

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กจ) ๐๘๐๔.๗/๙๙๗๙



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้าง
และการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๕ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕

เรื่อง ข้อหารือแนวทางการปฏิบัติกรณี

เป็นผู้ทิ้งงาน

เรียน

อ้างถึง

ตามหนังสือที่อ้างถึง

ที่

ให้

และหนังสือกระทรวงการคลัง ที่

เป็นผู้ทิ้งงาน

ของ ในงานซื้อหม้อแปลงจำหน่าย ชนิดคอนเวนชันล ๓ เฟส ๔ สาย ๒๔ กิโลโวัลต์ ๔๐๐ กิโลโวัลต์แอมป์ร จำนวน ๒๐๑ ชุด เป็นเงินจำนวน ๑๙,๙๙๗,๐๐๐ บาท ตามสัญญาเลขที่ ลงวันที่ ๓๑ สิงหาคม ๒๕๖๔ ทั้งนี้ ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๑ ประกอบระบบเบี้ยบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๙๒ และข้อ ๑๙๖ พิจารณาแล้วเห็นว่า ตามพระราชบัญญัติฯ และระเบียบฯ ไม่ได้มีการห้ามการจัดซื้อผลิตภัณฑ์ของผู้ทิ้งงาน หรือการจัดซื้อจากตัวแทนจำหน่ายของผู้ทิ้งงานแต่อย่างใด จึงขอหารือดังนี้

๑. การสั่งให้ และ เป็นผู้ทิ้งงานนั้น ไม่ได้หมายความรวมถึงการห้ามการจัดซื้อผลิตภัณฑ์ของ หรือของ ใช้หรือไม่

๒. จากข้อ ๑ หากมิได้ห้ามการจัดซื้อผลิตภัณฑ์ของ จะสามารถแต่งตั้ง นิตบุคคลอื่นเป็นตัวแทนจำหน่ายผลิตภัณฑ์ของ เพื่อให้เข้าร่วมเสนอราคายโดยใช้ผลิตภัณฑ์ของ กับ ได้หรือไม่ และ สามารถจัดซื้อผลิตภัณฑ์ของ ได้หรือไม่

๓. กรณีที่ผู้ที่ถูกคำสั่งให้เป็นผู้ทิ้งงานโดยมีสาเหตุเนื่องมาจากการคุณภาพของผลิตภัณฑ์ โดยผลิตภัณฑ์นั้นมีคุณลักษณะเช่นเดียวกับผลิตภัณฑ์ที่ ใช้งาน สามารถพิจารณาไม่ซื้อ และหรือกำหนดเงื่อนไขที่จะไม่มีซื้อผลิตภัณฑ์ดังกล่าว ได้หรือไม่ ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย)
พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. กรณีข้อหารือ ๑ ตามระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๙๒ วรคหนึ่ง กำหนดว่า “ห้ามนำวิธีงานของรัฐก่อนติดสัมพันธ์กับผู้ทิ้งงาน ที่ปลัดกระทรวงการคลังได้ระบุชื่อไว้ในบัญชีรายชื่อผู้ทิ้งงานและได้แจ้งเวียนชื่อแล้ว เว้นแต่จะได้มีการเพิกถอน การเป็นผู้ทิ้งงาน” ประกอบกับข้อ ๑๙๖ วรคสอง กำหนดว่า “ในกรณีที่นิตบุคคลรายได้ถูกสั่งให้เป็นผู้ทิ้งงาน ตามข้อ ๑๙๓ ข้อ ๑๙๔ หรือข้อ ๑๙๕ ให้คำสั่งดังกล่าวมีผลไปถึงนิตบุคคลอื่นที่ดำเนินธุรกิจประเภทเดียวกัน

ซึ่งมีหุ้นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการของนิติบุคคลนั้น เป็นบุคคลเดียวกันกับหุ้นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการ ของนิติบุคคลที่ถูกพิจารณาให้เป็นผู้ทิ้งงานด้วย” และวรรคสาม กำหนดว่า “ในกรณีที่บุคคลธรรมดารายได้ ถูกส่งให้เป็นผู้ทิ้งงานตามข้อ ๑๙ หรือข้อ ๒๕ ให้คำสั่งดังกล่าวมีผลไปถึงนิติบุคคลอื่นที่เข้ายื่นข้อเสนอ ซึ่งมีบุคคลดังกล่าวเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการ ของนิติบุคคลนั้นด้วย” เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า

และ

ถูกสั่งและแจ้งเวียนรายชื่อให้เป็นผู้ทิ้งงาน คำสั่งทิ้งงานดังกล่าวจึงมีผลเฉพาะกับ และ รวมถึงมีผลไปถึงนิติบุคคลอื่นที่ดำเนินธุรกิจประเภทเดียวกัน ซึ่งมีหุ้นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการของนิติบุคคลนั้น เป็นบุคคลเดียวกันกับหุ้นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการของบริษัทฯ และนิติบุคคลอื่น ที่เข้ายื่นข้อเสนอ ซึ่งมี เป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจ ในการดำเนินงานในกิจการของนิติบุคคลนั้น เท่านั้นที่จะถูกตัดสิทธิ์มิให้ก่อนนิติสัมพันธ์กับหน่วยงานของรัฐ โดยไม่มีผลไปถึงผลิตภัณฑ์ของ และ

๒. กรณีข้อหารือ ๒ สามารถแยกพิจารณาได้ดังนี้

๒.๑ หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า และ ได้มอบหมายให้นิติบุคคลแห่งใหม่ เป็นตัวแทนดำเนินการเป็นคราวไป ในการยื่นข้อเสนอในกิจการอันเป็นธุรกิจของ และ โดยเฉพาะ รวมทั้งรายงานและรับเงินเพื่อจ่ายให้แก่ และ ในฐานะตัวแทน เพื่อประโยชน์ ของตัวการ กรณีนี้ และ ย่อมไม่สามารถจัดซื้อผลิตภัณฑ์ของ และ ได้ ตามมาตรา ๑๑๑ แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐

๒.๒ หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า ผู้ยื่นข้อเสนอที่เป็นนิติบุคคลอื่นที่ได้รับการแต่งตั้ง ให้เป็นตัวแทนจำหน่ายผลิตภัณฑ์ของ และ ที่ถูกสั่งเป็นผู้ทิ้งงาน ซึ่งผู้ยื่นข้อเสนอ เป็นการรับผลิตภัณฑ์ของ และ แบบซื้อมาและขายไป ซึ่งเป็นการดำเนินธุรกิจปกติ โดยที่ไม่ได้มีกรรมการผู้จัดการ หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงาน ซึ่งเป็นผู้ที่ถูกสั่งให้เป็นผู้ทิ้งงานด้วยแล้วนั้น หน่วยงานของรัฐจะไม่สามารถพิจารณา尼ิติบุคคลผู้ซึ่งเป็นตัวแทนจำหน่ายผลิตภัณฑ์นั้นเป็นผู้ยื่นข้อเสนอได้

๒.๓ หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า ผู้ยื่นข้อเสนอที่เป็นนิติบุคคลอื่นที่ได้รับการแต่งตั้ง ให้เป็นตัวแทนจำหน่ายผลิตภัณฑ์ของ และ ที่ถูกสั่งเป็นผู้ทิ้งงาน ซึ่งผู้ยื่นข้อเสนอ เป็นการรับผลิตภัณฑ์ของ และ ในลักษณะซื้อมาและขายไป ซึ่งเป็นการดำเนินธุรกิจปกติ โดยที่ไม่ได้มีกรรมการผู้จัดการ หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงาน ซึ่งเป็นผู้ถูกสั่งให้เป็นผู้ทิ้งงานด้วยแล้วนั้น หน่วยงานของรัฐสามารถพิจารณา尼ิติบุคคลผู้ซึ่งเป็นตัวแทนจำหน่ายผลิตภัณฑ์นั้นเป็นผู้ยื่นข้อเสนอได้

๓. กรณีข้อหารือ ๓ ตามพระราชบัญญัติฯ มาตรา ๘ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “การจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุของหน่วยงานของรัฐต้องก่อให้เกิดประโยชน์สูงสุดแก่หน่วยงานของรัฐ และต้องสอดคล้อง กับหลักการ ดังต่อไปนี้ (๑) โปร่งใส โดยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุต้องกระทำโดยเปิดเผย เปิดโอกาส ให้มีการแข่งขันอย่างเป็นธรรม มีการปฏิบัติต่อผู้ประกอบการทุกรายโดยเท่าเทียมกัน มีระยะเวลาที่เหมาะสม และเพียงพอต่อการยื่นข้อเสนอ มีหลักฐานการดำเนินงานชัดเจน และมีการเปิดเผยข้อมูลการซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุในทุกขั้นตอน” และมาตรา ๙ บัญญัติว่า “การกำหนดคุณลักษณะเฉพาะของพัสดุ ที่จะทำการจัดซื้อจัดจ้าง ให้หน่วยงานของรัฐดำเนินถึงคุณภาพ เทคนิค และวัสดุประสงค์ของการจัดซื้อจัดจ้าง พัสดุนั้น และห้ามมิให้กำหนดคุณลักษณะเฉพาะของพัสดุให้ใกล้เคียงกับยี่ห้อใดยี่ห้อหนึ่ง หรือของผู้ขาย

รายได้รายหนึ่งโดยเฉพาะ เว้นแต่พัสดุที่จะทำการจัดซื้อจัดจ้างตามวัตถุประสงค์นั้นมีอยู่ห้าเดียวหรือจะต้องใช้ อะไหล่ของยี่ห้อใด ก็ให้ระบุยี่ห้อนั้นได้” ประกอบกับหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๒๑๔ ลงวันที่ ๑๙ พฤษภาคม ๒๕๖๓ เรื่อง แนวทางปฏิบัติในการกำหนดคุณสมบัติของผู้ยื่นข้อเสนอ การกำหนดผลงาน การระบุคุณลักษณะของพัสดุ หรือยี่ห้อของพัสดุ และการพิจารณาคุณสมบัติผู้ยื่นข้อเสนอของหน่วยงานของรัฐ กรณีการกำหนด สิ่งที่มิใช่สาระสำคัญ ดังนั้น ใน การกำหนดคุณลักษณะเฉพาะของหมวดแปลงจำหน่าย ชนิดค่อนเวนชั้นนั้น ๓ เพส ๔ สาย ๒๕ กิโลเมตร ๕๐๐ กิโลเมตร แอมเปอร์ ที่จะดำเนินการจัดซื้อจัดจ้างนั้นนั้น ย่อมเป็นดุลพินิจของ ที่จะกำหนดได้ตามความต้องการใช้งานภายใต้หลักกฎหมาย ประกอบแนวทางของหนังสือแจ้งเวียนข้างต้น

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

กุล พันธ์วงศ์

(นางสาวกุลยา ตันติเตมิท)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน

ปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๔๘

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖