

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๗/๕๕๓๑



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้าง
และการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๗ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕

เรื่อง ขอรื้อแนวทางปฏิบัติกรณี

เป็นผู้ทำงาน

เรียน

อ้างถึง

ตามหนังสือที่อ้างถึง
ที่
ให้
และหนังสือกระทรวงการคลัง ที่

เป็นผู้ทำงาน
ของ
ในงานซื้อหม้อแปลงจำหน่าย ชนิดคอนเวนชันนัล ๓ เฟส ๔ สาย ๒๔ กิโลโวลต์
๕๐๐ กิโลโวลต์แอมแปร์ จำนวน ๒๐๑ ชุด เป็นเงินจำนวน ๑๑๙,๙๙๗,๐๐๐ บาท ตามสัญญาเลขที่
ลงวันที่ ๓๑ สิงหาคม ๒๕๕๘ ทั้งนี้ ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุ
ภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๑๑ ประกอบระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุ
ภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๙๒ และข้อ ๑๙๖ พิจารณาแล้วเห็นว่า ตามพระราชบัญญัติฯ และระเบียบฯ
ไม่ได้มีการห้ามการจัดซื้อผลิตภัณฑ์ของผู้ทำงาน หรือการจัดซื้อจากตัวแทนจำหน่ายของผู้ทำงานแต่อย่างใด
จึงขอหารือดังนี้

๑. การสั่งให้ และ เป็นผู้ทำงานนั้น ไม่ได้หมายความว่ารวมถึงการห้าม
การจัดซื้อผลิตภัณฑ์ของ หรือของ ใช่หรือไม่
๒. จากข้อ ๑ หากมิได้ห้ามการจัดซื้อผลิตภัณฑ์ของ จะสามารถแต่งตั้ง
นิติบุคคลอื่นเป็นตัวแทนจำหน่ายผลิตภัณฑ์ของ เพื่อให้เข้าร่วมเสนอราคาโดยใช้ผลิตภัณฑ์ของ
กับ ได้หรือไม่ และ สามารถจัดซื้อผลิตภัณฑ์ของ ได้หรือไม่
๓. กรณีที่ผู้ที่ถูกคำสั่งให้เป็นผู้ทำงานโดยมีสาเหตุเนื่องมาจากคุณภาพของผลิตภัณฑ์
โดยผลิตภัณฑ์นั้นมีคุณลักษณะเช่นเดียวกับผลิตภัณฑ์ที่ ใช้งาน สามารถพิจารณาไม่ซื้อ
และหรือกำหนดเงื่อนไขที่จะไม่ซื้อผลิตภัณฑ์ดังกล่าว ได้หรือไม่
ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย)
พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. กรณีข้อหารือ ๑ ตามระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุ
ภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๙๒ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “ห้ามหน่วยงานของรัฐก่อนนิติสัมพันธ์กับผู้ทำงาน
ที่ปลัดกระทรวงการคลังได้ระบุชื่อไว้ในบัญชีรายชื่อผู้ทำงานและได้แจ้งเวียนชื่อแล้ว เว้นแต่จะได้มีการเพิกถอน
การเป็นผู้ทำงาน” ประกอบกับข้อ ๑๙๖ วรรคสอง กำหนดว่า “ในกรณีที่นิติบุคคลรายใดถูกสั่งให้เป็นผู้ทำงาน
ตามข้อ ๑๙๓ ข้อ ๑๙๔ หรือข้อ ๑๙๕ ให้คำสั่งดังกล่าวมีผลไปถึงนิติบุคคลอื่นที่ดำเนินธุรกิจประเภทเดียวกัน

/ซึ่ง ...

ซึ่งมีหุ้นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการของนิติบุคคลนั้น เป็นบุคคลเดียวกันกับหุ้นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการของนิติบุคคลที่ถูกพิจารณาให้เป็นผู้ทำงานด้วย” และวรรคสาม กำหนดว่า “ในกรณีที่บุคคลธรรมดา รายใด ถูกสั่งให้เป็นผู้ทำงานตามข้อ ๑๙๓ ข้อ ๑๙๔ หรือข้อ ๑๙๕ ให้คำสั่งดังกล่าวมีผลไปถึงนิติบุคคลอื่นที่เข้ายื่นข้อเสนอ ซึ่งมีบุคคลดังกล่าวเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการของนิติบุคคลนั้นด้วย” เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า และ

ถูกสั่งและแจ้งเวียนรายชื่อให้เป็นผู้ทำงาน คำสั่งทำงานดังกล่าวจึงมีผลเฉพาะกับ และ รวมถึงมีผลไปถึงนิติบุคคลอื่นที่ดำเนินธุรกิจประเภทเดียวกัน ซึ่งมีหุ้นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการของนิติบุคคลนั้น เป็นบุคคลเดียวกันกับหุ้นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการของบริษัทฯ และนิติบุคคลอื่นที่เข้ายื่นข้อเสนอ ซึ่งมี เป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการของนิติบุคคลนั้น เท่านั้นที่จะถูกตัดสิทธิมิให้ก่อนนิติสัมพันธ์กับหน่วยงานของรัฐ โดยไม่มีผลไปถึงผลิตภัณฑ์ของ และ

๒. กรณีข้อหาข้อ ๒ สามารถแยกพิจารณาได้ดังนี้

๒.๑ หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า และ ได้มอบหมายให้นิติบุคคลแห่งใหม่ เป็นตัวแทนดำเนินการเป็นคราวไป ในการยื่นข้อเสนอในกิจการอันเป็นธุรกิจของ และ โดยเฉพาะ รวมทั้งรายงานและรับเงินเพื่อจ่ายให้แก่ และ ในฐานะตัวแทน เพื่อประโยชน์ของตัวการ กรณีนี้ ย่อมไม่สามารถจัดซื้อผลิตภัณฑ์ของ และ ได้ ตามมาตรา ๑๑๑ แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐

๒.๒ หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า ผู้ยื่นข้อเสนอที่เป็นนิติบุคคลอื่นที่ได้รับการแต่งตั้ง ให้เป็นตัวแทนจำหน่ายผลิตภัณฑ์ของ และ ที่ถูกสั่งเป็นผู้ทำงาน ซึ่งผู้ยื่นข้อเสนอ เป็นการรับผลิตภัณฑ์ของ และ แบบซื้อมาและขายไป ซึ่งเป็นการดำเนินธุรกิจปกติ โดยทั่วไป โดยมีกรรมการผู้จัดการ หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงาน ซึ่งเป็นผู้ที่ถูกสั่งให้เป็นผู้ทำงานด้วยแล้วนั้น หน่วยงานของรัฐจะไม่สามารถพิจารณานิติบุคคลผู้ซึ่งเป็นตัวแทนจำหน่ายผลิตภัณฑ์นั้นเป็นผู้ยื่นข้อเสนอได้

๒.๓ หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า ผู้ยื่นข้อเสนอที่เป็นนิติบุคคลอื่นที่ได้รับการแต่งตั้ง ให้เป็นตัวแทนจำหน่ายผลิตภัณฑ์ของ และ ที่ถูกสั่งเป็นผู้ทำงาน ซึ่งผู้ยื่นข้อเสนอ เป็นการรับผลิตภัณฑ์ของ และ ในลักษณะซื้อมาและขายไป ซึ่งเป็นการดำเนินธุรกิจปกติ โดยทั่วไป โดยไม่มีกรรมการผู้จัดการ หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงาน ซึ่งเป็นผู้ถูกสั่งให้เป็นผู้ทำงานด้วยแล้วนั้น หน่วยงานของรัฐสามารถพิจารณานิติบุคคลผู้ซึ่งเป็นตัวแทนจำหน่ายผลิตภัณฑ์นั้นเป็นผู้ยื่นข้อเสนอได้

๓. กรณีข้อหาข้อ ๓ ตามพระราชบัญญัติฯ มาตรา ๘ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “การจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุของหน่วยงานของรัฐต้องก่อให้เกิดประโยชน์สูงสุดแก่หน่วยงานของรัฐ และต้องสอดคล้อง กับหลักการ ดังต่อไปนี้ (๒) โปร่งใส โดยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุต้องกระทำโดยเปิดเผย เปิดโอกาส ให้มีการแข่งขันอย่างเป็นธรรม มีการปฏิบัติต่อผู้ประกอบการทุกรายโดยเท่าเทียมกัน มีระยะเวลาที่เหมาะสม และเพียงพอต่อการยื่นข้อเสนอ มีหลักฐานการดำเนินงานชัดเจน และมีการเปิดเผยข้อมูลการจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุในทุกขั้นตอน” และมาตรา ๙ บัญญัติว่า “การกำหนดคุณลักษณะเฉพาะของพัสดุ ที่จะทำการจัดซื้อจัดจ้าง ให้หน่วยงานของรัฐคำนึงถึงคุณภาพ เทคนิค และวัตถุประสงค์ของการจัดซื้อจัดจ้าง พัสดุนั้น และห้ามมิให้กำหนดคุณลักษณะเฉพาะของพัสดุให้ใกล้เคียงกับยี่ห้อใดยี่ห้อหนึ่ง หรือของผู้ขาย

/รายใด ...

รายใดรายหนึ่งโดยเฉพาะ เว้นแต่พืชที่จะทำการจัดซื้อจัดจ้างตามวัตถุประสงค์นั้นมียี่ห้อเดียวหรือจะต้องใช้อะไหล่ของยี่ห้อใด ก็ให้ระบุยี่ห้อนั้นได้” ประกอบกับหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๒๑๔ ลงวันที่ ๑๘ พฤษภาคม ๒๕๖๓ เรื่อง แนวทางปฏิบัติในการกำหนดคุณสมบัติของผู้ยื่นข้อเสนอ การกำหนดผลงาน การระบุคุณลักษณะของพืชหรือยี่ห้อของพืช และการพิจารณาคุณสมบัติผู้ยื่นข้อเสนอของหน่วยงานของรัฐ กรณีการกำหนดสิ่งที่มีใช้สาระสำคัญ ดังนั้น ในการกำหนดคุณลักษณะเฉพาะของหม้อแปลงจำหน่าย ชนิดคอนเวนชันนัล ๓ เฟส ๔ สาย ๒๔ กิโลโวลต์ ๕๐๐ กิโลโวลต์แอมแปร์ ที่จะดำเนินการจัดซื้อจัดจ้างนั้นนั้น ย่อมเป็นดุลพินิจของที่จะกำหนดได้ตามความต้องการใช้งานภายใต้หลักกฎหมาย ประกอบแนวทางของหนังสือแจ้งเวียนข้างต้น

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

กมล ตันติเตมิท

(นางสาวกมลยา ตันติเตมิท)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน

ปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๘๔

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖