

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๔/๔๔๕๘



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๕๐๐

๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๖

เรื่อง ขัอหาหรือการพิจารณาการขอส่งมอบงาน และการตรวจรับงานตามสัญญา

เรียน อธิการบดีมหาวิทยาลัยเกษตรศาสตร์

อ้างถึง หนังสือมหาวิทยาลัยเกษตรศาสตร์ ที่ อว ๖๕๐๑.๐๒๐๔/๑๓๑๔๘ ลงวันที่ ๒๐ ธันวาคม ๒๕๖๕

ตามหนังสือที่อ้างถึง มหาวิทยาลัยเกษตรศาสตร์ แจ้งว่า มหาวิทยาลัยฯ ได้ทำสัญญาซื้อชุดปฏิบัติการทดสอบแอ่งคลื่น ตำบลทุ่งสุขลา อำเภอสทิงพระ จังหวัดชลบุรี จำนวน ๑ ชุด กับบริษัท บีพีเอส อินสตรูเมนต์ จำกัด ตามสัญญาเลขที่ B๓๑๐๔/๗๒/๖๔ ลงวันที่ ๙ กันยายน ๒๕๖๔ เป็นเงินจำนวน ๘,๔๖๘,๑๔๑.๘๐ บาท กำหนดส่งมอบสิ่งของให้แก่มหาวิทยาลัยฯ ณ คณะพาณิชยศาสตร์และการบัญชี มหาวิทยาลัยเกษตรศาสตร์ วิทยาเขตศรีราชา ภายในวันที่ ๔ กันยายน ๒๕๖๕ ต่อมามหาวิทยาลัยฯ ได้แก้ไขสัญญาเพิ่มเติมครั้งที่ ๑ เมื่อวันที่ ๑๔ มิถุนายน ๒๕๖๕ ซึ่งได้แก้ไขรายละเอียดการเปลี่ยนแปลงแบบและรายละเอียดโครงสร้างงานงวดที่ ๒ โดยไม่มีค่าใช้จ่ายเพิ่มเติม และได้ขยายระยะเวลาการส่งมอบงานให้แก่บริษัทฯ จำนวน ๑๕ วัน ครบกำหนดส่งมอบสิ่งของภายในวันที่ ๑๙ กันยายน ๒๕๖๕ คณะกรรมการตรวจรับพัสดุได้พิจารณาการขอส่งมอบสิ่งของของบริษัทฯ ในงวดที่ ๔ (งวดสุดท้าย) ซึ่งบริษัทฯ ยังมิได้ดำเนินการจัดฝึกอบรมการใช้งานพัสดุตามสัญญา ให้แก่คณะพาณิชยศาสตร์และการบัญชี คณะกรรมการตรวจรับพัสดุจึงได้รายงานผลการตรวจรับพัสดุ โดยขอให้บริษัทฯ จัดฝึกอบรมการใช้งานพัสดุ ภายในวันที่ ๓๑ ตุลาคม ๒๕๖๕ เวลา ๑๓.๓๐ - ๑๖.๓๐ น. เมื่อดำเนินการจัดฝึกอบรมการใช้งานพัสดุเสร็จสิ้นแล้ว คณะกรรมการตรวจรับพัสดุจะพิจารณาการขอส่งมอบสิ่งของงวดสุดท้ายอีกครั้ง ทั้งนี้ ได้แจ้งผลการส่งมอบสิ่งของ และการตรวจรับพัสดุไปยังบริษัทฯ ภายหลังบริษัทฯ ขอส่งมอบสิ่งของสำหรับงานงวดสุดท้าย เป็นครั้งที่ ๒ และขอให้ชี้แจงและตีความตามเงื่อนไขแห่งสัญญาในส่วนของการแก้ไข เพื่อหาข้อยุติในเรื่งดังกล่าว ต่อมาบริษัทฯ ขอสงวนสิทธิ์และการยกเว้นค่าปรับตั้งแต่วันที่ ๓๑ ตุลาคม ๒๕๖๕ มหาวิทยาลัยฯ จึงขอหาหรือดังนี้

๑. เมื่อเปิดระบบสร้างคลื่นแล้ว ความสูงของคลื่นและคาบคลื่น ต้องมีลักษณะเดียวกันทั้งแอ่งคลื่นใช่หรือไม่

๒. เซ็นเซอร์วัดคลื่น จำนวน ๔ ตัว เมื่อวางลงในตำแหน่งใด ๆ ในแอ่งคลื่นเพื่อวัดคลื่นแล้ว คลื่นที่ตรวจวัดโดยเซ็นเซอร์วัดคลื่นทุกตัว จะต้องมี ความสูงคลื่นและคาบคลื่นคงที่อย่างน้อย ๑๐ นาที โดยมีความคาดเคลื่อนได้ไม่เกิน $\pm 20\%$ จากความสูงคลื่นและคาบคลื่นที่กำหนด ใช่หรือไม่

๓. หากคำตอบของข้อ ๑ และข้อ ๒ คือ “ใช่” จะต้องมีการคิดค่าปรับกับบริษัทฯ ใช่หรือไม่ และจะต้องดำเนินการปรับตั้งแต่วันที่เท่าใด จนกว่าการส่งมอบสิ่งของครบถ้วนตามสัญญา ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย) พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. กรณีข้อหาข้อ ๑ - ๒ ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๙๗ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “สัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือที่ได้ลงนามแล้วจะแก้ไขไม่ได้ เว้นแต่ในกรณีดังต่อไปนี้ให้อยู่ในดุลพินิจของผู้มีอำนาจที่จะพิจารณานุมัติให้แก้ไขได้ (๑) เป็นการแก้ไข

ตาม ...

ตามมาตรา ๙๓ วรรคห้า (๒) ในกรณีที่มีความจำเป็นต้องแก้ไขสัญญาหรือข้อตกลง หากการแก้ไขนั้นไม่ทำให้หน่วยงานของรัฐเสียประโยชน์ (๓) เป็นการแก้ไขเพื่อประโยชน์แก่หน่วยงานของรัฐ หรือประโยชน์สาธารณะ (๔) กรณีอื่นตามที่กำหนดในกฎกระทรวง” และระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๖๑ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “การลงนามในสัญญาและการแก้ไขสัญญาตามระเบียบนี้ เป็นอำนาจของหัวหน้าหน่วยงานของรัฐ” จากหลักการดังกล่าวข้างต้น เมื่อหน่วยงานของรัฐได้ลงนามในสัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือกับผู้ขายหรือผู้รับจ้างแล้วย่อมก่อให้เกิดสิทธิและหน้าที่ระหว่างคู่สัญญา โดยต้องผูกพันตามข้อกำหนดและเงื่อนไขแห่งสัญญารวมทั้งเอกสารแนบท้ายสัญญา ซึ่งถือเป็นส่วนหนึ่งของสัญญาด้วย เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า มหาวิทยาลัยเกษตรศาสตร์ได้ทำสัญญาซื้อขายปฏิบัติการทดสอบแอ่งคลื่น ตำบลทุ่งสุขลา อำเภอศรีราชา จังหวัดชลบุรี จำนวน ๑ ชุด กับบริษัท บีพีเอส อินสทรูเมนต์ จำกัด ตามสัญญาเลขที่ B๓๑๐๔/๗๒/๖๔ ลงวันที่ ๙ กันยายน ๒๕๖๔ เป็นเงินจำนวน ๘,๔๖๘,๑๔๑.๘๐ บาท กำหนดส่งมอบสิ่งของให้แก่มหาวิทยาลัยฯ ณ คณะพาณิชยศาสตร์บริหารธุรกิจ มหาวิทยาลัยเกษตรศาสตร์ วิทยาเขตศรีราชา ภายในวันที่ ๔ กันยายน ๒๕๖๕ ภายหลังมหาวิทยาลัยฯ ได้ขยายระยะเวลาการส่งมอบให้บริษัทฯ จำนวน ๑๕ วัน เป็นกำหนดให้ส่งมอบสิ่งของภายในวันที่ ๑๙ กันยายน ๒๕๖๕ เมื่อมหาวิทยาลัยฯ ได้ดำเนินการลงนามในสัญญาแล้ว ย่อมก่อให้เกิดสิทธิและหน้าที่ที่คู่สัญญาจะต้องปฏิบัติตามเงื่อนไขของสัญญา โดยคณะกรรมการตรวจรับพัสดุในงานจัดซื้อดังกล่าวมีหน้าที่ต้องตรวจรับพัสดุให้ถูกต้องครบถ้วนเป็นไปตามเงื่อนไขแห่งสัญญาหรือข้อตกลง รวมทั้งเอกสารแนบท้ายสัญญาด้วย หากคณะกรรมการตรวจรับพัสดุทำการตรวจรับแล้วเห็นว่าเป็นการถูกต้องครบถ้วนเป็นไปตามขอบเขตของงาน (Terms of Reference : TOR) และข้อกำหนดในสัญญาหรือข้อตกลงแล้ว ให้ถือว่าบริษัทฯ ส่งมอบสิ่งของถูกต้องครบถ้วนตั้งแต่วันที่บริษัทฯ ส่งมอบสิ่งของนั้น หรือหากกรณีที่คณะกรรมการตรวจรับพัสดุเห็นว่าสิ่งของที่ส่งมอบทั้งหมดหรืองวดใดก็ตามไม่เป็นไปตาม TOR และข้อกำหนดในสัญญาหรือข้อตกลง ให้รายงานหัวหน้าหน่วยงานของรัฐผ่านหัวหน้าเจ้าหน้าที่เพื่อทราบหรือสั่งการแล้วแต่กรณี ทั้งนี้ คู่สัญญาต้องผูกพันตามข้อกำหนดและเงื่อนไขแห่งสัญญา รวมทั้งเอกสารแนบท้ายสัญญาซึ่งถือเป็นส่วนหนึ่งของสัญญาด้วย

อย่างไรก็ดี หากมหาวิทยาลัยฯ พิจารณาแล้วเห็นว่า สัญญามีความไม่ชัดเจน หรือบริษัทฯ ได้ส่งมอบสิ่งของถูกต้องครบถ้วน เป็นไปตามเงื่อนไขแห่งสัญญา รวมทั้งเอกสารแนบท้ายสัญญาหรือไม่ อย่างไรก็ตามกรณีดังกล่าวเป็นเรื่องของการตีความตามเจตนารมณ์ของการทำสัญญาและการบริหารสัญญา ซึ่งคู่สัญญาจะต้องปฏิบัติให้เป็นไปตามเงื่อนไขของสัญญา ดังนั้น จึงเห็นควรให้มหาวิทยาลัยฯ ทราหรือในประเด็นข้อหารือ ๑ - ๒ ไปยังสำนักงานอัยการสูงสุดซึ่งมีอำนาจหน้าที่ให้ความเห็นทางกฎหมายโดยตรงต่อไป

๒. กรณีข้อหารือ ๓ ตามระเบียบฯ ข้อ ๑๖๒ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “การทำสัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือ นอกจากการจ้างที่ปรึกษาให้กำหนดค่าปรับเป็นรายวันในอัตราร้อยละ ๐.๐๑ - ๐.๒๐ ของราคาพัสดุที่ยังไม่ได้รับมอบ เว้นแต่การจ้างซึ่งต้องการผลสำเร็จของงานทั้งหมดพร้อมกัน ให้กำหนดค่าปรับเป็นรายวันเป็นจำนวนเงินตายตัวในอัตราร้อยละ ๐.๐๑ - ๐.๑๐ ของราคางานจ้างนั้น แต่จะต้องไม่ต่ำกว่าวันละ ๑๐๐ บาท...” และเงื่อนไขแห่งสัญญาเลขที่ B๓๑๐๔/๗๒/๖๔ ลงวันที่ ๙ กันยายน ๒๕๖๔ ข้อ ๑๐ ค่าปรับ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “ในกรณีที่ผู้ซื้อมิได้ใช้สิทธิบอกเลิกสัญญาตามข้อ ๙ ผู้ขายจะต้องชำระค่าปรับให้ผู้ซื้อเป็นรายวันในอัตราร้อยละ ๐.๒๐ (ศูนย์จุดสองศูนย์) ของราคาส่งของที่ยังมิได้ส่งมอบให้แก่ผู้ซื้อจนถูกต้องครบถ้วนตามสัญญา” วรรคสอง กำหนดว่า “การคิดค่าปรับในกรณีสิ่งของที่ตกลงซื้อขายประกอบกันเป็นชุด แต่ผู้ขายส่งมอบเพียงบางส่วน หรือขาดส่วนประกอบส่วนหนึ่งส่วนใดไปทำให้ไม่สามารถใช้งานได้โดยสมบูรณ์ ให้ถือว่ายังมิได้ส่งมอบสิ่งของนั้นเลยและให้คิดค่าปรับจากราคาส่งของเต็มทั้งชุด” หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า บริษัทฯ ส่งมอบสิ่งของถูกต้องครบถ้วนเป็นไปตามเงื่อนไขแห่งสัญญาภายหลังวันที่ ๑๙ กันยายน ๒๕๖๕ ซึ่งเป็นวันที่ครบกำหนดเวลาส่งมอบสิ่งของตามสัญญา บริษัทฯ ย่อมต้องถูกปรับเป็นรายวันตามเงื่อนไขแห่งสัญญา

ที่กำหนด ...

ที่กำหนด แต่อย่างไรก็ดี เนื่องจากสัญญาดังกล่าว เป็นสัญญาที่ลงนามภายหลังวันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๓ ซึ่งยังมีนิติสัมพันธ์อยู่ และยังไม่ได้มีการตรวจรับสิ่งของถูกต้องตามข้อกำหนดในสัญญา สัญญานี้จึงอยู่ในข่ายได้รับความช่วยเหลือตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ และหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๔๕ ลงวันที่ ๒๑ มิถุนายน ๒๕๖๕ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ กรณีนี้ มหาวิทยาลัยฯ ต้องดำเนินการแก้ไขสัญญาตามหลักเกณฑ์ของมาตรการฯ ในเรื่องการกำหนดค่าปรับเป็นอัตราร้อยละ ๐ ก่อนดำเนินการตรวจรับสิ่งของงวดสุดท้ายครบถ้วนถูกต้องเป็นไปตามเงื่อนไขแห่งสัญญา ซึ่งปัจจุบันคณะกรรมการวินิจฉัยได้แจ้งเวียนแนวทางปฏิบัติตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๑๔๕๙ ลงวันที่ ๒๔ พฤศจิกายน ๒๕๖๕ เรื่อง มาตรการเร่งรัดการปฏิบัติงานสำหรับสัญญาที่ได้รับความช่วยเหลือให้อัตราค่าปรับเป็นร้อยละ ๐ ดังนั้น จึงขอให้มหาวิทยาลัยฯ ถือปฏิบัติตามแนวทางดังกล่าวต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

กนก ทนกิจวัฒน์

(นางสาวกฤษยา ตันติเตมิต)
อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน
ปลัดกระทรวงการคลัง
ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๘๘

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖