

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๔/ ๕๗๕๓



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๒๐ ธันวาคม ๒๕๖๕

เรื่อง ขอรื้อการแจ้งเวียนเป็นผู้ทำงานและการงดค่าปรับ

เรียน นายกเทศมนตรีเมืองแก่งคอย

อ้างถึง หนังสือเทศบาลเมืองแก่งคอย ที่ สป ๕๒๒๐๔/๒๓๖๕ ลงวันที่ ๓๐ กันยายน ๒๕๖๕

ตามหนังสือที่อ้างถึง เทศบาลเมืองแก่งคอย อำเภอแก่งคอย จังหวัดสระบุรี แจ้งว่า เทศบาลฯ ได้ว่าจ้างห้างหุ้นส่วนจำกัด ลิ้มเจริญการช่าง ดำเนินการปรับปรุงผิวจราจรถนนสุขบรรทัด ขอย ๙ พร้อมบ่อพัก ตามสัญญาเลขที่ ๓/๒๕๖๕ ลงวันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕ เป็นเงินจำนวน ๑,๑๑๙,๐๐๐ บาท เริ่มสัญญาวันที่ ๑๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕ สิ้นสุดสัญญาวันที่ ๑๐ มิถุนายน ๒๕๖๕ แต่ห้างฯ ไม่ได้เข้าดำเนินการก่อสร้างแต่อย่างใด ซึ่งเทศบาลฯ ได้มีหนังสือเร่งรัดการก่อสร้างจำนวน ๓ ครั้ง จนครบกำหนดสัญญาในวันที่ ๑๐ มิถุนายน ๒๕๖๕ และได้แจ้งสงวนสิทธิ์ค่าปรับแก่ห้างฯ โดยห้างฯ ไม่ได้แจ้งปัญหาในการเข้ามาทำงานก่อสร้างโครงการดังกล่าว ประกอบกับการคิดค่าปรับจากวันที่ครบกำหนดตามสัญญา ถึงวันที่ ๓๐ มิถุนายน ๒๕๖๕ รวม ๒๐ วัน ซึ่งตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ ๖๔๕ ลงวันที่ ๒๑ มิถุนายน ๒๕๖๕ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ ๖๔๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ หากคิดค่าปรับจากวันที่ ๑ กรกฎาคม ๒๕๖๕ ถึงวันที่ ๙ สิงหาคม ๒๕๖๕ รวม ๔๐ วัน อัตราค่าปรับวันละ ๒,๗๙๘ บาท รวมเป็นเงินจำนวน ๑๑๙,๙๒๐ บาท ซึ่งเกินกว่าร้อยละ ๑๐ ของวงเงินค่าจ้าง หากมีการก่อสร้างจริงจะมีค่าปรับเกินกว่าร้อยละ ๑๐ และห้างฯ มิได้อยู่ในเงื่อนไขที่จะคิดค่าปรับตามมาตรการฯ ซึ่งเป็นไปตามเงื่อนไขในสัญญา ประกอบกับเป็นเหตุอันเชื่อได้ว่า ผู้รับจ้างไม่สามารถส่งมอบงานได้ภายในกำหนด จึงได้แจ้งบอกเลิกสัญญา และริบหลักประกันสัญญาตั้งแต่วันที่ ๙ สิงหาคม ๒๕๖๕ เป็นอันสิ้นสุดสัญญา และคู่สัญญากลับสู่สถานะดั้งเดิมก่อนทำสัญญา ซึ่งผู้รับจ้างจะเรียกร้องค่าเสียหายใด ๆ มิได้ จึงทำให้ห้างฯ ไม่มีนิติสัมพันธ์กับเทศบาลฯ อีกต่อไป และเทศบาลฯ ได้แจ้งให้ห้างฯ ชี้แจงเหตุผลข้อเท็จจริงกรณีไม่ปฏิบัติตามสัญญา เพื่อจะดำเนินการแจ้งเวียนเป็นผู้ทำงานจำนวน ๒ ครั้ง เมื่อวันที่ ๒๑ กันยายน ๒๕๖๕ ห้างฯ ได้ชี้แจงเหตุผลข้อเท็จจริงในกรณีที่มิได้ปฏิบัติตามสัญญา และยืนยันการเข้าดำเนินการ และขอยกเว้นค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐ โดยแจ้งว่า ห้างฯ ได้รับผลกระทบจากสถานการณ์การแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ตั้งแต่ปี ๒๕๖๓ ประกอบกับกระทรวงแรงงาน ได้มีประกาศห้ามเคลื่อนย้ายแรงงานต่างด้าวเข้าไปหรือออกจากพื้นที่ที่มีความเสี่ยงต่อการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ จึงมีปัญหาด้านแรงงานขาดแคลนแรงงานจนถึงปัจจุบัน อีกทั้งแรงงานในพื้นที่ และจังหวัดใกล้เคียงมีไม่เพียงพอ และมีการก่อสร้างรถไฟฟ้าความเร็วสูงในพื้นที่ ทำให้แรงงานขาดแคลนเพิ่มขึ้นอีก ห้างฯ จึงไม่มีแรงงานในการเข้าปฏิบัติงาน แต่ห้างฯ ขอยืนยันที่จะเข้าทำงานและส่งแผนการทำงานให้ในภายหลัง โดยห้างฯ ขอให้คิดค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐ เนื่องจากสัญญาได้ลงนามก่อนวันที่ ๒๑ มิถุนายน ๒๕๖๕ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ ๖๔๕ ลงวันที่ ๒๑ มิถุนายน ๒๕๖๕ ข้อ ๑ ข้อ ๑.๑ ข้อ ๑.๒ ข้อ ๑.๓ และข้อ ๒ ห้างฯ ยืนยันการเข้าปฏิบัติตามสัญญา และขอให้เทศบาลฯ งดเว้นการแจ้งเป็นผู้ทำงาน และงดค่าปรับ ในกรณีที่ห้างฯ กลับเข้าปฏิบัติตามสัญญา เทศบาลฯ จึงขอหารือดังนี้

/๑. ...

๑. กรณีขอให้เทศบาลฯ งดค่าปรับ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒ /ว ๖๔๕ ลงวันที่ ๒๑ มิถุนายน ๒๕๖๕ กรณีนี้ สัญญาที่เทศบาลฯ ได้ว่าจ้างห้างฯ โดยเทศบาลฯ มิได้รับหนังสือขอความช่วยเหลือตามมาตราฯ ในระหว่างที่มีนิติสัมพันธ์ จึงมิได้แก้ไขสัญญาในส่วนของอัตราค่าปรับให้เป็นร้อยละ ๐ ตามมาตราฯ เนื่องจากห้างฯ มิได้เข้าทำงาน และมีได้ส่งมอบงานตามสัญญา ประกอบกับค่าปรับเกินกว่าร้อยละ ๑๐ ของวงเงินค่าจ้าง เทศบาลฯ จึงได้บอกเลิกสัญญาไปแล้ว ต่อมาห้างฯ ขอให้คิดค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐ โดยกล่าวอ้างตามมาตราฯ เทศบาลฯ ควรคิดอัตราค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐ แก่ห้างฯ ได้หรือไม่ อย่างไร

๒. กรณีห้างฯ ขอให้เทศบาลฯ งดเว้นการจ้างเวียนให้เป็นผู้ทำงาน โดยอ้างสถานการณ์ การแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ภายหลังที่เทศบาลฯ ได้บอกเลิกสัญญาไปแล้ว เมื่อวันที่ ๙ สิงหาคม ๒๕๖๕ ปัจจุบันห้างฯ ไม่มีนิติสัมพันธ์กับเทศบาลฯ แต่อย่างไร กรณีนี้เทศบาลฯ ควรงดเว้น การจ้างเป็นผู้ทำงานหรือไม่

๓. กรณีหลักประกันสัญญาที่ห้างฯ ได้นำมาเป็นหลักประกันในการปฏิบัติงานตามสัญญา เป็นเงินสด เทศบาลฯ ได้ดำเนินการรับหลักประกันสัญญาไว้แล้ว การรับหลักประกันสัญญา ถูกต้องหรือไม่ ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย) พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. กรณีข้อหารือ ๑ ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “ในกรณีที่มีเหตุบอกเลิกสัญญาหรือข้อตกลงต่อไปนี้อยู่ในดุลพินิจ ของผู้มีอำนาจที่จะบอกเลิกสัญญาหรือข้อตกลงกับคู่สัญญา (๒) เหตุอันเชื่อได้ว่าผู้ขายหรือผู้รับจ้างไม่สามารถส่งมอบงาน หรือทำงานให้แล้วเสร็จได้ภายในระยะเวลาที่กำหนด” ประกอบกับตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหา การจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๔๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ข้อ ๑.๒.๒ กำหนดว่า “สัญญาฯ ที่ได้ลงนามหลังวันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๓ ซึ่งยังมีนิติสัมพันธ์อยู่ และสัญญาฯ ครบกำหนด ในช่วงประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินฯ แต่ได้มีการส่งมอบงานกรณีสัญญาฯ กำหนดส่งงานงวดเดียว หรือได้มีการ ส่งมอบงานงวดสุดท้ายหลังวันที่ประกาศยกเลิกประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินฯ แต่ยังมีได้มีการตรวจรับพัสดุ หากสัญญาฯ ดังกล่าวมีค่าปรับเกิดขึ้นแล้ว ให้คิดค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐ เป็นจำนวนเท่ากับวันที่ลงนามตามสัญญาฯ จนถึงก่อนวันที่มีประกาศยกเลิกประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินฯ ส่วนที่เหลือให้คิดค่าปรับตามอัตราปกติ” และหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๔๕ ลงวันที่ ๒๑ มิถุนายน ๒๕๖๕ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของ โรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุ ภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๔๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ ข้อ ๑ กำหนดว่า “แก่ไคร่ระยะเวลา ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๔๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ ดังนี้ ข้อ ๑.๑ การสิ้นสุดการนับระยะเวลาการได้อัตราค่าปรับร้อยละ ๐ ตามข้อ ๑.๑.๒ - ข้อ ๑.๑.๖ และข้อ ๑.๒.๑ - ข้อ ๑.๒.๓ จากเดิม “จนถึงวันก่อนวันที่มีประกาศยกเลิกประกาศสถานการณ์ ฉุกเฉิน” เป็น “ถึงวันที่ ๓๐ มิถุนายน ๒๕๖๕” เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า เทศบาลเมืองแก่งคอยได้ว่าจ้าง ห้างหุ้นส่วนจำกัด ลิ้มเจริญการช่าง ดำเนินการปรับปรุงผิวจราจรถนนสุขบรรทัด ซอย ๙ พร้อมบ่อพัก เทศบาลเมืองแก่งคอย ตำบลแก่งคอย อำเภอแก่งคอย จังหวัดสระบุรี ตามสัญญาเลขที่ ๓/๒๕๖๕ ลงวันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕ เริ่มต้นสัญญาวันที่ ๑๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕ สิ้นสุดสัญญาวันที่ ๑๐ มิถุนายน ๒๕๖๕ ภายหลังการลงนามสัญญา ห้างฯ มิได้เข้าดำเนินการตามสัญญาแต่อย่างใด เทศบาลฯ จึงมีหนังสือเร่งรัดให้ห้างฯ เข้ามาดำเนินการตามสัญญา ต่อมาเทศบาลฯ ได้มีหนังสือลงวันที่ ๑๐ มิถุนายน ๒๕๖๕ แจ้งสงวนสิทธิ์เรียกค่าปรับและเร่งรัดให้ห้างฯ เข้ามา ดำเนินการตามสัญญา แต่ห้างฯ มิได้เข้าดำเนินการตามสัญญา ประกอบกับมีค่าปรับอันเกิดจากการผิดสัญญา

/เกินร้อยละ ...

เกินร้อยละ ๑๐ เทศบาลฯ จึงบอกเลิกสัญญาตั้งแต่วันที่ ๙ สิงหาคม ๒๕๖๕ กรณีนี้ถือว่าไม่มีนิติสัมพันธ์แล้ว จึงไม่สามารถแก้ไขสัญญาโดยกำหนดค่าปรับเป็นอัตราร้อยละ ๐ ตามมาตรการฯ ได้ ดังนั้น เทศบาลฯ จึงต้องคิดค่าปรับตามเงื่อนไขแห่งสัญญาต่อไป

๒. กรณีข้อหาหรือ ๒ ตามพระราชบัญญัติฯ มาตรา ๑๐๙ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “ในกรณีที่ปรากฏว่า ผู้ยื่นข้อเสนอหรือคู่สัญญาของหน่วยงานของรัฐกระทำการดังต่อไปนี้ โดยไม่มีเหตุผลอันสมควร ให้ถือว่าผู้ยื่นข้อเสนอ หรือคู่สัญญานั้นกระทำการอันมีลักษณะเป็นการทิ้งงาน (๒) คู่สัญญาของหน่วยงานของรัฐหรือผู้รับจ้างช่วง ที่หน่วยงานของรัฐอนุญาตให้รับช่วงงานได้ ไม่ปฏิบัติตามสัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือ...” ประกอบกับหนังสือ คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๑๐๘ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๓ เรื่อง แนวทางปฏิบัติการดำเนินการภายหลังหน่วยงานของรัฐบอกเลิกสัญญาซื้อหรือจ้าง ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง (๒) หรือ (๔) ข้อ ๒ กำหนดให้หน่วยงานของรัฐพิจารณากรณีทิ้งงานให้เป็นไปตามพระราชบัญญัติฯ และระเบียบ บกพร่องการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ แล้วแจ้งรายชื่อผู้ขาย หรือผู้รับจ้างรายเดิมเป็นผู้ทำงานตามแบบแจ้งผู้ทำงานที่คณะกรรมการวินิจฉัยกำหนด ส่งให้ปลัดกระทรวงการคลัง หากข้อเท็จจริงเป็นที่ยุติแล้วว่า เหตุแห่งการบอกเลิกสัญญา เนื่องจากคู่สัญญาไม่สามารถทำงานให้แล้วเสร็จได้ ภายในระยะเวลาที่กำหนด ตามมาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง (๒) แห่งพระราชบัญญัติฯ โดยไม่มีเหตุผลอันสมควร ย่อมเป็นการกระทำการอันมีลักษณะเป็นการทิ้งงาน ตามมาตรา ๑๐๙ วรรคหนึ่ง (๒) เทศบาลฯ ต้องดำเนินการ พิจารณาแจ้งให้คู่สัญญาเป็นผู้ทำงาน พร้อมรายงานความเห็นของหน่วยงานของรัฐไปยังปลัดกระทรวงการคลัง เพื่อพิจารณาสั่งให้เป็นผู้ทำงานโดยเร็ว ตามนัยข้อ ๑๙๓ แห่งระเบียบฯ ทั้งนี้ ขอให้เทศบาลฯ ดำเนินการ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๙๗๓ ลงวันที่ ๒๓ กันยายน ๒๕๖๔ เรื่อง แนวทางการแจ้งเป็นผู้ทำงานตามพระราชบัญญัติ การจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๙ ต่อไป

๓. กรณีข้อหาหรือ ๓ ตามเงื่อนไขแห่งสัญญาเลขที่ ๓/๒๕๖๕ ลงวันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕ ข้อ ๑๙ กำหนดว่า “ในกรณีที่ผู้รับจ้างไม่ปฏิบัติตามสัญญาข้อหนึ่งข้อใดด้วยเหตุผลใด ๆ ก็ตาม จนเป็นเหตุ ให้เกิดค่าปรับ ค่าเสียหาย หรือค่าใช้จ่ายแก่ผู้ว่าจ้าง ผู้รับจ้างต้องชดเชยค่าปรับ ค่าเสียหาย หรือค่าใช้จ่ายดังกล่าว ให้แก่ผู้ว่าจ้างโดยสิ้นเชิงภายในกำหนด ๑๕ (สิบห้า) วัน นับถัดจากวันที่ได้รับแจ้งเป็นหนังสือจากผู้ว่าจ้าง หากผู้รับจ้าง ไม่ชดเชยให้ถูกต้องครบถ้วนภายในระยะเวลาดังกล่าว ให้ผู้ว่าจ้างมีสิทธิที่จะหักเอาจากจำนวนเงินค่าจ้างที่ต้องชำระ หรือจากเงินประกันผลงานของผู้รับจ้าง หรือบังคับจากหลักประกันการปฏิบัติตามสัญญาได้ทันที...” เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า เทศบาลฯ ได้ใช้สิทธิบอกเลิกสัญญาแล้ว เทศบาลฯ ย่อมมีสิทธิริบหลักประกันสัญญา ตามเงื่อนไขแห่งสัญญาได้ ทั้งนี้ เทศบาลฯ ต้องดำเนินการตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๑๐๘ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๓ ต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

นฤมล คำพิทักษ์

(นางสาวกุลยา ตันติเตมิท)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน

ปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๘๘

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖