

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กจ) ๐๔๐๕.๔/๙๘๗๑๙



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๒๖ พฤศจิกายน ๒๕๖๕

เรื่อง ข้อหารือการเรียกค่าเสียหายกรณีผู้ชนะการเสนอราคาไม่เข้าลงนามในสัญญา และอำนาจสั่งซื้อสั่งจ้าง
ตามระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐

เรียน

อ้างถึง

ตามหนังสือที่อ้างถึง

แจ้งว่า

ได้ดำเนินการประกวดราคา

จ้างบำรุงรักษาอุปกรณ์สารสนเทศและเครือข่าย

ประจำปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๖๕

ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding) ตามประกาศ

และเอกสารประกวดราคาจ้าง

ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding)

ลงวันที่

โดย

เสนอราคาเป็นเงินจำนวน ๑,๔๗๒,๔๐๐ บาท เป็นผู้ชนะการเสนอราคา โดยรองอธิบดี

ซึ่งได้รับมอบอำนาจในการอนุมัติสั่งซื้อสั่งจ้างภายในวงเงินครั้งหนึ่งไม่เกิน ๑๐,๐๐๐,๐๐๐ บาท เป็นผู้อนุมัติ

ต่อมาได้มีการอุทธรณ์ผลการจัดซื้อจัดจ้างทำให้เหลือระยะเวลาในการจ้างประมาณ ๕ เดือน คงเหลือวงเงิน

ที่จะเรียก จจะเข้าทำสัญญาเป็นเงินจำนวน ๗๘๔,๖๖๖.๖๗ บาท แต่ ไม่เข้าทำสัญญา จึงเรียก

ให้

ที่ได้เสนอราคาเป็นเงินจำนวน ๒,๕๔๗,๕๐๐ บาท ซึ่งเป็นอัตราค่าจ้าง ๕ เดือน

ปัจจุบันคงเหลือระยะเวลาจ้างประมาณ ๔ เดือน ๒๑ วัน คงเหลือค่าจ้างเป็นเงินจำนวน ๑,๓๔๔,๗๕๗.๔๕ บาท

และได้ปรับลดตามจำนวนวันที่ทำสัญญา คงเหลือเป็นเงินจำนวน ๑,๓๒๖,๒๐๙.๖๑ บาท เข้าทำสัญญา

โดยเลขานุการกรมซึ่งได้รับมอบอำนาจในการสั่งซื้อสั่งจ้างภายในวงเงินไม่เกิน ๒,๐๐๐,๐๐๐ บาท เป็นผู้อนุมัติ

และลงนามในสัญญาเลขที่ ลงวันที่ จึงขอหารือดังนี้

๑. ประเด็นการเรียกค่าเสียหายจาก กรณีไม่เข้าทำสัญญา จจะเรียกค่าเสียหาย

เฉพาะส่วนต่างที่ต้องไปจ้าง ที่ต้องจ้างในราคากลางที่สูงกว่า โดยคำนวนตามค่าจ้างรายเดือน

เฉพาะระยะเวลาที่ทำสัญญาจ้างกับ เป็นเงินทั้งสิ้นจำนวน ๖๐๒,๒๙๑.๒๕ บาท

โดยไม่มีดอกเบี้ย หรือต้องคำนวนค่าเสียหาย เป็นเงินทั้งสิ้นจำนวน ๖๐๒,๒๙๑.๒๕ บาท บวกกับค่าเสียหาย

ในช่วงเวลาที่ ต้องประจจกการบำรุงรักษาอุปกรณ์สารสนเทศและเครือข่าย พร้อมดอกเบี้ยด้วยหรือไม่ อายุ่ไร

หากมีดอกเบี้ยต้องคิดเริ่มนั้นแต่เวลาใด

๒. อำนาจจากการสั่งซื้อสั่งจ้าง ตามคำสั่ง

ที่ ลงวันที่

ที่ให้เลขานุการกรมมีอำนาจในการอนุมัติการจัดซื้อจัดจ้างพัสดุภายในวงเงินครั้งหนึ่ง
ไม่เกิน ๒,๐๐๐,๐๐๐ บาท โดยการมอบอำนาจดังกล่าว หมายความรวมถึงอำนาจของอธิบดี

ตามที่กำหนดไว้ในระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐

ทุกเรื่อง ทุกกรณี เฉพาะหมวด ๑ ส่วนที่ ๕ การจัดทำแผนการจัดซื้อจัดจ้าง หมวด ๒ การซื้อหรือจ้าง หมวด ๓

งานจ้างที่ปรึกษา หมวด ๔ งานจ้างออกแบบหรือควบคุมงานก่อสร้าง หมวด ๕ การทำสัญญาและหลักประกัน

/และ ...

และหมวด ๖ การบริหารสัญญาและการตรวจสอบพัสดุ ตลอดจนการดำเนินการของเลขานุการกรม
ปฏิบัติราชการแทนอธิบดี

โดยได้อนุมัติสั่งซื้อสั่งจ้างและลงนามในสัญญาถูกต้องหรือไม่

เลขานุการกรมดำเนินการโดยมีอำนาจตามกรอบอำนาจหน้าที่ตามระเบียบ กฎหมาย และคำสั่งมอบอำนาจ
ข้างต้นหรือไม่ อย่างไร และการดำเนินการประมวลราคาของ ครั้งนี้ เป็นไปตามระเบียบ กฎหมาย
ที่เกี่ยวข้องหรือไม่ อย่างไร

ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย)
พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. กรณีข้อหารือ ๑ ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๖๖ วรรคสอง บัญญัติว่า “การลงนามในสัญญาจัดซื้อจัดจ้างจะกระทำได้ต่อเมื่อล่วงพันระยะเวลาอุทธรณ์ และไม่มีผู้ใดอุทธรณ์ตามมาตรา ๑๗ หรือในกรณีที่มีการอุทธรณ์ เมื่อหน่วยงานของรัฐได้รับแจ้งจากคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ให้ทำการจัดซื้อจัดจ้างต่อไปได้ เว้นแต่การจัดซื้อจัดจ้างที่มีความจำเป็นเร่งด่วนตามมาตรา ๕๙ (๑) (ค) หรือการจัดซื้อจัดจ้างโดยวิธีเฉพาะเจาะจง หรือการจัดซื้อจัดจ้างที่มีวงเงินเล็กน้อยตามที่กำหนดในกฎกระทรวงที่ออกตามมาตรา ๙๖ วรรคสอง” และระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๕๕ กำหนดว่า “เมื่อสิ้นสุดการเสนอราคาตามข้อ ๕๔ ให้คณะกรรมการพิจารณาผลการประมวลราคาอิเล็กทรอนิกส์ ดำเนินการดังนี้ (๓) วาระหนึ่ง พิจารณาคัดเลือกพัสดุหรือคุณสมบัติของผู้ยื่นข้อเสนอที่ถูกต้องตาม (๒) และพิจารณาคัดเลือกข้อเสนอตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดในประกาศและเอกสารประมวลราคาอิเล็กทรอนิกส์ โดยให้จัดเรียงลำดับผู้ที่เสนอราคาต่ำสุดหรือได้คะแนนรวมสูงสุด ไม่เกิน ๓ ราย และวรรคสอง ในกรณีที่ผู้ยื่นข้อเสนอรายที่คัดเลือกไว้ไม่ยอมเข้าทำสัญญาหรือข้อตกลงกับหน่วยงานของรัฐ ในเวลาที่กำหนดตามเอกสารประมวลราคาอิเล็กทรอนิกส์ ให้คณะกรรมการพิจารณาผู้ที่เสนอราคาต่ำรายถัดไป หรือผู้ที่ได้คะแนนรวมสูงรายถัดไปตามลำดับ แล้วแต่กรณี” ประกอบกับหนังสือคณะกรรมการนโยบายการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กนบ) ๐๘๐๕๒/๒ ๔๐๐ ลงวันที่ ๒๕ ตุลาคม ๒๕๖๐ เรื่อง กำหนดแบบประกาศและเอกสารเชิญชวนในการจัดซื้อจัดจ้างพัสดุด้วยวิธีตลาดอิเล็กทรอนิกส์ (Electronic Market) ด้วยวิธีประมวลราคาอิเล็กทรอนิกส์ (Electronic bidding e - bidding) และวิธีสอบราคาในแบบเอกสารประมวลราคาจ้างด้วยวิธีประมวลราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding) ข้อ ๔ การเสนอราคา ข้อ ๔.๒ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “ในการเสนอราคาให้เสนอราคาเป็นเงินบาทและเสนอราคากลับเพียงครั้งเดียว และราคาเดียวโดยเสนอราคาร่วม และหรือราคาต่ำที่สุด และหรือต่อรายการ ตามเงื่อนไขที่ระบุไว้ ท้ายใบเสนอราคาให้ถูกต้อง ทั้งนี้ ราคาร่วมที่เสนอจะต้องตรงกันทั้งตัวเลขและตัวหนังสือ ถ้าตัวเลขและตัวหนังสือไม่ตรงกัน ให้ถือตัวหนังสือเป็นสำคัญ โดยคิดราคร่วมทั้งสิ้นซึ่งรวมค่าภาษีมูลค่าเพิ่ม ภาษีอากรอื่น และค่าใช้จ่ายอื่น ๆ ทั้งปวงไว้แล้ว” วรรคสอง กำหนดว่า “ราคากลับเพียงครั้งเดียวที่เสนอต้องสูงกว่า วัน ตั้งแต่วันเสนอราคา โดยภายในกำหนดดังนี้ ผู้ยื่นข้อเสนอต้องรับผิดชอบราคากลับเพียงครั้งเดียวที่เสนอไว้ และจะถอนการเสนอราคามิได้” ข้อ ๗ การทำสัญญาจ้าง วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “ผู้ชนะการประมวลราคาอิเล็กทรอนิกส์จะต้องทำสัญญาจ้างตามแบบสัญญา ดังระบุในข้อ ๑.๓ หรือทำข้อตกลงเป็นหนังสือกับ..... ภายใน..... วัน นับตั้งจากวันที่ได้รับแจ้ง และจะต้องวางหลักประกันสัญญาเป็นจำนวนเงินเท่ากับร้อยละ..... ของราคากลับเพียงครั้งเดียวที่เสนอไว้..... ยึดถือไว้ในขณะทำสัญญาโดยใช้หลักประกันอย่างหนึ่งอย่างใด ดังต่อไปนี้...” และข้อ ๑๒ ข้อสงวนสิทธิ์ในการยื่นข้อเสนอและอื่น ๆ ข้อ ๑๒.๓ กำหนดว่า “ผู้ยื่นข้อเสนอซึ่ง..... ได้คัดเลือกแล้ว ไม่ไปทำสัญญา

/หรือ ...

หรือข้อตกลงจ้างเป็นหนังสือภายใต้กำหนดดังระบุไว้ในข้อ ๗จะรับหลักประกันการยื่นข้อเสนอ หรือเรียกร้องจากผู้อูกหันสือค้าประกันการยื่นข้อเสนอทันที และอาจพิจารณาเรียกร้องให้ชดใช้ความเสียหายอื่น (ถ้ามี) รวมทั้งจะพิจารณาให้เป็นผู้ทิ้งงานตามระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐” จากหลักการข้างต้นหมายความว่า หากหน่วยงานของรัฐดำเนินการประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding) เมื่อพิจารณาคัดเลือกคุณสมบัติของผู้ยื่นข้อเสนอที่ถูกต้องตามหลักเกณฑ์และเงื่อนไขที่กำหนดในประกาศและเอกสารประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์โดยให้จัดเรียงลำดับผู้ที่เสนอราคาต่ำสุดหรือได้คะแนนรวมสูงสุด แล้วประกาศผลให้ผู้ยื่นข้อเสนอรายนั้น เป็นผู้ชนะการเสนอราคาและเรียกเข้ามาสัญญา ทั้งนี้ การลงนามในสัญญา ต้องอยู่ภายใต้บังคับมาตรา ๖๖ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติฯ สำหรับกรณีที่ผู้ยื่นข้อเสนอรายได้ที่คัดเลือกว่าไม่ยอมเข้ามาทำสัญญาหรือข้อตกลงกับหน่วยงานของรัฐภายใต้กำหนดเวลาที่กำหนดตามเงื่อนไขในประกาศและเอกสารประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ ให้คณะกรรมการพิจารณาผลฯ พิจารณาผู้ที่เสนอราคาต่ำสุดหรือได้คะแนนรวมสูงสุดรายคัดไปตามลำดับ และรับหลักประกันการเสนอราคาของผู้ยื่นข้อเสนอรายดังกล่าว และอาจพิจารณาเรียกร้องให้ชดใช้ความเสียหายอื่น (ถ้ามี) รวมทั้งจะพิจารณาให้เป็นผู้ทิ้งงานตามระเบียบฯ ต่อไป เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า

ได้ประกวดราคาจ้างบำรุงรักษา

อุปกรณ์สารสนเทศและเครื่องข่าย

ประจำปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๖๕ ด้วยวิธีประกวดราคา

อิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding) ตามประกาศ

และเอกสารประกวดราคาจ้างด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์

(e - bidding) เลขที่

ลงวันที่

ระยะเวลา ๘ เดือน (มกราคม ๒๕๖๕ - กันยายน ๒๕๖๕)

มีผู้ยื่นข้อเสนอและผ่านการพิจารณาจำนวน ๒ ราย ได้แก่ (๑)

เสนอราคา

เป็นเงินจำนวน ๑,๔๑๒,๔๐๐ บาท และ (๒)

เสนอราคาเป็นเงินจำนวน

๒,๕๘๗,๕๐๐ บาท โดย

เป็นผู้ยื่นข้อเสนอรายต่ำสุด

จึงพิจารณาให้เป็นผู้ชนะการเสนอราคา

เมื่อวันที่ ๘ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕ ต่อมา

ได้อุทธรณ์ผลการประกวดผู้ชนะการเสนอราคา

ภายหลังคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์และข้อร้องเรียนแจ้งว่า ขอกล่าวอ้างของผู้อุทธรณ์เป็นเพียงข้อสงสัยเกี่ยวกับการเสนอราคาของผู้ชนะการเสนอราคาจึงไม่รับประเด็นอุทธรณ์ไว้พิจารณา จึงได้แจ้งผล

การพิจารณาอุทธรณ์ให้ผู้ชนะการเสนอราคาและผู้อุทธรณ์ทราบ พร้อมทั้ง

มีหนังสือเรียกให้

เข้ามาสัญญาภายใต้ ๗ วัน นับถัดจากวันที่ได้รับแจ้ง หากภายหลัง

ได้พิจารณาแล้วเห็นว่า

การที่ “ไม่เข้ามาสัญญาภัย” ภายในเวลาที่กำหนด และอยู่ในกำหนดระยะเวลาการยื่นราคาโดยไม่มีเหตุอันสมควร ย่อมมีสิทธิรับหลักประกันการเสนอราคา รวมทั้งพิจารณาเรียกร้องค่าเสียหาย

กรณีที่ต้องจัดซื้อจัดจ้างกับผู้เสนอราคาต่ำรายคัดไปซึ่งมีราคาที่สูงขึ้น และค่าเสียหายอื่น (ถ้ามี) รวมทั้งดำเนินการ

แจ้งให้

เป็นผู้ทิ้งงานตามพระราชบัญญัติฯ ระเบียบฯ และหนังสือเรียนที่เกี่ยวข้องต่อไป

๒. กรณีข้อหารือ ๒ ตามระเบียบฯ ข้อ ๖ กำหนดว่า “ผู้มีอำนาจดำเนินการตามระเบียบนี้ ได้แก่

ผู้ซึ่งดำรงตำแหน่งเป็นหัวหน้าหน่วยงานของรัฐ เว้นแต่กระทรวงกลาโหมหรือหน่วยงานของรัฐอื่นที่ผู้รักษาการตามระเบียบประกาศกำหนดให้หน่วยงานของรัฐนั้นสามารถกำหนดหน่วยงานระดับใด ผู้บังคับบัญชาขั้นใด ตำแหน่งใด

มีอำนาจดำเนินการตามระเบียบฯ ให้กระทำการ และเมื่อได้กำหนดเป็นประการใดแล้ว ให้แจ้งผู้รักษาการตามระเบียบ และสำนักงานการตรวจเงินแผ่นดินทราบด้วย” ข้อ ๗ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “ผู้มีอำนาจดำเนินการตามข้อ ๖ หรือผู้มีอำนาจสั่งซื้อหรือสั่งจ้างตามระเบียบฯ จะมอบอำนาจเป็นหนังสือให้แก่ผู้ดำรงตำแหน่งได้ก็ได้ซึ่งสังกัดหน่วยงานของรัฐเดียวกัน โดยให้คำนึงถึงระดับตำแหน่ง หน้าที่และความรับผิดชอบของผู้ที่ได้รับมอบอำนาจเป็นสำคัญ” วรรคสอง กำหนดว่า “เมื่อมีการมอบอำนาจตามวรรคหนึ่ง ผู้รับมอบอำนาจมีหน้าที่ต้องรับมอบอำนาจจนนั้นและจะมอบอำนาจนั้นให้แก่ผู้ดำรงตำแหน่งอื่นต่อไปไม่ได้ เว้นแต่...” และวรรคสาม

/กำหนดว่า ...

กำหนดด้ว "ในกรณีที่มีกฎหมายกำหนดเรื่องการมอบอำนาจและการมอบอำนาจต่อໄວเป็นการเฉพาะ
ก็ให้เป็นไปตามกฎหมายว่าด้วยการนั้น" หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า อธิบดี

ในฐานะ

หัวหน้าหน่วยงานของรัฐ ได้มอบอำนาจให้เลขาธุการกรม

เป็นผู้มีอำนาจในการอนุมัติ

การจัดซื้อจัดจ้างพัสดุภายนในวงเงินครั้งหนึ่งไม่เกิน ๒,๐๐๐,๐๐๐ บาท รวมทั้งการดำเนินการตามระเบียบ
กระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ตามคำสั่ง

ที่ ลงวันที่

เรื่อง การมอบอำนาจตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้าง

และการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ และตามระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้าง
และการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ จะถือว่าเลขาธุการกรมดำเนินการไปโดยมีอำนาจตามกรอบอำนาจ หน้าที่

ระเบียบ กฎหมาย และคำสั่งมอบอำนาจข้างต้นหรือไม่ ย่อมต้องพิจารณาจากถ้อยคำตามหนังสือมอบอำนาจนั้น
ประกอบกับเจตนาธรรมของผู้มอบอำนาจ () เป็นสำคัญ ดังนั้น กรณีมีปัญหา

ในการวินิจฉัยหรือตีความตามคำสั่งที่ได้มอบอำนาจไว้ จึงต้องหารือไปยังผู้มีอำนาจในการออกคำสั่นนั้นต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

นาย ตันติเมธ

(นางสาวกุลยา ตันติเมธ)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัตรากฎหมายแทน

ปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๘๘

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๙๕ - ๖