

ด่วนที่สุด



ที่ มท 0804.3/ 4606

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น
ถนนราชสิมา กทม. 10300

7 มิถุนายน 2547

เรื่อง หรือเกี่ยวกับการดำเนินการตามอำนาจหน้าที่ของนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัด

เรียน ผู้ว่าราชการจังหวัดยะลา

อ้างถึง หนังสือกระทรวงมหาดไทย ด่วนมาก ที่ มท 0804/ ว 483 ลงวันที่ 10 กุมภาพันธ์ 2547

สิ่งที่ส่งมาด้วย สำเนาหนังสือองค์การบริหารส่วนจังหวัดยะลา ด่วนที่สุด ที่ ยล 51001/846
ลงวันที่ 19 เมษายน 2547

ด้วยนายอาซิส เบ็ญหวาน นายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดยะลา ได้มีหนังสือถึงกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นหรือเกี่ยวกับการดำเนินการตามอำนาจหน้าที่ของนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดว่า เมื่อคณะกรรมการการเลือกตั้งได้ประกาศผลการเลือกตั้งนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดแล้ว แต่ยังไม่ได้แถลงนโยบายต่อสภาองค์การบริหารส่วนจังหวัด นายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดจะสามารถแต่งตั้งรองนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัด และดำเนินการในการอนุมัติหรือสั่งจ้างตามข้อบัญญัติงบประมาณประจำปีซึ่งได้ประกาศใช้แล้วได้หรือไม่ และจะสามารถแต่งตั้งบุคคลซึ่งเคยดำรงตำแหน่งสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนจังหวัด และเป็นผู้สัญญาภัก้องค์การบริหารส่วนจังหวัด ซึ่งขณะนี้อยู่ในห้วงระยะเวลาประกันผลงานจ้างกัน้องค์การบริหารส่วนจังหวัด เป็นรองนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดได้หรือไม่ รายละเอียดปรากฏตามเอกสารที่แนบมาพร้อมนี้

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นพิจารณากรณีข้อหารือดังกล่าวประกอบข้อกฎหมายที่เกี่ยวข้องแล้ว เห็นว่า

1. ในกรณีที่คณะกรรมการการเลือกตั้งได้ประกาศผลการเลือกตั้งนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดแล้ว ผู้ที่ได้รับการเลือกตั้งเป็นนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัด จึงดำรงตำแหน่งนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดนับตั้งแต่วันเลือกตั้ง และมีอำนาจหน้าที่ตามที่กำหนดไว้ในมาตรา 35/5 แห่งพระราชบัญญัติองค์การบริหารส่วนจังหวัด พ.ศ. 2540 ซึ่งหากนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดยังไม่ได้แถลงนโยบายต่อสภาองค์การบริหารส่วนจังหวัด การใช้อำนาจหน้าที่ของนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดก็ยังคงอยู่ในบังคับของมาตรา 35/4 วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติองค์การบริหารส่วนจังหวัด พ.ศ. 2540 ซึ่งบัญญัติจำกัดการใช้อำนาจหน้าที่ของนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดในส่วนของการรับผิดชอบในการบริหารราชการขององค์การบริหารส่วนจังหวัดไว้ ส่วนอำนาจหน้าที่อื่นซึ่งไม่เกี่ยวข้องกับการรับผิดชอบในการบริหารราชการขององค์การบริหารส่วนจังหวัด นายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดก็สามารถดำเนินการได้

/กรณีการ ...

กรณีการแต่งตั้ง การถอดถอนรองนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัด เลขานุการนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัด ที่ปรึกษานายกองค์การบริหารส่วนจังหวัด ไม่ถือว่าเกี่ยวข้องกับการรับผิดชอบในการบริหารราชการขององค์การบริหารส่วนจังหวัด ดังนั้น นายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดจึงสามารถแต่งตั้ง รองนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดเป็นผู้ช่วยเหลือ ในการบริหารราชการขององค์การบริหารส่วนจังหวัดได้

สำหรับการดำเนินการในการอนุมัติหรือสั่งจ้างตามข้อบัญญัติงบประมาณประจำปีซึ่งผ่านความเห็นชอบจากสภาองค์การบริหารส่วนจังหวัดและได้ประกาศใช้แล้วได้หรือไม่ นั้น เห็นว่า มาตรา 35/4 วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติองค์การบริหารส่วนจังหวัด พ.ศ. 2540 กำหนดว่าหากเกิดกรณีที่สำคัญและจำเป็นเร่งด่วน ซึ่งปล่อยให้เนิ่นช้าไปจะกระทบต่อประโยชน์สำคัญของราชการหรือราษฎร ให้นายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดสามารถเข้าดำเนินการไปพลางก่อนได้ และมาตรา 35/5 (5) แห่งพระราชบัญญัติองค์การบริหารส่วนจังหวัด พ.ศ. 2540 กำหนดให้นายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดมีหน้าที่รักษาการให้เป็นไปตามข้อบัญญัติองค์การบริหารส่วนจังหวัด ดังนั้น นายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดจึงสามารถดำเนินการในเรื่องดังกล่าวได้ แต่อย่างไรก็ตาม การดำเนินการตามข้อบัญญัติองค์การบริหารส่วนจังหวัดดังกล่าวจะต้องเป็นกรณีที่สำคัญและจำเป็นเร่งด่วน ซึ่งปล่อยให้เนิ่นช้าไปจะกระทบต่อประโยชน์สำคัญของราชการหรือประชาชน

2. นายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดจะแต่งตั้งบุคคลซึ่งเป็นผู้สัญญาจ้างกับองค์การบริหารส่วนจังหวัด โดยขณะนี้อยู่ในห้วงระยะเวลาประกันผลงานจ้างกับองค์การบริหารส่วนจังหวัด เป็นรองนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดได้หรือไม่ นั้น เห็นว่า มาตรา 35/3 วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติองค์การบริหารส่วนจังหวัด พ.ศ. 2540 กำหนดให้รองนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามมาตรา 35/1 เช่นเดียวกับนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัด โดยต้องไม่เป็นผู้ที่พ้นจากตำแหน่งสมาชิกสภาท้องถิ่น คณะผู้บริหารท้องถิ่นหรือผู้บริหารท้องถิ่น รองผู้บริหารท้องถิ่น เลขานุการหรือที่ปรึกษาผู้บริหารท้องถิ่น เพราะเหตุมีส่วนได้เสียไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อมในสัญญาหรือกิจการที่กระทำกับองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่น ยังไม่ถึงห้าปีนับถึงวันสมัครรับเลือกตั้ง หากปรากฏข้อเท็จจริงว่าผู้ที่ได้รับแต่งตั้งเป็นรองนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัด มีคุณสมบัติครบถ้วนและไม่ได้มีลักษณะต้องห้ามดังกล่าวแล้ว ก็สามารถแต่งตั้งบุคคลดังกล่าวเป็นรองนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดได้

แต่อย่างไรก็ตาม เนื่องจากมาตรา 44/3 (3) แห่งพระราชบัญญัติองค์การบริหารส่วนจังหวัด พ.ศ. 2540 กำหนดว่ารองนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดต้องไม่เป็นผู้มีส่วนได้เสียไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อมในสัญญาที่องค์การบริหารส่วนจังหวัดนั้นเป็นผู้สัญญา หรือในกิจการที่กระทำให้แก่องค์การบริหารส่วนจังหวัดนั้น หรือที่องค์การบริหารส่วนจังหวัดนั้นจะกระทำ ดังนั้น หากนายกองค์การบริหารส่วนจังหวัดแต่งตั้งบุคคลซึ่งมีพฤติการณ์เข้าข่ายเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญากับองค์การบริหารส่วนจังหวัดแล้ว ก็จะมีผลให้บุคคลดังกล่าวต้องพ้นจากตำแหน่งตามมาตรา 37 แห่งพระราชบัญญัติองค์การบริหารส่วนจังหวัด พ.ศ. 2540 ซึ่งกรณีตามประเด็นที่หารือนั้นคณะกรรมการกฤษฎีกาได้ให้ความเห็นในเรื่องการเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญากับองค์การบริหารส่วนตำบล (กรณีองค์การบริหารส่วนตำบลท่าคล้อ อำเภอแก่งคอย

จังหวัดสระบุรี) เรื่องเสร็จที่ 829/2546 ว่า กรณีที่คณะกรรมการการเลือกตั้งได้มีคำวินิจฉัยว่าผู้ที่ได้รับจ้างขององค์การบริหารส่วนตำบลท่าคล้อในสัญญาจ้างติดตั้งเสาไฟฟ้าสนามกีฬาโรงเรียนวัดหาดสองแคว และได้ส่งมอบงานให้กับองค์การบริหารส่วนตำบลท่าคล้อ แล้วแต่ยังอยู่ในระยะประกันผลงานตามที่ระบุไว้ในสัญญา ถือว่าเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญากับองค์การบริหารส่วนตำบล และเป็นผู้มีลักษณะต้องห้ามในการสมัครรับเลือกตั้งเป็นสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนตำบล ตามพระราชบัญญัติการเลือกตั้งสมาชิกสภาท้องถิ่นหรือผู้บริหารท้องถิ่น พ.ศ. 2545 มาตรา 45 (17) ประกอบกับพระราชบัญญัติสภาตำบลและองค์การบริหารส่วนตำบล พ.ศ. 2537 มาตรา 47 ทวิ (3) โดยคณะกรรมการกฤษฎีกาเห็นว่า เป็นอำนาจของคณะกรรมการการเลือกตั้งที่จะเป็นผู้ชี้ขาดในประเด็นปัญหาที่เกิดขึ้นตามกฎหมาย และกระทรวงมหาดไทยย่อมจะใช้เป็นแนวทางปฏิบัติในการวินิจฉัยการมีส่วนได้เสียในสัญญาต่อไปได้ ดังนั้น การที่นายกองการบริหารส่วนจังหวัดจะแต่งตั้งบุคคลใดเป็นรองนายกองการบริหารส่วนจังหวัด จึงต้องพิจารณาในประเด็นดังกล่าวด้วย

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ และแจ้งให้องค์การบริหารส่วนจังหวัดยะลาทราบด้วย

ขอแสดงความนับถือ

(นายธวัชชัย พิทักษ์กุล)

รองอธิบดี ปฏิบัติราชการแทน

อธิบดีกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น

สำนักกฎหมายและระเบียบท้องถิ่น

ส่วนวินิจฉัยและกำกับดูแล

โทร. 0-2241-9034

โทรสาร 0-2241-9035