

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/๒๒๕๒๑



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๕

กรกฎาคม ๒๕๖๖

เรื่อง ขอรื้อกรณีศึกษาดำเนินการจ้างบุคลากรมีแนวโน้มเป็นการจ้างช่วง

เรียน เลขาธิการ ก.พ.ร.

อ้างถึง หนังสือสำนักงาน ก.พ.ร. ด่วนที่สุด ที่ นร ๑๒๐๔/๕๐๗ ลงวันที่ ๑๐ สิงหาคม ๒๕๖๕ และ ด่วนที่สุด
ที่ นร ๑๒๐๔/๑๙๓ ลงวันที่ ๒๐ มกราคม ๒๕๖๖

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักงาน ก.พ.ร. แจ้งว่า สำนักงาน ก.พ.ร. ได้รับทุนจากกองทุนพัฒนาดิจิทัล
เพื่อเศรษฐกิจและสังคม สำนักงานคณะกรรมการดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ เพื่อดำเนินโครงการวิเคราะห์
และปรับกระบวนการทำงาน (Re Process) และจัดทำระบบต้นแบบ (Prototype) เพื่อการบริการภาครัฐในรูปแบบ
ดิจิทัลสู่การเป็นรัฐบาลดิจิทัล และได้ว่าจ้างบริษัท ไทม์ คอนซัลติ้ง จำกัด เป็นที่ปรึกษาโครงการฯ
ตามสัญญาเลขที่ ๑๔/๒๕๖๕ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๕ เป็นเงินจำนวน ๓๗,๖๖๔,๐๐๐ บาท
โดยกำหนดส่งมอบงานทั้งหมด ๕ งวดงาน ต่อมาบริษัทฯ ได้แจ้งเปลี่ยนแปลงบุคลากรดำเนินการโครงการฯ ใน
ตำแหน่งหัวหน้าคณะทำงานจำนวน ๑๒ คน โดยจัดส่งสัญญาการจ้างบุคลากรจัดทำระบบ
ประกอบการพิจารณาของคณะกรรมการตรวจรับพัสดุ ซึ่งสัญญาดังกล่าวจัดทำขึ้นเมื่อวันที่ ๒๐ เมษายน ๒๕๖๕
และมีขอบเขตการดำเนินงานที่กำหนดไว้ในสัญญาจ้างบุคลากรในข้อ ๑ ตรงกับเงื่อนไขข้อกำหนดขอบเขตของงาน
โครงการฯ ข้อ ๓.๒ และข้อ ๓.๓ และเมื่อพิจารณาการส่งมอบผลงานของที่ปรึกษาตามสัญญาจ้างที่ปรึกษา
พบว่า การดำเนินงานตามสัญญาการจ้างบุคลากรจัดทำระบบมีความสอดคล้องกับการดำเนินงาน
ในสัญญาจ้างที่ปรึกษาในงวดที่ ๓ และงวดที่ ๔ สำนักงาน ก.พ.ร. จึงขอหารือดังนี้

๑. การจ้างบุคลากรในการดำเนินงานของที่ปรึกษาในกรณีดังกล่าวเป็นการจ้างช่วงหรือไม่
๒. หากกรณีการจ้างบุคลากรในการดำเนินงานของที่ปรึกษาเป็นการจ้างช่วง และจะต้องคิดค่าปรับ
จากที่ปรึกษาโครงการฯ จะมีวิธีการคำนวณค่าปรับจากวงเงินค่าจ้างตามสัญญาจ้างที่ปรึกษาอย่างไร
ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย)
พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๙๕
บัญญัติว่า “สัญญาที่ทำในราชอาณาจักรต้องมีข้อตกลงในการห้ามคู่สัญญาไปจ้างช่วงให้ผู้อื่นทำอีกทอดหนึ่ง
ไม่ว่าทั้งหมดหรือแต่บางส่วน เว้นแต่การจ้างช่วงแต่บางส่วนที่ได้รับอนุญาตจากหน่วยงานของรัฐที่เป็นคู่สัญญาแล้ว
ถ้าคู่สัญญาไปจ้างช่วงโดยฝ่าฝืนข้อตกลงดังกล่าว ต้องกำหนดให้มีค่าปรับสำหรับการฝ่าฝืนข้อตกลงนั้น
ไม่น้อยกว่าร้อยละสิบของวงเงินของงานที่จ้างช่วงตามสัญญา” ประกอบกับสัญญาจ้างที่ปรึกษาโครงการวิเคราะห์
และปรับกระบวนการทำงาน (Re Process) และจัดทำระบบต้นแบบ (Prototype) เพื่อการบริการภาครัฐ
ในรูปแบบดิจิทัลสู่การเป็นรัฐบาลดิจิทัล เลขที่ ๑๔/๒๕๖๕ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๕ ข้อ ๑๓ การจ้างช่วง
วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “ที่ปรึกษาต้องไม่เอางานทั้งหมดหรือแต่บางส่วนแห่งสัญญานี้ไปจ้างช่วงอีกทอดหนึ่ง

เว้นแต่ ...

เว้นแต่การจ้างช่วงงานแต่บางส่วนที่ได้รับอนุญาตเป็นหนังสือจากผู้ว่าจ้างก่อนการที่ผู้ว่าจ้างได้อนุญาตให้จ้างช่วงงานแต่บางส่วนดังกล่าวนี้ ไม่เป็นเหตุให้ที่ปรึกษาหลุดพ้นจากความรับผิดชอบหรือพ้นหน้าที่ตามสัญญา และที่ปรึกษาจะยังคงต้องรับผิดชอบในความผิดและความประมาทเลินเล่อของผู้รับช่วงงานหรือของตัวแทนหรือของลูกจ้างของผู้รับช่วงงานนั้นทุกประการ” และวรรคสอง กำหนดว่า “กรณีที่ปรึกษาไปจ้างช่วงงานแต่บางส่วนโดยฝ่าฝืนความในวรรคหนึ่ง ที่ปรึกษาต้องชำระค่าปรับให้แก่ผู้ว่าจ้างเป็นจำนวนเงินในอัตราร้อยละ ๑๐ ของวงเงินของงานที่จ้างช่วงตามสัญญา ทั้งนี้ ไม่ตัดสิทธิ์ผู้ว่าจ้างในการบอกเลิกสัญญา” จากหลักการข้างต้น การจ้างช่วง หมายถึง กรณีผู้รับจ้างนำงานตามสัญญาจ้างที่ได้รับจ้างไว้ทั้งหมดหรือบางส่วน ไปจ้างช่วงให้ผู้อื่นดำเนินการต่ออีกทอดหนึ่ง เพื่อให้งานตามสัญญานั้นสำเร็จเป็นผลงานตามสัญญาจ้าง

๒. เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า สำนักงาน ก.พ.ร. ได้ว่าจ้างบริษัท ไทม์ คอนซัลติ้ง จำกัด เป็นที่ปรึกษาโครงการวิเคราะห์และปรับกระบวนการทำงาน (Re Process) และจัดทำระบบต้นแบบ (Prototype) เพื่อการบริการภาครัฐในรูปแบบดิจิทัลสู่การเป็นรัฐบาลดิจิทัล ตามสัญญาจ้างที่ปรึกษา เลขที่ ๑๔/๒๕๖๕ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๕ เป็นเงินจำนวน ๓๗,๖๖๔,๐๐๐ บาท กำหนดส่งมอบงานจำนวน ๕ งวดงาน ต่อมาภายหลังจากการส่งมอบงานงวดที่ ๑ บริษัทฯ ได้มีหนังสือแจ้งเปลี่ยนแปลงบุคลากรดำเนินโครงการตำแหน่งหัวหน้าคณะทำงานในการพัฒนาระบบจำนวน ๑๒ คน พร้อมแนบสัญญาจ้างบุคลากรจัดทำระบบที่บริษัทฯ จัดทำขึ้นกับนิติบุคคลอื่น เพื่อเป็นเอกสารประกอบการพิจารณาของสำนักงาน ก.พ.ร. โดยสำนักงาน ก.พ.ร. พิจารณาแล้วเห็นว่า การดำเนินงานตามสัญญาจ้างบุคลากรจัดทำระบบมีความสอดคล้องกับขอบเขตงานในสัญญาจ้างที่ปรึกษา ในงวดงานที่ ๓ และงวดงานที่ ๔ ดังนั้น หากสัญญาจ้างบุคลากรจัดทำระบบดังกล่าว เป็นการจ้างนิติบุคคลเพื่อให้บุคลากรของนิติบุคคลนั้นดำเนินงานตามสัญญาจ้างที่ปรึกษา ซึ่งเป็นการทำสัญญาขึ้นเพื่อเอางานที่รับจ้างตามสัญญาจ้างที่ปรึกษาบางส่วนไปให้บุคลากรของนิติบุคคลอื่นกระทำการแทน จึงมีลักษณะเข้าข่ายเป็นการจ้างช่วง

อย่างไรก็ดี กรณีดังกล่าว สำนักงาน ก.พ.ร. อาจพิจารณาอนุญาตการจ้างช่วงงานให้แก่บริษัทฯ ได้ ตามเงื่อนไขในสัญญาจ้างที่ปรึกษาข้อ ๑๓ วรรคหนึ่ง ทั้งนี้ หากบริษัทฯ นำงานบางส่วนไปจ้างช่วงโดยไม่ได้รับอนุญาตเป็นหนังสือจากสำนักงาน ก.พ.ร. ก่อน ย่อมต้องชำระค่าปรับให้แก่สำนักงาน ก.พ.ร. เป็นจำนวนเงินในอัตราร้อยละ ๑๐ ของวงเงินของงานที่จ้างช่วงตามสัญญา ตามเงื่อนไขของสัญญาจ้างที่ปรึกษา ข้อ ๑๓ วรรคสอง ต่อไป สำหรับวิธีการคิดคำนวณค่าปรับตามเงื่อนไขแห่งสัญญาจ้างที่ปรึกษาดังกล่าว เป็นประเด็นปัญหาข้อเท็จจริงที่สำนักงาน ก.พ.ร. จะต้องตรวจสอบและพิจารณา

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

กุลยา ตันติเตมิท

(นางสาวกุลยา ตันติเตมิท)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน

ปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๘๙

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖