

# ด่วนที่สุด

ที่ กค (กวจ) ๐๕๐๕.๓/ ๔๒๖๗๕



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ  
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ  
กรมบัญชีกลาง  
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๕๐๐

๒๓ กันยายน ๒๕๖๔

เรื่อง ขอรื้อหรือการรับประกันความชำรุดบกพร่องในส่วนที่ผู้รับจ้างส่งมอบและการแก้ไขสัญญาจ้างก่อสร้าง  
เรียน อธิบดีกรมท่าอากาศยาน

อ้างถึง หนังสือกรมท่าอากาศยาน ที่ คค ๐๕๐๒/๒๔๐๐ ลงวันที่ ๕ กรกฎาคม ๒๕๖๔

ตามหนังสือที่อ้างถึง กรมท่าอากาศยาน แจ้งว่า กรมฯ ได้ว่าจ้างบริษัท คริสเตียนี และนิลเส็น (ไทย) จำกัด (มหาชน) ทำการก่อสร้างอาคารที่พักผู้โดยสารหลังใหม่ ท่าอากาศยานขอนแก่น ตามสัญญาจ้างเลขที่ ๒๖๕/๒๕๖๑ ลงวันที่ ๒๙ สิงหาคม ๒๕๖๑ ในวงเงินจำนวน ๒,๐๐๔,๙๐๐,๐๐๐ บาท สิ้นสุดสัญญาวันที่ ๑๔ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๔ ต่อมาผู้รับจ้างส่งมอบพื้นที่อาคารที่พักผู้โดยสารหลังใหม่ (อาคาร B๑) Grid Line A-N/๑-๑๐ อาคารจอดรถและสะพานทางเชื่อม (อาคาร B๒) อาคารป้อมยาม และประตูทางเข้า เนื่องจากได้ดำเนินงานดังกล่าวเสร็จเรียบร้อยตามแบบรูปรายการ ตั้งแต่วันที่ ๒๗ พฤษภาคม ๒๕๖๔ เพื่อกรมฯ จะได้ใช้งานตามวัตถุประสงค์ต่อไปและผู้รับจ้างได้มีหนังสือเกี่ยวกับการรับประกันผลงาน สำหรับอาคารที่พักผู้โดยสารหลังใหม่ (อาคาร B๑) Grid Line A-N/๑-๑๐ อาคารจอดรถและสะพานทางเชื่อม (อาคาร B๒) อาคารป้อมยามและประตูทางเข้า โดยผู้รับจ้างขอเริ่มรับประกันความชำรุดบกพร่องของงานจ้าง ในส่วนที่ส่งมอบ ตั้งแต่วันที่ ๒๗ พฤษภาคม ๒๕๖๔ ถึงวันที่ ๒๖ พฤษภาคม ๒๕๖๖ ซึ่งผู้ควบคุมงานได้มีหนังสือแจ้งว่า หากพิจารณาตามสัญญา ข้อ ๑๐ ความเสียหายใด ๆ อันเกิดแก่งานที่ผู้รับจ้างได้ทำขึ้น แม้จะเกิดขึ้น เพราะเหตุสุดวิสัยก็ตาม ผู้รับจ้างจะต้องรับผิดชอบโดยซ่อมแซม ให้คืนดีหรือเปลี่ยนให้ใหม่โดยค่าใช้จ่าย ของผู้รับจ้างเอง เว้นแต่ความเสียหายนั้นเกิดจากความผิดของผู้ว่าจ้าง ทั้งนี้ ความรับผิดชอบของผู้รับจ้างดังกล่าว ในข้อนี้จะสิ้นสุดลงเมื่อผู้ว่าจ้างได้รับมอบงานครั้งสุดท้าย หลังจากนั้นผู้รับจ้างคงต้องรับผิดชอบเพียงในกรณีชำรุดบกพร่อง หรือความเสียหายดังกล่าวในข้อ ๗ จึงมีความเห็นว่าการเริ่มรับประกันความชำรุดบกพร่องของงานจ้าง ภายในกำหนด ๒ ปี ควรจะนับถัดจากวันที่ผู้ว่าจ้างได้รับมอบงานครั้งสุดท้าย และโดยคณะกรรมการตรวจรับพัสดุ พิจารณาแล้วเห็นว่า กรมฯ มีความจำเป็นต้องเข้าใช้พื้นที่ที่ผู้รับจ้างส่งมอบ โดยเฉพาะอาคารที่พัก ผู้โดยสารหลังใหม่ เพื่อให้บริการผู้โดยสารทดแทนอาคารที่พักผู้โดยสารหลังเดิมที่จะต้องทำการปิดปรับปรุง เป็นระยะเวลาประมาณ ๑ ปี เนื่องจากท่าอากาศยานต้องเปิดให้บริการผู้โดยสารตลอดเวลา หากไม่เข้าใช้พื้นที่ ส่งมอบจะต้องทำการปิดท่าอากาศยานไม่สามารถให้บริการผู้โดยสารได้ ทำให้ทางราชการเสียประโยชน์ และเพื่อให้เกิดความเป็นธรรมกับผู้รับจ้างคณะกรรมการตรวจรับพัสดุจึงเห็นควรแก้ไขสัญญาเพื่อให้สามารถเริ่มรับประกันความชำรุดบกพร่องในส่วนที่ผู้รับจ้างส่งมอบ แม้จะยังไม่ได้รับมอบงานงวดสุดท้ายได้ กรณีนี้เห็นว่ามี ความจำเป็นต้องแก้ไขสัญญาตามมาตรา ๙๗ วรรคหนึ่ง (๒) แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้าง และการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐

/กรมฯ ...

กรมฯ ขอรื้อ ดังนี้

๑. ผู้รับจ้างขอส่งมอบพื้นที่เพื่อให้กรมฯ ได้เข้าใช้พื้นที่ก่อน พร้อมทั้งขอเริ่มรับประกันความชำรุดบกพร่องของงานจ้างในส่วนที่ส่งมอบสามารถดำเนินการได้หรือไม่

๒. หากกรมฯ เข้าใช้พื้นที่ดังกล่าวแล้ว ควรแก้ไขสัญญาตามมาตรา ๘๗ วรรคหนึ่ง (๒) แห่งพระราชบัญญัติฯ เพื่อให้สามารถเริ่มรับประกันความชำรุดบกพร่องในส่วนที่ผู้รับจ้างส่งมอบ แม้จะยังไม่ได้รับมอบงานงวดสุดท้าย ได้หรือไม่  
ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย) พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๘๗ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “สัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือที่ได้ลงนามแล้วจะแก้ไขไม่ได้ เว้นแต่ในกรณีดังต่อไปนี้ให้อยู่ในดุลพินิจของผู้มีอำนาจที่จะพิจารณาอนุมัติให้แก้ไขได้ (๒) ในกรณีที่มีความจำเป็นต้องแก้ไขสัญญาหรือข้อตกลง หากการแก้ไขนั้นไม่ทำให้หน่วยงานของรัฐเสียประโยชน์” จากหลักการดังกล่าวข้างต้น เมื่อหน่วยงานของรัฐได้ลงนามในสัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือกับผู้ขายหรือผู้รับจ้างแล้วแต่กรณี ย่อมก่อให้เกิดสิทธิและหน้าที่ระหว่างคู่สัญญา โดยต้องผูกพันตามข้อกำหนดและเงื่อนไขในสัญญา รวมทั้งเอกสารแนบท้ายสัญญาซึ่งถือเป็นส่วนหนึ่งของสัญญาด้วย

๒. กรณีข้อหารือ ๑ เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า กรมท่าอากาศยาน ได้ว่าจ้างบริษัท คริสเตียนี และนิลเสน (ไทย) จำกัด (มหาชน) ดำเนินการก่อสร้างอาคารที่พักผู้โดยสารหลังใหม่ ท่าอากาศยานขอนแก่น ตำบลบ้านเปิด อำเภอเมืองขอนแก่น จังหวัดขอนแก่น ตามสัญญาจ้างเลขที่ ๒๖๕/๒๕๖๑ ลงวันที่ ๒๙ สิงหาคม ๒๕๖๑ โดยเงื่อนไขในสัญญาจ้างฯ ข้อ ๓ หลักประกันการปฏิบัติตามสัญญา วรรคสาม กำหนดว่า “หลักประกันที่ผู้รับจ้างนำมามอบให้ตามวรรคหนึ่ง จะต้องมียุครอบคลุมความรับผิดชอบทั้งปวงของผู้รับจ้างตลอดอายุสัญญา ถ้าหลักประกันที่ผู้รับจ้างนำมามอบให้ดังกล่าวลดลงหรือเสื่อมค่าลงหรือมียุครอบคลุมถึงความรับผิดชอบตลอดอายุสัญญา ไม่ว่าจะด้วยเหตุใด ๆ ก็ตาม รวมถึงกรณีผู้รับจ้างส่งมอบงานล่าช้าเป็นเหตุให้ระยะเวลาแล้วเสร็จหรือวันครบกำหนดความรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่องตามสัญญาเปลี่ยนแปลงไป ไม่ว่าจะเกิดขึ้นคราวใด ผู้รับจ้างต้องหาหลักประกันใหม่หรือหลักประกันเพิ่มเติมให้มีจำนวนครบถ้วนตามวรรคหนึ่งมามอบให้แก่ผู้ว่าจ้างภายใน ๑๕ วัน (สิบห้า) วัน นับถัดจากวันที่ได้รับแจ้งเป็นหนังสือจากผู้ว่าจ้าง” โดยเจตนารมณ์ในการวางหลักประกันสัญญา มีความมุ่งหมายเพื่อเป็นหลักประกันการปฏิบัติตามเงื่อนไขที่กำหนดในสัญญาในส่วนที่เป็นสาระสำคัญ ซึ่งหากคู่สัญญาไม่ปฏิบัติตามเงื่อนไขดังกล่าวแล้ว อาจก่อให้เกิดความเสียหายแก่หน่วยงานของรัฐ หน่วยงานของรัฐย่อมใช้สิทธิบังคับเอาแก่หลักประกันดังกล่าวได้ โดยการนับระยะเวลาการรับประกันความชำรุดบกพร่องนั้น จึงต้องนับถัดจากวันที่ผู้รับจ้างส่งมอบงานงวดสุดท้ายครบถ้วนถูกต้องไปจนครบกำหนดความรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่องของงานตามที่สัญญากำหนดไว้ ซึ่งเงื่อนไขของสัญญา ข้อ ๗ ความรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่องของงานจ้าง กำหนดว่า “เมื่องานแล้วเสร็จบริบูรณ์ และผู้ว่าจ้างได้รับมอบงานจากผู้รับจ้างหรือจากผู้รับจ้างรายใหม่ ในกรณีที่มีการบอกเลิกสัญญาตามข้อ ๖ หากมีเหตุชำรุดบกพร่องหรือเสียหายเกิดขึ้นจากงานจ้างนี้ ภายในกำหนด ๒ (สอง) ปี นับถัดจากวันที่ได้รับมอบงานดังกล่าว...” โดยในการนับระยะเวลาการรับประกันความชำรุดบกพร่องจึงต้องนับถัดจากวันที่ผู้รับจ้างส่งมอบงานงวดสุดท้ายครบถ้วนถูกต้องไปจนครบกำหนดความรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่องของงานตามที่ได้กำหนดไว้ในสัญญา

๓. กรณีข้อหาข้อ ๒ เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า ตามสัญญาเลขที่ ๒๖๕/๒๕๖๑ ลงวันที่ ๒๙ สิงหาคม ๒๕๖๑ และที่แก้ไขเพิ่มเติมสัญญาจ้างก่อสร้าง ครั้งที่ ๑ ลงวันที่ ๑๙ ตุลาคม ๒๕๖๓ ข้อ ๔ กำหนดว่า “ให้แก้ไขเปลี่ยนแปลงกำหนดเวลาแล้วเสร็จตามที่กำหนดในข้อ ๖ แห่งสัญญาจ้างก่อสร้าง เลขที่ ๒๖๕/๒๕๖๑ ทำเมื่อวันที่ ๒๙ สิงหาคม ๒๕๖๑ จากเดิมเป็นวันที่ ๑๔ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๔ เป็นวันที่ ๒๘ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕” ซึ่งจากข้อกำหนดของสัญญาดังกล่าว ผู้รับจ้างจะต้องส่งมอบงานให้ครบถ้วน ถูกต้องตามสัญญา รวมถึงกรมฯ จะต้องทำการตรวจรับงานนั้นให้เป็นไปตามที่สัญญากำหนดไว้ด้วย กรมฯ จึงจะสามารถใช้ประโยชน์จากงานจ้างดังกล่าวได้ โดยหากปรากฏว่า กรมฯ มีความจำเป็นที่จะต้องเข้าใช้พื้นที่ ก่อนที่ผู้รับจ้างจะส่งมอบงานงวดสุดท้าย และมีความจำเป็นต้องแก้ไขเกี่ยวกับการรับประกันความชำรุดบกพร่อง ซึ่งไม่เป็นไปตามเจตนารมณ์ของสัญญาแล้ว ดังนั้น หากกรมฯ พิจารณาแล้วเห็นว่า มีความจำเป็นที่จะต้องแก้ไขสัญญา และในกรณีการแก้ไขสัญญานั้น กรมฯ เห็นว่าจะมีปัญหาในทางเสียประโยชน์หรือไม่รัดกุมพอ ก็ให้ส่งร่างสัญญา ที่แก้ไขนั้นไปให้สำนักงานอัยการสูงสุดพิจารณาให้ความเห็นชอบก่อน ตามนัยมาตรา ๙๗ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติฯ ต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายประภาศ คงเอียด)

อธิบดีกรมบัญชีกลาง

ปฏิบัติราชการแทนปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๖๘๗๓

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖