

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/๕๕๕๗



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๒๕ พฤศจิกายน ๒๕๖๔

เรื่อง ขอรื้อแนวทางพิจารณาปรับตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้าง
และการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔
เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙

เรียน เลขาธิการ ก.ล.ต.

อ้างถึง หนังสือสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ ที่ กสท. งบ. ๒๓๓๑/๒๕๖๔
ลงวันที่ ๑๗ สิงหาคม ๒๕๖๔

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์
(สำนักงาน ก.ล.ต.) แจ้งว่า สำนักงาน ก.ล.ต. ได้ทำสัญญาจ้างพัฒนาระบบเทคโนโลยีสารสนเทศ
ลงนามเมื่อวันที่ ๙ สิงหาคม ๒๕๖๒ โดยมีการกำหนดอายุของสัญญาไว้เป็น ๒ ส่วน ได้แก่ ข้อ ๑ “...ระยะเวลา
ในการพัฒนาระบบงานและใช้งานระบบงานรวม ๕ (ห้า) ปี” สิ้นสุดวันที่ ๙ สิงหาคม ๒๕๖๗ และข้อ ๕.๑
“ผู้รับจ้างจะต้องพัฒนางานที่จ้างทั้งหมดตามสัญญาข้อ ๑.๒ ให้แล้วเสร็จภายใน ๒ (สอง) ปี นับถัดจาก
วันลงนามในสัญญา” สิ้นสุดวันที่ ๙ สิงหาคม ๒๕๖๔ และยังมีมติสัมพันธอยู่ ปัจจุบันอยู่ในขั้นตอน
การบริหารสัญญา โดยระหว่างการดำเนินโครงการผู้รับจ้างได้แจ้งเหตุสถานการณ์โควิด ๑๙ เป็นเหตุสุดวิสัย
และร้องขอขยายระยะเวลาการปฏิบัติตามสัญญา หรือลดหรือลดค่าปรับ สำนักงาน ก.ล.ต. จึงได้พิจารณา
ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๔๒๓ ลงวันที่ ๑๐ กันยายน ๒๕๖๓ เรื่อง แนวทางปฏิบัติเกี่ยวกับการ
พิจารณาปรับลดค่าปรับให้แก่คู่สัญญา หรือการขยายระยะเวลาทำการตามสัญญาหรือข้อตกลง
ที่ได้รับผลกระทบจากกรณีโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ หรือโรคโควิด ๑๙ (Coronavirus Disease 2019
(COVID - 19)) ให้กับผู้รับจ้างแล้ว สำนักงาน ก.ล.ต. จึงขอหารือดังนี้

๑. สัญญาฉบับที่ขอหารือนี้เข้ากรณีตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้าง
และการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔
ที่กำหนดอัตราดอกเบี้ยเท่ากับร้อยละ ๐ ในช่วงเวลาที่หนังสือกำหนดหรือไม่ อย่างไร

๒. การพิจารณาปรับกรณีบอกเลิกสัญญา ในช่วงระหว่างประกาศสถานการณ์ฉุกเฉิน
หากสำนักงาน ก.ล.ต. บอกเลิกสัญญาก่อนที่ผู้รับจ้างจะส่งมอบงานงวดสุดท้ายของแต่ละส่วน สำนักงาน ก.ล.ต.
จะต้องนำอัตราปรับเป็นร้อยละ ๐ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ มาปรับใช้หรือไม่ อย่างไร

/ก. ...

๓. การแก้ไขสัญญา เนื่องจากสัญญาฉบับที่ขอหารือนี้ได้กำหนดระยะเวลาไว้ ๒ กรณี กล่าวคือ ข้อ ๑ ของสัญญากำหนดระยะเวลาในการพัฒนาระบบงานและใช้งานระบบงานรวม ๕ (ห้า) ปี แบ่งออกเป็น ๒ ช่วงเวลา ได้แก่ (๑) งานพัฒนาระบบกำหนดให้ผู้รับจ้างส่งมอบภายใน ๒ ปี นับแต่วันลงนามในสัญญา (๒) การเช่าใช้พื้นที่คลาวด์ (cloud) กำหนดระยะเวลาการเช่าไว้ ๕ ปี นับแต่วันลงนามในสัญญา ซึ่งในขณะนี้ ได้สิ้นสุดระยะเวลาส่งมอบงานพัฒนาระบบภายใน ๒ ปี เมื่อวันที่ ๙ สิงหาคม ๒๕๖๔ แล้ว แต่ผู้รับจ้างยังมิได้ส่งมอบงานงวดสุดท้าย ในกรณีที่ไม่มีกรณียกเลิกสัญญา สำนักงาน ก.ล.ต. สามารถแก้ไขสัญญาฉบับที่ขอหารือได้หรือไม่ อย่างไร เนื่องจากหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ วางแนวทางให้หน่วยงานของรัฐสามารถแก้ไขสัญญาให้สอดคล้องกัน สำนักงาน ก.ล.ต. จึงขอหารือในประเด็นการแก้ไขสัญญาว่า ไม่สามารถแก้ไขได้ หรือสามารถแก้ไขได้เฉพาะในส่วนที่เกี่ยวข้องกับค่าปรับเพื่อให้สอดคล้องกับหนังสือเวียนฉบับดังกล่าวเท่านั้น แต่ข้อกำหนดอื่น ๆ ไม่สามารถแก้ไขได้ ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย) พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๙๗ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “สัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือที่ได้ลงนามแล้วจะแก้ไขไม่ได้ เว้นแต่ในกรณีดังต่อไปนี้ให้อยู่ในดุลพินิจของผู้มีอำนาจที่จะพิจารณาอนุมัติให้แก้ไขได้ (๑) เป็นการแก้ไขตามมาตรา ๙๓ วรรคห้า (๒) ในกรณีที่มีความจำเป็นต้องแก้ไขสัญญาหรือข้อตกลง หากการแก้ไขนั้นไม่ทำให้หน่วยงานของรัฐเสียประโยชน์ (๓) เป็นการแก้ไขเพื่อประโยชน์แก่หน่วยงานของรัฐหรือประโยชน์สาธารณะ (๔) กรณีอื่นตามที่กำหนดในกฎกระทรวง” และระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๖๒ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า “การทำสัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือ นอกจากการจ้างที่ปรึกษาให้กำหนดค่าปรับเป็นรายวันในอัตราตายตัวระหว่างร้อยละ ๐.๐๑ - ๐.๒๐ ของราคาพัสดุที่ยังไม่ได้รับมอบ เว้นแต่การจ้างซึ่งต้องการผลสำเร็จของงานทั้งหมดพร้อมกัน ให้กำหนดค่าปรับเป็นรายวันเป็นจำนวนเงินตายตัวในอัตราร้อยละ ๐.๐๑ - ๐.๑๐ ของราคางานจ้างนั้น แต่จะต้องไม่ต่ำกว่าวันละ ๑๐๐ บาท สำหรับงานก่อสร้างสาธารณูปโภค ที่มีผลกระทบต่ออาการจราจร ให้กำหนดค่าปรับเป็นรายวันในอัตราร้อยละ ๐.๒๕ ของราคางานจ้างนั้น แต่อาจจะกำหนดขั้นสูงสุดของการปรับก็ได้ ทั้งนี้ ตามหลักเกณฑ์ที่คณะกรรมการนโยบายกำหนด” ประกอบกับหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ข้อ ๑.๑.๒ กำหนดว่า สัญญาฯ ที่ได้ลงนามก่อนวันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๓ ซึ่งยังมีนิติสัมพันธ์อยู่ และสัญญาฯ ดังกล่าวมีค่าปรับเกิดขึ้นก่อนวันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๓ แต่ได้มีการส่งมอบงานกรณีสัญญาฯ กำหนดส่งงานงวดเดียวหรือได้มีการส่งมอบงานงวดสุดท้ายก่อนวันที่มีประกาศยกเลิกประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินในทุกเขตท้องที่ทั่วราชอาณาจักร แต่ยังมีได้มีการตรวจรับพัสดุ และไม่เข้าตามเงื่อนไขตามข้อ ๑.๑.๑ โดยให้คิดค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐ ตั้งแต่วันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๓ จนถึงก่อนวันที่มีประกาศยกเลิกประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินฯ ส่วนที่เหลือให้คิดค่าปรับตามอัตราปกติ... ทั้งนี้ กรณีที่หน่วยงานของรัฐได้พิจารณางดหรือลดค่าปรับให้แก่คู่สัญญา หรือการขยายระยะเวลาทำการตามสัญญาฯ ตามพระราชบัญญัติฯ มาตรา ๑๐๒ แล้ว ก็ให้นำจำนวนวันดังกล่าวมาหักออกจากจำนวนวันตามมาตรการนี้ และจำนวนวันที่เหลือให้คิดค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐ สำหรับค่าปรับส่วนที่เกินจำนวนวันตามมาตรการนี้ ให้คิดในอัตราที่กำหนดในสัญญาฯ ตามปกติ โดยให้หน่วยงานของรัฐดำเนินการตามระเบียบฯ ข้อ ๑๘๓ ต่อไป และข้อ ๒ การดำเนินการของหน่วยงานของรัฐ หน่วยงานของรัฐสามารถนำหนังสือแจ้งเวียนฉบับนี้ไปใช้ในการแก้ไขสัญญาฯ ให้สอดคล้องกันต่อไป

๒. กรณีข้อหาข้อ ๑ หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า สำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ (สำนักงาน ก.ล.ต.) ได้มีการลงนามในสัญญาจ้างพัฒนาระบบเทคโนโลยีสารสนเทศ เมื่อวันที่ ๙ สิงหาคม ๒๕๖๒ โดยมีการกำหนดอายุของสัญญาไว้เป็น ๒ ส่วน ได้แก่ ข้อ ๑ “...ระยะเวลาในการพัฒนาระบบงานและใช้งานระบบงานรวม ๕ (ห้า) ปี...” สิ้นสุดวันที่ ๙ สิงหาคม ๒๕๖๗ และข้อ ๕.๑ “ผู้รับจ้างจะต้องพัฒนางานที่จ้างทั้งหมดตามสัญญาข้อ ๑.๒ ให้แล้วเสร็จภายใน ๒ (สอง) ปี นับถัดจากวันลงนามในสัญญา” สิ้นสุดวันที่ ๙ สิงหาคม ๒๕๖๔ และยังมีนิติสัมพันธ์อยู่ และผู้รับจ้างยังมิได้ส่งมอบงานงวดสุดท้าย กรณีดังกล่าวจึงยังมีนิติสัมพันธ์อยู่ และหากสัญญาฯ ดังกล่าวมีค่าปรับเกิดขึ้น และได้มีการส่งมอบงานกรณีสัญญาฯ กำหนดส่งงานงวดเดียวหรือได้มีการส่งมอบงานงวดสุดท้าย (กรณีที่สัญญาามีหลายงวด) ก่อนหรือหลังวันที่มีประกาศยกเลิกประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินในทุกเขตท้องที่ทั่วราชอาณาจักร แต่ยังมีได้มีการตรวจรับพัสดุ หน่วยงานของรัฐสามารถดำเนินการแก้ไขสัญญาในการคิดค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐ ตั้งแต่วันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๓ จนถึงก่อนวันที่มีประกาศยกเลิกประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินฯ ส่วนที่เหลือให้คิดค่าปรับตามอัตราปกติ ให้เป็นตามหลักการดังกล่าวข้างต้นต่อไป

๓. กรณีข้อหาข้อ ๒ หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า ในช่วงระหว่างประกาศสถานการณ์ฉุกเฉิน สำนักงาน ก.ล.ต. จะดำเนินการบอกเลิกสัญญาก่อนที่ผู้รับจ้างจะส่งมอบงานงวดสุดท้ายของแต่ละส่วนตามสัญญาจ้างพัฒนาระบบเทคโนโลยีสารสนเทศ กรณีนี้ สำนักงาน ก.ล.ต. ย่อมต้องพิจารณาดำเนินการแก้ไขสัญญาตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดไว้ในหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ ในเรื่องการกำหนดอัตราค่าปรับเป็นอัตราร้อยละ ๐ และพิจารณาดำเนินการบอกเลิกสัญญาตามมาตรา ๑๐๓ แห่งพระราชบัญญัติฯ ต่อไป

๔. กรณีข้อหาข้อ ๓ หากข้อเท็จจริงปรากฏว่า สำนักงาน ก.ล.ต. มิได้มีการบอกเลิกสัญญา และได้มีการบริหารสัญญาตามข้อกำหนดระยะเวลาที่ได้กำหนดไว้ ซึ่งในขณะนี้ได้สิ้นสุดระยะเวลาส่งมอบงานพัฒนาระบบภายใน ๒ ปี เมื่อวันที่ ๙ สิงหาคม ๒๕๖๔ แต่ผู้รับจ้างยังมิได้ส่งมอบงานงวดสุดท้าย สำนักงาน ก.ล.ต. สามารถดำเนินการแก้ไขสัญญาตามหลักเกณฑ์หนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ สำหรับกรณีหาก สำนักงาน ก.ล.ต. มีการแก้ไขสัญญานอกเหนือจากหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ กำหนด สำนักงาน ก.ล.ต. จะต้องพิจารณาดำเนินการให้เป็นไปตามขั้นตอนที่พระราชบัญญัติฯ และระเบียบฯ กำหนดต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

กุลยา ตันติเตมิท

(นางสาวกุลยา ตันติเตมิท)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน

ปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทรศัพท์ ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๘๙

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕-๖

หมายเหตุ : อกจ. ครั้งที่ ๒๙/๒๕๖๔ เมื่อวันที่ ๑๖ ก.ย. ๒๕๖๔