

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๓/๒๙๖๙๔



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๒๓ สิงหาคม ๒๕๖๖

เรื่อง ขอรื้อหรือการเปลี่ยนแปลงคู่สัญญาจากการควรวรวมกิจการ และการพิจารณาหนังสือรับรองผลงาน
ของผู้ยื่นข้อเสนอที่ควรวรวมกิจการ

เรียน ผู้ว่าการการประปานครหลวง

อ้างถึง หนังสือการประปานครหลวง ที่ มท ๕๔๒๐ - ๑ - ๓/๑๙๓๑๘ ลงวันที่ ๑๔ มิถุนายน ๒๕๖๖

ตามหนังสือที่อ้างถึง การประปานครหลวง (กปน.) แจ้งว่า กปน. ได้ทำสัญญาซื้อขาย
กับบริษัท ที เอ็น เมทัลเวิร์ค จำกัด จำนวน ๒ สัญญา ได้แก่

๑. สัญญาเลขที่ ชล. ๑๑/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๓๐ กันยายน ๒๕๖๔ สิ้นสุดสัญญาวันที่
๒๓ พฤษภาคม ๒๕๖๖ โดย กปน. ได้ดำเนินการซื้อพร้อมติดตั้งเครื่องสูบน้ำ มอเตอร์ และเครื่องปรับความเร็วรอบ
หมายเลข ๘ พร้อมอุปกรณ์ประกอบที่เกี่ยวข้องที่โรงสูบน้ำดิบ ๒ โรงงานผลิตน้ำบางเขน และบริษัท ที เอ็น
เมทัลเวิร์ค จำกัด ได้รับสิทธิตามมาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของ
ของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ จำนวน ๒๗๔ วัน และได้กำหนดวันส่งมอบงานใหม่ ตามมาตรการเร่งรัด
การปฏิบัติงานสำหรับสัญญาที่ได้รับการช่วยเหลือให้อัตราค่าปรับเป็นร้อยละ ๐ เป็นวันที่ ๓ มกราคม ๒๕๖๗
โดยอยู่ระหว่างการแก้ไขสัญญา เพื่อเพิ่มแผนการทำงานใหม่ซึ่งถือเป็นเอกสารอันเป็นส่วนหนึ่งของสัญญา

๒. สัญญาเลขที่ ชล. ๒๔/๒๕๖๑ ลงวันที่ ๒๘ ตุลาคม ๒๕๖๔ สิ้นสุดสัญญาวันที่
๒๐ มิถุนายน ๒๕๖๖ โดย กปน. ได้ดำเนินการซื้อพร้อมติดตั้งเครื่องสูบน้ำ มอเตอร์ไฟฟ้า เครื่องปรับความเร็วรอบ
มอเตอร์ไฟฟ้า หมายเลข ๑๑ และอุปกรณ์ที่เกี่ยวข้องที่โรงสูบน้ำดิบ ๒ โรงงานผลิตน้ำบางเขน และบริษัท ที เอ็น
เมทัลเวิร์ค จำกัด ได้รับสิทธิตามมาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อ
ไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ จำนวน ๒๔๕ วัน และได้กำหนดวันส่งมอบงานใหม่ ตามมาตรการเร่งรัดการปฏิบัติงาน
สำหรับสัญญาที่ได้รับการช่วยเหลือให้อัตราค่าปรับเป็นร้อยละ ๐ เป็นวันที่ ๑๕ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๗
โดยอยู่ระหว่างการแก้ไขสัญญา เพื่อเพิ่มแผนการทำงานใหม่ซึ่งถือเป็นเอกสารส่วนหนึ่งของสัญญา

ต่อมาบริษัท ที เอ็น เมทัลเวิร์ค จำกัด ได้มีหนังสือเลขที่ SL๑๑ - MWA - ๐๕๖ และหนังสือเลขที่ SL๒๔ - MWA - ๐๓๙
ลงวันที่ ๒๐ เมษายน ๒๕๖๖ แจ้งคณะกรรมการตรวจรับพัสดุตามสัญญาทั้ง ๒ สัญญา ว่า ขอเปลี่ยนแปลง
ชื่อบริษัทและเลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร โดยได้ควรวรวมกิจการเป็นบริษัท ทีเอ็นกรุ๊ป คอร์ปอเรชั่น จำกัด
ตั้งแต่วันที่ ๓ เมษายน ๒๕๖๖ เป็นต้นไป และได้มีหนังสือลงวันที่ ๒๒ พฤษภาคม ๒๕๖๖ แจ้งการควรวรวมบริษัท
และสิทธิในผลงานที่เคยดำเนินการที่ผ่านมา กปน. จึงขอหารือดังนี้

๑. กปน. สามารถแก้ไขสัญญา เพื่อเปลี่ยนแปลงชื่อคู่สัญญาจากบริษัท ที เอ็น เมทัลเวิร์ค จำกัด
เป็นบริษัท ทีเอ็นกรุ๊ป คอร์ปอเรชั่น จำกัด ได้หรือไม่

๒. หาก กปน. ไม่สามารถแก้ไขสัญญาตามข้อหารือ ๑ ได้ กปน. ต้องดำเนินการอย่างไร
จึงจะถูกต้องตามกฎหมายและระเบียบที่เกี่ยวข้อง

๓. ...

๓. เนื่องจาก กปน. อยู่ระหว่างพิจารณาคุณสมบัติของผู้ยื่นข้อเสนองานประกวดราคาซื้อพร้อมติดตั้งเครื่องสูบน้ำ มอเตอร์ไฟฟ้า เครื่องปรับความเร็วรอบมอเตอร์ หมายเลข ๒ และ ๓ และอุปกรณ์ที่เกี่ยวข้อง ที่โรงสูบน้ำดิบ ๑ โรงงานผลิตน้ำบางเขน เลขที่ ชล. ๒๓/๒๕๖๑ (ครั้งที่ ๒) ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding) โดยบริษัท ทีเอ็นกรุ๊ป คอร์ปอเรชั่น จำกัด ได้ยื่นหนังสือรับรองผลงานที่ กปน. เคยออกรับรองไว้ในชื่อบริษัท ที เอ็น เมทัลเวิร์ค จำกัด กรณีนี้ กปน. จะสามารถพิจารณาให้หนังสือรับรองผลงานดังกล่าวเป็นผลงานของบริษัท ทีเอ็นกรุ๊ป คอร์ปอเรชั่น จำกัด ได้หรือไม่ อย่างไร ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย) พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๙๗ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “สัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือที่ได้ลงนามแล้วจะแก้ไขไม่ได้ เว้นแต่ในกรณีดังต่อไปนี้ให้อยู่ในดุลพินิจของผู้มีอำนาจที่จะพิจารณาอนุมัติให้แก้ไขสัญญาได้ (๑) เป็นการแก้ไขตามมาตรา ๙๓ วรรคห้า (๒) ในกรณีที่มีความจำเป็นต้องแก้ไขสัญญาหรือข้อตกลง หากการแก้ไขนั้นไม่ทำให้หน่วยงานของรัฐเสียประโยชน์ (๓) เป็นการแก้ไขเพื่อประโยชน์แก่หน่วยงานของรัฐ หรือประโยชน์สาธารณะ (๔) กรณีอื่นตามที่กำหนดในกฎกระทรวง” และวรรคสาม บัญญัติว่า “การแก้ไขสัญญาหรือข้อตกลงตามวรรคหนึ่งหรือวรรคสองจะต้องปฏิบัติตามกฎหมายว่าด้วยวิธีการงบประมาณหรือกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้อง หากมีความจำเป็นต้องเพิ่มหรือลดวงเงิน หรือเพิ่มหรือลดระยะเวลาส่งมอบหรือระยะเวลาในการทำงาน ให้ตกลงพร้อมกันไป” ประกอบกับระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๖๕ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “การแก้ไขสัญญาหรือข้อตกลงตามมาตรา ๙๗ ต้องอยู่ภายในขอบข่ายแห่งวัตถุประสงค์เดิมของสัญญาหรือข้อตกลงนั้น โดยหน่วยงานของรัฐต้องพิจารณาเปรียบเทียบคุณภาพของพัสดุหรือรายละเอียดของงาน รวมทั้งราคาของพัสดุหรืองานตามสัญญาหรือข้อตกลงกับพัสดุที่จะทำการแก้ไขนั้นก่อนแก้ไขสัญญาหรือข้อตกลงด้วย” ทั้งนี้ ตามนัยระเบียบฯ ข้อ ๑๖๕ กำหนดให้การแก้ไขสัญญาหรือข้อตกลงให้แก้ไขได้เฉพาะเนื่องจากงานที่อยู่ในขอบข่ายแห่งวัตถุประสงค์เดิมของสัญญาหรือข้อตกลงเท่านั้น มิได้มีเจตนาให้แปลงหนี้ใหม่โดยเปลี่ยนตัวลูกหนี้ได้ และหากเป็นกรณีที่ผู้ขายหรือผู้รับจ้างที่เป็นคู่สัญญาเดิมไม่อาจปฏิบัติตามสัญญาต่อไปได้ หน่วยงานของรัฐจะต้องบอกเลิกสัญญาสำหรับกรณีการเปลี่ยนตัวนิติบุคคลซึ่งเป็นคู่สัญญาจะกระทำได้ในกรณีการจัดหาใหม่เท่านั้น

๒. กรณีข้อหาข้อ ๑ และ ๒ จากหลักการข้างต้น หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า การประปานครหลวง (กปน.) ได้ทำสัญญาซื้อขายกับบริษัท ที เอ็น เมทัลเวิร์ค จำกัด จำนวน ๒ สัญญา ได้แก่ (๑) สัญญาเลขที่ ชล. ๑๑/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๓๐ กันยายน ๒๕๖๔ สิ้นสุดสัญญาวันที่ ๒๓ พฤษภาคม ๒๕๖๖ โดย กปน. ได้ดำเนินการซื้อพร้อมติดตั้งเครื่องสูบน้ำ มอเตอร์ และเครื่องปรับความเร็วรอบ หมายเลข ๘ พร้อมอุปกรณ์ประกอบที่เกี่ยวข้อง ที่โรงสูบน้ำดิบ ๒ โรงงานผลิตน้ำบางเขน และ (๒) สัญญาเลขที่ ชล. ๒๔/๒๕๖๑ ลงวันที่ ๒๘ ตุลาคม ๒๕๖๔ สิ้นสุดสัญญาวันที่ ๒๐ มิถุนายน ๒๕๖๖ โดย กปน. ได้ดำเนินการซื้อพร้อมติดตั้งเครื่องสูบน้ำ มอเตอร์ไฟฟ้า เครื่องปรับความเร็วรอบมอเตอร์ไฟฟ้า หมายเลข ๑๑ และอุปกรณ์ที่เกี่ยวข้องที่โรงสูบน้ำดิบ ๒ โรงงานผลิตน้ำบางเขน ต่อมาบริษัท ที เอ็น เมทัลเวิร์ค จำกัด ได้มีหนังสือเลขที่ SL๑๑ - MWA - ๐๕๖ และหนังสือเลขที่ SL๒๔ - MWA - ๐๓๙ ลงวันที่ ๒๐ เมษายน ๒๕๖๖ แจ้งคณะกรรมการตรวจรับพัสดุตามสัญญาทั้ง ๒ สัญญาข้างต้นว่า ขอเปลี่ยนแปลงชื่อบริษัทและเลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร เนื่องจากบริษัท ที เอ็น เมทัลเวิร์ค จำกัด ได้ควบรวมกิจการเป็น บริษัท ทีเอ็นกรุ๊ป คอร์ปอเรชั่น จำกัด ตั้งแต่วันที่ ๓ เมษายน ๒๕๖๖ เป็นต้นไป และได้มีหนังสือลงวันที่ ๒๒ พฤษภาคม ๒๕๖๖ แจ้งการควบรวมบริษัท เนื่องด้วยวัตถุประสงค์เพื่อการปรับโครงสร้าง

และ ...

และเพิ่มความแข็งแกร่งให้กับการประกอบธุรกิจต่าง ๆ ขององค์กร บริษัท ที เอ็น เมทัลเวิร์ค จำกัด เลขทะเบียนเลขที่ ๐๗๔๕๕๖๑๐๐๗๕๖๘ จึงได้พิจารณาและดำเนินการควรวมบริษัทภายใต้บทบัญญัติ แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ ซึ่งผลจากการควรวมดังกล่าวทำให้บริษัทที่มาควรวมกันหมดสภาพจากการเป็นนิติบุคคล และทำให้บริษัท ทีเอ็นกรุ๊ป คอร์ปอเรชั่น จำกัด ทะเบียนนิติบุคคลเลขที่ ๐๗๔๕๕๖๑๐๐๓๕๘๗ ที่ตั้งขึ้นจากการควรวมนี้อยู่ไม่ได้ไปทั้งทรัพย์สิน หนี้ สิทธิ หน้าที่ และความรับผิดชอบ บรรดาที่อยู่แก่บริษัทเดิมอันได้มาควรวมนั้นทั้งสิ้น ตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๑๒๔๓ ดังนั้น แม้กรณีดังกล่าวจะมีลักษณะเป็นการเปลี่ยนแปลงคู่สัญญา ซึ่งการแก้ไขสัญญาตามหลักการของระเบียบฯ มิได้มีเจตนาให้มีการแปลงหนี้ใหม่โดยเปลี่ยนตัวลูกหนี้ได้ แต่อย่างไรก็ดี หาก กปน. มีความจำเป็นต้องแก้ไขสัญญาหรือข้อตกลงโดยแก้ไขเปลี่ยนแปลงคู่สัญญา ประกอบกับ ผลจากการควรวมดังกล่าวทำให้บริษัท ทีเอ็นกรุ๊ป คอร์ปอเรชั่น จำกัด ได้ไปทั้งทรัพย์สิน หนี้ สิทธิ หน้าที่ และความรับผิดชอบ บรรดาที่อยู่แก่บริษัทเดิมอันได้มาควรวมนั้นทั้งสิ้น ตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๑๒๔๓ กรณีนี้ กปน. ย่อมสามารถเปลี่ยนแปลงคู่สัญญาได้ โดยแก้ไขเปลี่ยนแปลงสัญญา หรือข้อตกลงเป็นหนังสือจากนิติบุคคลเดิมเป็นนิติบุคคลใหม่ ตามนัยพระราชบัญญัติฯ มาตรา ๙๗ ประกอบระเบียบฯ ข้อ ๑๖๕

๓. กรณีข้อหาข้อ ๓ หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า กปน. อยู่ระหว่างพิจารณาคุณสมบัติของผู้ยื่นข้อเสนอ ตามประกาศประกวดราคาซื้อพร้อมติดตั้งเครื่องสูบน้ำ มอเตอร์ไฟฟ้า เครื่องปรับความเร็วรอบมอเตอร์ หมายเลข ๒ และ ๓ และอุปกรณ์ที่เกี่ยวข้อง ที่โรงสูบน้ำดิบ ๑ โรงงานผลิตน้ำบางเขน เลขที่ ชล. ๒๓/๒๕๖๑ (ครั้งที่ ๒) ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e - bidding) โดยบริษัท ทีเอ็นกรุ๊ป คอร์ปอเรชั่น จำกัด ได้ยื่นหนังสือรับรองผลงานที่ กปน. เคยออกรับรองไว้ในชื่อบริษัท ที เอ็น เมทัลเวิร์ค จำกัด โดยข้อเท็จจริงปรากฏว่า บริษัท ที เอ็น เมทัลเวิร์ค จำกัด ได้ควรวมกิจการเป็นบริษัท ทีเอ็นกรุ๊ป คอร์ปอเรชั่น จำกัด ตั้งแต่วันที่ ๓ เมษายน ๒๕๖๖ ซึ่งผลจากการควรวมดังกล่าวทำให้บริษัทที่มาควรวมกันหมดสภาพจากการเป็นนิติบุคคลเดิม และทำให้บริษัท ทีเอ็นกรุ๊ป คอร์ปอเรชั่น จำกัด ที่ตั้งขึ้นจากการควรวมนี้อยู่ไม่ได้ไปทั้งทรัพย์สิน หนี้ สิทธิ หน้าที่ และความรับผิดชอบ บรรดาที่อยู่แก่บริษัทเดิมอันได้มาควรวมนั้นทั้งสิ้น รวมถึงหนังสือรับรองผลงานผลงานของบริษัทที่ควรวมด้วย ตามนัยประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ ดังนั้น กปน. สามารถพิจารณาให้เป็นไปตามหลักการข้างต้นต่อไปได้

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

กนก ภัทราภิรมย์

(นางสาวกัญญา ตันติเตมิต)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน

ปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๕๓

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖

ไปรษณีย์อิเล็กทรอนิกส์ saraban@cgd.go.th