827

ที่ นศ ๐๐๒๓.๔/ว ๓๑๔๒

ศาลากลางจังหวัดนครศรีธรรมราช
ถนนราชดำเนิน นศ ๘๐๐๐๐

๗ พฤษภาคม ๒๕๖๙

เรื่อง แนวทางการพิจารณากรณีการเป็นผู้มีส่วนได้เสียของผู้บริหารท้องถิ่นตามกฎหมายว่าด้วยการจัดตั้งองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่น

เรียน นายอำเภอทุกอำเภอ

สิ่งที่ส่งมาด้วย สำเนาหนังสือกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น ที่ มท ๐๘๐๔.๓/ว ๒๐๗๗
ลงวันที่ ๑ พฤษภาคม ๒๕๖๙ จำนวน ๑ ชุด

ด้วยกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นแจ้งว่า การพิจารณากรณีที่ผู้บริหารท้องถิ่นถูกกล่าวหาว่าเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาหรือกิจการที่กระทำหรือจะกระทำกับหรือให้แก่องค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นนั้นหรือมีส่วนได้เสียในสัญญาหรือกิจการที่กระทำหรือจะกระทำกับหรือให้แก่องค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นอื่น ตามกฎหมายว่าด้วยการจัดตั้งองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่น เป็นเรื่องที่ต้องพิจารณาจากข้อเท็จจริงเป็นรายกรณี ซึ่งเป็นอำนาจหน้าที่ของผู้กำกับดูแลองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นนั้น ๆ จะต้องพิจารณาหรือสอบสวนให้ได้ข้อเท็จจริงเป็นที่ยุติว่า ผู้ถูกกล่าวหามีพฤติการณ์ที่แสดงให้เห็นว่าเป็นการต่างตอบแทนหรือเอื้อประโยชน์ส่วนตนระหว่างกันหรือไม่ ทั้งนี้ ไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อม ในการนี้ เพื่อให้การกำกับดูแลองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นในเรื่องดังกล่าวเป็นไปในแนวทางเดียวกัน จึงขอแจ้งแนวทางการพิจารณากรณีการเป็นผู้มีส่วนได้เสียของผู้บริหารท้องถิ่นตามกฎหมายว่าด้วยการจัดตั้งองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่น เพื่อประกอบการพิจารณาตามหน้าที่และอำนาจรายละเอียดปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วย

จึงเรียนมาเพื่อทราบ

ขอแสดงความนับถือ

(นายวุฒิพงษ์ จิตร์เพ็ชร์)
ท้องถิ่นจังหวัดนครศรีธรรมราช ปฏิบัติราชการแทน
ผู้ว่าราชการจังหวัดนครศรีธรรมราช

สำนักงานท้องถิ่นจังหวัด
กลุ่มงานกฎหมายระเบียบและเรื่องร้องทุกข์
โทร. ๐ ๗๕๓๕ ๖๑๔๔ ต่อ ๔๑

ศาลากลางจังหวัดนครศรีธรรมราช
เลขรับ 9190
วันที่ ๐๕ พ.ค. ๒๕๖๙ เวลา ... น.

ที่ มท ๐๘๐๔.๓/ว๒๐๗๗

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น
ถนนนครราชสีมา เขตดุสิต กทม ๑๐๓๐๐

๗ พฤษภาคม ๒๕๖๙

4967
๐๕ พ.ค. ๒๕๖๙
(190)

เรื่อง แนวทางการพิจารณากรณีการเป็นผู้มีส่วนได้เสียของผู้บริหารท้องถิ่นตามกฎหมายว่าด้วยการจัดตั้งองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่น

เรียน ผู้ว่าราชการจังหวัด ทุกจังหวัด

ด้วยการพิจารณากรณีที่ผู้บริหารท้องถิ่นถูกกล่าวหาว่า เป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาหรือกิจการที่กระทำหรือจะกระทำกับหรือให้แก่องค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นนั้นหรือมีส่วนได้เสียในสัญญาหรือกิจการที่กระทำหรือจะกระทำกับหรือให้แก่องค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นอื่น ตามกฎหมายว่าด้วยการจัดตั้งองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่น เป็นเรื่องที่ต้องพิจารณาจากข้อเท็จจริงเป็นรายกรณี ซึ่งเป็นอำนาจหน้าที่ของผู้กำกับดูแลองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นนั้น ๆ จะต้องพิจารณาหรือสอบสวนให้ได้ข้อเท็จจริงเป็นที่ยุติว่า ผู้ถูกกล่าวหามีพฤติการณ์ที่แสดงให้เห็นว่าเป็นการต่างตอบแทนหรือเอื้อประโยชน์ส่วนตนระหว่างกันหรือไม่ ทั้งนี้ ไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อม ดังนั้น เพื่อให้การกำกับดูแลองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นในเรื่องดังกล่าวเป็นไปในแนวทางเดียวกัน กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นจึงขอแจ้งแนวทางการพิจารณา ดังนี้

๑. กฎกระทรวง (ฉบับที่ ๑๒) ออกตามความในพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ได้กำหนดให้การอนุมัติสั่งซื้อหรือจ้างเป็นคำสั่งทางปกครอง ดังนั้น กรณีการจัดซื้อจัดจ้างที่จะต้องมีการอนุมัติสั่งซื้อหรือจ้างเสียก่อน ผู้บริหารท้องถิ่นที่มีอำนาจพิจารณาอนุมัติสั่งซื้อหรือจ้างต้องถือปฏิบัติตามพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ หากมีเหตุจะทำให้การพิจารณาทางปกครองไม่เป็นกลางตามมาตรา ๑๓ หรือมาตรา ๑๖ แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว ผู้บริหารท้องถิ่นจะต้องหยุดการพิจารณาไว้ก่อน แล้วรายงานให้ผู้ว่าราชการจังหวัด หรือนายอำเภอ แล้วแต่กรณี เพื่อพิจารณาสั่งการต่อไป ทั้งนี้ ตามมาตรา ๑๔ ประกอบมาตรา ๒๐ แห่งพระราชบัญญัติฉบับเดียวกัน การที่ผู้บริหารท้องถิ่นพิจารณาอนุมัติหรือไม่อนุมัติสั่งซื้อหรือจ้าง โดยไม่ปฏิบัติตามบทบัญญัติดังกล่าว เว้นแต่มีเหตุตามมาตรา ๑๘ แห่งพระราชบัญญัติฉบับเดียวกัน กล่าวคือ กรณีที่มีความจำเป็นเร่งด่วนซึ่งหากปล่อยให้ล่าช้าไปจะเสียหายต่อประโยชน์สาธารณะหรือสิทธิของบุคคลจะเสียหายโดยไม่มีทางแก้ไขได้ หรือไม่มีเจ้าหน้าที่อื่นปฏิบัติหน้าที่แทนผู้บริหารท้องถิ่นได้ พฤติการณ์ดังกล่าวย่อมเป็นที่สงสัยว่า ผู้บริหารท้องถิ่นมีเจตนาจะคงอำนาจในการพิจารณาอนุมัติสั่งซื้อหรือจ้างไว้ที่ตน และหากการกระทำดังกล่าวเป็นไปเพื่อเอื้อประโยชน์หรือกีดกันผู้ประกอบการรายใดรายหนึ่งหรือหลายราย ย่อมถือว่า มีพฤติการณ์ที่แสดงให้เห็นว่าเป็นการต่างตอบแทนหรือเอื้อประโยชน์ส่วนตนระหว่างกัน

๒. การจัดซื้อจัดจ้างในกรณีที่มีความจำเป็นเร่งด่วนที่เกิดขึ้นโดยไม่ได้คาดหมายไว้ก่อนและไม่อาจดำเนินการตามปกติได้ทัน ซึ่งเจ้าหน้าที่หรือผู้ที่รับผิดชอบในการปฏิบัติงานนั้นดำเนินการไปก่อนแล้วจึงรายงานขอความเห็นชอบต่อผู้บริหารท้องถิ่น ตามระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๗๙ วรรคสอง เช่น เมื่อมีเหตุสาธารณภัยเกิดขึ้นและองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นต้องดำเนินการตามอำนาจหน้าที่ในการให้ความช่วยเหลือประชาชนเกี่ยวกับการดำรงชีพหรือบรรเทาความเดือดร้อนเฉพาะหน้า การที่เจ้าหน้าที่หรือผู้ที่รับผิดชอบในการปฏิบัติงานนั้น

/เลือกที่จะจัดซื้อ...

เลือกที่จะจัดซื้อจัดจ้างจากผู้ประกอบการรายใด ย่อมเป็นดุลพินิจของเจ้าหน้าที่หรือผู้ที่รับผิดชอบในการปฏิบัติงานนั้น การที่ผู้บริหารท้องถิ่นให้ความเห็นชอบและอนุมัติเบิกจ่ายเงินเพื่อชำระหนี้แก่ผู้ประกอบการจึงเป็นกระบวนการภายหลังจากที่ได้ดำเนินการจัดซื้อจัดจ้างไปแล้ว อีกทั้ง กฎกระทรวง (ฉบับที่ ๑๒) ออกตามความในพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ก็มิได้กำหนดให้การอนุมัติเบิกจ่ายเงินเป็นคำสั่งทางปกครอง ผู้บริหารท้องถิ่นจึงไม่มีเหตุที่จะต้องรายงานให้ผู้ว่าราชการจังหวัดหรือนายอำเภอ แล้วแต่กรณี พิจารณาสั่งการ ตามมาตรา ๑๔ ประกอบมาตรา ๒๐ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ดังนั้น การอนุมัติจ่ายเงินเพื่อชำระหนี้แก่ผู้ประกอบการดังกล่าวจึงไม่ใช่พฤติการณ์ที่แสดงให้เห็นว่า เป็นการต่างตอบแทนหรือเอื้อประโยชน์ส่วนตนระหว่างกัน

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ และโปรดแจ้งให้นายอำเภอทราบด้วย

ขอแสดงความนับถือ

(นายธีรุตม์ ศุภวิบูลย์ผล)
อธิบดีกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น

กองกฎหมาย
กลุ่มงานวินิจฉัยและกำกับดูแล
โทร./โทรสาร ๐-๒๒๔๑-๙๐๓๖
ไปรษณีย์อิเล็กทรอนิกส์ saraban@dla.go.th