

กิตติวันที่สุด

ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๔/๑๗๙๗



คณังกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ^๑
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

กัน มีนาคม ๒๕๖๖

เรื่อง ข้อหารือแนวทางการแก้ไขสัญญาตามมาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการ

เรียน เจ้ากรมช่างโยธาทหารเรือ

อ้างถึง หนังสือกรมช่างโยธาทารเรือ ด่วนมาก ที่ กก ๐๔๒๖.๓/๑๗๙ ลงวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๖ และ ด่วนมาก ที่ กก ๐๔๒๖.๓/๒๘๔ ลงวันที่ ๒๔ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๖

ตามหนังสือที่อ้างถึง กองทัพเรือ โดยกรมช่างโยธาทหารเรือ แจ้งว่า กรมช่างโยธาทหารเรือ ได้ว่าจ้างบริษัท China Shipbuilding & Offshore International Co., Ltd. (CSOC) ดำเนินการก่อสร้างท่าจอดเรือด้านน้ำและอาคารสนับสนุน บริเวณท่าเรือแหลมเทียน ฐานทัพเรือสัตหีบ จังหวัดชลบุรี ตามข้อกำหนดและเงื่อนไขแห่งสัญญา รวมทั้งเอกสารแนบท้ายสัญญา เป็นเงินจำนวน ๔๕๗,๖๑๒,๔๐๐ บาท กำหนดแบ่งการจ่ายเงินเป็นจำนวน ๓๓ งวด ตามสัญญาเลขที่ ๕๕/ก.บ.๒๕๖๔ ลงวันที่ ๒๗ เมษายน ๒๕๖๔ เริ่มสัญญาวันที่ ๒๘ เมษายน ๒๕๖๔ สิ้นสุดสัญญาวันที่ ๑๗ เมษายน ๒๕๖๖ รวมระยะเวลาดำเนินการ จำนวน ๓๗๐ วัน และกำหนดค่าปรับวันละ ๔๗,๘๐๗ บาท ปัจจุบันบริษัทฯ อุยร์ระหว่างดำเนินงานตามสัญญาและยังไม่มีการส่งมอบงาน งวดสุดท้าย ต่อมาริษัทฯ มีหนังสือขอรับความช่วยเหลือ โดยอ้างหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ และหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๔๕ ลงวันที่ ๒๑ มิถุนายน ๒๕๖๔ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ เนื่องจากได้รับผลกระทบจากการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ จึงขอให้กรมช่างโยธาทหารเรือพิจารณาแก้ไขสัญญา โดยการคิดค่าปรับให้เป็นอัตรา้อยละ ๐ ตามมาตรการฯ โดยกรมช่างโยธาทหารเรือได้พิจารณาตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๔/๔๔๐๒๙ ลงวันที่ ๑๑ พฤษภาคม ๒๕๖๕ เรื่อง ข้อหารือแนวทางการแก้ไขสัญญา ที่ได้สรุปสาระสำคัญว่า เป็นมาตรการที่ให้ความช่วยเหลือ สำหรับผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ สำหรับผู้ประกอบการที่เป็นคู่สัญญา กับหน่วยงานของรัฐที่เป็นบุคคลธรรมด้า คณะกรรมการ หรือนิติบุคคล ตามกฎหมายไทย ภายในการมาจัดการ แต่เนื่องจากคู่สัญญาเป็นนิติบุคคลต่างชาติ สัญญาดังกล่าวจึงไม่ได้รับความช่วยเหลือตามมาตรการฯ กรมช่างโยธาทหารเรือขอแจ้งว่า ปัจจุบันกรมช่างโยธาทหารเรืออยู่ระหว่างพิจารณาแก้ไขสัญญา โดยการคิดค่าปรับ ในอัตรา้อยละ ๐ แต่เนื่องจากมาตรการฯ กำหนดคุณสมบัติของผู้มีสิทธิได้รับความช่วยเหลือจากหน่วยงานภาครัฐ ที่ไม่ครอบคลุม อันเนื่องจากบริษัทฯ ซึ่งเป็นคู่สัญญานั้น มิได้จดทะเบียนบริษัทภายในประเทศไทย แต่จะลงทะเบียนบริษัท ณ สาธารณรัฐประชาชนจีน เมื่อวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๕ ภายหลังบริษัทฯ ได้ดำเนินการยื่นหนังสือแสดงเลขนิติบุคคลที่ตั้งขึ้นตามกฎหมายต่างประเทศที่ประกอบธุรกิจในประเทศไทยต่อกรมพัฒนาธุรกิจการค้า กระทรวงพาณิชย์ ต่อมารغمพัฒนาธุรกิจการค้า ได้ออกหนังสือแสดงเลขนิติบุคคลที่ตั้งขึ้นตามกฎหมายต่างประเทศ ที่ประกอบธุรกิจในประเทศไทย ให้แก่บริษัทฯ เมื่อวันที่ ๒๐ พฤษภาคม ๒๕๖๕ เลขที่เบียนนิติบุคคลหมายเลขอื่นๆ

๐๑๐๐๕๖๔๐๐๔๔ และสถานที่ตั้งในราชอาณาจักรไทย ตั้งอยู่เลขที่ ๓๗๗ ถนนพหลโยธิน แขวงสามเสนใน เขตพญาไท กรุงเทพมหานคร ๑๐๔๐ และสัญญาที่กล่าวมาข้างต้น เป็นสัญญาจ้างก่อสร้าง การลงนามในสัญญา ก็เกิดขึ้นภายในประเทศไทย ประกอบกับงานบริการทั้งหมดดำเนินการและส่งมอบภายในประเทศไทย การปฏิบัติงาน ของคุ้มสัญญาล้วนดำเนินงานภายในประเทศไทย อีกทั้งได้ใช้เรือไทยในการบรรทุกและดำเนินงานตามระเบียบ ที่กรมเจ้าท่ากำหนด และได้ดำเนินการเสียภาษีต่าง ๆ ตามกฎหมายของประเทศไทย โดยสัญญาดังกล่าว เป็นรายการจัดซื้อจัดจ้างรายการผู้พันข้ามปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๖๓ - ๒๕๖๖ มีขอบเขตการดำเนินงาน จำนวน ๖ รายการ ประกอบด้วย การขุดลอกร่องน้ำ การก่อสร้างเขื่อนกันคลื่นทิ้งและทางเดินบนสันเขื่อน การปรับลดทรัพย์ที่ได้จากการขุดลอก การตัดหญ้าร่องน้ำ ณ วันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๖ คิดเป็นระยะเวลา ๖๖๗ วัน คิดเป็นสัดส่วนของงานทั้งสัญญาร้อยละ ๘๗.๖๔ และบริษัทฯ ได้ส่งมอบงานจำนวน ๓๙ รายการ เป็นร้อยละ ๓๙ ความก้าวหน้าของการดำเนินงานคิดเป็นร้อยละ ๓๓.๙๔ การดำเนินงานล่าช้ากว่าสัญญา ๒๕๕๕ วัน คิดเป็นร้อยละ ๕๓.๐๖ ประกอบกับสัญญาดังกล่าวยังไม่สิ้นสุด จึงยังไม่มีการคิดค่าปรับตามสัญญา กรมช่างโยธาหารเรือ จึงขอหารือว่า กรณีของบริษัทฯ มีสิทธิได้รับความช่วยเหลือตามมาตรการฯ หรือไม่ และจะสามารถพิจารณา ดำเนินการแก้ไขสัญญา โดยการคิดค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐ ให้แก่บริษัทฯ หรือไม่ อย่างไร เพื่อให้เป็นประโยชน์ แก่ทั้งราชการ กรมช่างโยธาหารเรือต้องดำเนินการอย่างไร เพื่อให้การปฏิบัติเป็นไปอย่างถูกต้อง ตามพระราชบัญญัติ การจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ และระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย)
พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. ตามระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๖๒ วรคหนึ่ง กำหนดว่า “การทำสัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือ นอกจากการจ้างที่เปรียบเท่าให้กำหนดค่าปรับ เป็นรายวันในอัตราต่ำกว่าร้อยละ ๐.๐๑ - ๐.๒๐ ของราคาก่อสร้างที่ยังไม่ได้รับมอบ เว้นแต่การจ้างซึ่งต้องการ ผลสำเร็จของงานทั้งหมดพร้อมกัน ให้กำหนดค่าปรับเป็นรายวันเป็นจำนวนเงินตามตัวในอัตราร้อยละ ๐.๐๑ - ๐.๑๐ ของราคางานจ้างนั้น แต่จะต้องไม่ต่ำกว่าวันละ ๑๐๐ บาท สำหรับงานก่อสร้างสาธารณูปโภค ที่มีผลกระทบ ต่อการจราจร ให้กำหนดค่าปรับเป็นรายวันในอัตราร้อยละ ๐.๒๕ ของราคางานจ้างนั้น แต่อาจจะกำหนดขั้นสูงสุด ของการปรับก็ได้ ทั้งนี้ ตามหลักเกณฑ์ที่คณะกรรมการนโยบายกำหนด” ประกอบกับหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหา การจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๔๗ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ และหนังสือ คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๔๕ ลงวันที่ ๒๐ มิถุนายน ๒๕๖๔ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อ ไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๔๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ โดยมาตรการฯ ได้ยกเว้นกรณีสัญญา ที่ยังมีนิติสัมพันธ์อยู่ หากยังมีได้ส่งมอบงานขาดท้ายหรือได้มีการส่งมอบงานขาดท้ายแต่ยังไม่ได้มีการตรวจรับพัสดุ ให้คิดค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐ ซึ่งมาตรการฯ มีเจตนา真เพื่อเป็นการแก้ไขปัญหาเศรษฐกิจจากผลกระทบ การแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ตามแนวทางที่คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาฯ มีมติรับทราบ เมื่อวันที่ ๓ สิงหาคม ๒๕๖๔ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ประกอบกับ ประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินในทุกเขตท้องที่ทั่วราชอาณาจักร ตามความในมาตรา ๕ แห่งพระราชกำหนดการบริหารราชการ ในสถานการณ์ฉุกเฉิน พ.ศ. ๒๕๔๙ นายกรัฐมนตรีโดยความเห็นชอบของคณะกรรมการรัฐมนตรี จึงให้ประกาศ

สถานการณ์ ...

สถานการณ์ฉุกเฉินในทุกเขตท้องที่หัวราชอาณาจักรให้มีผลตั้งแต่วันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๓ เป็นต้นไป ซึ่งหมายความว่า เป็นมาตรการฯ ที่ให้ความช่วยเหลือสำหรับผู้ประกอบการที่เป็นคู่สัญญา กับหน่วยงานของรัฐ ที่เป็นบุคคลธรรมด้า คณะบุคคล หรือนิติบุคคลตามกฎหมายไทย ภายในการอาณาจักรไทย หากการดำเนินการ ตามสัญญาอยู่ในช่วงของการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ และสัญญามีค่าปรับเกิดขึ้น โดยเป็นไปตามหลักเกณฑ์และเงื่อนไขการให้ความช่วยเหลือตามมาตรการฯ หน่วยงานของรัฐสามารถ นำหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยทั้ง ๒ ฉบับ ไปใช้ในการแก้ไขสัญญาได้ ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๘๗ วรรคหนึ่ง (๓)

๒. กรณีข้อหารือ เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า กองทัพเรือ โดยกรมช่างโยธาทหารเรือ ได้ว่าจ้างบริษัท China Shipbuilding & Offshore International Co., Ltd. (CSOC) (ซึ่งเป็นนิติบุคคล ตามกฎหมายแห่งสาธารณรัฐประชาชนจีน) ดำเนินการก่อสร้างท่าจอดเรือดำเนินการ แล้วอาคารสนับสนุน บริเวณท่าเรือแหลมเทียน ฐานทัพเรือสัตหีบ จังหวัดชลบุรี ตามข้อกำหนดและเงื่อนไขแห่งสัญญา รวมทั้งเอกสารแนบท้ายสัญญา เป็นเงินจำนวน ๔๕๗,๖๑๒,๔๐๐ บาท กำหนดแบ่งจ่ายเงินเป็นจำนวน ๓๓ งวด ตามสัญญาเลขที่ ๕๕/งป.๒๕๖๔ ลงวันที่ ๒๗ เมษายน ๒๕๖๔ เริ่มสัญญาวันที่ ๒๘ เมษายน ๒๕๖๔ สิ้นสุดสัญญาวันที่ ๑๗ เมษายน ๒๕๖๖ ปัจจุบันยังไม่สิ้นสุดสัญญา และบริษัทฯ มีหนังสือขอรับความช่วยเหลือ อันเนื่องจากสถานการณ์การแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ โดยขอใช้สิทธิตามมาตรการฯ กรณีนี้เป็นสัญญาที่คู่สัญญาเป็นนิติบุคคลต่างชาติ โดยมาตรการฯ มีเจตนา remodel ที่จะช่วยเหลือคู่สัญญา กับหน่วยงานของรัฐที่เป็นบุคคลธรรมด้า คณะบุคคล หรือนิติบุคคล ตามกฎหมายไทย ภายในการอาณาจักรไทย เท่านั้น แม้ภายหลังบริษัทฯ จะได้มีการจดทะเบียนนิติบุคคลต่างชาติที่ประกอบกิจการในไทยต่อกรมพัฒนาธุรกิจการค้า ก็ไม่อาจเข้าหลักเกณฑ์การได้รับความช่วยเหลือตามมาตรการฯ ได้ สัญญาดังกล่าวจึงไม่ได้รับความช่วยเหลือ ตามมาตรการฯ ดังนั้น กรมช่างโยธาทหารเรือ จึงไม่สามารถดำเนินการแก้ไขสัญญาเพื่อกำหนดค่าปรับจากเดิม เป็นอัตราร้อยละ ๐ ตามมาตรการฯ ได้

อย่างไรก็ตี หากกรมช่างโยธาทหารเรือได้พิจารณาแล้วเห็นสมควรให้ดูหรือลดค่าปรับตามสัญญา หรือการขยายระยะเวลาการส่งมอบงานแก่คู่สัญญา ด้วยเหตุสุดวิสัย หรือเหตุเกิดจากพฤติกรรมอันนี้อันได้ ที่คู่สัญญาไม่ต้องรับผิดตามกฎหมาย ตามระยะเวลาที่เกิดขึ้นจริง ย่อมเป็นดุลพินิจของหัวหน้าหน่วยงานของรัฐ ตามนัยมาตรา ๑๐๒ แห่งพระราชบัญญัติฯ ประกอบระเบียบฯ ข้อ ๑๘๒

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

นาย ท่าน

(นางสาวกุลยา ตันติเตมิท)
อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน
ปลัดกระทรวงการคลัง
ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ
ฝ่ายเลขานุการ
โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๔๘
โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๔๕ - ๖