

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๓/๔๖๒๐๐



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๑๒ ตุลาคม ๒๕๖๔

เรื่อง ข้อหาหรือการบอกเลิกสัญญา

เรียน นายกเทศมนตรีตำบลเดิมบาง

อ้างถึง หนังสือเทศบาลตำบลเดิมบาง ที่ สพ ๕๔๙๐๑/๖๐๗ ลงวันที่ ๑๔ ธันวาคม ๒๕๖๓
และ ที่ สพ ๕๔๙๐๑/๑๕๕ ลงวันที่ ๒๐ เมษายน ๒๕๖๔

ตามหนังสือที่อ้างถึง เทศบาลตำบลเดิมบาง อำเภอเดิมบางนางบวช จังหวัดสุพรรณบุรี
แจ้งว่า เทศบาลฯ ได้ว่าจ้างห้างหุ้นส่วนจำกัด สดศกนา ตามโครงการขุดเจาะบ่อบาดาล พร้อมเครื่องสูบน้ำบาดาล
(Submersible) หมู่ที่ ๙ บริเวณระบบประปาผิวดินบึงฉวากเฉลิมพระเกียรติฯ ในวงเงินจำนวน ๗๗๙,๙๙๐ บาท
ตามสัญญาจ้างก่อสร้าง เลขที่ E.๑/๒๕๖๓ ลงวันที่ ๘ มิถุนายน ๒๕๖๓ สิ้นสุดสัญญาวันที่ ๖ กันยายน ๒๕๖๓
ต่อมาวันที่ ๓ พฤศจิกายน ๒๕๖๓ เทศบาลฯ ได้รับหนังสือขอยกเลิกสัญญา เนื่องจากผู้รับจ้างเข้าดำเนินการ
ขุดเจาะบ่อบาดาลตามสถานที่ที่กำหนดแล้วจำนวน ๔ ครั้ง แต่ไม่ได้ปริมาณน้ำตามที่ระบุไว้ในสัญญา
เทศบาลฯ จึงแจ้งให้คณะกรรมการตรวจการจ้างเสนอข้อเท็จจริงเพื่อประกอบการพิจารณา ซึ่งผู้ควบคุมงาน
และคณะกรรมการตรวจการจ้างได้ดำเนินการตรวจสอบข้อเท็จจริงแล้วพบว่า การขุดเจาะบ่อบาดาล
ของผู้รับจ้างจำนวน ๔ ครั้ง ๔ จุด มีปริมาณน้ำที่ต้องการไม่เพียงพอต่อการผลิตน้ำประปาแบบบาดาล
และผู้รับจ้างจะทำการหาตำแหน่งขุดเจาะบ่อบาดาลเพิ่มอีก ๑ จุด แต่ก็ไม่สามารถขุดเจาะให้ได้ปริมาณน้ำบาดาล
ตามจำนวนที่กำหนดในสัญญาได้ และด้วยลักษณะสภาพพื้นที่ทำให้ไม่สามารถหาจุดขุดเจาะบ่อบาดาลแห่งอื่นได้อีก
คณะกรรมการตรวจการจ้างจึงเห็นควรพิจารณาตกลงกับผู้รับจ้างในการบอกเลิกสัญญา โดยให้มีผลตั้งแต่วันที่
๓ พฤศจิกายน ๒๕๖๓ ซึ่งเป็นวันที่เทศบาลฯ ได้รับหนังสือขอยกเลิกสัญญาจากผู้รับจ้าง
แต่เมื่อคำนวณค่าปรับตามสัญญาแล้ว มีจำนวนสูงกว่าหลักประกันการปฏิบัติตามสัญญา จึงต้องนำเงินหลักประกัน
การปฏิบัติตามสัญญาหักออกจากเงินค่าปรับตามสัญญา คงเหลือส่วนต่างเป็นเงินค่าปรับตามสัญญาที่ผู้รับจ้าง
ต้องชำระให้แก่เทศบาลฯ เป็นเงินจำนวน ๖,๒๔๐.๕๐ บาท (๔๕,๒๔๐ - ๓๙,๙๙๙.๕๐ = ๖,๒๔๐.๕๐)
เทศบาลฯ จึงแจ้งให้ผู้รับจ้างชำระเงินจำนวน ๖,๒๔๐.๕๐ บาท ผู้รับจ้างจึงขอให้เทศบาลฯ พิจารณางดค่าปรับ
ตามสัญญาทั้งหมดเป็นเงินจำนวน ๔๕,๒๔๐.๐๐ บาท เทศบาลฯ จึงขอหารือว่า จะสามารถพิจารณางดหรือลดค่าปรับ
ตามสัญญาให้แก่ผู้รับจ้างได้หรือไม่ อย่างไร ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย)
พิจารณาแล้วเห็นว่า ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐
มาตรา ๑๐๓ วรรคสอง บัญญัติว่า “การตกลงกับคู่สัญญาที่จะบอกเลิกสัญญาหรือข้อตกลง
ให้ผู้มีอำนาจพิจารณาได้เฉพาะในกรณีที่ เป็นประโยชน์แก่หน่วยงานของรัฐโดยตรงหรือเพื่อประโยชน์สาธารณะ
หรือเพื่อแก้ไขข้อเสียเปรียบของหน่วยงานของรัฐในการที่จะปฏิบัติตามสัญญาหรือข้อตกลงนั้นต่อไป ”

/ซึ่งกรณี ...

ซึ่งกรณีการตกลงเลิกสัญญาหรือข้อตกลงดังกล่าว หน่วยงานของรัฐจะต้องคำนึงถึงประโยชน์แก่หน่วยงานของรัฐ โดยตรงหรือเพื่อประโยชน์สาธารณะเป็นสำคัญ และคู่สัญญาต้องไม่มีเจตนาที่จะไม่ปฏิบัติตามสัญญา หรือข้อตกลง แต่เป็นไปตามความจำเป็น และการข้อตกลงเลิกสัญญาหรือข้อตกลงต้องไม่ก่อให้เกิดความเสียหาย แก่หน่วยงานของรัฐ เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า เทศบาลตำบลเดิมบางได้มีหนังสือเทศบาลฯ ที่ สพ ๕๔๙๐๒/๕๕๕ ลงวันที่ ๑๑ พฤศจิกายน ๒๕๖๓ เรื่อง ขอดตกลงบอกเลิกสัญญาจ้าง เนื่องจากผู้รับจ้างได้ทำการขุดเจาะ บ่อบาดาลจำนวน ๔ ครั้ง ๔ จุด แล้วพบว่าปริมาณน้ำที่ต้องการไม่เพียงพอต่อการผลิตน้ำประปาแบบบาดาล ซึ่งจำเป็นต้องใช้ปริมาณน้ำรวมทั้ง ๓ บ่อ จำนวน ๒๔ ลูกบาศก์เมตรต่อชั่วโมง โดยที่ผู้รับจ้าง ได้ทำการสำรวจหาตำแหน่งขุดเจาะบ่อบาดาลเพิ่มอีก ๑ จุด แต่ก็ไม่สามารถขุดเจาะให้ได้ปริมาณน้ำบาดาล ตามจำนวนที่กำหนดในสัญญาได้ และด้วยลักษณะสภาพพื้นที่ทำให้ไม่สามารถหาจุดขุดเจาะบ่อบาดาลแห่งอื่นได้อีก จากเหตุดังกล่าวเทศบาลฯ พิจารณาแล้วเห็นว่า หากดำเนินโครงการต่อไป ก็ไม่เกิดประโยชน์แก่หน่วยงาน และประโยชน์สาธารณะแต่อย่างใด จึงตกลงบอกเลิกสัญญาจ้างกับห้างฯ โดยให้มีผลตั้งแต่วันที่ ๓ พฤศจิกายน ๒๕๖๓ ดังนั้น ผลของการตกลงเลิกสัญญานั้นย่อมทำให้ คู่สัญญา กลับคืนสู่ฐานะดังที่เป็นอยู่เดิม หากมีงานที่เทศบาลฯ ได้รับไว้และใช้ประโยชน์ในราชการได้ตามสัญญาแล้ว เทศบาลฯ จะต้องมีการชดใช้ราคา ให้แก่ห้างฯ โดยจะต้องมีการหักค่าปรับและค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) ออกก่อนด้วย เว้นแต่งานที่รับไว้ หากเทศบาลฯ ไม่สามารถนำไปใช้ประโยชน์ในราชการตามสัญญาได้ จึงต้องถือว่างานนั้นไม่ควรค่า แห่งการชดใช้เงินคืนตามนัยประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๓๙๑ ซึ่งเป็นการชดใช้ราคา ตามความเป็นจริงโดยไม่ต้องนำเงื่อนไขสัญญาที่ได้มีการตกลงบอกเลิกกันมาใช้ในการพิจารณาแต่อย่างใด สำหรับหลักประกันสัญญานั้น เมื่อเทศบาลฯ ได้ตกลงกับคู่สัญญาที่จะบอกเลิกสัญญาแล้ว ย่อมต้องคืน หลักประกันสัญญาให้แก่ผู้รับจ้างโดยไม่อาจริบหลักประกันสัญญาได้ เนื่องจากผู้รับจ้างมิได้ปฏิบัติผิดเงื่อนไขในสัญญา ข้อ ๗ (ข) อันจะทำให้เทศบาลฯ เกิดสิทธิในการบอกเลิกสัญญาและริบหลักประกันสัญญาตามเงื่อนไข ในสัญญา ข้อ ๑๘ สิทธิของผู้ว่าจ้างภายหลังบอกเลิกสัญญา รวมถึงไม่ถือเป็นการกระทำอันเป็นการทำงาน ตามนัยมาตรา ๑๐๙ แห่งพระราชบัญญัติฯ

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

กมลทิพย์ ชื่นจิต

(นางสาวกมลทิพย์ ชื่นจิต)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน

ปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๖๘๗๓

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖