

คำวินิจฉัยที่

๒๑๑/๒๕๖๑

เรื่อง

กรณีการเสนอขอแก้ไขสัญญาจ้างก่อสร้างระบบสาธารณูปโภค
โครงการพัฒนาท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ (ปีงบประมาณ ๒๕๕๔ – ๒๕๖๐)

กฎหมาย ระเบียบ

- พระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐
- ระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐
- ข้อกำหนดบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) ว่าด้วยการพัสดุ พ.ศ. ๒๕๕๓

หน่วยงานที่หารือ

บริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน)

การบริหารสัญญาจ้างก่อสร้างระบบสาธารณูปโภคฯ ที่ได้มีการลงนามไปแล้วก่อนวันที่พระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มีผลใช้บังคับ ซึ่งการตรวจรับและจ่ายเงินยังไม่แล้วเสร็จ จึงทำให้การบริหารพัสดุดำเนินการอยู่ภายใต้ระเบียบและข้อกำหนดบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) ว่าด้วยการพัสดุ พ.ศ. ๒๕๕๓ ตามนัยบทเฉพาะกาลของพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๒๘

หาก ทอท. รับฟังข้อเท็จจริงได้ว่า การที่ผู้รับจ้างไม่สามารถดำเนินงานและส่งมอบงานก่อสร้างตามที่กำหนดไว้ในผังของการเชื่อมประสานงานก่อสร้าง (Key Dates (KD)) ซึ่งมีผลกระทบต่อผังกำหนดการแล้วเสร็จของงานหลัก (Milestones (MS)) ตามสัญญาจ้างก่อสร้างระบบสาธารณูปโภคโครงการพัฒนาท่าอากาศยานสุวรรณภูมิฯ โดยเหตุดังกล่าวเกิดขึ้นเนื่องจากการที่หน่วยงานของรัฐที่เกี่ยวข้องซึ่งเป็นบุคคลภายนอกที่ไม่ใช่คู่สัญญาไม่อนุญาตให้ผู้รับจ้างทำการก่อสร้างระบบสายส่งไฟฟ้า ๑๑๕ kV ในพื้นที่ซึ่งเป็นเหตุนอกเหนือจากที่ผู้ว่าจ้าง ผู้ควบคุมงาน และผู้รับจ้างจะสามารถควบคุมได้ และโดยผู้ที่เกี่ยวข้องดังกล่าวและผู้รับจ้างได้ปฏิบัติหน้าที่เกี่ยวกับการดำเนินงานตามสัญญาที่เกี่ยวข้องไปตามขั้นตอนที่เหมาะสมโดยพฤติการณ์ในการขออนุญาตจากหน่วยงานของรัฐที่เกี่ยวข้องของผู้รับจ้างไม่ล่าช้า และไม่ใช้พฤติการณ์ที่ผู้รับจ้างต้องรับผิดชอบตามกฎหมายแล้ว ทอท. ย่อมสามารถใช้สิทธิตามสัญญาข้อ ๒๑ (การขยายเวลาปฏิบัติงานตามสัญญา) ประกอบกับเงื่อนไขของสัญญาก่อสร้าง (Conditions of Contract) ข้อ ๗.๘.๑ (การแจ้งเหตุการณ์ที่จะก่อให้เกิดความล่าช้าของงานเพื่อขอขยายกำหนดเวลาแล้วเสร็จหรือลดค่าปรับ) และประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๒๐๕ ขยายกำหนดเวลาแล้วเสร็จหรือลดค่าปรับสำหรับ Key Dates ที่เกี่ยวข้องได้ เนื่องจากงานในแต่ละส่วนของ Key Dates มีกำหนดแล้วเสร็จและบทปรับในแต่ละส่วนนั้น ๆ อยู่แล้ว หากปรากฏว่างานแล้วเสร็จเกินกำหนดเวลาในแต่ละส่วน โดยไม่จำเป็นต้องรอให้เหตุที่จะขยายระยะเวลาก่อสร้างสำหรับงานนั้น ๆ สิ้นสุดลงก่อนส่วนกรณีข้อกำหนดบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) ว่าด้วยการพัสดุ พ.ศ. ๒๕๕๓ ข้อ ๓๑.๔ กำหนดให้การขอขยายระยะเวลาก่อสร้างได้เมื่อเหตุสิ้นสุดลง นั้น ซึ่งมีผลที่จะต้องให้สาเหตุที่เกิดขึ้นและงานล่าช้าสิ้นสุดลงก่อนก็ตาม เนื่องจากได้ล่วงเลยระยะเวลาแล้วเสร็จของงานในส่วนนั้น ๆ แล้ว ทอท. อาจขอผ่อนผันหรือยกเว้นการปฏิบัติ ตามข้อกำหนดฯ ข้อ ๓๑.๔ ในการขยายระยะเวลาทำการตามสัญญาหรือลดหรือลดค่าปรับให้แก่ผู้รับจ้างได้เป็นการเฉพาะเรื่อง แม้ว่าเหตุในการขอขยายระยะเวลาหรือลดหรือ

งค่าปรับดังกล่าวยังไม่สิ้นสุดลงก็ตาม โดยกรรมการผู้อำนวยการใหญ่อาจเสนอขอผ่อนผันหรือยกเว้นการปฏิบัติตามข้อกำหนดดังกล่าวต่อคณะกรรมการ ทอท. พิจารณาก่อนดำเนินการได้ ทั้งนี้ ตามข้อกำหนดบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) ว่าด้วยการพัสดุ พ.ศ. ๒๕๕๓ ข้อ ๔ ซึ่ง ทอท. จะสามารถขยายระยะเวลา Key Dates ดังกล่าวได้ โดยเป็นดุลพินิจของ ทอท. ที่จะพิจารณาตามที่เห็นสมควร และไม่ว่ากรณีใด ๆ ผู้รับจ้างไม่มีสิทธิเรียกร้องค่าใช้จ่าย หรือค่าทดแทน หรือสิทธิประโยชน์ใด ๆ อีกทั้งสิ้นโดยผู้รับจ้างจะต้องปรับลำดับขั้นตอนการดำเนินงาน เพื่อที่จะหลีกเลี่ยงหรือลดผลกระทบหรือความล่าช้าและการหยุดชะงักต่องานด้วย ทั้งนี้ ตามสัญญาข้อ ๒๑ วรรคท้าย และเงื่อนไขของสัญญาข้อ ๗.๘.๑ วรรคท้าย และข้อ ๗.๘.๒

ในกรณีที่ ทอท. เห็นควรดำเนินการในทางเลือกอีกทางหนึ่งโดยการแก้ไขสัญญาเพื่อแก้ไขกำหนดวันแล้วเสร็จของงานตามผังของการเชื่อมประสานงานก่อสร้างแต่ละรายการ (Key Dates) และตัดเนื้องานในส่วนที่ยังไม่สามารถดำเนินการก่อสร้างได้ออกจากการบังคับสัญญาตาม Key Dates และ Milestones ที่ได้รับผลกระทบกับงานก่อสร้างระบบสายส่งไฟฟ้า ๑๑๕ kV ที่เกี่ยวข้องนั้น หาก ทอท. พิจารณาแล้วเห็นว่าเป็นกรณีจำเป็นที่จะต้องมีการแก้ไขสัญญา เพื่อให้มีการจ่ายเงินค่าจ้างตามผลงานตาม Milestones ได้ตามสัญญาข้อ ๔.๒ และลดหรือดค่าปรับตาม Key Dates ที่กำหนดตามสัญญาข้อ ๑๗ และเห็นว่าการแก้ไขสัญญาดังกล่าวไม่ได้ทำให้ปริมาณเนื้องานตามสัญญาทั้งหมดตามสัญญาของผู้รับจ้างลดลง ไม่กระทบกับค่าจ้างตามสัญญา ตลอดจนสิทธิและหน้าที่ตามสัญญาของ ทอท. และไม่มีผลกระทบต่อความรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่องของผู้รับจ้างตามสัญญาข้อ ๘ (ความรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่องของงานจ้าง) ข้อ ๔.๑๗ (ระยะเวลาการรับประกันความชำรุดบกพร่อง) และกำหนดแล้วเสร็จที่เปลี่ยนแปลงโดยขยายระยะเวลาทำการตามสัญญานั้น ทอท. ได้ใช้ดุลพินิจในการแก้ไขสัญญาโดยพิจารณากำหนดวันแล้วเสร็จในแต่ละส่วนตามจำนวนวันที่มีเหตุเกิดขึ้นจริงจากเหตุการณ์อันใดอันหนึ่งที่ผู้รับจ้างไม่ต้องรับผิดชอบตามกฎหมายแล้ว ดังนั้น หาก ทอท. พิจารณาแล้วเห็นว่าการแก้ไขดังกล่าวเป็นกรณีที่มีเป็นความจำเป็น และไม่ทำให้ ทอท. ต้องเสียประโยชน์หรือเป็นการแก้ไขเพื่อประโยชน์ของ ทอท. เพื่อมิให้งานก่อสร้างล่าช้าด้วย หากเป็นกรณีดังกล่าวแล้ว ทอท. ก็ชอบที่จะดำเนินการได้ตามข้อกำหนดบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) ว่าด้วยการพัสดุ พ.ศ. ๒๕๕๓ ข้อ ๒๙

ข้อเท็จจริงและปัญหา

บริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) (ทอท.) หรือเกี่ยวกับการแก้ไขสัญญาจ้างก่อสร้างระบบสาธารณูปโภค โครงการพัฒนาท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ (ปีงบประมาณ ๒๕๕๔ – ๒๕๖๐) ซึ่งมีกิจการร่วม อ. เป็นผู้รับจ้าง ระยะเวลาก่อสร้าง ๔๔๐ วัน โดย ทอท. แจ้งให้ผู้รับจ้างเริ่มงานตั้งแต่วันที่ ๑๔ กันยายน ๒๕๕๔ ซึ่งจะครบกำหนดแล้วเสร็จตามสัญญาในวันที่ ๓๑ พฤษภาคม ๒๕๖๒ มูลค่างานก่อสร้างตามสัญญา ๑,๙๘๐,๐๐๐,๐๐๐ บาท ปัจจุบันผู้รับจ้างอยู่ระหว่างดำเนินการก่อสร้างตามสัญญา ซึ่งในระหว่างการดำเนินงานตามสัญญา ผู้รับจ้างไม่สามารถดำเนินงานและส่งมอบงานตามที่กำหนดไว้ในผังของการเชื่อมประสานงานก่อสร้าง (Key Dates (KD)) และผังกำหนดการแล้วเสร็จของงานหลัก (Milestones (MS)) ได้ ทำให้ไม่สามารถเบิกเงินค่าผลงานสำหรับงวดงานในเดือนนั้น ๆ และจะต้องเสียค่าปรับให้แก่ ทอท. ซึ่งผู้รับจ้างมีหนังสือขอให้ ทอท. พิจารณาดค่าปรับสำหรับงาน Key Dates รวมทั้งขยาย Milestones ที่เกี่ยวข้อง และขยายระยะเวลาดำเนินงานตามสัญญาให้แก่ผู้รับจ้าง โดยได้ยกเหตุอันเนื่องมาจากเหตุการณ์อันหนึ่งอันใดที่ผู้รับจ้างไม่ต้องรับผิดชอบตามกฎหมาย อย่างไรก็ตาม เนื่องจากหลักเกณฑ์การงดหรือลดค่าปรับและการขยายเวลาส่งมอบพัสดุ ตามข้อกำหนดบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) ว่าด้วยการพัสดุ พ.ศ. ๒๕๕๓ และ

ที่แก้ไขเพิ่มเติม ได้กำหนดให้พิจารณางดหรือลดค่าปรับหรือขยายเวลาส่งมอบพัสดุตามจำนวนวันที่มีเหตุเกิดขึ้นจริงเมื่อเหตุนั้นสิ้นสุดลง เฉพาะกรณีเหตุเกิดจากความผิดหรือความบกพร่องของ ทอท. เหตุสุดวิสัย หรือเหตุเกิดจากพฤติการณ์อันหนึ่งอันใดที่คู่สัญญาไม่ต้องรับผิดชอบตามกฎหมายเท่านั้น แต่โดยที่ปัจจุบันสาเหตุแห่งการล่าช้าของการดำเนินงานตามสัญญายังไม่สิ้นสุดลงและไม่สามารถที่จะคาดการณ์ได้ ทอท. จึงไม่สามารถพิจารณางดหรือลดค่าปรับ และขยายระยะเวลาการดำเนินงานให้แก่ผู้รับจ้างได้ ดังนั้น เพื่อเป็นการแก้ไขปัญหาดังกล่าวและเพื่อให้การก่อสร้างสามารถดำเนินต่อไปได้ ในเบื้องต้น ทอท. จึงเห็นว่าอาจมีความจำเป็นที่จะต้องแก้ไขสัญญา โดยมีแนวทางที่จะนำเอางานก่อสร้างบางส่วนที่ล่าช้าจากเหตุที่ไม่สามารถควบคุมได้ อันเนื่องมาจากการยังไม่ได้รับอนุญาตให้ก่อสร้างจากส่วนราชการหรือหน่วยงานภายนอกที่เกี่ยวข้อง ออกจากงานที่ต้องดำเนินการตามสัญญา ทอท. จึงขอหารือว่า ทอท. จะสามารถแก้ไขสัญญาจ้างดังกล่าวได้หรือไม่ อย่างไร และ ทอท. ควรมีแนวทางในการดำเนินการในเรื่องนี้อย่างไร เพื่อให้เป็นไปอย่างถูกต้องและเกิดประโยชน์สูงสุดต่อไป

คำวินิจฉัย

ข้อหารือเกี่ยวข้องกับการบริหารสัญญาจ้างก่อสร้างระบบสาธารณูปโภคฯ ที่ได้มีการลงนามไปแล้วก่อนวันที่พระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มีผลใช้บังคับ ซึ่งการตรวจรับและจ่ายเงินยังไม่แล้วเสร็จ จึงทำให้การบริหารพัสดุตามสัญญานี้อยู่ภายใต้ระเบียบและข้อกำหนดบริษัท ทำอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) ว่าด้วยการพัสดุ พ.ศ. ๒๕๕๓ และที่แก้ไขเพิ่มเติม ตามนัยบทเฉพาะกาลของพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๒๘ โดยสำนักงานอัยการสูงสุดมีความเห็น ดังนี้

๑. สัญญาจ้างก่อสร้างระบบสาธารณูปโภค โครงการพัฒนาท่าอากาศยานสุวรรณภูมิฯ ข้อ ๔ ได้กำหนดให้ผู้รับจ้างจัดทำแผนงานก่อสร้างโครงการให้สอดคล้องกับรายการข้อกำหนดกิจกรรมแล้วเสร็จ (Milestone Schedule) และผังของการเชื่อมประสานงานก่อสร้าง (Key Dates) ที่ผู้ว่าจ้างกำหนดไว้ในขั้นตอนการก่อสร้างโดยได้รับอนุมัติจากผู้ว่าจ้าง และตามสัญญาข้อ ๔.๒ กำหนดให้จ่ายเงินแต่ละงวดตามปริมาณงานที่ทำได้จริงในแต่ละเดือนและอัตราต่อหน่วย โดยผู้รับจ้างต้องทำงานต่าง ๆ เพื่อให้ข้อกำหนดกิจกรรมแล้วเสร็จ (Milestones) ภายในเวลาที่กำหนดไว้ หากไม่สามารถดำเนินการตามที่กำหนดไว้ตาม Milestones ข้างต้น ผู้รับจ้างจะไม่สามารถเบิกเงินค่าผลงานได้จนกว่า Milestones นั้นจะแล้วเสร็จ และได้กำหนดค่าปรับไว้ตามสัญญาข้อ ๑๗ ว่า นอกเหนือจากการที่ผู้รับจ้างไม่สามารถทำงานให้แล้วเสร็จตามกำหนดเวลาซึ่งได้กำหนดค่าปรับเป็นรายวันในอัตราวันละ ๑.๙๘ ล้านบาทแล้ว ยังได้กำหนดว่าในกรณีที่ผู้รับจ้างไม่สามารถส่งมอบงานตามที่กำหนดไว้ในผังของการเชื่อมต่อประสานงานก่อสร้าง (Key Dates) ผู้รับจ้างจะต้องชำระค่าปรับเป็นรายวันในอัตราร้อยละ ๐.๑๐ ของมูลค่างานในรายการประสานงานนั้น ๆ จนกว่างานตามรายการนั้นจะแล้วเสร็จด้วย

ดังนั้น หาก ทอท. รับฟังข้อเท็จจริงได้ว่า การที่ผู้รับจ้างไม่สามารถดำเนินงานและส่งมอบงานก่อสร้างตามที่กำหนดไว้ในผังของการเชื่อมประสานงานก่อสร้าง (Key Dates (KD)) ซึ่งมีผลกระทบต่อการกำหนดการแล้วเสร็จของงานหลัก (Milestones (MS)) ตามสัญญาจ้างก่อสร้างระบบสาธารณูปโภค โครงการพัฒนาท่าอากาศยานสุวรรณภูมิฯ โดยเหตุดังกล่าวเกิดขึ้นเนื่องจากการที่หน่วยงานของรัฐที่เกี่ยวข้องซึ่งเป็นบุคคลภายนอกที่ไม่ใช่คู่สัญญาไม่อนุญาตให้ผู้รับจ้างทำการก่อสร้างระบบสายส่งไฟฟ้า ๑๑๕ kV ในพื้นที่ซึ่งเป็นเหตุนอกเหนือจากที่ผู้ว่าจ้าง ผู้ควบคุมงาน และผู้รับจ้างจะสามารถควบคุมได้ และโดยผู้ที่เกี่ยวข้องดังกล่าวและผู้รับจ้างได้ปฏิบัติหน้าที่เกี่ยวกับการดำเนินงานตามสัญญาที่เกี่ยวข้องไปตามขั้นตอนที่เหมาะสม

โดยพฤติการณ์ในการขออนุญาตจากหน่วยงานของรัฐที่เกี่ยวข้องของผู้รับจ้างไม่ล่าช้า และไม่ใช้พฤติการณ์ที่ผู้รับจ้างต้องรับผิดชอบตามกฎหมายแล้ว ทอท. ย่อมสามารถใช้สิทธิตามสัญญาข้อ ๒๑ (การขยายเวลาปฏิบัติงานตามสัญญา) ประกอบกับเงื่อนไขของสัญญาก่อสร้าง (Conditions of Contract) ข้อ ๗.๘.๑ (การแจ้งเหตุการณ์ที่จะก่อให้เกิดความล่าช้าของงานเพื่อขยายกำหนดเวลาแล้วเสร็จหรือลดค่าปรับ) และประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๒๐๕ ขยายกำหนดเวลาแล้วเสร็จหรือลดค่าปรับสำหรับ Key Dates ที่เกี่ยวข้องได้ เนื่องจากงานในแต่ละส่วนของ Key Dates มีกำหนดแล้วเสร็จและบทปรับในแต่ละส่วนนั้น ๆ อยู่แล้ว หากปรากฏว่างานแล้วเสร็จเกินกำหนดเวลาในแต่ละส่วน โดยไม่จำเป็นต้องรอให้เหตุที่จะขยายระยะเวลาก่อสร้างสำหรับงานนั้น ๆ สิ้นสุดลงก่อน ส่วนกรณีข้อกำหนดบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) ว่าด้วยการพัสดุ พ.ศ. ๒๕๕๓ และที่แก้ไขเพิ่มเติม ข้อ ๓๑.๔ กำหนดให้การขยายระยะเวลาก่อสร้างได้เมื่อเหตุสิ้นสุดลง นั้น ซึ่งมีผลที่จะต้องให้สาเหตุที่เกิดขึ้นและงานล่าช้าสิ้นสุดลงก่อนก็ตาม เนื่องจากได้ล่วงเลยระยะเวลาแล้วเสร็จของงานในส่วนนั้น ๆ แล้ว ทอท. อาจขอผ่อนผันหรือยกเว้นการปฏิบัติตามข้อกำหนดฯ ข้อ ๓๑.๔ ในการขยายระยะเวลาทำการตามสัญญาหรือลดค่าปรับให้แก่ผู้รับจ้างได้เป็นการเฉพาะเรื่อง แม้ว่าเหตุในการขยายระยะเวลาหรือลดหรือลดค่าปรับดังกล่าวยังไม่สิ้นสุดลงก็ตาม โดยกรรมการผู้อำนวยการใหญ่อาจเสนอขอผ่อนผันหรือยกเว้นการปฏิบัติตามข้อกำหนดดังกล่าวต่อคณะกรรมการ ทอท. พิจารณาก่อนดำเนินการได้ ทั้งนี้ ตามข้อกำหนดบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) ว่าด้วยการพัสดุ พ.ศ. ๒๕๕๓ และที่แก้ไขเพิ่มเติม ข้อ ๔ ซึ่ง ทอท. จะสามารถขยายระยะเวลา Key Dates ดังกล่าวได้ โดยเป็นดุลพินิจของ ทอท. ที่จะพิจารณาตามที่เห็นสมควร และไม่ว่ากรณีใด ๆ ผู้รับจ้างไม่มีสิทธิเรียกร้องค่าใช้จ่าย หรือค่าทดแทน หรือสิทธิประโยชน์ใด ๆ อีกทั้งสิ้น โดยผู้รับจ้างจะต้องปรับลำดับขั้นตอนการดำเนินงาน เพื่อที่จะหลีกเลี่ยงหรือลดผลกระทบหรือความล่าช้าและการหยุดชะงักต่องานด้วย ทั้งนี้ ตามสัญญาข้อ ๒๑ วรรคท้าย และเงื่อนไขของสัญญาข้อ ๗.๘.๑ วรรคท้าย และข้อ ๗.๘.๒ สำหรับความเหมาะสมของจำนวนวันที่มีการขยายระยะเวลานั้น เป็นข้อเท็จจริงที่ ทอท. จำเป็นต้องใช้ดุลพินิจให้เหมาะสมในการพิจารณาตามจำนวนวันที่มีเหตุเกิดขึ้นจริง เฉพาะกรณีที่มีเหตุเกิดจากความผิดหรือความบกพร่องของ ทอท. เหตุสุดวิสัย หรือเหตุเกิดจากพฤติการณ์อันใดอันหนึ่งที่คู่สัญญาไม่ต้องรับผิดชอบตามกฎหมายด้วย

๒. ในกรณีที่ ทอท. เห็นควรดำเนินการในทางเลือกอีกทางหนึ่งโดยการแก้ไขสัญญาเพื่อแก้ไขกำหนดวันแล้วเสร็จของงานตามผังของการเชื่อมประสานงานก่อสร้างแต่ละรายการ (Key Dates) และตัดเนื้องานในส่วนที่ยังไม่สามารถดำเนินการก่อสร้างได้ออกจากการบังคับสัญญาตาม Key Dates และ Milestones ที่ได้รับผลกระทบกับงานก่อสร้างระบบสายส่งไฟฟ้า ๑๑๕ kV ที่เกี่ยวข้องนั้น หาก ทอท. พิจารณาแล้วเห็นว่าเป็นกรณีจำเป็นที่จะต้องมีการแก้ไขสัญญา เพื่อให้มีการจ่ายเงินค่าจ้างตามผลงานตาม Milestones ได้ตามสัญญาข้อ ๔.๒ และลดหรือลดค่าปรับตาม Key Dates ที่กำหนดตามสัญญาข้อ ๑๗ และเห็นว่าการแก้ไขสัญญาดังกล่าวไม่ได้ทำให้ปริมาณเนื้องานตามสัญญาทั้งหมดตามสัญญาของผู้รับจ้างลดลงไม่กระทบกับค่าจ้างตามสัญญา ตลอดจนสิทธิและหน้าที่ตามสัญญาของ ทอท. และไม่มีผลกระทบต่อความรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่องของผู้รับจ้างตามสัญญาข้อ ๘ (ความรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่องของงานจ้าง) ข้อ ๔.๑๗ (ระยะเวลาการรับประกันความชำรุดบกพร่อง) และกำหนดแล้วเสร็จที่เปลี่ยนแปลงโดยขยายระยะเวลาทำการตามสัญญานั้น ทอท. ได้ใช้ดุลพินิจในการแก้ไขสัญญา โดยพิจารณากำหนดวันแล้วเสร็จในแต่ละส่วนตามจำนวนวันที่มีเหตุเกิดขึ้นจริงจากพฤติการณ์อันใดอันหนึ่งที่ผู้รับจ้างไม่ต้องรับผิดชอบตามกฎหมายแล้ว ดังนั้น หาก ทอท. พิจารณาแล้วเห็นว่าการแก้ไขดังกล่าวเป็นกรณีที่มีเป็นความจำเป็น และไม่ทำให้ ทอท. ต้องเสียประโยชน์หรือเป็นการแก้ไขเพื่อประโยชน์ของ ทอท. เพื่อมิให้งานก่อสร้างล่าช้าด้วย หากเป็นกรณีดังกล่าวแล้ว

ทอท. ก็ชอบที่จะดำเนินการได้ตามข้อกำหนดบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) ว่าด้วยการพัสดุ พ.ศ. ๒๕๕๓ และที่แก้ไขเพิ่ม ข้อ ๒๙

อนึ่ง สำนักงานอัยการสูงสุดมีข้อสังเกตว่า ในโอกาสต่อไปการทำสัญญาจ้างก่อสร้างของ ทอท. ต้องทำสัญญาตามแบบที่คณะกรรมการนโยบายการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐกำหนด และต้องปฏิบัติตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่กำหนดตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ และระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ตลอดจนกฎกระทรวงและประกาศต่าง ๆ ที่เกี่ยวข้อง อย่างไรก็ตาม อย่างไรก็ดี หาก ทอท. มีความจำเป็นในการทำสัญญาจ้างก่อสร้างรายได้ให้มีข้อความหรือรายการแตกต่างไปจากแบบสัญญาดังกล่าว เช่น ค่าปรับ การบังคับค่าปรับ การงดหรือลดค่าปรับ หรือการขยายเวลาปฏิบัติงานตามสัญญา โดยมีสาระสำคัญตามที่กำหนดไว้ในแบบสัญญาและไม่ทำให้ ทอท. เสียเปรียบก็สามารถกระทำได้ เว้นแต่ ทอท. เห็นว่าจะมีปัญหาในทางเสียเปรียบหรือไม่รัดกุมพอก็ให้ส่งร่างสัญญานั้นไปให้สำนักงานอัยการสูงสุดพิจารณาให้ความเห็นชอบก่อนได้ หรือในกรณีที่ไม้อาจทำสัญญาจ้างก่อสร้างรายได้ตามแบบสัญญาดังกล่าวได้ ทอท. สามารถยกร่างสัญญาก่อสร้างขึ้นใหม่แล้วส่งร่างสัญญานั้นไปให้สำนักงานอัยการสูงสุดพิจารณาให้ความเห็นชอบก่อนการทำสัญญาได้ตามนัยพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๙๓ วรรคสอง และวรรคสาม

