

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/๐๕๒๕๘๓



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง

ถนนพระราม ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๗ ธันวาคม ๒๕๖๐

เรื่อง ขอรื้อการปฏิบัติตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐

เรียน กรรมการผู้จัดการใหญ่ บริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน)

อ้างถึง หนังสือบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) เลขที่ ทีโอที/๖๒๐ ลงวันที่ ๒๘ กันยายน ๒๕๖๐

ตามหนังสือที่อ้างถึง บริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) (บมจ. ทีโอที) แจ้งว่า ตามที่พระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ และระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มีผลบังคับใช้ รวมทั้งกรมบัญชีกลางได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ กค ๐๔๐๕.๔/ว ๓๒๒ ลงวันที่ ๒๔ สิงหาคม ๒๕๖๐ กำหนดแนวทางปฏิบัติในการดำเนินการจัดซื้อจัดจ้างผ่านระบบการจัดซื้อจัดจ้างภาครัฐด้วยอิเล็กทรอนิกส์ (e-Government Procurement: e-GP) บมจ. ทีโอที จะต้องถือปฏิบัติตามพระราชบัญญัติฯ กฎกระทรวง ระเบียบฯ ในส่วนที่เป็นการจัดซื้อจัดจ้างที่ไม่เกี่ยวกับการพาณิชย์โดยตรง บมจ. ทีโอที จึงขอหารือ ดังนี้

๑. การจัดทำแผนการจัดซื้อจัดจ้างตามพระราชบัญญัติฯ มาตรา ๑๑ (๑) (๒) (๓) และ (๔) และตามหนังสือกรมบัญชีกลาง ด่วนที่สุด ที่ กค ๐๔๐๕.๔/ว ๓๒๒ ลงวันที่ ๒๔ สิงหาคม ๒๕๖๐ ข้อ ๒ กำหนดว่า “การจัดซื้อจัดจ้างที่ไม่ต้องดำเนินการในระบบ e-GP” และข้อ ๒.๑ กำหนดว่า “ประกาศแผนจัดซื้อจัดจ้างกรณีการจัดซื้อจัดจ้างที่ได้รับยกเว้นไม่ต้องประกาศเผยแพร่แผนจัดซื้อจัดจ้างตามพระราชบัญญัติฯ มาตรา ๑๑ (๑) (๒) (๓) และ (๔)” นั้น หมายถึง ไม่ต้องจัดทำแผนการจัดซื้อจัดจ้างและไม่ต้องนำเสนอขอความเห็นชอบด้วยหรือไม่

๒. การจัดทำข้อตกลงตามพระราชบัญญัติฯ มาตรา ๙๖ ที่บัญญัติว่า “กรณีหน่วยงานของรัฐอาจจัดทำข้อตกลงเป็นหนังสือโดยไม่ทำตามแบบสัญญาตามมาตรา ๙๓ ก็ได้ เฉพาะในกรณีตาม (๑) (๒) (๓) (๔) (๕)” นั้น บมจ. ทีโอที สามารถจัดทำข้อตกลงตามแบบที่ บมจ. ทีโอที เคยใช้ตามระเบียบ และคำสั่งที่เกี่ยวข้องกับการจัดซื้อจัดจ้างเดิมของ บมจ. ทีโอที โดยจัดพิมพ์จากระบบงานบัญชีการเงิน งบประมาณและพัสดุ (SAP) ที่ บมจ. ทีโอที ใช้งานในปัจจุบันได้หรือไม่ ทั้งนี้มีเงื่อนไขที่เป็นสาระสำคัญผูกพันกับคู่สัญญา หากสามารถดำเนินการได้จะถือว่าเป็นการดำเนินการตามระเบียบฯ ข้อ ๙ วรรค ๒ หรือไม่

๓. การคืนหลักประกัน ตามระเบียบฯ ข้อ ๑๗๐ มีขั้นตอนการปฏิบัติอย่างไรบ้าง และจะต้องขออนุมัติคืนหลักประกันแต่ละประเภทหรือไม่ หากต้องขออนุมัติคืนหลักประกันดังกล่าว จะต้องขออนุมัติจากผู้มีอำนาจในระดับใด และสามารถมอบอำนาจช่วงต่อไปได้หรือไม่

๔. การเช่า และการจ้างเหมาบริการที่มีความจำเป็นต้องเช่าหรือจ้างต่อเนื่อง กรณีงานอยู่ระหว่างการจัดหาโดยวิธี e-bidding หรือวิธีคัดเลือก แต่มีปัญหาอุปสรรคทำให้คาดว่าจะจัดหาไม่ทันกับวันเริ่มเช่าหรือจ้างที่ต้องใช้งานอย่างต่อเนื่อง บมจ. ทีโอที สามารถขอแก้ไขสัญญา (ปัจจุบัน) เพื่อขอขยายระยะเวลาของสัญญาเดิมออกไปอีกช่วงระยะเวลาหนึ่ง ประมาณ ๓-๖ เดือน เพื่อให้ได้ผู้ให้เช่าหรือผู้รับจ้างจากการจัดเช่าหรือจ้างใหม่ที่อยู่ระหว่างดำเนินการจัดหาได้หรือไม่ หรือสามารถดำเนินการลักษณะใดได้บ้างเพื่อไม่ให้ บมจ. ทีโอที เสียหายอันเนื่องมาจากไม่สามารถใช้งานได้อย่างต่อเนื่อง

ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

/คณะกรรมการ...

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พิจารณาแล้ว
มีความเห็น ดังนี้

๑. กรณีข้อหาข้อ ๑ ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ตามมาตรา ๑๑ บัญญัติให้หน่วยงานของรัฐจัดทำแผนการจัดซื้อจัดจ้างประจำปีและประกาศเผยแพร่ในระบบเครือข่ายสารสนเทศของกรมบัญชีกลางและของหน่วยงานของรัฐตามวิธีการที่กรมบัญชีกลางกำหนด และปิดประกาศโดยเปิดเผย ณ สถานที่ปิดประกาศของหน่วยงานของรัฐนั้น เว้นแต่ (๑) (๒) (๓) และ (๔) ที่หน่วยงานของรัฐมีต้องจัดทำแผนการจัดซื้อจัดจ้างประจำปี ดังนั้น เมื่อหน่วยงานของรัฐมีการจัดซื้อจัดจ้างและเป็นกรณีที่เข้าข้อยกเว้นดังกล่าว จึงมีต้องจัดทำแผนการจัดซื้อจัดจ้างแต่อย่างใด และเมื่อไม่ต้องจัดทำแผน จึงมีต้องดำเนินการในขั้นตอนต่อไป ที่เกี่ยวกับแผนอีก

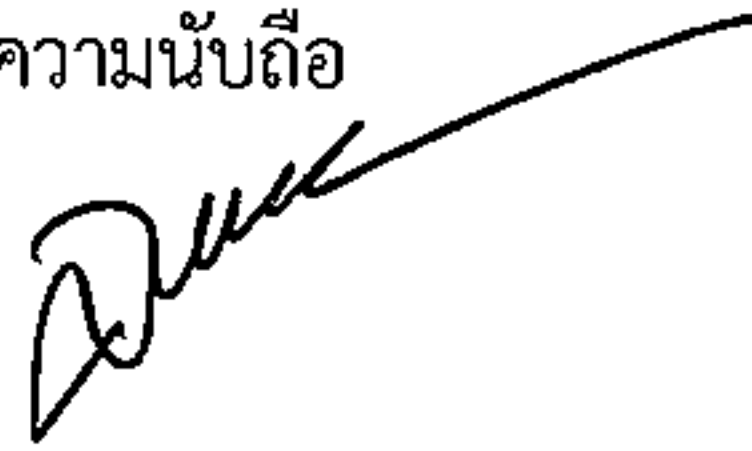
๒. กรณีข้อหาข้อ ๒ ตามพระราชบัญญัติฯ มาตรา ๙๓ วรรคหนึ่ง บัญญัติให้หน่วยงานของรัฐต้องทำสัญญาตามแบบที่คณะกรรมการนโยบายกำหนดโดยความเห็นชอบของสำนักงานอัยการสูงสุด ทั้งนี้ แบบสัญญานั้นให้ประกาศในราชกิจจานุเบกษาด้วย ประกอบกับมาตรา ๙๖ บัญญัติให้หน่วยงานของรัฐอาจจัดทำข้อตกลงเป็นหนังสือโดยไม่ทำตามแบบสัญญาตามมาตรา ๙๓ ก็ได้ เฉพาะในกรณี (๑) - (๕) หาก บมจ. ทีโอที มีการจัดทำข้อตกลงเป็นหนังสือต้องดำเนินการให้เป็นไปตามมาตรา ๙๖ ซึ่งคณะกรรมการนโยบายมิได้กำหนดรูปแบบไว้แต่ประการใด บมจ. ทีโอที จึงสามารถจัดทำข้อตกลงตามแบบที่เคยใช้ต่อไปได้ อย่างไรก็ตามกระบวนพิจารณาการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๙ กำหนดว่า การดำเนินการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุตามระเบียบนี้ด้วยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์ให้หน่วยงานของรัฐดำเนินการในระบบเครือข่ายสารสนเทศของกรมบัญชีกลางผ่านทางระบบจัดซื้อจัดจ้างภาครัฐด้วยอิเล็กทรอนิกส์ (e - Government Procurement : e-GP)ตามที่กรมบัญชีกลางกำหนด โดยให้หน่วยงานใช้เอกสารที่จัดพิมพ์จากระบบ e-GP เป็นเอกสารประกอบการดำเนินการจัดซื้อจัดจ้าง ประกอบกับตามหนังสือกรมบัญชีกลาง ด่วนที่สุด ที่ กค ๐๔๐๕.๔/ว ๓๒๒ ลงวันที่ ๒๔ สิงหาคม ๒๕๖๐ เรื่อง แนวทางปฏิบัติในการดำเนินการจัดซื้อจัดจ้างผ่านระบบการจัดซื้อจัดจ้างภาครัฐด้วยอิเล็กทรอนิกส์ (e - Government Procurement : e-GP) ข้อ ๒ กำหนดว่า “การจัดซื้อจัดจ้างที่ไม่ต้องดำเนินการในระบบ e-GP ข้อ ๒.๒.๒ กรณีรัฐวิสาหกิจ องค์การมหาชน องค์การอิสระ องค์การตามรัฐธรรมนูญ หน่วยธุรการของศาล มหาวิทยาลัยในกำกับของรัฐ หน่วยงานสังกัดรัฐสภาหรือในกำกับของรัฐสภา หน่วยงานอิสระของรัฐ และหน่วยงานอื่นตามที่กำหนดในกฎกระทรวง วงเงินการจัดซื้อจัดจ้างไม่เกิน ๑๐๐,๐๐๐ บาท” ดังนั้น กรณีการจัดซื้อจัดจ้างไม่เกิน ๑๐๐,๐๐๐ บาท สามารถใช้เอกสารที่จัดพิมพ์จากรายงานของ บมจ. ทีโอที ได้ แต่การจัดซื้อจัดจ้างที่เกิน ๑๐๐,๐๐๐ บาท บมจ. ทีโอที จะต้องดำเนินการจัดซื้อจัดจ้างในระบบ e-GP และหากกรณีต้องทำข้อตกลงเป็นหนังสือก็สามารถดำเนินการจัดซื้อจัดจ้างผ่านระบบ e-GP ได้โดยใช้รูปแบบเนื้อหาตามที่ บมจ. ทีโอที เคยปฏิบัติ

๓. กรณีข้อหาข้อ ๓ ตามระเบียบฯ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๗๐ กำหนดให้หน่วยงานของรัฐคืนหลักประกันให้แก่ผู้ยื่นข้อเสนอ คู่สัญญา หรือผู้ค้าประกันโดยหลักประกันการเสนอราคาให้คืนให้แก่ผู้ยื่นข้อเสนอ หรือผู้ค้าประกัน ภายใน ๑๕ วัน นับถัดจากวันที่หัวหน้าหน่วยงานของรัฐได้พิจารณาเห็นชอบรายงานผลคัดเลือกผู้ชนะการซื้อหรือจ้างเรียบร้อยแล้ว เว้นแต่ผู้ยื่นข้อเสนอรายที่คัดเลือกไว้ซึ่งเสนอราคาต่ำสุดไม่เกิน ๓ ราย ให้คืนได้ต่อเมื่อได้ทำสัญญาหรือข้อตกลงหรือผู้ยื่นข้อเสนอได้พ้นจากข้อผูกพันแล้ว สำหรับหลักประกันสัญญาให้คืนให้แก่คู่สัญญา หรือผู้ค้าประกันโดยเร็ว และอย่างช้าต้องไม่เกิน ๑๕ วัน นับถัดจากวันที่คู่สัญญาพ้นจากข้อผูกพันตามสัญญาแล้ว ดังนั้น การคืนหลักประกันจึงต้องปฏิบัติตามระเบียบฯ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๗๐ ที่กำหนดให้คืนหลักประกันให้แก่ผู้ยื่นข้อเสนอ คู่สัญญา หรือผู้ค้าประกัน ในนามของหน่วยงานของรัฐ

๔. กรณีข้อหาข้อ ๔ ตามพระราชบัญญัติฯ มาตรา ๙๗ บัญญัติว่า สัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือที่ได้ลงนามแล้วจะแก้ไขไม่ได้ เว้นแต่การแก้ไขนั้นเป็นการแก้ไขตามมาตรา ๙๓ วรรคห้า หรือเป็นความจำเป็นโดยไม่ทำให้หน่วยงานของรัฐต้องเสียประโยชน์หรือเป็นการแก้ไขเพื่อประโยชน์แก่หน่วยงานของรัฐหรือประโยชน์สาธารณะ ให้อยู่ในดุลพินิจของผู้มีอำนาจที่จะพิจารณาอนุมัติให้แก้ไขได้ ประกอบตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๓๔๗ ลงวันที่ ๘ กันยายน ๒๕๖๐ เรื่อง การเข้าและการจ้างเหมาบริการที่มีความจำเป็นต่อเนื่อง กำหนดว่า กรณีที่มีเหตุผลความจำเป็นที่จะต้องเข้าพัสดุจากผู้ให้เช่ารายเดิมหรือจ้างผู้ให้บริการรายเดิมต่อเนื่องเพื่อประโยชน์แก่ทางราชการ อยู่ในหลักเกณฑ์ที่หัวหน้าหน่วยงานของรัฐสามารถพิจารณาจัดเช่าหรือจัดจ้างโดยวิธีเฉพาะเจาะจง ตามระเบียบฯ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๗๘ (๑) (ค) ดังนั้น กรณีที่หาข้อ บมจ. ทีโอที จึงไม่อาจแก้ไขสัญญาโดยการขยายเวลาสัญญาจ้างหรือเช่าเดิมต่อไปได้ โดยจะต้องพิจารณา ดำเนินการจัดเช่าหรือจัดจ้างใหม่ตามพระราชบัญญัติฯ และหนังสือเวียนดังกล่าว

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นางสาวสุทธิตร์ รัตนโชติ)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง

ปฏิบัติราชการแทนปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทรศัพท์ ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๘๘ - ๙

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖