ FBI HQ ตามข้อ 4 F

E.รายงานประจำปีของคณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการแฝงตัว

(1) คณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการแฝงตัว จะต้องเก็บรักษาไว้ซึ่งคำร้องขออนุญาตปฏิบัติการแฝงตัว,ตลอดทั้งการบันทึกของคณะกรรมการเกี่ยวกับคำร้องขอนั้น,เจ้าหน้าที่ FBI ต้องสรุปแต่ละปฏิบัติการแฝงตัว และคำแนะนำ หรือคำขออนุญาตของคณะกรรมการไว้ให้กับ รองอัยการสูงสุดผู้ได้รับมอบหมายให้ควบคุม และผู้ช่วยอัยการสูงสุดในแผนกอาชญากรรม

(2) สรุปรายงานประจำปีปกติ, คณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการแฝงตัวต้องเสนอต่อผู้อำนวยการ FBI ,อัยการสูงสุด,รองอัยการสูงสุด และผู้ช่วยอัยการสูงสุดแผนกอาชญากรรม

(a) เกี่ยวกับชนิดของปฏิบัติการแฝงตัวที่อนุญาต และไม่อนุญาต ตลอดจนเหตุผลที่ไม่อนุญาต

(b) ประเด็นปัญหาหลักในการพุดจา ปรึกษากันของคณะกรรมการเกี่ยวกับการทบทวนคำร้องขอ หรือแก้ไขปัญหาและ

(c) การปรับเปลี่ยนที่สำคัญในการปฏิบัติการที่ได้ให้คำแนะนำ ซึ่งแนะนำจากคณะกรรมการทบทวนปฏิบัติการแฝงตัว

F. การจัดการงบประมาณ,การชำระบัญชีทรัพย์สิน

ทันที ที่ในแต่ละปฏิบัติการแฝงตัว ไม่มีความจำเป็นที่จะปฏิบัติการยาวนานอยู่ไปอีกเมื่อใดก็ตามค่าใช้จ่ายที่สะสมไว้ตามใบเสร็จต่างๆเกินงบประมาณที่ตั้งไว้ตามกฎหมาย เจ้าหน้าที่ FBI จะต้องรายงานสถานการณ์นั้นต่อ อัยการสูงสุด หรือผู้ควบคุมทั่วไป ,กระบวนการชำระบัญชี,

การขาย,การจัดการชำระหนี้ต้องประชุมกันและต้องชำระบัญชีจากคลังของสหรัฐอเมริกา ภายใต้หลักการชำระเงินด้วยใบเสร็จรับเงินเท่านั้น

7. ข้อกำหนดสงวนสิทธิ

คู่มือแนวทางปฏิบัติการแฝงตัวนี้ จัดตั้งขึ้นเพื่อวัตถุประสงค์ใช้ภายในกระทรวงยุติธรรมสหรัฐอเมริกาแต่อย่างใดไม่ได้มีความปรารถนาจะก่อให้เกิดสิทธิใดๆ. การบังคับใช้กฎหมายต่างๆต้องอยู่ภายใต้วัตถุประสงค์ของกฎหมายทั้งทางแพ่งและทางอาญา ไม่ต้องการให้มีการใช้การสืบสวนที่ผิดกฎหมายหรือเป็นการให้เอกสิทธิใดๆแก่กระทรวงยุติธรรม

3.2. แนวทางการควบคุมการแสวงหาพยานหลักฐานโดยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวของประเทศสหรัฐอเมริกา

ประเทศสหรัฐอเมริกามีกฎหมายอนุญาตให้มีการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวได้ ไม่ว่าจะเป็นหน่วยงานสืบสวนสอบสวนกลาง FBI หรือ สำนักงานป้องกันและปราบปรามยาเสพติด DEA ต่างก็ใช้หลักกฎหมายนี้ ระบบการควบคุมการแสวงหาพยานหลักฐานด้วยการแฝงตัวของสหรัฐอเมริกาจึงต้องพิจารณาจากระบบกฎหมายของสหรัฐอเมริกา เนื่องจากสหรัฐอเมริกาใช้ระบบกฎหมายแบบ Common Law กระบวนการพิจารณาคดีอาญาในศาลจึงเป็นแบบกล่าวหา (Accusatorial System)² โดยที่ศาลจะวางตัวเป็นกลางในการดำเนินกระบวนการพิจารณา ให้ฝ่ายคู่ความเป็นฝ่ายนำเสนอพยานหลักฐานมาพิสูจน์ความจริงต่อศาล ศาลจะควบคุมให้คู่ความปฏิบัติตามกฎ กติกาของศาลในการนำเสนอพยานหลักฐานมาให้ศาลฟังเพื่อชั่งน้ำหนักพยานหลักฐานแล้วตัดสินไปตามข้อเท็จจริงตามพยานหลักฐานนั้น จากระบบกระบวนการพิจารณาคดีแบบกล่าวหาของประเทศสหรัฐอเมริกา กระบวนการคุ้มครองสิทธิเสรีภาพของประชาชนจึงแสดงออกโดยบัญญัติกฎหมายไว้ชัดเจนและโดยคำพิพากษาศาลตัดสินของศาล ซึ่งเป็นองค์หรือสาระคอยถ่วงดุลอำนาจของฝ่ายบริหาร หรือรัฐบาล จากหลักการดังกล่าวจึงพิจารณาหลักการควบคุมการใช้อำนาจการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวของสหรัฐอเมริกาได้สองระบบ คือ การควบคุมการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวโดยศาล และการควบคุมโดยบัญญัติกฎหมายไว้โดยชัดเจนดังนี้

² เข็มชัย ชูติวงศ์, คำอธิบายกฎหมายลักษณะพยาน, พิมพ์ครั้งที่ 7 (กรุงเทพมหานคร, สำนักพิมพ์นิติบรรณการ, 2547), หน้า 3.

3.2.1. หลักการควบคุมการแสวงหาพยานหลักฐานโดยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวโดยศาลของประเทศสหรัฐอเมริกา

ศาลสหรัฐอเมริกาสนับสนุนการใช้สายลับมาเป็นระยะเวลาอันยาวนานแล้ว กระบวนการยุติธรรมนั้นต้องการบุคคลที่รับรู้เหตุการณ์มาเป็นพยานต่อศาล ซึ่งเป็นความจริงว่าบ่อยครั้งบุคคลที่จะสามารถเป็นพยานต่ออาชญากรรมที่มีความร้ายแรงมักจะเป็นตัวอาชญากรเอง นอกจากนี้ยังมีสายลับ สายลับ ผู้สมรู้ร่วมคิด ผู้ร่วมกระทำผิด ซึ่งเป็นอาวุธที่ขาดไม่ได้สำหรับอัยการในการต่อสู้เพื่อคุ้มครองชุมชนจากปัญหาอาชญากรรม ในประเทศสหรัฐอเมริกา พนักงานอัยการไม่ชอบที่จะใช้วิธีการให้รางวัลตอบแทนแก่อาชญากรที่ร่วมมือเป็นพยาน ย่อมก่อให้เกิดความเสี่ยงที่จะทำให้การแสวงหาความจริงที่สำคัญของกระบวนการยุติธรรมทางอาญาหย่อนประสิทธิภาพลง ทั้งนี้เพราะฝ่ายบริหารหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐบาลย่อมเป็นผู้ที่ควรตัดสินใจได้ว่าควรจะใช้พยานประเภทดังกล่าวเมื่อใด และอย่างไร และต้องให้สิ่งใดเพื่อตอบแทนแลกเปลี่ยนกับความร่วมมือในการดำเนินการ และเจ้าหน้าที่รัฐนั้นก็เป็นหลักประกันที่สำคัญในการป้องกันการกลับคำ การดำเนินการในลักษณะดังกล่าวของฝ่ายบริหารหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐบาล อาจเป็นได้ทั้งการจัดหรือสร้างปัญหา ดังนั้น จึงเป็นที่คาดหวังว่าอัยการและเจ้าหน้าที่สืบสวนจะสามารถใช้มาตรการที่สมเหตุสมผลทุกประการในการป้องกันการกลับคำ ศาลฎีกาของสหรัฐอเมริกาได้รับรองถึงความสมบูรณ์ที่เจ้าหน้าที่รัฐนอกเครื่องแบบ และการแฝงตัวเข้าไปร่วมอยู่กับอาชญากร ตราบเท่าที่ไม่มีการกระทำที่เกินเลยจนไม่สามารถยอมรับ เช่น การกระทำของรัฐที่ละเมิดความเป็นขั้นพื้นฐาน ละเมิดขวัญและภาพลักษณ์ของความยุติธรรมอันเป็นสากลที่กำหนดไว้ในรัฐธรรมนูญบทที่ 5 ในเรื่องกระบวนการอันถูกต้อง ปัจจัยสี่ประการที่ใช้วัดว่าเป็นการกระทำของรัฐที่ไม่สามารถยอมรับได้หรือไม่ ประกอบด้วย (1)ความจำเป็นในการดำเนินการเมื่อพิจารณาควบคู่กับวิธีการประกอบอาชญากรรม (2)ความมีอยู่มาก่อนแล้วขององค์กรอาชญากรรมที่จะแทรกซึมเข้าไป (3)ระดับการกำกับและควบคุมโดยรัฐบาลเหนือองค์กรอาชญากรรมและ (4)ผลกระทบที่อาจเกิดจากการดำเนินการของรัฐบาลที่อาจกระตุ้นให้มีการก่ออาชญากรรมใดๆขึ้น และนอกจากนี้ ศาลฎีกาสหรัฐอเมริกายังได้สร้างหลักการรับฟังพยานหลักฐาน ผ่านหลักการตัดไม่รับฟังพยานหลักฐานที่เกิดขึ้นหรือได้มาโดยมิชอบด้วยกฎหมาย (Exclusionary Rule)³ ซึ่งต่อมาได้พัฒนาเป็นหลักผลไม้ของต้นไม้พิษ“Fruit of poisonous tree doctrine” หรือ “Fruit doctrine” หลักการไม่ยอมรับฟังพยานหลักฐานที่เป็นการล่อให้กระทำความผิด(Entrapment) หรือหลักการไม่รับฟังพยานหลักฐานที่อัยการใช้สายลับที่ได้รับการว่าจ้างที่มีลักษณะเป็นการให้ประโยชน์กับ

³ จรัญ ภักดีธนากุล, ฎหมายลักษณะพยานหลักฐาน. (กรุงเทพมหานคร: จัดพิมพ์โดยสำนักอบรมศึกษากฎหมายแห่งเนติบัณฑิตสภา, 2548).

อาชญากรที่เปรียบเสมือนปลาตัวใหญ่ให้ร่วมมือเพื่อให้สามารถดำเนินคดีกับอาชญากรที่เป็นแค่ปลาตัวเล็กกว่า และข้อบังคับของอัยการสหรัฐอเมริกาเองก็มีข้อบัญญัติบังคับไว้ไม่ให้อัยการไม่ดำเนินคดีกับอาชญากรที่ให้ความร่วมมือในการเป็นสายลับ แต่ควรให้ได้รับผิดชอบต่อความผิดที่เขาได้กระทำ การจะไม่ดำเนินคดีกับสายลับซึ่งเป็นอาชญากรนั้นจะใช้เมื่อจำเป็นจริงๆ เท่านั้น นอกจากนี้หลักการยอมรับฟังพยานหลักฐานของศาลกรณีเจ้าหน้าที่ของรัฐเข้าไปแฝงตัว และวิธีการใช้สายลับแล้ว ศาลสหรัฐอเมริกายังวางหลักไว้อีกว่า หากมีกรณีจำเป็นเพื่อพิสูจน์ความผิดของจำเลยในศาล ต้องให้สายลับมาเบิกความในศาลทำให้ต้องเปิดเผยตัวตนสายลับแล้ว กรณีเช่นนี้ก็จำเป็นต้องนำสายลับมาเบิกความในศาล และเมื่อสายลับเปิดเผยตัวเอง ฝ่ายรัฐบาลจะต้องให้คำตอบแทนและผลประโยชน์แก่สายลับตามสมควรด้วย

จะเห็นได้ว่าศาลสหรัฐอเมริกาคควบคุมการแสวงหาพยานหลักฐานด้วยวิธีการแฝงตัวของเจ้าหน้าที่ของรัฐ ผ่านหลักกฎหมายการรับฟังพยานหลักฐาน ไม่ว่าจะเป็นหลักการห้ามรับฟังพยานหลักฐานที่เกิดขึ้นหรือได้มาโดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย(Exclusionary Rule) หลักผลไม้ของต้นไม้พิษ“Fruit of poisonous tree doctrine” หรือ “Fruit doctrine” หลักการไม่รับฟังพยานหลักฐานที่เกิดจากการล่อให้กระทำผิด(Entrapment) หลักการซึ่งนำนักพยานหลักฐานไม่ให้ให้นำพยานฐานผู้ร่วมกระทำผิด (กรณีนำอาชญากรที่เป็นตัวการใหญ่มาให้การขัดท้อผู้ร่วมกระทำผิดรายเล็ก) เป็นต้น ซึ่งหลักการเช่นนี้ ในระบบศาลของประเทศที่ใช้กฎหมายแบบคอมมอนลอว์(Common Law) ศาลมีบทบาทอย่างมากที่จะพัฒนาหลักการรับฟังพยานหลักฐานควบคุมการใช้อำนาจของรัฐได้รวดเร็วทันต่อเหตุการณ์ได้ดีมาก

3.2.2. หลักการควบคุมการแสวงหาพยานหลักฐานโดยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวโดยการออกบัญญัติกฎหมายให้มืองค์กรควบคุมโดยชัดเจน

การควบคุมการแสวงหาพยานหลักฐานด้วยวิธีการแฝงตัวของสหรัฐอเมริกาโดยการออกบัญญัติกฎหมายควบคุมให้ชัดเจน หน่วยงานที่ต้องบังคับใช้กฎหมายของสหรัฐอเมริกา เช่น สำนักงานสืบสวนสอบสวนกลาง หรือ FBI หน่วยงานป้องกันและปราบปรามยาเสพติด DEA ต่างก็ต้องปฏิบัติตามข้อบัญญัติตามกฎหมายที่บัญญัติให้กระทำการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวได้ โดยกระทรวงยุติธรรมสหรัฐอนุญาต โดยข้อบัญญัติดังกล่าวนั้นจะประกาศให้ประชาชนทราบโดยชัดเจนว่าเจ้าหน้าที่ของรัฐสามารถกระทำได้ด้วยเงื่อนไขอย่างใดบ้างเช่น คู่มือว่าด้วยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัว หรืออำนาจตัวของ F.B.I. (The Attorney General's Guidelines on Federal Bureau of Investigation undercover Operation) ดังที่นำเสนอในหัวข้อแรก

หลักการควบคุมการแฝงตัวของประเทศสหรัฐอเมริกาเช่นเดียวกันนี้ได้บัญญัติไว้ให้หน่วยงานบังคับใช้กฎหมายปฏิบัติ เช่นในข้อบัญญัติของสำนักงานป้องกันและปราบปรามยาเสพติดสหรัฐอเมริกา DEA สำนักงานตรวจคนเข้าเมืองและคนต่างชาติ INS⁴ เป็นต้น จากข้อบัญญัติควบคุมการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวของ FBI, DEA, INS ประเทศสหรัฐอเมริกา ได้ออกข้อบัญญัติข้อกำหนดในลักษณะเช่นนี้ควบคุมการปฏิบัติการแฝงตัวของเจ้าหน้าที่ของรัฐว่าการปฏิบัติการนั้นต้องเป็นไปตามหลักเกณฑ์ที่อนุญาตไว้เท่านั้น เท่ากับว่าเป็นการบังคับให้เจ้าหน้าที่ของรัฐดำเนินการไปตามกรอบกฎหมายที่อนุญาต ผ่านการตรวจสอบเป็นขั้นตอนที่วางไว้แล้วเท่านั้น หากมีการฝ่าฝืนก็จะทราบได้ ฉะนั้นเมื่อต้องการสอบสวนว่ากระบวนการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ ก็จะทราบได้ทันที และเมื่อนำเสนอพยานหลักฐานเหล่านี้ไปในขั้นตอนกระบวนการพิจารณาในชั้นศาลของสหรัฐอเมริกาแล้ว ศาลจะพิจารณารับฟังพยานหลักฐานได้ทันที หากเป็นพยานหลักฐานที่ได้มาโดยชอบด้วยกฎหมาย และเช่นเดียวกันว่า ศาลจะไม่รับฟังพยานหลักฐานเหล่านั้นเช่นกัน หากเป็นพยานหลักฐานที่เกิดขึ้นหรือได้มาโดยมิชอบด้วยกฎหมาย ซึ่งเป็นไปตามหลักการไม่รับฟังพยานหลักฐานที่ไม่ชอบด้วยกฎหมายของศาลสหรัฐอเมริกา (Fruit Doctrine)

จะเห็นได้ว่าประเทศสหรัฐอเมริกาโดยเฉพาะหน่วยงานสืบสวนสอบสวนกลาง FBI ซึ่งเป็นหน่วยงานหลักในการสืบสวนสอบสวนคดีสำคัญของสหรัฐอเมริกา มีระบบการควบคุมการแสวงหาพยานหลักฐานโดยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัว ผ่านกระบวนการที่สำคัญสองกระบวนการ คือ กระบวนการก่อนการพิจารณาคดีของศาล และกระบวนการพิจารณาคดีในชั้นศาล โดยขั้นตอนก่อนการพิจารณาคดีในชั้นศาลประเทศสหรัฐอเมริกาได้ออกข้อบัญญัติกฎหมายเป็นแนวทางไว้ให้หน่วยงานที่บังคับใช้กฎหมายปฏิบัติตามโดยจะมีกระบวนการอนุญาต มีการทบทวนการอนุญาต รายงานประจำปีในการดำเนินการตลอดจนงบประมาณด้านดำเนินการต่างๆ ซึ่งเป็นขั้นตอนที่ละเอียดอ่อน เพื่อควบคุมมิให้เจ้าหน้าที่ของรัฐใช้อำนาจไปรุกรานสิทธิเสรีภาพของประชาชนมากเกินไปนั่นเอง

เมื่อพิจารณาจากระบบการควบคุมวิธีการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวของประเทศสหรัฐอเมริกา หากมองในมุมมองของการตรวจสอบกันเองในระบบงานกระบวนการยุติธรรม ซึ่งประกอบไปด้วยฝ่ายเจ้าหน้าที่บังคับใช้กฎหมาย (ตำรวจ หรือเจ้าพนักงานอื่นๆที่มีอำนาจตามกฎหมาย) พนักงานอัยการ และศาล แล้ว จะเห็นได้ว่าการควบคุมตรวจสอบอำนาจดังกล่าวนี้ของสหรัฐอเมริกาจะถ่วงดุลกันไว้ เช่น การอนุญาตให้ทำการแฝงตัวในชั้นก่อนพิจารณาในศาล แม้

⁴ อรรถนพ ลิขิตจิตตะ และคณะ, "เทคนิคการสืบสวนสอบสวนพิเศษ," รายงานสรุปผลการวิจัย.

(กรุงเทพมหานคร: สถาบันกฎหมายอาญา สำนักงานอัยการสูงสุด, 2548) หน้า 22.

เจ้าหน้าที่ฝ่ายปฏิบัติการของ FBI จะสามารถเริ่มต้นดำเนินการอนุญาตได้เอง แต่ก็ต้องนำเสนอเรื่องเข้าสู่กระบวนการทบทวนการอนุญาตนั้น ซึ่งมีคณะกรรมการทบทวนการปฏิบัติการแฝงตัวรับทราบเพื่อพิจารณาอนุญาตหรือไม่อนุญาตอีกครั้ง โดยที่คณะกรรมการดังกล่าวนั้นประกอบด้วยบุคคลหลายๆฝ่ายมาเป็นคณะกรรมการ ทำให้มีการถ่วงดุลกันไปในตัว โดยที่เจ้าหน้าที่ FBI ไม่สามารถปฏิบัติได้เองฝ่ายเดียว ซึ่งเป็นการตรวจสอบกันเองภายในองค์กรก่อนที่จะนำเสนอพยานหลักฐานที่ได้มานี้ ให้กระบวนการของศาลพิจารณาในขั้นตอนการพิจารณาคดีในชั้นศาล ทำให้ระบบเช่นนี้ถ่วงดุลอำนาจซึ่งกันและกัน เป็นไปตามหลักการแยกอำนาจและตรวจสอบ ถ่วงดุลอำนาจในการใช้กฎหมาย

3.3. การแสวงหาพยานหลักฐานโดยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวของประเทศเยอรมัน

พื้นฐานแนวคิดในกระบวนการยุติธรรมทางอาญาของประเทศเยอรมัน

ประเทศเยอรมันเป็นกลุ่มประเทศที่ใช้ระบบประมวลกฎหมายที่มีรากฐานมาจากกฎหมายโรมัน ให้ความสำคัญแก่กฎหมายลายลักษณ์อักษร ฉะนั้นการบังคับใช้กฎหมายจะต้องมีการตราประมวลกฎหมาย(Code)ขึ้นมาใช้ เพื่อวางหลักกฎหมายนำไปปรับใช้ในกรณีต่างๆ

ในระบบกระบวนการยุติธรรมทางอาญาของเยอรมันแล้ว หน้าที่ในการดำเนินคดีอาญาเป็นหน้าที่ของรัฐ คือพนักงานอัยการ เอกชนผู้เสียหายฟ้องคดีได้อย่างจำกัด⁵ โดยที่อัยการเยอรมันเป็นผู้ที่รับผิดชอบการดำเนินคดีอาญาชั้นสอบสวนฟ้องร้อง เจ้าหน้าที่ตำรวจมีหน้าที่ติดตามการกระทำความผิดอาญาและต้องทำการทุกอย่างโดยไม่ชักช้าเพื่อป้องกันมิให้คดีมีดมนไป เจ้าหน้าที่ตำรวจส่วนใหญ่กฎหมายเยอรมันกำหนดให้เป็น เจ้าพนักงานผู้มีหน้าที่ช่วยเหลืออัยการในการสืบสวนสอบสวนฟ้องร้องดำเนินคดีอาญา และระบบการพิจารณาคดีของศาลเยอรมันนั้น ประเทศเยอรมันแยกระบบศาลออกเป็นหลายศาลมีเขตอำนาจและนิติวิธีในการดำเนินคดีแตกต่างกัน⁶ ในคดีอาญานั้นศาลยุติธรรมเป็นศาลที่มีเขตอำนาจในการพิจารณาคดี

⁵ คณิต ฒ. นคร, "อัยการเยอรมันและการดำเนินคดีอาญาของอัยการเยอรมันก่อนฟ้อง," *รวมบทความด้านวิชาการของ ศ.ดร.คณิต ฒ. นคร*. (กรุงเทพมหานคร: หจก.พิมพ์อักษร, 2540).

⁶ กมลชัย รัตนสากววงศ์, *ความรู้เบื้องต้นเกี่ยวกับระบบกฎหมายและระบบศาลเยอรมัน หลักกฎหมายปกครองเยอรมัน*. (กรุงเทพมหานคร: สำนักพิมพ์จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย, 2544).

การแสวงหาพยานหลักฐานโดยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวโดยศาลเยอรมัน

ประเทศเยอรมันเป็นประเทศที่ใช้ระบบกฎหมายแบบลายลักษณ์อักษร(Civil Law)ในการพิจารณาคดีของศาลต้องเป็นไปตามตัวบทกฎหมายที่บัญญัติไว้ โดยเฉพาะในระบบการพิจารณาคดีอาญาของเยอรมันแล้วต้องเป็นไปตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา (Strafprozeßordnung, StPO) (Criminal Procedure Code)⁷ ซึ่งเกี่ยวกับเรื่องการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัว หรือนักสืบนอกเครื่องแบบนั้น ประเทศเยอรมัน ได้ออกกฎหมายเกี่ยวกับเรื่องนี้ไว้ในประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาเช่นกัน คือกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาของประเทศเยอรมันมาตรา 110 a ถึง 110 e เรื่องการควบคุมการใช้เจ้าหน้าที่ตำรวจนักสืบนอกเครื่องแบบเข้าไปทำการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัว ดังมีสาระสำคัญดังนี้

การสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัว (ตามคำจำกัดความกฎหมายในมาตรา 110a II) คือเจ้าหน้าที่ตำรวจ ผู้สืบสวนที่ใช้ชื่อแฝงและตัวตนใหม่ (อีกนัยหนึ่งคือชื่อใหม่ ที่อยู่ใหม่ และอาชีพใหม่) กล่าวคือ พวกเขาสืบสวนโดยการใช้ชื่อปลอมโดยปราศจากการเปิดเผยสถานะของตนในฐานะเป็นเจ้าหน้าที่ตำรวจหรือที่เกี่ยวกับข้อเท็จจริงที่เขากำลังสืบสวนอยู่ โดยมีการสร้างเอกสารที่เกี่ยวข้องขึ้นเพื่อเปลี่ยนแปลงสถานะใหม่ดังกล่าว นักสืบนอกเครื่องแบบได้รับอนุญาตให้สามารถทำนิติกรรมโดยใช้ชื่อแฝง (มาตรา 110a II2) อย่างเช่นการทำสัญญาและดำเนินการต่างๆ นอกจากนี้พวกเขายังอาจใช้ชื่อแฝงเพื่ออ้างในการขออนุญาตเข้าไปในเคสสถาน (มาตรา 110c) แต่การแอบอ้างสิทธิของการเข้าไปเกินกว่านี้ไม่สามารถกระทำได้ ในสถานการณ์บางอย่างสถานะของนักสืบนอกเครื่องแบบจะถูกปกปิดไว้แม้ในการดำเนินกระบวนการวิธีพิจารณาคดีอาญาที่เกี่ยวข้อง (มาตรา 110b III, มาตรา 110d II) ทั้งนี้ การปฏิบัติหน้าที่ในฐานะเป็นนักสืบนอกเครื่องแบบไม่สร้างความชอบธรรมให้นักสืบนอกเครื่องแบบสามารถกระทำความผิดทางอาญาโดยตัวของมันเอง

มาตรา 110 a I อนุญาตให้ใช้นักสืบนอกเครื่องแบบทำการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวได้เมื่อมีข้อสงสัยเบื้องต้น (มาตรา 152 II) แต่ทั้งนี้เฉพาะในกรณีที่เกี่ยวข้องกับกระทำความผิดบางอย่างในบัญชีทั่วไป ซึ่งก็คืออาชญากรรมที่มีความสำคัญในเรื่องเกี่ยวกับยาเสพติดหรือการค้าอาวุธ การปลอมเงินหรือเครื่องหมายการค้า ความมั่นคงแห่งรัฐ หรืออาชญากรรมที่ทำเป็นอาชีพหรือที่ทำเป็นประจำ อาชญากรรมที่ก่อโดยสมาชิกขององค์กรหรือการจัดตั้งอื่นๆ รวมทั้งอาชญากรรมอื่นๆ ที่มีแนวโน้มว่าจะเกิดซ้ำอย่างแน่นอน ทั้งนี้ ต้องเป็นไปตามหลักเกณฑ์ตามข้อบทย่อยที่กำหนดว่าการพยายามหาข้อเท็จจริงโดยใช้วิธีการอื่นๆ จะเป็นการไร้ผลหรือมีความ

⁷ www.iuscomp.ovg/gla/statutes/stop.htm.

ยากลำบากที่จะประสบความสำเร็จ ในกรณีของอาชญากรรมร้ายแรงที่กระทำโดยปราศจากความเล็งของการเกิดซ้ำ และเป็นอาชญากรรมซึ่งไม่ได้อยู่ในบัญชีทั่วไป จะใช้สายสืบทางลับได้เมื่อเป็นอาชญากรรมที่มีความสำคัญมากและการใช้วิธีสืบสวนทางอื่นจะเป็นการไร้ผล โดยสรุปทั้งหมด บัญชีอาชญากรรมที่จะสามารถนำมาตราการนี้มาใช้ได้ไม่เหมือนกันทั้งหมดกับบัญชีของมาตรการอื่น ๆ

นอกจากนี้ สามารถใช้การสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวได้เพื่อหาบุคคลที่ถูกกล่าวหาว่ากระทำความผิดตามอาชญากรรมที่ระบุในบัญชีความผิด ยิ่งไปกว่านั้น วิธีการนี้สามารถที่จะปฏิบัติการตามอำนาจด้วยมาตรการหลาย ๆ อย่างพร้อมกันไป เช่นการดำเนินมาตรการต่าง ๆ ในคดีอาญาหลายคดีพร้อมกัน หรือสามารถปฏิบัติการตามอำนาจในการปราบปราม นอกเหนือไปจากอำนาจในการป้องกัน ในแต่ละกรณีของการดำเนินมาตรการต่าง ๆ เจ้าหน้าที่ต้องปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ที่เกี่ยวข้องให้ครบถ้วน และในกรณีที่กล่าวถึงล่าสุดคือการใช้อำนาจปราบปรามนั้น ต้องอยู่ภายใต้กฎเกณฑ์ที่เข้มงวดโดยเคร่งครัดกว่ากฎการปฏิบัติหน้าที่ของตำรวจ ทั้งนี้ เจ้าหน้าที่ต้องระมัดระวังไม่ให้เกิดความเสียหายขึ้นในการปฏิบัติตามอำนาจหน้าที่อันเนื่องมาจากกิจกรรมที่หลากหลายภายใต้หน้าที่ดังกล่าวข้างต้น

ในระหว่างการปฏิบัติการแฝงตัวนั้นเจ้าหน้าที่ผู้ปฏิบัติมีอำนาจต่าง ๆ ทั้งหลายโดยทั่วไปเหมือนอย่างเจ้าหน้าที่ตำรวจมีภายใต้ stop หรือบันทึกบัญชีอื่น ๆ ในทางปฏิบัติการใช้นักสืบนอกเครื่องแบบสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวได้เกิดปัญหาเพิ่มขึ้นเรื่อย ๆ กล่าวคือ กลุ่มของอาชญากรรมที่นักสืบนอกเครื่องแบบเข้าไปทำการแฝงตัว ได้พยายามมากขึ้นในการตัดตัวเองออกจากคนแปลกหน้า (คือไม่รับสมาชิกใหม่เข้าองค์กร) ยิ่งไปกว่านั้นการเข้าเป็นสมาชิกใหม่ของกลุ่มต้องผ่าน "การทดสอบความบริสุทธิ์ใจ" โดยการกระทำที่ผิดกฎหมาย ดังนั้น นักสืบนอกเครื่องแบบจะไม่ผ่านการทดสอบดังกล่าวเพราะต้องอยู่ภายใต้หลักการที่จะต้องไม่กระทำความผิดอาญา

มาตรา 110 a III ระบุให้สามารถสร้างเอกสารขึ้น เปลี่ยนแปลง และใช้ในการปฏิบัติหน้าที่ของนักสืบนอกเครื่องแบบหากมีความจำเป็นในการสร้างหรือรักษาไว้ซึ่งสถานะลับ (อย่างเช่นหนังสือเดินทาง ใบขับขี่ ใบสุทธิ เป็นต้น) อย่างไรก็ตาม การให้อำนาจที่จะสร้างเอกสารสำคัญดังกล่าวไม่มีผลเป็นการเปลี่ยนแปลงทางทะเบียนของราชการแต่อย่างใด

มาตรา 110 b I, II เกี่ยวข้องกับประเด็นเรื่องความชอบด้วยอำนาจในการปฏิบัติการ โดยหลักการแล้ว การปฏิบัติการจะได้รับการอนุญาตเมื่อมีความยินยอมของสำนักงานอัยการเท่านั้น เจ้าหน้าที่ตำรวจจะสามารถออกคำสั่งอนุมัติก็ต่อเมื่อมีอันตรายที่ใกล้จะถึงและไม่สามารถรอการตัดสินใจของพนักงานอัยการได้ทันเวลา จากนั้น ต้องขอความเห็นชอบจากพนักงานอัยการโดยมิชักช้า การปฏิบัติการต้องสิ้นสุดลงถ้าสำนักงานอัยการไม่ให้ความเห็นชอบภายในสามวัน

มาตรา 110 b II กำหนดว่า ถ้าการปฏิบัติกรของนักสืบนอกเครื่องแบบไม่เพียงแต่เป็นการเข้าไปใน "สถานที่เกิดเหตุ" เพื่อจะคลี่คลายสถานการณ์การกระทำความผิดหรือเพื่อจะได้ข้อมูลเกี่ยวกับตัวผู้กระทำความผิดเท่านั้น แต่ยังเป็นกรดำเนินการต่อผู้ต้องหาโดยเฉพาะไม่ว่าโดยการค้นหาข้อเท็จจริงหรือที่อยู่ จะต้องได้รับความยินยอมจากผู้พิพากษา นอกจากนี้ ยังต้องขอความยินยอมจากผู้พิพากษาก็จะต้องมีการเข้าไปในที่อยู่อาศัยที่ซึ่งไม่มีทางเข้าตามธรรมดา กฎหมายให้สามารถขอคำยินยอมจากพนักงานอัยการได้เฉพาะเมื่อมีอันตรายที่ใกล้จะถึงเท่านั้น หากไม่สามารถขอคำยินยอมจากพนักงานอัยการได้ทันเวลา เจ้าหน้าที่ตำรวจอาจให้ความเห็นชอบกับการปฏิบัติกรไปก่อนได้โดยจะต้องได้รับความเห็นชอบจากพนักงานอัยการในเวลาต่อมาโดยไม่มีชักช้า ในและต่อมาพนักงานอัยการต้องขอความยินยอมจากผู้พิพากษาอีกทอดหนึ่งและถ้าไม่ได้ให้ความยินยอมภายในสามวัน มาตรการนั้นก็จะต้องถูกระงับไป

กรยินยอมโดยพนักงานอัยการและผู้พิพากษาต้องทำเป็นลายลักษณ์อักษรและมีระยะเวลาที่จำกัด แต่ไม่มีบทบัญญัติใดที่กำหนดระยะเวลาสูงสุดเอาไว้ ระยะเวลาจะถูกกำหนดโดยสถานการณ์ของแต่ละกรณี การขยายระยะเวลามีความเป็นไปได้ตราบใดที่มีการปฏิบัติตามเงื่อนไขก่อนการปฏิบัติกร

กับมาตรา 110 b III เกี่ยวข้องกับประเด็นต่าง ๆ ในเรื่องการรักษาความลับเกี่ยวกับตัวตนของนักสืบนอกเครื่องแบบโดยเฉพาะอย่างยิ่งในกระบวนการพิจารณาคดี หลักการมีอยู่ว่ารูปพรรณของสายลับจะถูกเก็บเป็นความลับหลังจากการปฏิบัติกรได้สิ้นสุดลง สิ่งที่ต้องปกปิดคือรูปพรรณสัณฐานที่แท้จริง อันได้แก่ชื่อจริงและรายละเอียดส่วนบุคคลรวมถึงข้อเท็จจริงที่ว่าเขาเป็นสายลับ นอกจากนี้ นักสืบนอกเครื่องแบบยังสามารถที่จะดำเนินนิติกรรมโดยใช้ชื่อลับ การตัดสินใจใด ๆ เกี่ยวกับการรักษาความลับเป็นดุลยพินิจของเจ้าหน้าที่ตำรวจ อย่างไรก็ตาม พนักงานอัยการและผู้พิพากษาซึ่งรับผิดชอบสำหรับการตัดสินใจเกี่ยวกับความยินยอมต่อการปฏิบัติกรนั้นอาจต้องการให้รูปพรรณที่แท้จริงของสายลับถูกเปิดเผยต่อตน นอกจากนี้ ในคดีอาญาที่ การปฏิบัติกรหรือการดำเนินกระบวนการพิจารณาความอาญาอื่นเกี่ยวกับนักสืบนอกเครื่องแบบซึ่งกำหนดให้ต้องปรากฏตัว อย่างเช่นในฐานะพยาน โดยหลักการแล้วรูปพรรณสัณฐานที่แท้จริงต้องถูกเปิดเผยในการพิจารณาคดีของศาล การเก็บความลับเกี่ยวกับรูปพรรณที่แท้จริงจะเป็นไปได้ตามมาตรา 96 เท่านั้น นั่นคือเมื่อการเปิดเผยอาจจะคุกคามต่อชีวิต ทำให้เป็นอันตรายต่อร่างกายหรือเสรีภาพของนักสืบนอกเครื่องแบบหรือบุคคลอื่น หรือจะทำให้ไม่สามารถใช้เจ้าหน้าที่ผู้นั้นอย่างนักสืบนอกเครื่องแบบได้อีกต่อไป การตัดสินใจต่าง ๆ เกี่ยวกับการรักษาความลับเป็นอำนาจของเจ้าหน้าที่ชั้นสูงสุดที่ต้องคำนึงถึงพฤติการณ์ทั้งปวงแห่งคดีให้รอบครอบเสียก่อน การเปิดเผยความลับทั้งหมดในคดี ไม่สามารถกระทำได้เพราะจะกระทบต่อความปลอดภัยของผู้เกี่ยวข้อง เมื่อต้องตัดสินใจเกี่ยวกับการเปิดเผยความลับ ผลประโยชน์ตามกฎหมายในแง่มุมต่าง ๆ ที่เกี่ยวข้องกันต้อง

ได้รับการชั่งน้ำหนักอย่างรอบคอบและต้องประเมินข้อเท็จจริงเกี่ยวกับคดีทั้งหมด ถ้าข้อเท็จจริงที่ต้องการให้เก็บเป็นความลับทำให้ยังคงต้องรักษาความลับนั้นอยู่ ศาลอาญาจะต้องได้รับการแจ้ง ณ เวลาที่มี การประกาศห้ามการเปิดเผย เพื่อที่ศาลจะได้ตรวจสอบถึงความชอบด้วยกฎหมายของ ข้อห้ามนั้นอย่างน้อยที่สุดก็เพื่อไม่ให้มีข้อผิดพลาดที่ชัดเจน เหตุที่ต้องอธิบายเหตุผลในการไม่ให้เปิดเผยความลับต่อศาลก็เพื่อประสิทธิภาพในการพิจารณารักษาความลับที่จำเป็นจริง ๆ เท่านั้น มิฉะนั้นอาจก่อให้เกิดอุปสรรคต่อการแสวงหาพยานหลักฐานที่ดีที่สุดเท่าที่จะเป็นไปได้

ถ้ารูปพรรณสัณฐานที่แท้จริงของสายลับไม่ได้รับการคุ้มครองตามมาตรา 96 โดยการตัดสินใจของเจ้าหน้าที่ผู้มีอำนาจสูงสุด โดยหลักการแล้ว นักสืบนอกเครื่องแบบต้องเปิดเผยความใน ฐานะพยานในศาลโดยการใช้ชื่อจริง หากจำเป็น ก็สามารถได้รับการคุ้มครองโดยบทบัญญัติเกี่ยว การปกป้องพยานตามปกติทั่วไป ถ้ารูปพรรณสัณฐานที่แท้จริงของเขาถูกเก็บไว้เป็นความลับ ระหว่างการพิจารณาคดีทางอาญา นักสืบนอกเครื่องแบบโดยทั่วไปจะให้การในฐานะพยานโดยใช้ ชื่อแฝง ถ้ายังไม่เป็นการเพียงพอที่จะขจัดอันตรายได้ นักสืบนอกเครื่องแบบจะถูกห้ามไม่ให้มีส่วนร่วมใด ๆ ในการพิจารณาคดีเลย โดยผลของการปรับใช้มาตรา 96

3.4. แนวทางการควบคุมการแสวงหาพยานหลักฐานโดยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการ แฝงตัวของประเทศเยอรมัน

เมื่อพิจารณาจากระบบกฎหมายและหลักการในกระบวนการยุติธรรมของประเทศเยอรมัน และหลักการแสวงหาพยานหลักฐานโดยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวของประเทศ เยอรมันแล้ว พอดีจะแนวทางการควบคุมได้ออกเป็นสองขั้นตอน คือขั้นตอนในการสืบสวนสอบสวน คดีอาญาก่อนมีการฟ้องร้องในศาล ซึ่งมีพนักงานอัยการและตำรวจเป็นผู้รับผิดชอบ และขั้นตอน ในการพิจารณาคดีในชั้นศาล

3.4.1 การควบคุมการแสวงหาพยานหลักฐานโดยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัว ในขั้นตอนก่อนการพิจารณาคดีในชั้นศาลของเยอรมัน

เมื่อพิจารณาจากระบบกฎหมาย ระบบกระบวนการยุติธรรมทางอาญาประกอบกับ ประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาคดีอาญา มาตรา 110a-110e ของเยอรมันแล้ว การควบคุมการ สืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวของเยอรมัน เจ้าหน้าที่ตำรวจจะปฏิบัติการได้ก็ต่อเมื่อได้รับ อนุญาตจากพนักงานอัยการเท่านั้น เว้นแต่มีเหตุฉุกเฉินสามารถดำเนินการก่อนได้รับอนุญาตได้ แต่ต้องนำเรื่องนั้นเสนอต่อพนักงานอัยการภายในสามวัน หากไม่ได้รับอนุญาตต้องยกเลิก

ปฏิบัติการในทันที(มาตรา 110b) และหากจะต้องเข้าไปในส่วนบุคคลบางเรื่องต้องได้รับอนุญาตจากศาลด้วย สำหรับการคุ้มครองเจ้าหน้าที่ ที่ทำการแฝงตัวนั้นศาลจะไม่ให้มีการเปิดเผยตัวเองในการพิจารณาคดีในชั้นศาล

จากหลักการควบคุมการแสวงหาพยานหลักฐานด้วยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาของประเทศเยอรมัน ค่อนข้างวางหลักกฎหมายอนุญาตหลักการนี้ไว้อย่างชัดเจน ว่าสามารถทำได้ในกรณีใดบ้าง โดยการอนุญาตของใคร อาจจะเป็นไปได้ว่าระบบกระบวนการยุติธรรมขอบเขตอำนาจของเจ้าพนักงานของเยอรมันได้วางขอบเขตอำนาจไว้อย่างชัดเจน เช่น อัยการรับผิดชอบในการสืบสวนสอบสวนในคดีอาญา โดยมีเจ้าหน้าที่ตำรวจเป็นผู้ช่วย ฉะนั้นการปฏิบัติการสืบสวนสอบสวนต่าง ๆ นั้นจำเป็นต้องได้รับการอนุญาตจากพนักงานอัยการเสียก่อน เว้นแต่มีเหตุฉุกเฉินสำคัญ นอกจากนี้ประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาได้วางหลักอนุญาตในการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัวไว้ในขอบเขตชัดเจนในกฎหมาย ทำให้ศาลสามารถพิจารณาปรับใช้กฎหมายในการพิจารณาพิพากษาคดีตามกฎหมายได้อย่างชัดเจน เท่ากับว่าในเรื่องการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวในประเทศเยอรมันนั้น ได้ยอมรับหลักการนี้ โดยได้บัญญัติไว้ในประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาโดยชัดเจน สามารถทำการตรวจสอบควบคุมวิธีการดังกล่าวได้ในขั้นตอนก่อนฟ้องคดีนั้น จะมีพนักงานอัยการเป็นผู้ตรวจสอบและอนุญาตตามหลักกฎหมาย และหากเมื่อมีการฟ้องร้องคดีต่อศาลแล้ว ศาลจะเป็นผู้พิจารณาตรวจสอบตามหลักประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาเช่นกัน ถือได้ว่ามีการตรวจสอบทั้งภายในและภายนอกองค์กรที่เข้าไปปฏิบัติการสืบสวนสอบสวนด้วยการแฝงตัว

3.4.2. การควบคุมการแสวงหาพยานหลักฐานโดยการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัว ในชั้นพิจารณาในศาลของประเทศเยอรมัน

เนื่องจากในระบบการดำเนินคดีอาญาในประเทศเยอรมัน เป็นการดำเนินคดีในระบบกฎหมายลายลักษณ์อักษร เมื่อมีการนำคดีขึ้นสู่ศาล จึงเป็นหน้าที่ของศาลที่จะทำการตรวจสอบการใช้อำนาจของเจ้าพนักงานว่ากระทำการเป็นไปตามหลักกฎหมายที่บัญญัติไว้หรือไม่ ในเรื่องการสืบสวนสอบสวนด้วยวิธีการแฝงตัวเมื่อในระบบของเยอรมันได้มีบัญญัติไว้ในประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาชัดเจนแล้ว ศาลจึงเป็นองค์กรตรวจสอบการดำเนินการนั้น เมื่อมีการนำคดีขึ้นสู่ศาลว่าเป็นไปโดยชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ เท่ากับว่าศาลเป็นองค์กรสุดท้ายในการตรวจสอบการใช้อำนาจของรัฐตามหลักการประกันสิทธิเสรีภาพของบุคคลที่ได้รับรองไว้ในรัฐธรรมนูญนั่นเอง