



ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๔/๓๘๒๕๓

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ  
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ  
กรมบัญชีกลาง  
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๓ กันยายน ๒๕๖๔

เรื่อง การขอให้พิจารณาตีความและวินิจฉัยปัญหาเกี่ยวกับการปฏิบัติตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้าง  
และการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ กรณีการจ้างช่วง

เรียน อธิการบดีมหาวิทยาลัยแม่โจ้

อ้างถึง หนังสือมหาวิทยาลัยแม่โจ้ ที่ อว ๖๙.๒.๑๖/๒๙ ลงวันที่ ๓๐ มิถุนายน ๒๕๖๔ และ ที่ อว ๖๙.๒.๑๖/๒๘๖๙  
ลงวันที่ ๓๐ กรกฎาคม ๒๕๖๔

ตามหนังสือที่อ้างถึง มหาวิทยาลัยแม่โจ้ แจ้งว่า มหาวิทยาลัยฯ ได้ว่าจ้างกิจการร่วมค้า เอสที - แมกซ์เอนส์ - ทีดับบิว ประกอบด้วย บริษัท ทูเวอร์คบิวเดอร์ จำกัด บริษัท ซิโนไฮโดร (ไทยแลนด์) จำกัด และบริษัท แมกซ์เอนส์ จำกัด ดำเนินการก่อสร้างอาคารกีฬาและนันทนาการพร้อมครุภัณฑ์ ตามสัญญาเลขที่ มจ.(กค.)๑๗/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๗ พฤษภาคม ๒๕๖๒ ในวงเงินจำนวน ๓๒๕,๔๓๕,๐๐๐ บาท มีระยะเวลาการจ้างตั้งแต่วันที่ ๒๘ พฤษภาคม ๒๕๖๒ ถึงวันที่ ๒๔ สิงหาคม ๒๕๖๔ ต่อมาได้ปรากฏข้อเท็จจริงว่า ห้างหุ้นส่วนจำกัด ส.วิชญกรรม ได้มีหนังสือถึงมหาวิทยาลัยฯ โดยแจ้งว่า ห้างฯ เป็นคู่สัญญางานระบบ สุขาภิบาล และท่อดับเพลิง อาคารกีฬาและนันทนาการมหาวิทยาลัยแม่โจ้ กับกิจการร่วมค้าฯ แต่ห้างฯ ไม่ได้รับการชำระเงิน จึงขอความเป็นธรรมกับมหาวิทยาลัยฯ เพื่อให้กิจการร่วมค้าฯ ชำระเงินดังกล่าว ทั้งนี้ จากการตรวจสอบเอกสารที่ห้างฯ ได้ใช้ประกอบการขอความเป็นธรรมมายังมหาวิทยาลัยฯ เบื้องต้นพบว่า ห้างฯ ได้มีการจัดทำสัญญากับกิจการร่วมค้าฯ ในวงเงินจำนวน ๑๒,๕๐๐,๐๐๐ บาท ซึ่งกรณีดังกล่าว มหาวิทยาลัยฯ ได้พิจารณาข้อเท็จจริงประกอบกับเงื่อนไขในสัญญา ข้อ ๗ วรรคหนึ่ง ซึ่งกำหนดว่า “ผู้รับจ้างจะต้องไม่เอางานทั้งหมดหรือแต่บางส่วนแห่งสัญญานี้ไปจ้างช่วงอีกทอดหนึ่ง เว้นแต่การจ้างช่วงงาน แต่บางส่วนที่ได้รับอนุญาตเป็นหนังสือจากผู้ว่าจ้างแล้ว การที่ผู้ว่าจ้างได้อนุญาตให้จ้างช่วงงานแต่บางส่วน ดังกล่าวนั้น ไม่เป็นเหตุให้ผู้รับจ้างหลุดพ้นจากความรับผิดชอบหรือพันธหน้าที่ตามสัญญานี้และผู้รับจ้างยังคงต้อง รับผิดชอบในความผิดและความประมาทเลินเล่อของผู้รับจ้างช่วงหรือของตัวแทนหรือลูกจ้างของผู้รับจ้างช่วงนั้น ทุกประการ” และวรรคสอง กำหนดว่า “กรณีผู้รับจ้างไปจ้างช่วงงานแต่บางส่วนโดยฝ่าฝืนความในวรรคหนึ่ง ผู้รับจ้างต้องชำระค่าปรับให้แก่ผู้ว่าจ้างเป็นเงินในอัตราร้อยละ ๑๐ (สิบ) ของวงเงินของงานที่จ้างช่วง ตามสัญญา ทั้งนี้ ไม่ตัดสิทธิผู้ว่าจ้างในการบอกเลิกสัญญา” แล้วเห็นว่า เมื่อกิจการร่วมค้าฯ เอางานบางส่วน ตามสัญญาไปจ้างช่วง โดยไม่ได้รับอนุญาตเป็นหนังสือจากมหาวิทยาลัยฯ จึงถือว่ากิจการร่วมค้าฯ ได้ทำผิดเงื่อนไขในสัญญา ข้อ ๗ มหาวิทยาลัยฯ จึงได้มีหนังสือไปยังกิจการร่วมค้าฯ เพื่อเรียกค่าปรับ ตามสัญญาในอัตราร้อยละ ๑๐ ของวงเงินของงานที่จ้างช่วง (๑๒,๕๐๐,๐๐๐ บาท) รวมเป็นเงินทั้งสิ้น จำนวน ๑,๒๕๐,๐๐๐ บาท โดยกำหนดให้ชำระเงินภายใน ๑๕ วัน นับแต่วันที่รับแจ้งหนังสือ และต่อมา

/ปรากฏ ...



ปรากฏว่า กิจการร่วมค้าฯ ไม่ชำระเงินภายในระยะเวลาที่กำหนด มหาวิทยาลัยฯ จึงได้มีหนังสือแจ้งสงวนสิทธิ์ ค่าปรับกรณีเอางานบางส่วนไปจ้างช่วง โดยหักค่าปรับจากงวดงานที่เบิกจ่าย จำนวน ๑,๒๕๐,๐๐๐ บาท ภายหลังกิจการร่วมค้าฯ ได้มีหนังสือชี้แจงข้อเท็จจริงและขออุทธรณ์คำสั่งให้ชำระค่าปรับกรณีเอางานบางส่วนไปจ้างช่วง โดยกิจการร่วมค้าฯ ได้ชี้แจงสรุปความได้ว่า ประสบปัญหาและอุปสรรคในการดำเนินการก่อสร้าง เนื่องจากรูปแบบตลอดจนรายละเอียดประกอบแบบวิธีพิจารณาข้อขัดแย้งและลำดับความสำคัญของเอกสาร ซึ่งมีข้อขัดแย้งจำนวนมาก ระหว่างเอกสารสัญญา แบบก่อสร้าง ปริมาณและราคา รวมถึงรายละเอียดประกอบแบบ นอกจากนี้ ห้างฯ เพียงแต่เข้ามาช่วยดำเนินการเฉพาะด้านเทคนิคและระบุวัสดุที่จะนำมาใช้ในโครงการ ให้สอดคล้องกับสัญญาและรูปแบบรายการ เกี่ยวกับงานในระบบสุขาภิบาลและระบบดับเพลิงเท่านั้น โดยกิจการร่วมค้าฯ มิได้มีเจตนาที่จะปฏิบัติผิดสัญญาแต่อย่างใด มหาวิทยาลัยฯ จึงขอหารือดังนี้

๑. กรณีที่กิจการร่วมค้าฯ ได้นำงานระบบสุขาภิบาลและท่อดับเพลิง อาคารกีฬา และนันทนาการมหาวิทยาลัยแม่โจ้ ตามสัญญาเลขที่ มจ.(กค.)๑๗/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๗ พฤษภาคม ๒๕๖๒ ไปจ้างห้างฯ ตามสัญญาเลขที่ SEA-TL-MJU-CMD-๐๑๘ ลงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๖๓ โดยตกลงจ่ายเงินจำนวน ๑๒,๕๐๐,๐๐๐ บาท ถือเป็นการจ้างช่วงหรือไม่ อย่างไร

๒. กรณีที่กิจการร่วมค้าฯ ได้อุทธรณ์ค่าปรับจำนวน ๑,๒๕๐,๐๐๐ บาท โดยชี้แจงว่าการจ้างดังกล่าวเป็นลักษณะของการจ้างแรงงานมิใช่การจ้างทำของจึงมิได้มีลักษณะเป็นการจ้างช่วง อันเป็นการฝ่าฝืนเงื่อนไขในสัญญาเลขที่ มจ.(กค.)๑๗/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๗ พฤษภาคม ๒๕๖๒ ข้อ ๗ นั้น ชี้แจงและขออุทธรณ์ดังกล่าว ฟังขึ้นหรือไม่ และมหาวิทยาลัยฯ จะต้องพิจารณาเป็นประการใด ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย) พิจารณาแล้วมีความเห็น ดังนี้

๑. ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๙๕ บัญญัติว่า “สัญญาที่ทำในราชอาณาจักรต้องมีข้อตกลงในการห้ามคู่สัญญาไปจ้างช่วงให้ผู้อื่นทำอีกทอดหนึ่ง ไม่ว่าทั้งหมดหรือแต่บางส่วน เว้นแต่การจ้างช่วงแต่บางส่วนที่ได้รับอนุญาตจากหน่วยงานของรัฐที่เป็นคู่สัญญาแล้ว ถ้าคู่สัญญาไปจ้างช่วงโดยฝ่าฝืนข้อตกลงดังกล่าว ต้องกำหนดให้มีค่าปรับสำหรับการฝ่าฝืนข้อตกลงนั้น ไม่น้อยกว่าร้อยละสิบของวงเงินของงานที่จ้างช่วงตามสัญญา”

๒. กรณีข้อหารือ ๑ - ๒ หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า มหาวิทยาลัยแม่โจ้ได้ว่าจ้างกิจการร่วมค้า เอสที - แมกซ์เอนส์ - ทีดับบิว ก่อสร้างอาคารกีฬาและนันทนาการพร้อมครุภัณฑ์ ตามสัญญาเลขที่ มจ.(กค.)๑๗/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๗ พฤษภาคม ๒๕๖๒ ในวงเงินจำนวน ๓๒๕,๔๓๕,๐๐๐ บาท ต่อมา ปรากฏข้อเท็จจริงว่า กิจการร่วมค้าฯ เอางานบางส่วนประกอบด้วยงานระบบสุขาภิบาลและท่อดับเพลิง เป็นเงินจำนวน ๑๒,๕๐๐,๐๐๐ บาท ไปจ้างช่วงกับห้างหุ้นส่วนจำกัด ส.วิษณุกรรม โดยไม่ได้รับอนุญาต เป็นหนังสือจากมหาวิทยาลัยฯ การที่กิจการร่วมค้าฯ ได้นำเอางานบางส่วนไปจ้างห้างฯ ตามสัญญาเลขที่ SEA-TL-MJU-CMD-๐๑๘ ลงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๖๓ ถือได้ว่าเป็นการไม่ปฏิบัติตามเงื่อนไขที่กำหนด ในสัญญาเลขที่ มจ.(กค.)๑๗/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๗ พฤษภาคม ๒๕๖๒ ข้อ ๗ โดยการเอางานไปจ้างช่วงต่อ อีกทอดหนึ่ง โดยไม่ได้รับอนุญาตจากผู้ว่าจ้าง จึงเข้าข่ายลักษณะการจ้างช่วง โดยผู้ว่าจ้างมีสิทธิที่จะเรียกค่าปรับ

/จาก ...



จากผู้รับจ้างเป็นจำนวนเงินในอัตราร้อยละ ๑๐ ของวงเงินของงานที่จ้างช่วงตามสัญญา ซึ่งมหาวิทยาลัยฯ ได้มีการวินิจฉัยกรณีดังกล่าวและได้มีการแจ้งเรียกค่าปรับจากกิจการร่วมค้าฯ แล้ว ดังนั้น จึงไม่มีประเด็นที่คณะกรรมการวินิจฉัยจะต้องพิจารณาแต่อย่างใด

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายประภาศ คงเอียด)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง

ปฏิบัติราชการแทนปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๕๑

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖