

ด่วนมาก

ที่ ตก ๐๐๒๓.๔/ว ๓๐๐๒



ศาลากลางจังหวัดตาก
ถนนพหลโยธิน ตก ๖๓๐๐๐

๑๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๙

เรื่อง ทหรือการเป็นผู้มีส่วนได้เสียสัญญาหรือกิจการที่กระทำหรือจะกระทำกับหรือให้แก่เทศบาล

เรียน นายอำเภอ ทุกอำเภอ

สิ่งที่ส่งมาด้วย สำเนาหนังสือกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น ด่วนมาก ที่ มท ๐๘๐๔.๓/๑๖๙๒

ลงวันที่ ๑๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๙

จำนวน ๑ ฉบับ

ด้วยกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นแจ้งว่า ได้พิจารณาและให้ความเห็นทางกฎหมาย กรณีจังหวัดปราจีนบุรี ทหรือว่าเทศบาลตำบลจะดำเนินการซื้อวัสดุเชื้อเพลิงและหล่อลื่นกับห้างหุ้นส่วน ที่ผู้เป็นหุ้นส่วนและนายกเทศมนตรีมีความสัมพันธ์เชิงเครือญาติกัน ได้หรือไม่ รายละเอียดปรากฏตาม สิ่งที่ส่งมาด้วย

จังหวัดตากพิจารณาแล้วเห็นว่า กรณีการเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาหรือกิจการ ที่กำหนด บังคับใช้กับทุกตำแหน่งในฝ่ายบริหารและสมาชิกสภาเทศบาล ไม่ว่าจะเป็นผู้มีส่วนได้เสียกับเทศบาลที่ตนดำรง ตำแหน่งอยู่หรือเป็นผู้มีส่วนได้เสียกับองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นอื่น เนื่องจากกฎหมายมุ่งประสงค์ให้ในฝ่ายบริหาร และสมาชิกสภาเทศบาล จะต้องปฏิบัติหน้าที่ด้วยความซื่อสัตย์สุจริตและรักษาผลประโยชน์ของทางราชการ โดยไม่ใช้โอกาสจากการดำรงตำแหน่งอันเป็นการเอื้อประโยชน์แก่ตนเองหรือพวกพ้อง อีกทั้งกระบวนการเข้า เป็นผู้มีส่วนได้เสียหรือกิจการที่กระทำหรือจะกระทำกับหรือให้แก่เทศบาลนั้น ถือเป็นกระบวนการพิจารณาทางปกครอง เพื่อให้ได้มาซึ่งคำสั่งทางปกครอง ซึ่งคำสั่งทางปกครอง ต้องเกิดจากการพิจารณาทางปกครองอย่างเป็นกลาง การมีส่วนได้เสียในสัญญาถือเป็นสภาพร้ายแรง อันทำให้การพิจารณาทางปกครองที่ไม่เป็นกลาง ซึ่งความเห็น ดังกล่าวจะเป็นประโยชน์ต่ออำเภอ ในฐานะผู้ที่มีอำนาจกำกับดูแลองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่น ในการนี้ จึงขอ ส่งความเห็นดังกล่าวให้แก่อำเภอ เพื่อใช้ประกอบการพิจารณาและดำเนินการตามอำนาจหน้าที่ต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อทราบและพิจารณา

ขอแสดงความนับถือ

(นายอาทร พิมชะนก)

รองผู้ว่าราชการจังหวัด ปฏิบัติราชการแทน
ผู้ว่าราชการจังหวัดตาก

สำนักงานส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นจังหวัด

กลุ่มงานกฎหมาย ระเบียบ และเรื่องร้องทุกข์

โทร.๐ ๕๕๕๑ ๑๑๔๑ ต่อ ๑๔

ผู้ประสาน : สุภกิจ คำมี โทร.๐๖ ๓๒๐๖ ๕๖๔๐

ศาลากลางจังหวัดตาก
เลขรับ 2590
วันที่ ๑๒ ก.พ. ๒๕๖๙
เวลา

สจ.ตาก
เลขที่รับ 1069
วันที่ ๑๒ ก.พ. ๒๕๖๙
เวลา

<input type="checkbox"/> ส.บ.ท.	<input type="checkbox"/> กง.บ.ด.
<input type="checkbox"/> กง.ส.ส.	<input type="checkbox"/> กง.ก.ม.
<input type="checkbox"/> กง.ก.ง.	<input type="checkbox"/> กง.บ.ป.
ส่งชื่อผู้ส่งการ	
วันที่ ๑๒ ก.พ. ๒๕๖๙	



ด่วนมาก

ที่ มท ๐๘๐๔.๓/ว ๗๒๓

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น

ถนนนครราชสีมา เขตดุสิต กทม. ๑๐๓๐๐

๑๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๙

เรื่อง ทารือการเป็นผู้มีส่วนได้เสียสัญญาหรือกิจการที่กระทำหรือจะกระทำกับหรือให้แก่เทศบาล

เรียน ผู้ว่าราชการจังหวัด ทุกจังหวัด (ยกเว้นจังหวัดปราจีนบุรี)

สิ่งที่ส่งมาด้วย สำเนาหนังสือกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น ด่วนมาก ที่ มท ๐๘๐๔.๓/๑๖๙๒

ลงวันที่ ๑๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๙

จำนวน ๑ ฉบับ

ด้วยกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นได้พิจารณาและให้ความเห็นทางกฎหมาย กรณีจังหวัดปราจีนบุรี ทารือว่าเทศบาลตำบลจะดำเนินการจัดซื้อวัสดุเชื้อเพลิงและหล่อลื่นกับห้างหุ้นส่วนจำกัดที่ผู้เป็นหุ้นส่วน และนายกเทศมนตรีตำบลมีความสัมพันธ์เชิงเครือญาติกัน ได้หรือไม่ รายละเอียดปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วย

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นจึงขอส่งผลการพิจารณาเรื่องดังกล่าวให้ผู้ว่าราชการจังหวัด และนายอำเภอในฐานะที่มีอำนาจหน้าที่กำกับดูแลองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นได้ใช้ประกอบการพิจารณา และดำเนินการตามอำนาจหน้าที่ต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

(นายธีรุตม์ ศุภวิบูลย์ผล)

อธิบดีกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น

กองกฎหมายและระเบียบท้องถิ่น

กลุ่มงานวินิจฉัยและกำกับดูแล

โทร./โทรสาร ๐-๒๒๔๑-๙๐๓๖

ไปรษณีย์อิเล็กทรอนิกส์ saraban@dla.go.th

ผู้ประสานงาน นายธนาวุธ เหล่าเจริญพาณิชย์

โทร ๐๖๑ - ๐๖๐๗๘๙๓

กลุ่มงานกฎหมาย
เลขที่ 79
วันที่ ๑๒ ก.พ. ๒๕๖๙

ด่วนมาก

ที่ มท ๐๘๐๔.๓/๑๖๙๖



กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น

ถนนนครราชสีมา เขตดุสิต กทม. ๑๐๓๐๐

๑๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๙

เรื่อง ทหารือการเป็นผู้มีส่วนได้เสียสัญญาซื้อขายวัสดุเชื้อเพลิงและหล่อลื่น

เรียน ผู้ว่าราชการจังหวัดปราจีนบุรี

อ้างถึง หนังสือจังหวัดปราจีนบุรี ที่ ปจ ๐๐๒๓.๔/๙๗๓ ลงวันที่ ๒๘ มกราคม ๒๕๖๙

ตามที่ จังหวัดปราจีนบุรีได้รับแจ้งจากอำเภอ ว่า เทศบาลตำบล ขอทหารือกรณี จะดำเนินการจัดซื้อวัสดุเชื้อเพลิงและหล่อลื่นกับห้างหุ้นส่วนจำกัด กำหนดวิธีจัดซื้อจัดจ้างพัสดุ โดยวิธีคัดเลือกและวิธีเฉพาะเจาะจง เนื่องจากปัจจุบันเทศบาลตำบล ได้ทำสัญญาจัดซื้อวัสดุเชื้อเพลิง จากห้างหุ้นส่วนจำกัด แต่ห้างหุ้นส่วนจำกัดดังกล่าวแจ้งว่าจะยกเลิกการประกอบกิจการ คำน้ำมันเชื้อเพลิงภายในพื้นที่ จึงทำให้ต้องจัดหาคู่สัญญาใหม่ภายในพื้นที่ ซึ่งมีสถานบริการน้ำมันเชื้อเพลิง ที่ให้เครดิตแก่หน่วยงานของรัฐและอยู่ในพื้นที่ที่น่าเชื่อถือมีเพียงแห่งเดียวคือห้างหุ้นส่วนจำกัด โดยผู้เป็นหุ้นส่วนคือ และครอบครัว (ภรรยาและบุตร) ซึ่งบิดาของ และบิดาของ นายเทศมนตรีตำบล เป็นพี่น้องกัน จึงได้ทหารือว่าเทศบาลตำบล จะดำเนินการจัดซื้อเชื้อเพลิงและหล่อลื่นจากห้างหุ้นส่วนจำกัด สำรวยบริการ ได้หรือไม่ โดยจังหวัดปราจีนบุรี มีความเห็นเป็น ๒ แนวทาง ประกอบด้วย ๑) ตามพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ. ๒๕๙๖ และที่แก้ไขเพิ่มเติม มาตรา ๔๘ จตุพศ (๓) กำหนดว่านายกเทศมนตรีต้องไม่กระทำการเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาหรือกิจการที่ กระทำหรือจะกระทำกับหรือให้แก่เทศบาลนั้น ซึ่งเมื่อพิจารณาพฤติการณ์ของ นายเทศมนตรีตำบล กับ บุคคลทั้งสองฝ่ายไม่ได้มีความสัมพันธ์ระหว่างบุคคล โดยตรงในลักษณะสามีภรรยา หรือบิดามารดากับบุตร และไม่ได้ใช้โอกาสในฐานะที่ตนเป็นผู้ดำรงตำแหน่ง สร้างประโยชน์ส่วนตน โดยเบียดเบียนหรือคุกคามประโยชน์ส่วนรวมหรือประโยชน์ของรัฐ จึงไม่ถือเป็นผู้มีส่วน ได้เสียในสัญญากับเทศบาลตำบล ๒) การพิจารณาความเป็นผู้มีส่วนได้เสียตามพระราชบัญญัติจัดซื้อ จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ แล้ว ปรากฏตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ จัดจ้างและการบริหารพัสดุ สรุปความได้ว่า การมีส่วนได้เสียให้เป็นไปตามกฎหมายว่าด้วยวิธีปฏิบัติราชการ ทางปกครอง ซึ่งหมายถึงบุคคลที่มีหน้าที่เกี่ยวข้องในการดำเนินการจัดซื้อจัดจ้าง และผู้มีอำนาจในการอนุมัติ สั่งซื้อหรือสั่งจ้างนั้นด้วย กรณีนี้จึงหมายถึงนายกเทศมนตรีตำบล จึงถือว่า นายกเทศมนตรีตำบล เป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญากับเทศบาลตำบล เนื่องจากกรณีดังกล่าว เป็นประเด็นข้อกฎหมาย จึงขอทหารือว่าเทศบาลตำบล สามารถจัดซื้อวัสดุเชื้อเพลิงและหล่อลื่นและเป็น คู่สัญญากับห้างหุ้นส่วน ได้หรือไม่ อย่างไร นั้น

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นพิจารณาแล้วเห็นว่า การเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญา หรือกิจการใดของนายกเทศมนตรี รองนายกเทศมนตรี ที่ปรึกษานายกเทศมนตรี เลขาธิการนายกเทศมนตรี และสมาชิกสภาเทศบาล พิจารณาได้จากการมีส่วนได้เสียทางตรงหรือทางอ้อม กล่าวคือ การมีส่วนได้เสียทางตรง ต้องปรากฏชัดแจ้งว่านายกเทศมนตรี รองนายกเทศมนตรี ที่ปรึกษานายกเทศมนตรี เลขาธิการนายกเทศมนตรี หรือสมาชิกสภาเทศบาลเข้าเป็นคู่สัญญาหรือดำเนินกิจการกับเทศบาลที่ตนดำรงตำแหน่งอยู่หรือกับองค์กร

/ปกครอง ...

ปกครองส่วนท้องถิ่นอื่น หรือการมีส่วนได้เสียทางอ้อมที่คู่สัญญามีความสัมพันธ์กับนายกเทศมนตรี รองนายกเทศมนตรี ที่ปรึกษานายกเทศมนตรี เลขานุการนายกเทศมนตรี หรือสมาชิกสภาเทศบาล ไม่ว่าจะมีความสัมพันธ์ในเชิงเครือญาติหรือเชิงผลประโยชน์ โดยมีพฤติการณ์พิเศษที่แสดงให้เห็นชัดว่าใช้ตำแหน่งหน้าที่ ในการแสวงหาประโยชน์แก่ตนหรือพวกพ้อง โดยเบียดเบียนหรือคุกคามประโยชน์ส่วนรวมหรือประโยชน์ของรัฐ ซึ่งเจตนาธรรมแห่งกฎหมายกรณีเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาหรือกิจการ ที่กำหนดบังคับใช้กับทุกตำแหน่งในฝ่าย บริหารและสมาชิกสภาเทศบาล ไม่ว่าจะเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาหรือกิจการที่ตนดำรงตำแหน่งอยู่หรือเป็นผู้มีส่วนได้เสียกับ องค์การปกครองส่วนท้องถิ่นอื่น เนื่องจากกฎหมายมุ่งประสงค์ให้นายกเทศมนตรี รองนายกเทศมนตรี ที่ปรึกษานายกเทศมนตรี เลขานุการนายกเทศมนตรี และสมาชิกสภาเทศบาลจะต้องปฏิบัติหน้าที่ด้วยความซื่อสัตย์สุจริต และรักษาผลประโยชน์ของทางราชการโดยไม่ใช้อำนาจจากการดำรงตำแหน่งอันเป็นการเอื้อประโยชน์แก่ตนเอง หรือพวกพ้อง อีกทั้งกระบวนการเข้าเป็นคู่สัญญาหรือกิจการที่กระทำหรือจะกระทำกับหรือให้แก่เทศบาลนั้น ถือเป็นกระบวนการพิจารณาทางปกครองเพื่อให้ได้มาซึ่งคำสั่งทางปกครอง ซึ่งคำสั่งทางปกครองต้องเกิดจากการพิจารณาทางปกครองอย่างเป็นกลาง การมีส่วนได้เสียในสัญญาถือเป็นสภาพร้ายแรงอันทำให้การพิจารณาทางปกครองที่ไม่เป็นกลาง เนื่องจากมีพฤติการณ์ที่อาจทำให้เคลือบแคลงสงสัยว่าจะใช้อำนาจที่ไม่เป็นกลาง ตามข้อเท็จจริงเทศบาลตำบล ได้ทำสัญญาจัดซื้อวัสดุเชื้อเพลิงจากห้างหุ้นส่วนจำกัด แต่ห้างหุ้นส่วนจำกัดดังกล่าวแจ้งว่าจะยกเลิกการประกอบกิจการค่าน้ำมันเชื้อเพลิงภายในพื้นที่ จึงทำให้ ต้องจัดหาคู่สัญญาใหม่ภายในพื้นที่ ซึ่งมีสถานีบริการน้ำมันเชื้อเพลิงที่ให้เครดิตแก่หน่วยงานของรัฐและอยู่ใน พื้นที่น่าเชื่อถือมีเพียงแห่งเดียวคือห้างหุ้นส่วนจำกัด แต่หุ้นส่วนคนสำคัญมีความสัมพันธ์ในเชิงเครือญาติ กับ นายกเทศมนตรีตำบล จึงมีข้อพิจารณาว่าห้างหุ้นส่วนจำกัด จะเข้ามาเป็นคู่สัญญากับเทศบาลตำบล ได้หรือไม่ และกรณีจะถือว่า นายกเทศมนตรี ตำบล เป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาหรือกิจการที่กระทำหรือจะกระทำกับหรือให้แก่เทศบาลนั้น อันเป็นการกระทำอันเป็นการต้องห้ามตามมาตรา ๔๘ จตุทศ (๓) แห่งพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ. ๒๔๙๖ และที่แก้ไขเพิ่มเติม หรือไม่ เห็นว่า นายกเทศมนตรีตำบล เป็นหัวหน้าฝ่ายบริหาร ผู้มีอำนาจในการสั่งซื้อหรือสั่งจ้างและลงนามในสัญญา ซึ่งเป็นคำสั่งทางปกครองที่ต้องมีกระบวนการพิจารณาทางปกครองอย่างเป็นกลาง เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏชัดว่า ห้างหุ้นส่วนจำกัด มี เป็นหุ้นส่วนและมีความสัมพันธ์กับ นายกเทศมนตรีตำบล ในฐานะลูกพี่ลูกน้อง ซึ่งเมื่อพิจารณาตามกฎหมายวิธีปฏิบัติราชการทางปกครองจะเห็นว่า มีลักษณะต้องห้ามในการพิจารณาทางปกครอง กล่าวคือ เป็นญาติของคู่กรณีที่เป็นพี่น้องหรือลูกพี่ลูกน้องนับได้เพียงภายในสามชั้นตามมาตรา ๑๓ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ และที่แก้ไขเพิ่มเติม และแม้กระบวนการจัดซื้อหรือสั่งจ้างจะเป็นไปโดยชอบด้วยกฎหมายก็ตาม แต่ก็อาจเป็นไปได้เพื่อประโยชน์ส่วนตนมากกว่าประโยชน์สาธารณะ อีกทั้งแม้พฤติการณ์ไม่ปรากฏชัดว่าได้ใช้ตำแหน่งหน้าที่และอำนาจแสวงหาประโยชน์ส่วนตนหรือพวกพ้อง ในลักษณะต่างตอบแทนหรือไม่มีเจตนาเอื้อประโยชน์ให้กับกิจการของเครือญาติหรือพวกพ้องก็ตาม แต่อาจทำให้เคลือบแคลงสงสัยว่าจะใช้อำนาจที่ไม่เป็นกลาง จากเหตุผลที่กล่าวมาข้างต้นเทศบาลตำบล จึงไม่อาจดำเนินการจัดซื้อวัสดุเชื้อเพลิงและหล่อลื่นจากห้างหุ้นส่วนจำกัด ได้ เป็นการต้องห้าม ตามมาตรา ๔๘ จตุทศ (๓) แห่งพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ. ๒๔๙๖ และที่แก้ไขเพิ่มเติม ประกอบมาตรา ๑๓ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ และที่แก้ไขเพิ่มเติม อย่างไรก็ตาม หากภายหลัง

ปรากฏข้อสงสัยโดยชัดแจ้งว่านายกเทศมนตรีตำบล ได้มีการกระทำการฝ่าฝืนมาตรา ๔๘ จตุทศ (๓) แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าวและเหตุผลที่กล่าวข้างต้น ผู้ว่าราชการจังหวัดหรือนายอำเภอ แล้วแต่กรณี ในฐานะผู้กำกับดูแล สามารถดำเนินการตามมาตรา ๔๘ ปัญจทศ แห่งพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ. ๒๔๙๖ และที่แก้ไขเพิ่มเติม จึงขอแจ้งผลการพิจารณาให้จังหวัดปราจีนบุรีเพื่อแจ้งให้เทศบาลตำบล ดำเนินการ ในส่วนที่เกี่ยวข้องต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณา

ขอแสดงความนับถือ



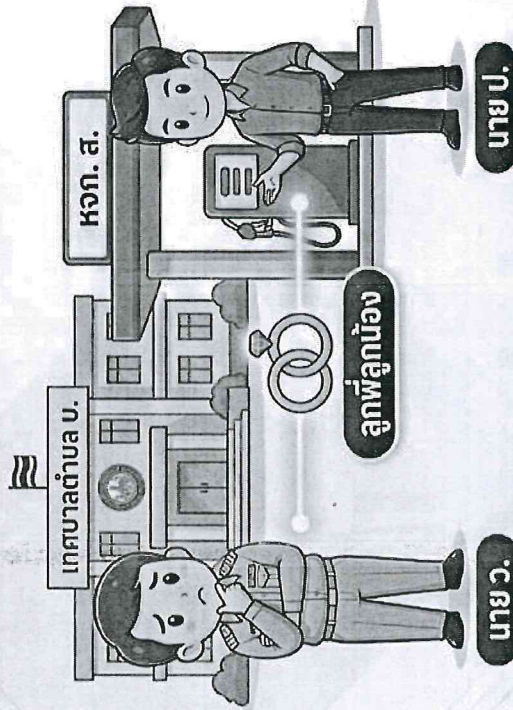
(นายธีรุตม์ ศุภวิบูลย์ผล)

อธิบดีกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น

กองกฎหมายและระเบียบท้องถิ่น
กลุ่มงานวินิจฉัยและกำกับดูแล
โทร./โทรสาร ๐-๒๒๕๑-๙๐๓๖
ไปรษณีย์อิเล็กทรอนิกส์ saraban@dla.go.th
ผู้ประสานงาน นายธนาวุธ เหล่าเจริญพาณิชย์
โทร ๐๖๑ - ๐๖๐๗๘๙๓

การพิจารณาผู้มีส่วนได้เสียในการจัดซื้อจัดจ้าง: กรณีศึกษาความสัมพันธ์เครือข่าย

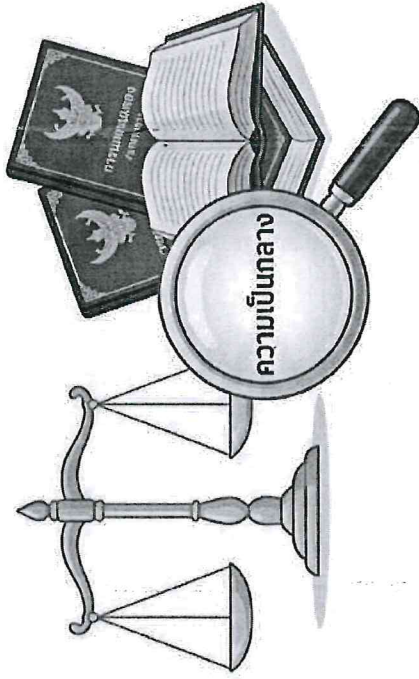
1 สถานการณ์และปัญหา



ที่มาของปัญหา

- เทศบาล บ. จำเป็นต้องหาผู้สัญญาซื้อน้ำมันรายใหม่ (รายเดิมเลิกกิจการ)
- ในพื้นที่มี 'พ.ศ. ส.' เพียงแห่งเดียวที่น่าเชื่อถือและให้เครดิตจุดสำคัญ: ผู้ส่วนใหญ่ของ พ.ศ. ส. (นาย ป.) เป็น 'ลูกพี่ลูกน้อง' กับนายกเทศมนตรี (นาย ว.)
- คำถาม: 'จะจัดซื้อกับ พ.ศ. ส. ได้หรือไม่?'

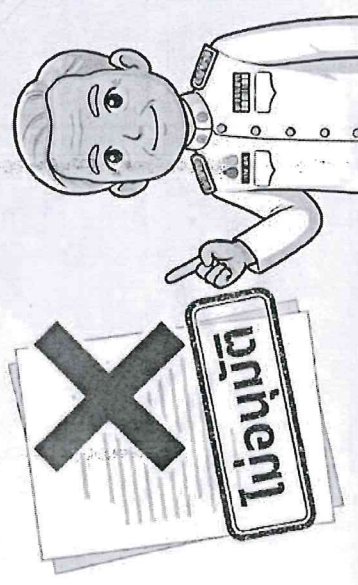
2 หลักกฎหมายและเกณฑ์พิจารณา



เกณฑ์พิจารณา 'ผู้มีส่วนได้เสีย'

- เจตนารมณ์: กฎหมายมุ่งให้ปฏิบัติหน้าที่ด้วยความซื่อสัตย์ ไม่เอื้อประโยชน์พวกพ้อง
- หลักการสำคัญ: การจัดซื้อจัดจ้างคือ 'คำสั่งทางปกครอง' ต้องมี 'ความเป็นกลาง'
- ข้อห้าม (พ.ร.บ. ระเบียบบริหารราชการปกครอง มาตรา 13): ห้ามเจ้าหน้าที่ที่มีความสัมพันธ์เป็นญาติ/ลูกพี่ลูกน้อง (ภายใน 3 ชั้น) พิจารณาเรื่องนั้น เพราะถือเป็น 'สภาพร้ายแรงที่ทำให้ไม่เป็นกลาง'

3 คำวินิจฉัยและบทสรุป



ผลการพิจารณา

คำตอบ: ไม่สามารถดำเนินการได้

เหตุผลหลัก: • นาย ก. เป็นผู้จำหน่ายสิ่งซื้อ/ลงนามสัญญา (ต้องเป็นกลาง)

- ความสัมพันธ์ลูกพี่ลูกน้อง ทำให้เกิด 'ความเคลือบแคลงสงสัย' ว่าอาจใช้อำนาจเอื้อประโยชน์
- ขัดต่อ พ.ร.บ. ระเบียบบริหารราชการปกครอง มาตรา 48 จตุพศ (3) ประกอบ พ.ร.บ. ระเบียบบริหารราชการปกครองฯ

คำเตือน: หากฝ่าฝืน ผู้กำกับดูแล (ผู้ว่าฯ/นายอำเภอ) มีอำนาจดำเนินการสอบสวนตามกฎหมาย (มาตรา 48 ญจกศ)