

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๔/๒๕๖๔



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ^{จัดซื้อ}
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กม. ๑๐๔๐๐

๒๕ มกราคม ๒๕๖๔

เรื่อง ข้อหารือการละเว้นการแจ้งเวียนเป็นผู้ทิ้งงาน และคิดค่าปรับในอัตรา้อยละ ๐

เรียน

อ้างถึง

ตามหนังสือที่อ้างถึง แจ้งว่า โดย ได้ทำสัญญาซื้อเครื่องเอกซเรย์เคลื่อนที่ขนาดไม่น้อยกว่า ๓๐๐ mA. ขับเคลื่อนด้วยมอเตอร์ไฟฟ้า จำนวน ๑ เครื่อง เป็นเงินจำนวน ๑,๒๕๕,๐๐๐ กับ ตามสัญญาเลขที่ ลงวันที่ ๒๕ มิถุนายน ๒๕๖๔ กำหนดส่งมอบสิ่งของภายใน ๖๐ วันนับตั้งจากวันที่ลงนามในสัญญา หรือภายในวันที่ ๒๕ สิงหาคม ๒๕๖๔ แต่ ก็มีได้ส่งมอบสิ่งของตามสัญญาแต่อย่างใด ทั้งนี้ ได้ดำเนินการแจ้งค่าปรับ และเร่งรัดการส่งมอบสิ่งของ จำนวน ๒ ครั้ง โดย ได้มีหนังสือขอขยายระยะเวลาการส่งมอบสิ่งของ และกำหนดส่งมอบสิ่งของ จำนวน ๕ ครั้ง ทั้งที่ผ่านมา ก็ได้ติดต่อประสานงานกับ เกี่ยวกับการส่งมอบสิ่งของทุกรั้ง แต่เมื่อถึงกำหนดส่งมอบสิ่งของกลับปรากฏว่า มีได้ส่งมอบสิ่งของ และไม่มีการแจ้งให้ทราบล่วงหน้าถึงเหตุขัดข้อง หรือปัญหาใด ๆ ทั้งสิ้น เป็นเหตุให้ เชื่อได้ว่า ไม่สามารถดำเนินการได้ตามสัญญายอย่างแน่นอน ประกอบกับค่าปรับอันเกิดจากการผิดสัญญาเกินร้อยละ ๑๐ ของวงเงินตามสัญญา จึงได้ส่งหนังสือแจ้งศิทธิการบอกเลิกสัญญาไปยัง โดยระบุข้อความว่า จะดำเนินการบอกเลิกสัญญากับ เว้นแต่ จะส่งมอบสิ่งของให้ภายในวันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕ แต่ ก็มีได้ส่งมอบสิ่งของแต่อย่างใด และไม่แจ้งเหตุขัดข้องให้ ทราบ เป็นเหตุให้ บอกเลิกสัญญา โดยมีผลตั้งแต่วันที่ ๑๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕ และ ได้เปิดโอกาสให้ ชี้แจงเหตุผลข้อเท็จจริง ในการทิ้งงานการจัดซื้อดังกล่าว และ ได้มีหนังสือชี้แจงเหตุผลข้อเท็จจริงในการทิ้งงาน โดยแจ้งเหตุผลว่า ด้วยวิกฤติการณ์การแพร่ระบาดของโรคโควิด ๑๙ ได้ลูกคามอย่างรวดเร็ว ส่งผลกระทบต่อการดำเนินกิจการ ของ เป็นอย่างมาก เป็นเหตุให้ส่งมอบสิ่งของล่าช้า ทั้งนี้ ได้ขอความอนุเคราะห์ให้ งดเว้นค่าปรับเป็นอัตรา้อยละ ๐ ตามมาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงของการแพร่ระบาด ของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ และขอให้ด่วนการแจ้งเวียนเป็นผู้ทิ้งงาน ของหน่วยงานของรัฐ จึงขอหารือดังนี้

๑. กรณีคิดค่าปรับเป็นอัตรา้อยละ ๐ ตามที่ ร้องขอ ในกรณีนี้สัญญาที่ ได้ทำสัญญากับ โดยที่ มีได้แก้ไขสัญญาในส่วนของอัตราค่าปรับให้เป็นร้อยละ ๐ ตามมาตรการฯ นี้ของจาก มีได้ส่งมอบสิ่งของ กรณีนี้ที่ ร้องขอให้คิดค่าปรับเป็นร้อยละ ๐ โดยกล่าวอ้างตามมาตรการฯ

ควรคิดอัตราค่าปรับกับ ซึ่งได้บอกเลิกสัญญาไปแล้ว อย่างไรจึงจะถูกต้อง

๒. กรณี ขอให้ งดเว้นการแจ้งเวียนซึ่งเป็นผู้ทิ้งงาน โดยอ้างเหตุผล ที่ไม่สามารถส่งมอบสิ่งของได้ตามสัญญาจนเป็นเหตุให้ บอกเลิกสัญญา เนื่องจากสถานการณ์ การแพร่ระบาดของโรคโควิด ๑๙ กรณีนี้ ควรงดเว้นการแจ้งเวียนซึ่งเป็นผู้ทิ้งงานหรือไม่

๓. กรณีหลักประกันสัญญาที่ ได้นำมาเป็นหลักประกันในการปฏิบัติงานตามสัญญา สามารถยึดหลักประกันได้หรือไม่ อย่างไร ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย)
พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. กรณีข้อหารือ ๑ ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “ในกรณีที่มีเหตุผลออกเลิกสัญญาหรือข้อตกลงต่อไปนี้ ให้อยู่ในดุลพินิจ ของผู้มีอำนาจที่จะบอกเลิกสัญญาหรือข้อตกลงกับคู่สัญญา (๒) เหตุอันเชื่อได้ว่าผู้ขายหรือผู้รับจ้างไม่สามารถส่งมอบงาน หรือทำงานให้แล้วเสร็จได้ภายในระยะเวลาที่กำหนด” ประกอบกับตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหา การจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ข้อ ๑.๒.๑ กำหนดว่า “สัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือที่ได้ลงนามหลังวันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๓ ซึ่งยังมีนิติสัมพันธ์อยู่ และสัญญาฯ ครบกำหนดในช่วงประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินในทุกเขตท้องที่ทั่วราชอาณาจักร แต่ได้มีการส่งมอบงาน กรณีสัญญาฯ กำหนดส่งงานรวดเดียวหรือได้มีการส่งงานรวดสุดท้ายก่อนวันที่มีประกาศยกเลิกสถานการณ์ฉุกเฉินฯ แต่ยังมิได้มีการตรวจรับพัสดุ หากสัญญาฯ ดังกล่าวมีค่าปรับเกิดขึ้น โดยให้คิดค่าปรับในอัตราอยละ ๐” เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า โดย ได้ทำสัญญาซื้อ เครื่องเอกสารเรียลคลื่อนที่ ขนาดไม่น้อยกว่า ๓๐๐ mA. ขับเคลื่อนด้วยมอเตอร์ไฟฟ้า จำนวน ๑ เครื่อง กับ ตามสัญญาเลขที่ ลงวันที่ ๒๕ มิถุนายน ๒๕๖๔ เป็นเงินจำนวน ๑,๒๘๕,๐๐๐ บาท กำหนดวันส่งมอบสิ่งของในวันที่ ๒๕ สิงหาคม ๒๕๖๔ ภายหลังการลงนามสัญญา มิได้ส่งมอบสิ่งของตามข้อตกลงในสัญญาแต่อย่างใด ต่อมา ได้มีหนังสือลงวันที่ ๗ พฤษภาคม ๒๕๖๔ และลงวันที่ ๒๒ พฤษภาคม ๒๕๖๔ แจ้งส่วนสิทธิ์การปรับตามสัญญาและเร่งรัดให้ ส่งมอบสิ่งของตามสัญญา แต่ มิได้ดำเนินส่งมอบสิ่งของให้แก่ ประกอบกับค่าปรับอันเกิดจากการผิดสัญญาเกินร้อยละ ๑๐ จึงบอกเลิกสัญญาดังต่อไปนี้ ๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕ ดังนั้น กรณีนี้จึงถือว่าไม่มีนิติสัมพันธ์ ที่จะได้รับความช่วยเหลือตามมาตรการฯ ข้างต้น

๒. กรณีข้อหารือ ๒ ตามพระราชบัญญัติฯ มาตรา ๑๐๙ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “ในกรณีที่ปรากฏว่า ผู้ยื่นข้อเสนอหรือคู่สัญญาของหน่วยงานของรัฐกระทำการดังต่อไปนี้ โดยไม่มีเหตุผลอันสมควร ให้ถือว่าผู้ยื่นข้อเสนอ หรือคู่สัญญานั้นกระทำการอันมีลักษณะเป็นการทิ้งงาน (๒) คู่สัญญาของหน่วยงานของรัฐหรือผู้รับจ้างช่วง ที่หน่วยงานของรัฐอนุญาตให้รับจ้างงานได้ ไม่ปฏิบัติตามสัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือนั้น...” ประกอบกับหนังสือ คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๑๐๙ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๓ เรื่อง แนวทางปฏิบัติการดำเนินการภายหลังหน่วยงานของรัฐออกเลิกสัญญาซื้อหรือจ้าง ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง (๒) หรือ (๔) ข้อ ๒ กำหนดให้หน่วยงานของรัฐพิจารณากรณีทิ้งงานให้เป็นไปตามพระราชบัญญัติฯ และระเบียบ กระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ แล้วแจ้งรายชื่อผู้ขาย หรือผู้รับจ้างรายเดิมเป็นผู้ทิ้งงานตามแบบแจ้งผู้ทิ้งงานที่คณะกรรมการวินิจฉัยกำหนด ส่งให้ปลัดกระทรวงการคลัง หากข้อเท็จจริงเป็นที่ยุติแล้วว่า เหตุแห่งการบอกเลิกสัญญา เนื่องจากคู่สัญญาไม่สามารถส่งมอบงานได้ ตามมาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง (๒) แห่งพระราชบัญญัติฯ โดยไม่มีเหตุผลอันสมควร ย่อมเป็นการกระทำ อันมีลักษณะเป็นการทิ้งงาน ตามมาตรา ๑๐๙ วรรคหนึ่ง (๒) ต้องดำเนินการพิจารณาแจ้งให้คู่สัญญา เป็นผู้ทิ้งงาน พร้อมรายงานความเห็นของหน่วยงานของรัฐไปยังปลัดกระทรวงการคลังเพื่อพิจารณา สั่งให้เป็นผู้ทิ้งงานโดยเร็ว ตามนัยข้อ ๑๙๓ แห่งระเบียบฯ ทั้งนี้ ขอให้ ดำเนินการตามหนังสือ คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๙๗๓ ลงวันที่ ๒๓ กันยายน ๒๕๖๔ เรื่อง แนวทางการแจ้งเป็นผู้ทิ้งงานตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๙ ต่อไป

๓. กรณีข้อหารือ ๓ ตามระเบียบฯ ข้อ ๑๙ กำหนดว่า “นอกจากการบอกเลิกสัญญา หรือข้อตกลงตามมาตรา ๑๐๓ หากปรากฏว่าคู่สัญญามิสามารถปฏิบัติตามสัญญาหรือข้อตกลงได้ และจะต้องมีการปรับตามสัญญาหรือข้อตกลงนั้น หากจำนวนเงินค่าปรับจะเกินร้อยละสิบของวงเงินค่าพัสดุหรือค่าจ้างให้น่วยงานของรัฐพิจารณาดำเนินการบอกเลิกสัญญาหรือข้อตกลง...” ประกอบกับหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๑๐๘ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๓ ข้อ ๓ ค่าเสียหาย ข้อ ๓.๒ ค่าเสียหายของพัสดุหรืองานที่ยังไม่ได้ส่งมอบ ข้อ ๓.๒.๔ กำหนดว่า “หน่วยงานของรัฐอาจทำงานนั้นต่อเอง หรือดำเนินการจัดหาผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายใหม่ ตามพระราชบัญญัติฯ และระเบียบฯ เพื่อเข้าดำเนินการต่อจนแล้วเสร็จ กรณีราคាទพัสดุหรือค่างานที่เพิ่มสูงขึ้นจากสัญญาเดิม รวมทั้งค่าใช้จ่ายในการควบคุมงานที่เพิ่มขึ้น (ถ้ามี) และค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) ให้ถือเป็นค่าเสียหายที่ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมจะต้องรับผิดชอบ” ข้อ ๔ การประเมินค่าเสียหาย ข้อ ๔.๑ กำหนดว่า “เมื่อน่วยงานของรัฐทราบค่าเสียหาย ค่าปรับ ค่าควบคุมงานที่เพิ่มขึ้น (ถ้ามี) ราคាទพัสดุหรือค่างานที่เพิ่มสูงขึ้นจากสัญญาเดิมกรณีดำเนินการตามข้อ ๓.๒.๔ และค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) แล้วให้นำมาหักออกจากหลักประกันสัญญาจนครบถ้วน ข้อ ๔.๒ กำหนดว่า “หากยังมีเงินหลักประกันสัญญาคงเหลืออยู่ ให้คืนจำนวนเงินดังกล่าวแก่ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมแต่หากค่าเสียหายมีจำนวนเงินมากกว่าจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญา หน่วยงานของรัฐมีสิทธิริบหลักประกันสัญญาไว้ทั้งหมด และมีสิทธิเรียกร้องให้ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมต้องชดใช้ค่าเสียหายเพิ่มเติมอีกจนครบจำนวน” และข้อ ๔.๓ กำหนดว่า “ให้น่วยงานของรัฐมีหนังสือแจ้งให้ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมชดใช้ค่าเสียหายเพิ่มเติมภายใน ๑๕ วัน นับถัดจากวันที่ได้รับหนังสือ หากผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมไม่ยอมชดใช้ค่าเสียหายไม่ว่าทั้งหมดหรือบางส่วน ให้น่วยงานของรัฐส่งเรื่องให้สำนักงานอัยการสูงสุดดำเนินคดีกับผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมต่อไป” เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า ได้ใช้สิทธิริบออกเลิกสัญญาแล้ว ย่อมมีสิทธิริบหลักประกันได้ ในกรณีที่มีค่าปรับให้ | เรียกร้องให้ผู้ขายชำระค่าปรับ ทั้งนี้ ค่าปรับและค่าชดใช้ที่เพิ่มขึ้นรวมถึงค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) อาจนำมายหักออกจากหลักประกันสัญญาได้ ซึ่งหลังจากหักค่าปรับและค่าชดใช้ราคาที่เพิ่มขึ้นรวมถึงค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) จนครบจำนวนแล้ว หากยังมีจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญาคงเหลืออยู่ ให้คืนจำนวนเงินดังกล่าวแก่ผู้ขาย แต่หากค่าปรับและค่าชดใช้ราคาที่เพิ่มขึ้นรวมถึงเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) มีจำนวนเงินทั่วไปจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญา ย่อมมีสิทธิริบหลักประกันไว้ทั้งหมด และยังมีสิทธิเรียกร้องให้ผู้ขายชดใช้เพิ่มเติมให้อีกจนครบจำนวนโดยไม่ต้องคืนหลักประกันสัญญา

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

(นายสมศักดิ์ ไชยวัฒน์)
รองอธิบดี รักษาราชการแทน
อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน
ปลัดกระทรวงคลัง
ประธานกรรมการวินิจฉัย