



ที่ มท 0804.3/

52510

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น

ถนนราชสีมา กทม. 10300

15 สิงหาคม 2549

เรื่อง หรือการขาดจากสมาชิกภาพจากการเป็นสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนตำบล

เรียน ผู้ว่าราชการจังหวัดนนทบุรี

อ้างถึง หนังสือจังหวัดนนทบุรี ที่ มท 0837.4/1774 ลงวันที่ 6 กรกฎาคม 2549

ตามที่จังหวัดได้มีหนังสือหารือเกี่ยวกับการเป็นผู้มีส่วนได้เสียของนายศุภกร จันทรแสง สมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนตำบลหนองเพรางาย อำเภอไทรน้อย กรณีนางสาวนิภาวรรณ ชื่นบุญมา เป็นภรรยาที่ไม่ได้จดทะเบียนสมรสกับนายศุภกร จันทรแสง แต่มีบุตรด้วยกัน 2 คน ได้เข้าเป็นคู่สัญญากับ องค์การบริหารส่วนตำบลหนองเพรางาย จำนวน 4 โครงการ และยังปรากฏข้อเท็จจริงอีกว่า นายศุภกร จันทรแสง ได้ไปควบคุมหรือดูแลการก่อสร้างตามโครงการดังกล่าวในบางช่วง ในฐานะสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนตำบลในพื้นที่หมู่ที่ 3 และนางสาวนิภาวรรณ ชื่นบุญมา ได้มอบอำนาจให้นายศุภกร จันทรแสง ไปรับเช็คเงินประกันสัญญาแทนด้วย กรณีดังกล่าวจังหวัดนนทบุรีมีความเห็นว่า แม้ว่านายศุภกร จันทรแสง กับนางสาวนิภาวรรณ ชื่นบุญมา จะมีได้จดทะเบียนสมรสกันและได้แยกกันอยู่ก็ตาม แต่ยังมีความสัมพันธ์ เป็นสามีภรรยาโดยพฤตินัย เมื่อนางสาวนิภาวรรณ ชื่นบุญมา ได้มีหนังสือมอบอำนาจให้นายศุภกร จันทรแสง ไปรับเช็คเงินประกันสัญญาแทน จึงเป็นการดำเนินธุรกิจร่วมกันอันอาจถือได้ว่านายศุภกร จันทรแสง กับนางสาวนิภาวรรณ ชื่นบุญมา มีความสัมพันธ์เชิงบริหารหรือความสัมพันธ์เชิงทุน ดังนั้น นายศุภกร จันทรแสง สมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนตำบลหนองเพรางาย จึงอาจเข้าข่ายเป็นผู้มีส่วนได้เสียโดยอ้อม ตามมาตรา 47 ตรี (6) แห่งพระราชบัญญัติสภาตำบลและองค์การบริหารส่วนตำบล พ.ศ. 2537 แก้ไขเพิ่มเติมถึง (ฉบับที่ 5) พ.ศ. 2546 จังหวัดจึงขอหารือว่าความเห็นของจังหวัดข้างต้นถูกต้องหรือไม่ อย่างไร นั้น

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นพิจารณาแล้วเห็นว่า ประเด็นหารือของจังหวัดนนทบุรี เป็นกรณีหารือการพิจารณาการเป็นผู้มีส่วนได้เสีย ซึ่งคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ 1) ได้เคยพิจารณา เรื่องเสร็จที่ 605/2545 เรื่อง การเป็นผู้มีส่วนได้เสียของสมาชิกสภาเทศบาลในสัญญาที่เทศบาลเป็นคู่สัญญา โดยวินิจฉัยว่า “สมาชิกสภาเทศบาลต้องไม่เป็นผู้มีส่วนได้เสีย ไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อมในสัญญาที่เทศบาล เป็นคู่สัญญาหรือในกิจการที่กระทำให้แก่เทศบาลหรือที่เทศบาลกระทำนั้น มีความมุ่งหมายที่จะให้สมาชิก ปฏิบัติหน้าที่ในขณะดำรงตำแหน่งด้วยความซื่อสัตย์สุจริตและรักษาประโยชน์เป็นสำคัญโดยสมาชิกต้อง ไม่มีส่วนได้เสียในสัญญาที่ทำกับเทศบาลไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อม ซึ่งการพิจารณาว่า สมาชิกผู้ใด มีส่วนได้เสียในสัญญาหรือไม่ นอกจากจะพิจารณาว่า ในการปฏิบัติตามสัญญานั้น สมาชิกผู้นั้นได้ประโยชน์ โดยตรงหรือไม่แล้ว ยังต้องพิจารณาว่าสมาชิกผู้นั้นมีความสัมพันธ์กับคู่สัญญา ในลักษณะที่ส่งผลดีหรือ ผลเสียต่อดนในทางอ้อม อันจะได้ชื่อว่ามีส่วนได้เสียในทางอ้อมหรือไม่ ซึ่งความสัมพันธ์ที่มีอยู่อาจจะเป็น ความสัมพันธ์ในเชิงบริหาร โดยเป็นผู้จัดการ หุ่นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการ ตัวแทนผู้บริหารหรือ

/ ผู้มีอำนาจ ...

ผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการของบุคคลธรรมดาหรือของนิติบุคคลที่มีการกระทำกับเทศบาล หรือความสัมพันธ์ในเชิงทุน โดยเป็นหุ้นส่วนในห้างหุ้นส่วนผู้เป็นหุ้นส่วนในห้างหุ้นส่วนจำกัด หรือผู้ถือหุ้น บริษัทจำกัด ซึ่งสามารถครอบงำการจัดการบริษัทได้ หรือความสัมพันธ์ในระหว่างบุคคล ซึ่งกฎหมาย บัญญัติให้มีหน้าที่อุปการะเลี้ยงดูต่อกัน เช่น ความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาหรือความสัมพันธ์ระหว่างบิดา มารดากับบุตร ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์” ดังนั้น ในกรณีนี้ จังหวัดนนทบุรีสามารถนำแนวทางการวินิจฉัยปัญหาของคณะกรรมการกฤษฎีกาดังกล่าวข้างต้นมาประกอบการวินิจฉัยเทียบเคียงกันกับกรณี ของนายศุภกร จันทรแสง สมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนตำบลหนองเพรางายได้ ทั้งนี้ กรมส่งเสริม การปกครองท้องถิ่นมีข้อสังเกตในกรณีนี้ว่า แม้ว่านายศุภกร จันทรแสง กับนางนิภาวรรณ ชื่นบุญมา จะ ไม่ได้จดทะเบียนสมรสกันและแยกกันอยู่ไม่อาจถือได้ว่าเป็นความสัมพันธ์ในระหว่างบุคคลก็ตาม แต่หากปรากฏข้อเท็จจริงว่า มีการดำเนินธุรกิจร่วมกันก็อาจถือได้ว่าเป็นความสัมพันธ์ในเชิงบริหารหรือ ความสัมพันธ์ในเชิงทุน ซึ่งอาจเข้าข่ายเป็นผู้มีส่วนได้เสียโดยอ้อมได้

อย่างไรก็ตาม มาตรา 47 ตี วรคสอง แห่งพระราชบัญญัติสภาตำบลและองค์การบริหาร ส่วนตำบล พ.ศ. 2537 แก้ไขเพิ่มเติมถึง (ฉบับที่ 5) พ.ศ. 2546 กำหนดว่า เมื่อมีข้อสงสัยว่าสมาชิกภาพ ของสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนตำบลผู้ใดสิ้นสุดลง เนื่องจากเป็นผู้มีส่วนได้เสียไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อม ในสัญญาเกี่ยวกับองค์การบริหารส่วนตำบลที่ดินดำรงตำแหน่งหรือในกิจการที่กระทำให้แก่องค์การบริหาร ส่วนตำบลนั้น ให้นายอำเภอเป็นผู้สอบสวนและวินิจฉัย ดังนั้น กรณีนายศุภกร จันทรแสง สมาชิกสภา องค์การบริหารส่วนตำบลหนองเพรางาย เป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญากับองค์การบริหารส่วนตำบลหนองเพรางาย หรือไม่ ย่อมเป็นอำนาจของนายอำเภอไทรน้อย ที่จะสอบสวนและวินิจฉัย

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายรัชชัย พักอังกูร)

รองอธิบดี ปฏิบัติราชการแทน

อธิบดีกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น

สำนักกฎหมายและระเบียบท้องถิ่น

ส่วนวินิจฉัยและกำกับดูแล

โทร. 0-2241-9034

โทรสาร 0-2241-9036