

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/๒๙๘๗๓



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ^{จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ}
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กม. ๑๐๔๐๐

๒๙ มิถุนายน ๒๕๖๔

เรื่อง ข้อหารือการรับหลักประกันสัญญาซื้อขาย

เรียน นายกองค์การบริหารส่วนตำบลพรุดินนา

อ้างถึง หนังสือองค์การบริหารส่วนตำบลพรุดินนา ที่ กบ ๗๒๗๐๒/๑๖๕ ลงวันที่ ๗ เมษายน ๒๕๖๔

ตามหนังสือที่อ้างถึง องค์การบริหารส่วนตำบลพรุดินนา (อบต. พรุดินนา) อำเภอคลองท่อม จังหวัดกรุงเทพฯ แจ้งว่า อบต. พรุดินนา ได้ดำเนินการประกวดราคาจัดซื้อครุภัณฑ์ยานพาหนะและขนส่ง ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding) วงเงินงบประมาณ ๔๕๔,๐๐๐ บาท ตามประกาศ อบต. พรุดินนา และเอกสารประกวดราคาซื้อด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding) เลขที่ ๐๐๑/๒๕๖๔ ลงวันที่ ๑๗ พฤษภาคม ๒๕๖๓ โดยเงื่อนไขในรายละเอียดคุณลักษณะเฉพาะ หัวข้ออุปกรณ์เพื่อความปลอดภัย ข้อ ๓ กำหนดว่า “มีถุงลมนิรภัย ไม่น้อยกว่า ๓ จุด เพื่อความปลอดภัยของผู้ขับขี่และผู้โดยสาร” ปรากฏว่า มีผู้ยื่นข้อเสนอจำนวน ๑ ราย คือ บริษัท เอ็มจีลักซ์รี่ หาดใหญ่ จำกัด โดยงานพัสดุได้ดำเนินการ ประกาศผู้ชนะการเสนอราคา และแจ้งให้บริษัทฯ มาทำสัญญาซื้อขายในวงเงินที่เสนอราคา จำนวน ๗๗๔,๐๐๐ บาท ตามสัญญาซื้อขายเลขที่ ๒/๒๕๖๔ ลงวันที่ ๒๑ ธันวาคม ๒๕๖๓ และวางหลักประกันสัญญาร้อยละ ๕ เป็นเงินจำนวน ๓๖,๗๐๐ บาท ต่อมาบริษัทฯ ได้ส่งมอบรถยนต์ MG Extender รุ่น DC Grand ๒.๐ X ๖AT สีแดง จำนวน ๑ คัน ซึ่งมีถุงลมนิรภัย จำนวน ๒ จุด ทำให้คณะกรรมการตรวจสอบพัสดุไม่รับพัสดุดังกล่าว เนื่องจาก ไม่ถูกต้องตามสัญญาซื้อขายและเอกสารแนบท้ายสัญญา บริษัทฯ จึงได้มีหนังสือชี้แจงการตรวจสอบพัสดุว่า “บริษัทฯ ได้ส่งมอบถุงลมนิรภัย จำนวน ๒ จุด เป็นอุปกรณ์มาตรฐานของรถบรรทุกยี่ห้อ MG Extender รุ่น DC Grand ๒.๐ X ๖AT สีแดง มีถุงลมนิรภัยคู่หน้า ซึ่งถูกออกแบบให้ทำงานร่วมกับระบบความปลอดภัยอื่น ๆ เป็นไปตามมาตรฐานโรงงานผู้ผลิต ซึ่งไม่สามารถปรับแต่งหรือดัดแปลงได้” คณะกรรมการตรวจสอบพัสดุ จึงมีมติเห็นควรยกเลิกสัญญาซื้อขายตามข้อ ๙ การยกเลิกสัญญา และดำเนินการแจ้งบอกเลิกสัญญา กับบริษัทฯ พร้อมรับหลักประกันสัญญาที่บริษัทฯ ได้วางเป็นหลักประกันการปฏิบัติตามสัญญา เป็นเงินจำนวน ๓๖,๗๐๐ บาท ภายหลังบริษัทฯ ได้มีหนังสือขอคัดค้านการรับหลักประกันสัญญา พร้อมกับการพิจารณาเป็นผู้ที่งาน อบต. พรุดินนา จึงขอหารือว่า สามารถรับหลักประกันสัญญากับคู่สัญญา ได้หรือไม่ ประการใด ความละเมิดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย)
พิจารณาแล้วมีความเห็น ดังนี้

๑. ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/๑๐๘ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๓ เรื่อง แนวทางปฏิบัติการดำเนินการภายหลัง หน่วยงานของรัฐยกเลิกสัญญาซื้อหรือจ้างตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ

/พ.ศ. ...



พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง (๒) หรือ (๒) ข้อ ๑ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “กรณีหลักประกันสัญญา เป็นหนังสือค้ำประกัน ให้หน่วยงานของรัฐมีหนังสือแจ้งธนาคาร บริษัทเงินทุน หรือบริษัทเงินทุนหลักทรัพย์ ผู้ออกหนังสือค้ำประกันชำระเงินตามสัญญาค้ำประกัน (เต็มจำนวนหลักประกันสัญญา) พร้อมแนบสำเนาหนังสือบอกเลิกสัญญา ภายใน ๖๐ วัน นับแต่วันที่ลูกหนี้ผิดนัด ให้ธนาคาร บริษัทเงินทุน หรือบริษัทเงินทุนหลักทรัพย์ผู้ออกหนังสือค้ำประกันชำระเงินตามสัญญาค้ำประกัน ภายใน ๑๕ วัน นับถัดจากวันที่ได้รับหนังสือ เมื่อธนาคารชำระเงินตามสัญญาค้ำประกันแล้วให้หน่วยงานของรัฐดำเนินการตามกฎหมายและระเบียบที่เกี่ยวข้องกับการเบิกจ่ายเงิน การรับเงิน การจ่ายเงิน การเก็บรักษาเงิน และการนำเงินส่งคลังที่เกี่ยวข้องต่อไป” วรรคสอง กำหนดว่า “ในกรณีที่ธนาคาร บริษัทเงินทุน หรือบริษัทเงินทุนหลักทรัพย์ผู้ออกหนังสือค้ำประกัน ไม่ชำระเงินตามสัญญาค้ำประกันไม่ว่าทั้งหมดหรือบางส่วน ให้หน่วยงานของรัฐส่งเรื่องให้สำนักงานอัยการสูงสุดดำเนินการฟ้องคดีต่อไป” และข้อ ๔ การประเมินค่าเสียหาย ข้อ ๔.๑ กำหนดว่า “เมื่อหน่วยงานของรัฐทราบค่าเสียหาย ค่าปรับ ค่าควบคุมงานที่เพิ่มขึ้น (ถ้ามี) ราคาก่อสร้างที่เพิ่มสูงขึ้นจากสัญญาเดิม กรณีดำเนินการตาม ๓.๒.๔ และค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) แล้ว ให้นำมาหักออกจากหลักประกันสัญญาจนครบถ้วน” ข้อ ๔.๒ กำหนดว่า “หากยังมีเงินหลักประกันสัญญาคงเหลืออยู่ ให้คืนจำนวนเงินดังกล่าวแก่ผู้ขาย หรือผู้รับจ้างรายเดิม แต่หากค่าเสียหายมีจำนวนเงินมากกว่าจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญาไว้ทั้งหมด และมีสิทธิเรียกร้องให้ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิม ต้องชดใช้ค่าเสียหายเพิ่มเติมอีกจนครบจำนวน” ข้อ ๔.๓ กำหนดว่า “ให้หน่วยงานของรัฐมีหนังสือแจ้งให้ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมชดใช้ค่าเสียหายเพิ่มเติม ภายใน ๑๕ วัน นับถัดจากวันที่ได้รับหนังสือ หากผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมไม่ยอมชดใช้ค่าเสียหายไม่ว่าทั้งหมดหรือบางส่วน ให้หน่วยงานของรัฐ ส่งเรื่องให้สำนักงานอัยการสูงสุดดำเนินคดีกับผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมต่อไป”

๒. เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า องค์การบริหารส่วนตำบลพรุดินนา (อบต. พรุดินนา) ได้ดำเนินการประมวลราคาจัดซื้อครุภัณฑ์yanพานพะนະและขนส่ง ด้วยวิธีประมวลราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding) ตามประกาศ อบต. พรุดินนา และเอกสารประมวลราคาซื้อด้วยวิธีประมวลราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding) เลขที่ ๐๐๑/๒๕๖๔ ลงวันที่ ๑๗ พฤษภาคม ๒๕๖๓ โดยเงื่อนไขในรายละเอียดคุณลักษณะเฉพาะ หัวข้ออุปกรณ์เพื่อความปลอดภัย ข้อ ๓ กำหนดว่า “มีถุงลมนิรภัย ไม่น้อยกว่า ๓ จุด เพื่อความปลอดภัย ของผู้ขับขี่และผู้โดยสาร” และ อบต. พรุดินนา ได้ทำสัญญาซื้อขายกับบริษัท เอ็มจีลัคชรี หาดใหญ่ จำกัด ในวงเงินจำนวน ๗๓๔,๐๐๐ บาท ตามสัญญาซื้อขายเลขที่ ๒/๒๕๖๔ ลงวันที่ ๒๑ ธันวาคม ๒๕๖๓ พร้อมทั้งวางแผนหลักประกันสัญญาร้อยละ ๕ เป็นเงินจำนวน ๓๖,๗๐๐ บาท กรณียื่อมกอให้เกิดสิทธิและหน้าที่ระหว่างคู่สัญญา โดยต้องผูกพันตามข้อกำหนดและเงื่อนไขแห่งสัญญา รวมทั้งเอกสารแนบท้ายสัญญา ซึ่งถือเป็นส่วนหนึ่งของสัญญาด้วย ต่อมาริษัทฯ ได้ส่งมอบรถยนต์ MG Extender รุ่น DC Grand ๒.๐ X ๖AT สีแดง จำนวน ๑ คัน ซึ่งมีถุงลมนิรภัย จำนวน ๒ จุด ทำให้คณะกรรมการตรวจรับพัสดุ ไม่รับพัสดุดังกล่าว เนื่องจากไม่ถูกต้องตามสัญญาซื้อขาย และเอกสารแนบท้ายสัญญา คณะกรรมการตรวจรับพัสดุจึงมีมติเห็นควรบอกเลิกสัญญา ซึ่งตามเงื่อนไขในสัญญาซื้อขาย ข้อ ๙ การบอกเลิกสัญญา วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “ถ้าผู้ขายไม่ปฏิบัติตามสัญญาข้อใดข้อหนึ่ง หรือเมื่อครบกำหนดส่งมอบสิ่งของ ตามสัญญานี้แล้ว หากผู้ขายไม่ส่งมอบสิ่งของที่ตกลงขายให้แก่ผู้ซื้อหรือส่งมอบไม่ถูกต้อง หรือไม่ครบจำนวน ผู้ซื้อมีสิทธิบอกเลิกสัญญาทั้งหมดหรือแต่บางส่วนได้ การใช้สิทธิบอกเลิกสัญญานั้นไม่กระทบสิทธิของผู้ซื้อ ที่จะเรียกร้องค่าเสียหายจากผู้ขาย” วรรคสอง กำหนดว่า “ในกรณีที่ผู้ซื้อใช้สิทธิบอกเลิกสัญญา ผู้ซื้อมีสิทธิรับ หรือบังคับจากหลักประกันตาม (ข้อ ๖ และ) ข้อ ๘ เป็นจำนวนเงินทั้งหมดหรือแต่บางส่วนก็ได้ แล้วแต่ผู้ซื้อจะเห็นสมควร และถ้าผู้ซื้อจัดซื้อสิ่งของจากบุคคลอื่นเต็มจำนวนหรือเฉพาะจำนวนที่ขาดสั่ง

/แล้ว ...



แล้วแต่กรณี ภายในกำหนด ๓๐ (สามสิบ) วัน นับถัดจากวันบอกเลิกสัญญา ผู้ขายจะต้องชดใช้ราคาน้ำที่เพิ่มขึ้น จากราคาที่กำหนดไว้ในสัญญานี้ด้วย” และข้อ ๑๑ การบังคับค่าปรับ ค่าเสียหาย และค่าใช้จ่าย วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “ในกรณีที่ผู้ขายไม่ปฏิบัติตามสัญญาข้อใดข้อหนึ่งด้วยเหตุใด ๆ ก็ตาม จะเป็นเหตุให้เกิดค่าปรับ ค่าเสียหาย หรือค่าใช้จ่ายแก่ผู้ซื้อ ผู้ขายต้องชดใช้ค่าปรับ ค่าเสียหาย หรือค่าใช้จ่ายดังกล่าวให้แก่ผู้ซื้อ โดยสิ้นเชิง ภายในกำหนด ๑๕ (สิบห้า) วัน นับถัดจากวันที่ได้รับแจ้งเป็นหนังสือจากผู้ซื้อ หากผู้ขายไม่ชดใช้ ให้ถูกต้องครบถ้วนภายในระยะเวลาดังกล่าวให้ผู้ซื้อมีสิทธิที่จะหักออกจากจำนวนเงินค่าสิ่งของที่ซื้อขาย ที่ต้องชำระ หรือบังคับจากหลักประกันการปฏิบัติตามสัญญาได้ทันที” วรรคสอง กำหนดว่า “หากค่าปรับ ค่าเสียหาย หรือค่าใช้จ่ายที่บังคับจากเงินค่าสิ่งของที่ซื้อขายที่ต้องชำระ หรือหลักประกันการปฏิบัติตามสัญญา แล้วยังไม่เพียงพอ ผู้ขายยินยอมชำระส่วนที่เหลือที่ยังขาดอยู่ จนครบถ้วนตามจำนวนค่าปรับ ค่าเสียหาย หรือค่าใช้จ่ายนั้น ภายในกำหนด ๑๕ (สิบห้า) วัน นับถัดจากวันที่ได้รับแจ้งเป็นหนังสือจากผู้ซื้อ” วรรคสาม กำหนดว่า “หากมีเงินค่าสิ่งของที่ซื้อขายตามสัญญาที่หักไว้จ่ายเป็นค่าปรับ ค่าเสียหาย หรือค่าใช้จ่าย แล้วยังเหลืออยู่อีกเท่าไหร่ ผู้ซื้อจะคืนให้แก่ผู้ขายทั้งหมด” กรณีตามข้อหารือ หากบริษัทฯ ไม่ปฏิบัติตามสัญญา ข้อใดข้อหนึ่ง หรือเมื่อครบกำหนดส่งมอบสิ่งของตามสัญญานี้แล้ว บริษัทฯ ไม่ส่งมอบสิ่งของที่ตกลงขาย ให้แก่ อบต. พรุดินนา หรือส่งมอบไม่ถูกต้อง หรือไม่ครบจำนวน อบต. พรุดินนา มีสิทธิบอกเลิกสัญญาทั้งหมด หรือแต่บางส่วนได้ ดังนั้น เมื่อ อบต. พรุดินนา ใช้สิทธิบอกเลิกสัญญาแล้ว อบต. พรุดินนา มีสิทธิ รับหลักประกันสัญญาหรือเรียกร้องจากธนาคารผู้ออกหนังสือค่าประกันได้ ในกรณีที่มีค่าปรับ ให้ อบต. พรุดินนา เรียกร้องให้ผู้ขายชำระค่าปรับ ทั้งนี้ ค่าปรับและค่าชดใช้ราคาน้ำที่เพิ่มขึ้นรวมถึง ค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) อบต. พรุดินนา อาจนำมายหักออกจากหลักประกันสัญญาได้ ซึ่งหลังจากหักค่าปรับ และค่าชดใช้ราคาน้ำที่เพิ่มขึ้นรวมถึงค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) จนครบถ้วนเต็มจำนวนแล้ว หากยังมีจำนวนเงิน ตามหลักประกันสัญญาคงเหลืออยู่ ให้คืนจำนวนเงินดังกล่าวแก่ผู้ขายด้วย แต่หากค่าปรับและค่าชดใช้ราคาน้ำที่เพิ่มขึ้นรวมถึงค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) มีจำนวนเงินทั่วไปจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญา อบต. พรุดินนา ย่อมมีสิทธิรับหลักประกันสัญญาว่าทั้งหมด และยังมีสิทธิเรียกร้องให้ผู้ขายชดใช้เพิ่มเติมให้อีกจนครบจำนวน โดยไม่ต้องคืนหลักประกันสัญญา รวมทั้งให้ อบต. พรุดินนา พิจารณากรณีที่งานให้เป็นไปตามพระราชบัญญัติฯ และระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ แล้วแจ้งรายชื่อผู้ขาย เป็นผู้ทั้งงานตามแบบแจ้งผู้ทั้งงานที่คณะกรรมการวินิจฉัยกำหนด ส่งให้ปลัดกระทรวงการคลังเพื่อพิจารณา ให้เป็นผู้ทั้งงานตามพระราชบัญญัติฯ และระเบียบฯ ตามนัยหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กก (กจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๑๐๙ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๓

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายประภัส คงเอี้ยด)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง

ปฏิบัติราชการแทนปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทรศัพท์ ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๘๘

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖

