

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๔/๖๕๔๗๗



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๓ มีนาคม ๒๕๖๖

เรื่อง ข้อหาหรือกรณีผู้รับจ้างไม่เข้าดำเนินการซ่อมแซมงานจ้างในระยะเวลารับประกันจนล่วงพ้นกำหนด
ระยะเวลาประกันตามสัญญา ๒ ปี

เรียน อธิการบดีมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรี

อ้างถึง หนังสือมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรี ที่ อว ๐๖๔๒/๘๓๐ ลงวันที่ ๗ ตุลาคม ๒๕๖๕

ตามหนังสือที่อ้างถึง มหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรี แจ้งว่า มหาวิทยาลัยฯ ได้ว่าจ้างบริษัท หนึ่งสองสามสี่
เน็กซ์ จำกัด ดำเนินการปรับปรุงโรงอาหาร ณ มหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรี แขวงวัดกัลยาณ์ เขตธนบุรี
กรุงเทพมหานคร จำนวน ๑ งาน ตามสัญญาเลขที่ ธบ.๒๐/๒๕๖๓ ลงวันที่ ๕ พฤษภาคม ๒๕๖๓ เป็นเงินจำนวน
๑,๔๒๔,๑๗๐ บาท โดยบริษัทฯ ได้วางหลักประกันสัญญาเป็นเงินสดจำนวน ๗๑,๒๐๔.๕๐ บาท เพื่อประกันสัญญา
ในความชำรุดบกพร่องเป็นเวลา ๒ ปี และสิ้นสุดระยะเวลาการรับประกันความชำรุดบกพร่อง
ในวันที่ ๘ กรกฎาคม ๒๕๖๕ โดยมหาวิทยาลัยฯ มีหนังสือแจ้งให้บริษัทฯ ให้เข้ามาดำเนินการซ่อมแซมแก้ไข
ความชำรุดบกพร่องตามสัญญา แต่บริษัทฯ ไม่เข้าดำเนินการซ่อมแซมแก้ไข โดยให้เหตุผลว่า บริษัทฯ ไม่ได้รับแจ้ง
จากมหาวิทยาลัยฯ แต่ข้อเท็จจริงปรากฏว่า ก่อนครบระยะเวลารับประกันความชำรุดบกพร่องในวันที่ ๘ กรกฎาคม ๒๕๖๕
มหาวิทยาลัยฯ ได้มีการแจ้งให้บริษัทฯ เข้าดำเนินการซ่อมแซมแก้ไขความชำรุดบกพร่องตามสัญญา
โดยจัดส่งหนังสือทางไปรษณีย์ด่วนพิเศษแบบตอบรับ (EMS) เมื่อวันที่ ๒๗ มิถุนายน ๒๕๖๕ ไปยังที่อยู่ของบริษัทฯ
เลขที่ ๑๙ ซอยอัญชลี ๗ ถนนสนามบินน้ำ ตำบลท่าทราย อำเภอเมืองนนทบุรี จังหวัดนนทบุรี ๑๑๐๐๐
และเป็นที่อยู่ตามหนังสือรับรองที่ออกโดยสำนักงานทะเบียนหุ้นส่วนบริษัทกลาง กรมพัฒนาธุรกิจการค้า
กระทรวงพาณิชย์ ที่บริษัทฯ ให้ไว้เพื่อแนบสัญญา แต่หนังสือถูกส่งกลับคืนมาที่มหาวิทยาลัยฯ โดยระบุว่า
“คืนผู้ฝากเนื่องจากไม่มารับภายในกำหนด” จนทำให้ล่วงพ้นระยะเวลาการรับประกันความชำรุดบกพร่อง
(วันที่ ๘ กรกฎาคม ๒๕๖๕) ต่อมาเมื่อวันที่ ๒๒ กรกฎาคม ๒๕๖๕ บริษัทฯ เดินทางมายื่นหนังสือเพื่อขอคืน
หลักประกันสัญญา เนื่องจากพ้นภาระผูกพันตามสัญญา มหาวิทยาลัยฯ จึงได้โทรศัพท์ไปยังกรรมการผู้จัดการ
ผู้มีอำนาจลงนามผูกพันเพื่อแจ้งให้เข้ามาดำเนินการซ่อมแซมแก้ไขก่อน แต่กรรมการบริษัทฯ ปฏิเสธและย้ำอีกครั้งว่า
จะไม่เข้าดำเนินการใด ๆ เนื่องจากพ้นภาระผูกพันตามสัญญา เมื่อมหาวิทยาลัยฯ ได้มีหนังสือสอบถาม
ที่ทำการไปรษณีย์สำหรัถึงผลการตรวจสอบสถานะการจัดส่งเอกสาร เนื่องจากเหตุผลที่ส่งคืนระบุในใบตอบรับ
ของไปรษณีย์ว่า สถานะ “ย้าย/ ไม่ทราบที่อยู่ใหม่” เมื่อวันที่ ๖ ตุลาคม ๒๕๖๕ จึงได้ตรวจสอบที่ตั้งของบริษัทฯ
ในเว็บไซต์ของกรมพัฒนาธุรกิจการค้า กระทรวงพาณิชย์ แล้วพบว่า บริษัทฯ ไม่ได้มีการเปลี่ยนแปลงหรือย้ายที่อยู่
แต่อย่างใด โดยในกรณีดังกล่าว มหาวิทยาลัยฯ ได้ดำเนินการตามระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้าง
และการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๘๔ และข้อ ๑๘๕ และตรวจสอบสถานะการณจัดส่งเอกสาร

ทางไปรษณีย์ ...

ทางไปรษณีย์ รวมถึงมีการตรวจสอบที่ตั้งของบริษัทฯ แล้วพบว่ายังไม่มีการย้ายที่อยู่แต่อย่างใด แต่เนื่องจากเอกสารไม่สามารถส่งถึงบริษัทฯ จนล่วงพ้นระยะเวลาการรับประกันความชำรุดบกพร่อง ดังนั้น เพื่อให้การดำเนินการเป็นไปตามระเบียบฯ และกฎหมายที่เกี่ยวข้อง มหาวิทยาลัยฯ จึงขอหารือดังนี้

๑. กรณีดังกล่าวถือว่าเป็นการบิดพลิ้ว ประวิงเวลา ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๓/๕๐๗๘๖ ลงวันที่ ๘ พฤศจิกายน ๒๕๖๔ เรื่องข้อหารือกรณีผู้รับจ้างบิดพลิ้ว ประวิงเวลา ไม่ยอมเข้ามาทำการซ่อมแซมงานตามสัญญาจ้าง จนล่วงพ้นกำหนดระยะเวลาประกันตามสัญญา ๒ ปี หรือไม่ อย่างไร

๒. หากเป็นไปตามข้อ ๑ มหาวิทยาลัยฯ สามารถแจ้งให้ผู้รับจ้างรายอื่นเข้ามาดำเนินการซ่อมแซมความชำรุดบกพร่องดังกล่าว โดยหักจากเงินค้ำประกันสัญญาของบริษัทฯ ได้หรือไม่

๓. กรณีที่บริษัทฯ ไม่ยอมเข้าดำเนินการซ่อมแซมแก้ไขความชำรุดบกพร่องตามสัญญา จะถือว่าบริษัทฯ ไม่ปฏิบัติตามสัญญา และเข้าข่ายเป็นผู้ที่ทำงานตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๙ วรรคหนึ่ง (๒) ได้หรือไม่ อย่างไร
ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย) พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. ตามระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๘๕ กำหนดว่า “เมื่อได้ดำเนินการตามข้อ ๑๘๔ แล้ว กรณีที่สัญญาจะครบกำหนดรับประกันความชำรุดบกพร่องตามสัญญา ให้ผู้มีหน้าที่รับผิดชอบตามข้อ ๑๘๔ รีบรายงานหัวหน้าหน่วยงานของรัฐเพื่อแจ้งให้ผู้ขายหรือผู้รับจ้างดำเนินการแก้ไขหรือซ่อมแซมทันที พร้อมทั้งแจ้งให้ผู้ค้ำประกัน (ถ้ามี) ทราบด้วย” และข้อ ๑๘๖ กำหนดว่า “เมื่อได้ดำเนินการตามข้อ ๑๘๕ แล้ว กรณีที่สัญญาจะครบกำหนดรับประกันความชำรุดบกพร่อง ให้หน่วยงานของรัฐพิจารณาถึงความชำรุดบกพร่องของพัสดุ เพื่อป้องกันความเสียหาย จากนั้นให้คืนหลักประกันสัญญาต่อไป” ประกอบกับหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๑๑๗ ลงวันที่ ๑๒ มีนาคม ๒๕๖๒ เรื่องการกำหนดวิธีปฏิบัติเพิ่มเติมเกี่ยวกับการตรวจสอบความชำรุดบกพร่องก่อนการคืนหลักประกันสัญญา

๒. กรณีข้อหารือ ๑ - ๒ เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า มหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีได้ว่าจ้างบริษัท หนึ่งสองสามสี่ เน็กซ์ จำกัด ดำเนินการปรับปรุงโรงอาหาร ณ มหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรี แขวงวัดกัลยาณ์ เขตธนบุรี กรุงเทพมหานคร จำนวน ๑ งาน ตามสัญญาเลขที่ ธบ.๒๐/๒๕๖๓ ลงวันที่ ๕ พฤษภาคม ๒๕๖๓ เป็นเงินจำนวน ๑,๔๒๔,๑๗๐ บาท โดยบริษัทฯ ได้ส่งมอบงานเรียบร้อยแล้ว และตามเงื่อนไขแห่งสัญญา ข้อ ๖ ได้กำหนดเงื่อนไขการรับประกันความชำรุดบกพร่องของงานจ้าง ๒ ปี ซึ่งครบกำหนดรับประกันความชำรุดบกพร่องเมื่อวันที่ ๘ กรกฎาคม ๒๕๖๕ ต่อมาปรากฏว่า โรงอาหารมีความชำรุดบกพร่อง มหาวิทยาลัยฯ จึงได้มีหนังสือลงวันที่ ๒๔ มิถุนายน ๒๕๖๕ แจ้งให้บริษัทฯ เข้ามาดำเนินการซ่อมแซมแก้ไขงานปรับปรุงโรงอาหาร และแจ้งการคืนหลักประกันสัญญา ซึ่งจัดส่งหนังสือทางไปรษณีย์ด่วนพิเศษแบบตอบรับ (EMS) เมื่อวันที่ ๒๗ มิถุนายน ๒๕๖๕ ไปยังที่อยู่ของบริษัทฯ เลขที่ ๑๙ ซอยอัญชลี ๗ ถนนสนามบินน้ำ ตำบลท่าทราย อำเภอเมืองนนทบุรี จังหวัดนนทบุรี ๑๑๐๐๐ โดยเป็นที่อยู่ตามที่ปรากฏในหนังสือรับรองที่ออกโดยสำนักงานทะเบียนหุ้นส่วนบริษัทกลาง กรมพัฒนาธุรกิจการค้า

กระทรวงพาณิชย์ ...

กระทรวงพาณิชย์ แต่หนังสือฉบับดังกล่าวถูกส่งคืนมาที่มหาวิทยาลัยฯ โดยเหตุผลส่งคืนระบุในใบตอบรับของไปรษณีย์ว่า สถานะ “ย้าย/ไม่ทราบที่อยู่” จนทำให้ล่วงพ้นวันที่ ๘ กรกฎาคม ๒๕๖๕ ซึ่งพ้นกำหนดระยะเวลาการรับประกันความชำรุดบกพร่องแล้ว ประกอบกับภายหลังมหาวิทยาลัยฯ ได้ตรวจสอบข้อมูลของบริษัทฯ บนเว็บไซต์ของกรมพัฒนาธุรกิจการค้าแล้วปรากฏว่า บริษัทฯ มิได้มีการเปลี่ยนแปลงหรือย้ายที่อยู่แต่อย่างใด ซึ่งเมื่อพิจารณาตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๑๖๙ วรรคหนึ่ง ที่บัญญัติว่า “การแสดงเจตนาที่กระทำต่อบุคคลซึ่งมิได้อยู่เฉพาะหน้าให้ถือว่ามิผลนับแต่เวลาที่มีการแสดงเจตนาขึ้นไปถึงผู้รับการแสดงเจตนา...” โดยถ้อยคำว่า “ไปถึง” นั้นมิได้หมายความว่าผู้นำจดหมายไปส่งจะต้องได้พบผู้รับการแสดงเจตนาโดยตรง แต่หมายความว่า ผู้นำจดหมายไปส่งต้องไปส่ง ณ ภูมิลำเนาหรือสำนักทำการงานของผู้รับเจตนา แม้ขณะไปถึง ภูมิลำเนาหรือสำนักทำการงานของผู้รับการแสดงเจตนา จะไม่พบผู้รับการแสดงเจตนาโดยตรง ก็ถือว่า เป็นการส่งยังสถานที่ที่ถูกต้องแล้ว เมื่อมหาวิทยาลัยฯ ได้มีหนังสือแจ้งให้บริษัทฯ เข้าดำเนินการซ่อมแซมโรงอาหาร โดยส่งทางไปรษณีย์ด่วนพิเศษแบบตอบรับ (EMS) ตามที่อยู่ในหนังสือรับรองที่ออกโดยสำนักงานทะเบียนหุ้นส่วนบริษัทกลาง กรมพัฒนาธุรกิจการค้า กระทรวงพาณิชย์ แต่ไม่มีผู้รับเนื่องจากเจ้าหน้าที่ไปรษณีย์แจ้งเหตุขัดข้องว่า “ย้าย/ไม่ทราบที่อยู่” ก็ต้องถือว่าหนังสือบอกกล่าวฉบับดังกล่าวของมหาวิทยาลัยฯ ได้ไปถึงบริษัทฯ โดยชอบแล้ว (คำพิพากษาศาลฎีกาที่ ๑๐๑๘๖/๒๕๕๕) และหากบริษัทฯ ยังคงปฏิเสธการรับประกันความชำรุดบกพร่อง โดยอ้างว่าได้พ้นระยะเวลาการรับประกันแล้ว มหาวิทยาลัยฯ ต้องปฏิบัติตามระเบียบฯ ข้อ ๑๘๕ และข้อ ๑๘๖ ประกอบหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๑๑๗ ลงวันที่ ๑๒ มีนาคม ๒๕๖๒ เรื่องการกำหนดวิธีปฏิบัติเพิ่มเติมเกี่ยวกับการตรวจสอบคำชำรุดบกพร่องก่อนการคืนหลักประกันสัญญา ดังนั้น เมื่อมหาวิทยาลัยฯ ได้ดำเนินการดังกล่าวแล้ว แต่บริษัทฯ ไม่เข้าดำเนินการซ่อมแซมหรือแก้ไขให้อยู่ในสภาพที่ใช้การได้ดีดังเดิม ก่อนสิ้นสุดการรับประกันความชำรุดบกพร่อง กรณีนี้มหาวิทยาลัยฯ ย่อมมีสิทธิริบหลักประกันสัญญาได้ตามเงื่อนไขแห่งสัญญา ข้อ ๖ ความรับผิดชอบในการชำรุดบกพร่องของงานจ้าง ที่กำหนดว่า “เมื่องานเสร็จบริบูรณ์ และผู้ว่าจ้างได้รับมอบงานจากผู้รับจ้างหรือผู้รับจ้างรายใหม่ในกรณีที่มีการบอกเลิกสัญญาตามข้อ ๕ หากมีเหตุชำรุดบกพร่องหรือเสียหายเกิดขึ้นนั้นเกิดจากความบกพร่องของผู้รับจ้าง อันเกิดจากการใช้วัสดุที่ไม่ถูกต้อง หรือทำไว้มิเรียบร้อย หรือทำไม่ถูกต้องตามมาตรฐานแห่งหลักวิชา ผู้รับจ้างจะต้องรีบแก้ไขให้เรียบร้อยโดยไม่ชักช้า โดยผู้ว่าจ้างไม่ต้องออกเงินใด ๆ ในการนี้ทั้งสิ้น หากผู้รับจ้างบิดพลิ้วไม่กระทำการดังกล่าวภายในกำหนด ๓๐ วัน นับแต่วันที่ได้รับแจ้งเป็นหนังสือจากผู้ว่าจ้าง หรือไม่ทำการแก้ไขให้ถูกต้องเรียบร้อยภายในเวลาที่ผู้ว่าจ้างกำหนดให้ผู้ว่าจ้างมีสิทธิที่จะทำการนั้นเองหรือจ้างผู้อื่นให้ทำงานนั้นโดยผู้รับจ้างต้องเป็นผู้ออกค่าใช้จ่าย” และข้อ ๑๗ การบังคับค่าปรับ ค่าเสียหาย และค่าใช้จ่าย กำหนดว่า “ในกรณีที่ผู้รับจ้างไม่ปฏิบัติตามสัญญาข้อใดข้อหนึ่งด้วยเหตุใด ๆ ก็ตามจนเป็นเหตุให้เกิดค่าปรับ ค่าเสียหาย หรือค่าใช้จ่ายแก่ผู้ว่าจ้าง ผู้รับจ้างต้องชดใช้ค่าปรับ ค่าเสียหาย หรือค่าใช้จ่ายดังกล่าวให้แก่ผู้ว่าจ้างโดยสิ้นเชิงภายในกำหนด ๓๐ วัน (สามสิบ) วัน นับถัดจากวันที่ได้รับแจ้งเป็นหนังสือจากผู้ว่าจ้าง หากผู้รับจ้างไม่ชดใช้ให้ถูกต้องครบถ้วนภายในระยะเวลาดังกล่าว ให้ผู้ว่าจ้างมีสิทธิที่จะหักเอาจากจำนวนเงินค่าจ้างที่ต้องชำระ หรือจากเงินประกันผลงานของผู้ว่าจ้าง หรือบังคับจากหลักประกันการปฏิบัติตามสัญญาได้ทันที และหากมีเงินค่าจ้างตามสัญญาที่หักไว้จ่ายเป็นค่าปรับ ค่าเสียหาย หรือค่าใช้จ่ายแล้วยังเหลืออยู่อีกเท่าใด ผู้ว่าจ้างจะคืนให้แก่ผู้รับจ้างทั้งหมด” หากภายหลังมหาวิทยาลัยฯ ได้ดำเนินการซ่อมแซมแก้ไขหรือจ้างให้บุคคลอื่นดำเนินการซ่อมแซมแล้ว ยังมีจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญาคงเหลืออยู่

ให้คืน ...

ให้คืนจำนวนเงินดังกล่าวแก่คู่สัญญาด้วย แต่หากจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญาไม่เพียงพอ มหาวิทยาลัยฯ ย่อมมีสิทธิเรียกร้องให้คู่สัญญาชดเชยเพิ่มเติมให้อีกจนครบจำนวน ดังนั้น มหาวิทยาลัยฯ ย่อมสามารถดำเนินการซ่อมแซมเองหรือจ้างผู้อื่นให้ทำงานนั้น โดยบริษัทฯ ต้องเป็นผู้ออกค่าใช้จ่าย ตามเงื่อนไขแห่งสัญญาต่อไป

๓. กรณีข้อหาหรือ ๓ เนื่องจากกรณีดังกล่าวเป็นขั้นตอนการรับประกันความชำรุดบกพร่อง ซึ่งเป็นเงื่อนไขที่กำหนดไว้ในสัญญา ดังนั้น บริษัทฯ จึงต้องปฏิบัติตามเงื่อนไขแห่งสัญญา หากบริษัทฯ ไม่ดำเนินการแก้ไขความชำรุดบกพร่อง ย่อมถือว่าบริษัทฯ ไม่ปฏิบัติตามสัญญา มหาวิทยาลัยฯ จึงต้องพิจารณาลงโทษให้บริษัทฯ เป็นผู้ทำงาน ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๙ วรรคหนึ่ง (๒) และระเบียบฯ ข้อ ๑๙๓ ประกอบหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๙๗๓ ลงวันที่ ๒๓ กันยายน ๒๕๖๔ เรื่อง แนวทางการแจ้งเป็นผู้ทำงานตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๙ ต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

กฤษณา จันทร์เทศ

(นางสาวกฤษณา จันทร์เทศ)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน

ปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๘๘

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖