

ด่วนที่สุด



ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๔/๑๑๔๘๖

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๒๑ มีนาคม ๒๕๖๘

เรื่อง ขอรื้อหรือการบอกเลิกสัญญา การจ้างผู้รับจ้างรายใหม่ และการพิจารณาลงโทษเป็นผู้ทำงาน

เรียน

อ้างถึง หนังสือ

ตามหนังสือที่อ้างถึง

แจ้งว่า

ได้ว่าจ้าง

ดำเนินงานก่อสร้างโครงการก่อสร้างรางระบายน้ำ คสล.

ด้วยวิธีประกวดราคา

อิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding)

เป็นเงินจำนวน

๒,๗๖๐,๐๐๐ บาท ตามสัญญาเลขที่

ลงวันที่ ๒๖ ธันวาคม ๒๕๖๖ สิ้นสุดสัญญาวันที่

๒๔ เมษายน ๒๕๖๗ โดย

ได้นำหนังสือค้ำประกันของธนาคาร เป็นเงินจำนวน ๑๓๘,๐๐๐ บาท

มาเป็นหลักประกันการปฏิบัติตามสัญญา ภายหลังการลงนามในสัญญา

ดำเนินการล่าช้า

กว่าที่กำหนดในสัญญา และไม่ปฏิบัติตามสัญญา ทำให้การก่อสร้างไม่เป็นไปตามแบบรูปรายการละเอียดและข้อกำหนด

ในสัญญา ซึ่ง

ได้แจ้งให้

แก้ไขงานให้เป็นไปตามแบบรูปรายการละเอียดหลายครั้ง

แต่ ก็ยังเพิกเฉยไม่ปฏิบัติตามคำสั่งของคณะกรรมการตรวจรับพัสดุ และมีค่าปรับเกินกว่าร้อยละ ๑๐

ของวงเงินตามสัญญา ทำให้เป็นเหตุเชื่อได้ว่า ไม่สามารถทำงานให้แล้วเสร็จตามสัญญาได้

จึงได้มีหนังสือ

ลงวันที่ ๒๗ มกราคม ๒๕๖๘ เพื่อบอกเลิกสัญญากับ

ตามมาตรา ๑๐๓ วรรคสอง (๒) แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐

และระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๘๓

ประกอบเงื่อนไขแห่งสัญญา ข้อ ๑๗ ข้อ ๑๘ และข้อ ๑๙ รวมทั้งได้มีคำสั่ง ที่

ลงวันที่

๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๘ เรื่อง แต่งตั้งคณะกรรมการตรวจสอบค่าเสียหายพัสดุที่ยังไม่ได้ส่งมอบ

และประเมินค่าเสียหายพัสดุที่ยังไม่ได้ส่งมอบของโครงการก่อสร้างฯ

จึงขอหารือว่า

การจ้างผู้รับจ้างรายใหม่ และการพิจารณาลงโทษให้ เป็นผู้ทำงาน กรณีที่ ได้ดำเนินการไปแล้ว

ถูกต้องและเป็นไปตามแบบรูปรายการละเอียด

จะต้องชำระเงินค่าจ้างในส่วนนั้นหรือไม่

อย่างไร และในกรณีการดำเนินการจัดซื้อจัดจ้างใหม่เพื่อหาผู้รับจ้างรายใหม่จะต้องดำเนินการโดยวิธีใด

งบประมาณที่สามารถนำมาใช้ได้คืองบประมาณที่ได้รับอนุมัติหรือวงเงินตามสัญญาและการพิจารณา

ค่าเสียหาย ค่าปรับ ค่าควมคุมงาน จะต้องพิจารณาจากอะไร รวมทั้งการพิจารณาลงโทษ

ให้ผู้ทำงาน

ต้องดำเนินการอย่างไร ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการ ...

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย) พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “ในกรณีที่มิเหตุบอกเลิกสัญญาหรือข้อตกลงต่อไปนี้อยู่ในดุลพินิจของผู้มีอำนาจที่จะบอกเลิกสัญญา หรือข้อตกลงกับคู่สัญญา (๒) เหตุอันเชื่อได้ว่าผู้ขายหรือผู้รับจ้างไม่สามารถส่งมอบงานหรือทำงานให้แล้วเสร็จได้ ภายในระยะเวลาที่กำหนด” มาตรา ๑๐๔ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “ในกรณีที่ปรากฏว่าผู้ยื่นข้อเสนอหรือคู่สัญญา ของหน่วยงานของรัฐกระทำการดังต่อไปนี้ โดยไม่มีเหตุผลอันสมควร ให้ถือว่าผู้ยื่นข้อเสนอหรือคู่สัญญานั้น กระทำการอันมีลักษณะเป็นการทิ้งงาน (๒) คู่สัญญาของหน่วยงานของรัฐหรือผู้รับจ้างช่วงที่หน่วยงานของรัฐ อนุญาตให้รับช่วงงานได้ไม่ปฏิบัติตามสัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือ” และระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการ จัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๘๓ กำหนดว่า “นอกจากการบอกเลิกสัญญาหรือข้อตกลง ตามมาตรา ๑๐๓ หากปรากฏว่าคู่สัญญาไม่สามารถปฏิบัติตามสัญญาหรือข้อตกลงได้ และจะต้องมีการปรับตามสัญญา หรือข้อตกลงนั้น หากจำนวนเงินค่าปรับจะเกินร้อยละสิบของวงเงินค่าพัสดุหรือค่าจ้าง ให้หน่วยงานของรัฐ พิจารณาดำเนินการบอกเลิกสัญญาหรือข้อตกลง...” ข้อ ๑๘๔ กำหนดว่า “ให้หน่วยงานของรัฐแต่งตั้งคณะกรรมการ คณะหนึ่งเรียกว่า “คณะกรรมการพิจารณาความเสียหาย...” ข้อ ๑๘๕ คณะกรรมการพิจารณาความเสียหาย มีหน้าที่ดังนี้ ... (๓) พิจารณาค่าเสียหายและกำหนดวงเงินค่าเสียหายที่เกิดขึ้น (ถ้ามี) ...” ข้อ ๑๙๓ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “ในกรณีที่ปรากฏว่าผู้ยื่นข้อเสนอหรือคู่สัญญาของหน่วยงานของรัฐกระทำการอันมีลักษณะเป็นการทิ้งงาน ตามความในมาตรา ๑๐๔ ให้หัวหน้าหน่วยงานของรัฐพิจารณาให้ผู้ยื่นข้อเสนอ คู่สัญญา หรือผู้รับจ้างช่วงที่หน่วยงานของรัฐ อนุญาตให้รับช่วงงานได้ หรือที่ปรึกษา หรือผู้ให้บริการออกแบบหรือควบคุมงาน เป็นผู้ทำงาน แล้วแต่กรณี พร้อมความเห็นของตนไปยังปลัดกระทรวงการคลังเพื่อพิจารณาสั่งให้เป็นผู้ทำงานโดยเร็ว” ประกอบหนังสือ คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๑๐๘ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๓ เรื่อง แนวทางปฏิบัติการดำเนินการภายหลังหน่วยงานของรัฐ บอกเลิกสัญญาซื้อหรือจ้างตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง (๒) หรือ (๔) ข้อ ๒ กำหนดว่า “ให้หน่วยงานของรัฐพิจารณากรณีทิ้งงานให้เป็นไป ตามพระราชบัญญัติฯ และระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ แล้วแจ้งรายชื่อผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมเป็นผู้ทำงานตามแบบแจ้งผู้ทำงานที่คณะกรรมการวินิจฉัยกำหนด ส่งให้ปลัดกระทรวงการคลังเพื่อพิจารณาให้ผู้ทำงานตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างฯ และระเบียบ กระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างฯ” ข้อ ๓ ค่าเสียหาย ข้อ ๓.๒ ค่าเสียหายของพัสดุหรืองานที่ยังไม่ได้ส่งมอบ กำหนดว่า “ข้อ ๓.๒.๑ ให้หัวหน้าหน่วยงานของรัฐแต่งตั้งคณะกรรมการขึ้นมากลุ่มหนึ่งหรือจะมอบหมาย บุคคลใดบุคคลหนึ่งรับผิดชอบประเมินค่าเสียหาย โดยสำรวจตรวจสอบค่าเสียหายของพัสดุหรืองานที่ผู้ขาย หรือผู้รับจ้างรายเดิมยังไม่ส่งมอบ หรือสำรวจตรวจสอบและประเมินแบบที่ใช้ในการก่อสร้าง ประเมินรายการ ปริมาณและราคาของสิ่งก่อสร้างคงเหลือ เพื่อกำหนดงบประมาณสำหรับการดำเนินการจัดซื้อ จากผู้ขายรายใหม่ หรือจัดจ้างจากผู้รับจ้างรายใหม่ แล้วแต่กรณี ข้อ ๓.๒.๒ ให้คณะกรรมการหรือบุคคลใดบุคคลหนึ่ง ตาม ๓.๒.๑ จัดทำรายงานผลการพิจารณาและความเห็นเสนอหัวหน้าหน่วยงานของรัฐผ่านหัวหน้าเจ้าหน้าที่เพื่อพิจารณา ให้ความเห็นชอบ ข้อ ๓.๒.๓ กรณีงานก่อสร้าง ให้หน่วยงานของรัฐแต่งตั้งคณะกรรมการกำหนดราคากลาง สำหรับงานก่อสร้างส่วนที่ยังไม่ได้ดำเนินการ ข้อ ๓.๒.๔ หน่วยงานของรัฐอาจทำงานนั้นต่อเอง หรือดำเนินการ จัดหาผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายใหม่ ตามพระราชบัญญัติฯ และระเบียบฯ เพื่อเข้าดำเนินการต่อจนแล้วเสร็จ

กรณีราคาพัสดุหรือค่างานที่เพิ่มสูงขึ้นจากสัญญาเดิม รวมทั้งค่าใช้จ่ายใน การควบคุมงานที่เพิ่มขึ้น (ถ้ามี) และค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) ให้ถือเป็นค่าเสียหายที่ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมจะต้องรับผิดชอบ” และข้อ ๔ การประเมินค่าเสียหาย กำหนดว่า “ข้อ ๔.๑ เมื่อหน่วยงานของรัฐทราบค่าเสียหาย ค่าปรับ ค่าควบคุมงานที่เพิ่มขึ้น (ถ้ามี) ราคาพัสดุหรือค่างานที่เพิ่มสูงขึ้นจากสัญญาเดิมกรณีดำเนินการตาม ๓.๒.๔ และค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) แล้วให้นำมาหักออกจากหลักประกันสัญญาจนครบถ้วนข้อ ๔.๒ หากยังมี เงินหลักประกันสัญญาคงเหลืออยู่ให้คืนจำนวนเงินดังกล่าวแก่ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิม แต่หากค่าเสียหาย มีจำนวนเงินมากกว่าจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญา หน่วยงานของรัฐมีสิทธิริบหลักประกันสัญญา ไว้ทั้งหมด และมีสิทธิเรียกร้องให้ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมต้องชดใช้ค่าเสียหายเพิ่มเติมอีกจนครบจำนวน ข้อ ๔.๓ ให้หน่วยงานของรัฐมีหนังสือแจ้งให้ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมชดใช้ค่าเสียหาย เพิ่มเติม ภายใน ๑๕ วัน นับถัดจากวันที่ได้รับหนังสือ หากผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมไม่ยอมชดใช้ค่าเสียหาย ไม่ว่าทั้งหมดหรือบางส่วน ให้หน่วยงานของรัฐส่งเรื่องให้สำนักงานอัยการสูงสุดดำเนินคดีกับผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมต่อไป”

๒. กรณีข้อหาหรือ เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า

ได้ว่าจ้าง

ดำเนินการก่อสร้าง

โครงการก่อสร้างรางระบายน้ำ คลส.

ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding)

เป็นเงินจำนวน ๒,๗๖๐,๐๐๐ บาท ตามสัญญาเลขที่

ลงวันที่ ๒๖ ธันวาคม ๒๕๖๖ สิ้นสุดสัญญาวันที่ ๒๔ เมษายน ๒๕๖๗ โดย ได้นำหนังสือ

คำประกันของธนาคาร เป็นเงินจำนวน ๑๓๘,๐๐๐ บาท มาเป็นหลักประกันการปฏิบัติตามสัญญา ภายหลัง การลงนามในสัญญา ดำเนินงานล่าช้ากว่าที่กำหนดในสัญญา และไม่ปฏิบัติตามสัญญา ทำให้การก่อสร้าง

ไม่เป็นไปตามแบบรูปรายการละเอียดและข้อกำหนดในสัญญา ซึ่ง ได้แจ้งให้ แก่ทีมงาน

ให้เป็นไปตามแบบรูปรายการละเอียดหลายครั้งแต่ ก็ยังเพิกเฉยไม่ปฏิบัติตามคำสั่งของคณะกรรมการตรวจรับพัสดุ

และมีค่าปรับเกินกว่าร้อยละ ๑๐ ของวงเงินตามสัญญา ทำให้เป็นเหตุเชื่อได้ว่า ไม่สามารถทำงานให้แล้วเสร็จ

ตามสัญญาได้ จึงได้มีหนังสือ ลงวันที่ ๒๗ มกราคม ๒๕๖๘

เพื่อบอกเลิกสัญญากับ ตามมาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง (๒) แห่งพระราชบัญญัติฯ ประกอบระเบียบฯ ข้อ ๑๘๓

และเงื่อนไขในสัญญา ข้อ ๑๗ ข้อ ๑๘ และข้อ ๑๙ ซึ่งผลของการบอกเลิกสัญญาทำให้คู่กรณีกลับคืนสู่ฐานะดังที่เป็นอยู่เดิม

หากมีงานที่ ได้รับไว้และใช้ประโยชน์ในราชการได้ตามสัญญาแล้ว

จะต้องมีการชดใช้ราคาให้แก่ โดยจะต้องมีการหักค่าปรับและค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) ออกก่อนด้วย เว้นแต่งานที่รับไว้

หาก ไม่สามารถนำไปใช้ประโยชน์ในราชการตามสัญญาได้ จึงต้องถือว่างานนั้นไม่ควรค่า

แห่งการชดใช้เงินคืน ตามนัยประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๓๙๑ และ

มีสิทธิริบหลักประกันสัญญาหรือเรียกร้องธนาคารให้ชดใช้ค่าปรับ ค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) ในฐานะผู้ค้ำประกันสัญญาได้

โดยค่าปรับและค่าชดใช้ราคาที่เพิ่มขึ้น รวมถึงค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) อาจนำมาหักออก

จากหลักประกันสัญญาได้ ซึ่งหลังจากหักค่าปรับและค่าชดใช้ราคาที่เพิ่มขึ้นรวมถึงค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี)

จนครบถ้วนเต็มจำนวนแล้ว หากยังมีจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญาคงเหลืออยู่ ให้คืนจำนวนเงินดังกล่าวแก่ ด้วย

แต่หากค่าปรับและค่าชดใช้ราคาที่เพิ่มขึ้น รวมถึงค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) มีจำนวนเงินท่วมจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญา

ย่อมมีสิทธิริบหลักประกันสัญญาไว้ทั้งหมด และยังมีสิทธิเรียกร้องให้ ชดใช้เพิ่มเติม

ให้อีกจนครบจำนวนโดยไม่ต้องคืนหลักประกันสัญญา ทั้งนี้ เมื่อ ได้แต่งตั้งคณะกรรมการ

พิจารณาความเสียหายภายหลังบอกเลิกสัญญา ตามคำสั่ง ที่ ลงวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๘

เรื่อง แต่งตั้งคณะกรรมการตรวจสอบค่าเสียหายพัสดุที่ยังไม่ได้ส่งมอบ และประเมินค่าเสียหายพัสดุ

ที่ยังไม่ได้ส่งมอบโครงการดังกล่าว ย่อมมีสิทธิที่จะพิจารณาความเสียหายที่ห่างๆ ไม่สามารถส่งมอบงานตามสัญญาได้ รวมทั้งมีสิทธิเรียกร้องให้ รับผิดชอบในความเสียหายกรณีที่ จะดำเนินการจัดหาผู้รับจ้างใหม่ เพื่อดำเนินการได้ โดยให้ถือเป็นความเสียหายที่ห่างๆ ต้องรับผิดชอบต่อไป อีกทั้งกรณีดังกล่าวถือว่าเป็นการกระทำ อันมีลักษณะเป็นการทิ้งงาน ตามมาตรา ๑๐๙ วรรคหนึ่ง (๒) แห่งพระราชบัญญัติฯ จะต้องดำเนินการ แจ้งรายชื่อ แล้วเสนอความเห็นไปยังปลัดกระทรวงการคลังเพื่อพิจารณาสั่งให้ผู้ทิ้งงานโดยเร็วต่อไป สำหรับกรณีที่ จะดำเนินการจัดหาผู้รับจ้างรายใหม่เพื่อเข้าดำเนินการ ไม่ว่าจะด้วยวิธีประกาศเชิญชวนทั่วไป (ประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding)) วิธีคัดเลือก หรือวิธีเฉพาะเจาะจง ก็ย่อมเป็นดุลพินิจของ ที่จะดำเนินการตามนัยมาตรา ๕๕ ประกอบมาตรา ๕๖ แห่งพระราชบัญญัติฯ และในกรณีที่ จะต้องใช้เงินใดเพื่อดำเนินการ จัดหาผู้รับจ้างรายใหม่ มิใช่ประเด็นปัญหาเกี่ยวกับการปฏิบัติตามพระราชบัญญัติฯ กฎกระทรวง ระเบียบฯ หรือประกาศที่ออกตามความในพระราชบัญญัติฯ ดังนั้น กรณีนี้จึงไม่มีประเด็นที่คณะกรรมการวินิจฉัย จะต้องพิจารณาแต่อย่างใด

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นางแพตริเชีย มงคลวนิช)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน

ปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๘๘

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖

ไปรษณีย์อิเล็กทรอนิกส์ saraban@cgd.go.th