

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๓/ กก๑๗๙



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๑๐๐

๑ กันยายน ๒๕๖๕

เรื่อง ข้อหารือการปฏิบัติตามมาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙

เรียน

อ้างถึง

ตามหนังสือที่อ้างถึง	แจ้งว่า	โดยโครงการคลประทาน
ได้ว่าจ้าง	ดำเนินการขุดลอกแก้มลิง	
	ปริมาตรดินชุดไม่น้อยกว่า ๓๒๓,๕๐๐ ลูกบาศก์เมตร ตามสัญญาเลขที่ ลงวันที่ ๖ พฤษภาคม ๒๕๖๕ ในวงเงินจำนวน ๕,๕๘๔,๑๐๐ บาท ระยะเวลา ๑๕๐ วัน เริ่มสัญญาวันที่ ๑ มิถุนายน ๒๕๖๕ สิ้นสุดสัญญาวันที่ ๒๘ ตุลาคม ๒๕๖๕ มีหลักประกันสัญญาจำนวน ๒๗๙,๗๐๕ บาท ต่อมา ได้บอกเลิกสัญญากับ และรับหลักประกันสัญญา รวมทั้งแจ้งให้ผู้รับจ้างชำระค่าปรับ เนื่องจากผู้รับจ้างไม่สามารถดำเนินการก่อสร้างให้แล้วเสร็จตามสัญญา เนื่องจาก ไม่ได้เข้าปฏิบัติงานตามแผนที่เสนอไว้ และไม่ดำเนินการก่อสร้างเครื่องมือเข้าดำเนินการภายใต้กำหนด อีกทั้งไม่สามารถคาดการณ์ได้ว่า จะสามารถดำเนินการให้แล้วเสร็จได้ ซึ่ง ได้มีหนังสือแจ้งให้เข้าปฏิบัติงานหลายครั้ง แต่ ยังเพิกเฉยและไม่รีบดังที่จะปฏิบัติงานให้แล้วเสร็จแต่อย่างใด ต่อมา ได้ขอคัดค้านการชำระค่าปรับ และขอคืนหลักประกันสัญญา จึงขอหารือดังนี้	

๑. ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๕ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ไม่ได้แก้ไขสัญญาตามมาตรการฯ แต่อย่างใด กรณีดังกล่าว ต้องนำเงินมาชำระค่าปรับหรือไม่ และ สามารถรับหลักประกันสัญญาได้หรือไม่ รวมทั้งแจ้ง เป็นผู้ที่งานได้หรือไม่

๒. สามารถคัดค้านการปรับได้หรือไม่ และเรียกคืนหลักประกันสัญญาได้หรือไม่ ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย)
พิจารณาแล้วเห็นดังนี้

๑. กรณีข้อหารือ ๑ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๕ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ข้อ ๑.๒.๑ กำหนดว่า “สัญญา ที่ได้ลงนามหลังวันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๓ ซึ่งยังมีนิติสัมพันธ์อยู่ และสัญญาฯ ครบกำหนดในช่วงประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินฯ

แต่ได้มีการส่งมอบงานกรณีสัญญาฯ กำหนดส่งงานรวดเดียวหรือได้มีการส่งมอบงานรวดทันทีมีประกาศยกเลิกประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินฯ แต่ยังมิได้มีการตรวจสอบพัสดุ หากสัญญาฯ ดังกล่าวมีค่าปรับเกิดขึ้นโดยให้คิดค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐ แต่หนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๘๐๕.๒/ว ๖๔๕ ลงวันที่ ๒๑ มิถุนายน ๒๕๖๕ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๘๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๕ ข้อ ๑.๑ การสื้นสุดการนับระยะเวลาการได้อัตราค่าปรับร้อยละ ๐ ตามข้อ ๑.๑.๒ - ข้อ ๑.๑.๖ และข้อ ๑.๒.๑ - ข้อ ๑.๒.๓ จากเดิม “จนถึงวันก่อนวันที่มีการประกาศยกเลิกประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินฯ” เป็น “ถึงวันที่ ๓๐ มิถุนายน ๒๕๖๕” หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า โดยโศกราชชลประทาน

ได้ร่วมกัน

ดำเนินการขุดลอกแก้มลิ่ง

ปริมาตรดินชุดไม่น้อยกว่า ๓๗๓,๕๐๐ ลูกบาศก์เมตร ในวงเงินจำนวน ๕,๕๘๔,๑๐๐ บาท ตามสัญญาจ้างเลขที่ ๕,๕๘๔,๑๐๐ ลงวันที่ ๖ พฤษภาคม ๒๕๖๕ ระยะเวลา ๑๕๐ วัน เริ่มสัญญาวันที่ ๑ มิถุนายน ๒๕๖๕ สิ้นสุดสัญญาวันที่ ๒๘ ตุลาคม ๒๕๖๕ มีหลักประกันสัญญาจำนวน ๒๗๙,๗๐๕ บาท ต่อมาก็ได้มีหนังสือบอกเลิกสัญญากับ แล้ว ตามหนังสือโศกราชชลประทาน ลงวันที่ ๑๖ มิถุนายน ๒๕๖๕ เนื่องจาก ไม่สามารถดำเนินการก่อสร้างให้แล้วเสร็จตามสัญญา เนื่องจากไม่ได้เข้าปฏิบัติงาน ตามแผนที่เสนอไว้ และไม่นำเครื่องจักรเครื่องมือเข้าดำเนินการภายในกำหนด อีกทั้งไม่สามารถคาดการณ์ได้ว่า จะดำเนินการให้แล้วเสร็จได้ ซึ่ง ได้มีหนังสือแจ้งให้เข้าปฏิบัติงานหลายครั้ง แต่ เพิกเฉย และไม่รับรู้ให้แล้วเสร็จแต่อย่างใด เมื่อปรากฏข้อเท็จจริงว่า ได้มีการบอกเลิกสัญญากับ แล้ว สัญญาดังกล่าวจึงไม่อยู่ในข่ายการได้รับความช่วยเหลือตามมาตรการฯ ข้างต้น และหาก ใช้สิทธิบอกเลิกสัญญา กับ แล้ว ย่อมต้องดำเนินการแจ้งให้ เป็นผู้ที่้งาน ตามนัยมาตรา ๑๐๙ แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ต่อไป

๒. กรณีข้อหารือ ๒ เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า ตามเงื่อนไขของสัญญา ข้อ ๑๗ ค่าปรับ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “หากผู้รับจ้างไม่สามารถทำงานให้แล้วเสร็จภายในเวลาที่กำหนดไว้ในสัญญาและผู้ว่าจ้างยังมิได้บอกเลิกสัญญา ผู้รับจ้างจะต้องชำระค่าปรับให้แก่ผู้ว่าจ้างเป็นจำนวนเงินวันละ ๕๕๘๔๐ บาท (ห้าพันห้าร้อยเก้าสิบสี่บาทสิบสองบาท) และจะต้องชำระค่าใช้จ่ายในการควบคุมงาน (ถ้ามี) ในเมื่อผู้ว่าจ้างต้องจ้างผู้ควบคุมงานอีกต่อหนึ่งเป็นจำนวนเงินวันละ ๑,๑๘๘.๒๒ บาท (หนึ่งพันหนึ่งร้อยสิบแปดบาทแปดสิบสองบาท) นับถ้วนจากวันที่ครบกำหนดเวลาแล้วเสร็จของงาน ตามสัญญาหรือวันที่ผู้ว่าจ้างได้ขยายเวลาทำงานให้จนถึงวันที่ทำงานแล้วเสร็จจริง นอกจากนี้ ผู้รับจ้างยอมให้ผู้ว่าจ้าง เรียกค่าเสียหายอันเกิดจากการที่ผู้รับจ้างทำงานล่าช้าเฉพาะส่วนที่เกินกว่าจำนวนค่าปรับและค่าใช้จ่ายดังกล่าวได้อีกด้วย” และวรรคสอง กำหนดว่า “ในระหว่างที่ผู้ว่าจ้างยังมิได้บอกเลิกสัญญานั้น หากผู้ว่าจ้างเห็นว่าผู้รับจ้าง จะไม่สามารถปฏิบัติตามสัญญาได้ ผู้ว่าจ้างจะใช้สิทธิบอกเลิกสัญญาและใช้สิทธิตามข้อ ๑๙ ที่ได้ และถ้าผู้ว่าจ้าง ได้แจ้งข้อเรียกร้องไปยังผู้รับจ้างเมื่อครบกำหนดเวลาแล้วเสร็จของงานขอให้ชำระค่าปรับแล้ว ผู้ว่าจ้างมีสิทธิ ที่จะปรับผู้รับจ้างจนถึงวันบอกเลิกสัญญาได้อีกด้วย” ข้อ ๑๙ สิทธิของผู้ว่าจ้างภายหลังบอกเลิกสัญญา วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “ในกรณีที่ผู้ว่าจ้างบอกเลิกสัญญา ผู้ว่าจ้างอาจทำงานนั้นเองหรือว่าจ้างผู้อื่นให้ทำงานนั้นต่อจนแล้วเสร็จก็ได้ ผู้ว่าจ้างหรือผู้ที่รับจ้างทำงานนั้นต่อมีสิทธิใช้เครื่องใช้ในการก่อสร้าง สิ่งที่สร้างขึ้นข้าราชการสำหรับงานก่อสร้าง และวัสดุต่าง ๆ ซึ่งเห็นว่าจะต้องสงวนเอาไว้เพื่อการปฏิบัติงานตามสัญญา ตามแต่จะเห็นสมควร” และวรรคสอง กำหนดว่า “ในกรณีดังกล่าวผู้ว่าจ้างมีสิทธิรับหรือบังคับจากหลักประกันการปฏิบัติตามสัญญาทั้งหมดหรือบางส่วน ตามสมควร นอกจากนั้น ผู้รับจ้างจะต้องรับผิดชอบในค่าเสียหายซึ่งเป็นจำนวนเกินกว่าหลักประกันการปฏิบัติตามสัญญา รวมทั้งค่าใช้จ่ายที่เพิ่มขึ้นในการทำงานนั้นต่อให้แล้วเสร็จตามสัญญาตลอดจนค่าใช้จ่ายในการควบคุมงานเพิ่ม (ถ้ามี)

ซึ่งผู้ว่าจังหวัดทักษิณเป็นประธานหรือจำนวนเงินใด ๆ ที่จะจ่ายให้แก่ผู้รับจ้างได้” ซึ่งผลของการบอกเลิกสัญญาทำให้คู่กรณีกลับคืนสู่ฐานะดังที่เป็นอยู่เดิม หากมีงานที่ผู้ว่าจังหวัดรับไว้แล้วใช้ประโยชน์ในราชการได้ตามสัญญาแล้ว ผู้ว่าจังจะจะต้องมีการชดใช้ราคาให้แก่ผู้รับจ้างโดยจะต้องมีการหักค่าปรับและค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) ออกก่อนด้วย เว้นแต่งานที่รับไว้ หากผู้ว่าจังไม่สามารถนำไปใช้ประโยชน์ในราชการตามสัญญาได้ จึงต้องถือว่างานนั้นไม่ควรค่า แห่งการชดใช้เงินคืนตามนัยประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๓๙๑ ประกอบกับหนังสือคณะกรรมการ วินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๑๐๘ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๓ เรื่อง แนวทางปฏิบัติการดำเนินการภายหลังหน่วยงานของรัฐบอกเลิกสัญญาซื้อหรือจ้าง ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง (๒) หรือ (๔) ข้อ ๓ ค่าเสียหาย และข้อ ๔ การประเมินค่าเสียหาย ข้อ ๔.๑ กำหนดว่า “เมื่อหน่วยงานของรัฐทราบค่าเสียหาย ค่าปรับ ค่าควบคุมงานที่เพิ่มขึ้น (ถ้ามี) ราคากลางหรือค่างานที่เพิ่มสูงขึ้นจากสัญญาเดิมกรณีดำเนินการตาม ๓.๒.๔ และค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) แล้ว ให้นำมาหักออกจากหลักประกันสัญญาจนครบถ้วน” ข้อ ๔.๒ กำหนดว่า “หากยังมีเงินหลักประกันสัญญาคงเหลืออยู่ ให้คืนจำนวนเงินดังกล่าวแก่ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิม แต่หากค่าเสียหาย มีจำนวนเงินมากกว่าจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญา หน่วยงานของรัฐมีสิทธิรับหลักประกันสัญญาไว้ทั้งหมด และมีสิทธิเรียกร้องให้ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมต้องชดใช้ค่าเสียหายเพิ่มเติม อีกจนครบจำนวน” ข้อ ๔.๓ กำหนดว่า “ให้หน่วยงานของรัฐมีหนังสือแจ้งให้ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมชดใช้ค่าเสียหายเพิ่มเติม ภายใน ๑๕ วัน นับตั้งจาก วันที่ได้รับหนังสือ หากผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมไม่ยอมชดใช้ค่าเสียหายไม่ว่าทั้งหมดหรือบางส่วน ให้หน่วยงานของรัฐ ส่งเรื่องให้สำนักงานอัยการสูงสุดดำเนินคดีกับผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมต่อไป” ดังนั้น เมื่อ ได้ใช้สิทธิ บอกเลิกสัญญาแล้ว มีสิทธิรับหลักประกันสัญญาหรือเรียกร้องจากธนาคารผู้ออกหนังสือค้ำประกันได้ ในกรณีที่มีค่าปรับให้ เรียกร้องให้ผู้รับจ้างชำระค่าปรับ ทั้งนี้ ค่าปรับและค่าชดใช้ราคาที่เพิ่มขึ้นรวมถึงค่าเสียหาย อื่น ๆ (ถ้ามี) อาจนำมาหักออกจากหลักประกันสัญญาได้ ซึ่งหลังจากหักค่าปรับและค่าชดใช้ราคาที่เพิ่มขึ้น รวมถึงค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) จนครบถ้วนเต็มจำนวนแล้ว หากยังมีจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญาคงเหลืออยู่ ให้คืนจำนวนเงินดังกล่าวแก่ผู้รับจ้างด้วย แต่หากค่าปรับและค่าชดใช้ราคาที่เพิ่มขึ้นรวมถึงค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) มีจำนวนเงินทั่วไปจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญา และยังมีสิทธิเรียกร้องให้ผู้รับจ้างชดใช้เพิ่มเติมให้อีกจนครบจำนวน โดยไม่ต้องคืนหลักประกันสัญญา และยังมีสิทธิเรียกร้องให้ผู้รับจ้างชดใช้เพิ่มเติมให้อีกจนครบจำนวน สำหรับประเด็น สามารถคัดค้านการปรับได้หรือไม่นั้น มิใช่ประเด็นปัญหา เกี่ยวกับการปฏิบัติตามพระราชบัญญัติฯ กฎหมาย ระเบียบฯ และประกาศที่ออกตามความในพระราชบัญญัติฯ นี้ คณะกรรมการวินิจฉัยจึงไม่อาจให้ความเห็นเกี่ยวกับกรณีดังกล่าวได้

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

(นายสมคิด จุตสิริกุล)

รองอธิบดี รักษาการแทน
อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน
ปลัดกระทรวงคลัง
ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๔๔ โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๕๕ - ๖