



ที่ มท ๐๘๐๔.๓ / ๓๒๗๘

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น
ถนนราชतीรมา กทม. ๑๐๓๐๐

๒ กรกฎาคม ๒๕๕๑

เรื่อง ทารือเกี่ยวกับการเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาของสมาชิกสภาเทศบาลตำบลลุดจับ

เรียน ผู้ว่าราชการจังหวัดอุดรธานี

อ้างถึง หนังสือจังหวัดอุดรธานี ลับ ที่ มท ๐๘๘๕.๔/๑๕๗ ลงวันที่ ๑๕ มีนาคม ๒๕๕๑

ตามที่จังหวัดอุดรธานีมีหนังสือถึงกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นขอหารือเกี่ยวกับการมีส่วนได้เสียในสัญญาของนายบุญทอน น้อยพิทักษ์ สมาชิกสภาเทศบาลตำบลลุดจับและดำรงตำแหน่งนายกเทศมนตรีตำบลลุดจับด้วย ในสัญญาก่อสร้างรางระบายน้ำบ้านหนองโนและถนนคอนกรีตเสริมเหล็กซอยวิปทุม บ้านหัวขัว ที่เทศบาลตำบลลุดจับเป็นคู่สัญญา ซึ่งจังหวัดอุดรธานีมีความเห็นว่า แม้นายบุญทอน น้อยพิทักษ์ ไม่ได้เป็นหุ้นส่วนกับห้างหุ้นส่วนจำกัด อุดรพรเพ็ญก่อสร้าง แต่ภรรยาและบุตรสาวของนายบุญทอน น้อยพิทักษ์ เป็นผู้บริหารจัดการ ประกอบกับนายบุญทอน น้อยพิทักษ์ กับภรรยาได้จดทะเบียนหย่ามาแล้วประมาณ ๑๒ ปี แต่ยังคงอยู่กินฉันสามีภรรยาโดยตลอด จึงเห็นได้ว่านายบุญทอน น้อยพิทักษ์ เป็นผู้มีส่วนได้เสียโดยทางอ้อมในสัญญาดังกล่าวกับเทศบาลตำบลลุดจับ แต่เพื่อให้การวินิจฉัยเป็นไปอย่างถูกต้องจึงขอหารือว่าความเห็นของจังหวัดดังกล่าวถูกต้องหรือไม่ อย่างไร นั้น

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นพิจารณาแล้วมีความเห็น ดังนี้

๑. ตามมาตรา ๑๘ ทวิ แห่งพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ. ๒๔๘๖ แก้ไขเพิ่มเติมถึง (ฉบับที่ ๑๒) พ.ศ. ๒๕๔๖ ที่กำหนดว่า สมาชิกสภาเทศบาลต้องไม่เป็นผู้มีส่วนได้เสียไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมในสัญญาที่เทศบาลนั้นเป็นคู่สัญญาหรือในกิจการที่กระทำให้แก่เทศบาลนั้นหรือที่เทศบาลนั้นจะกระทำ นั้น มีความมุ่งหมายที่จะให้สมาชิกสภาเทศบาลปฏิบัติหน้าที่ในขณะดำรงตำแหน่งด้วยความซื่อสัตย์สุจริตและรักษาประโยชน์ของเทศบาลเป็นสำคัญ โดยต้องไม่มีส่วนได้เสียในสัญญาที่ทำกับเทศบาลไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อมในสัญญาที่เทศบาลนั้นเป็นคู่สัญญาหรือในกิจการที่กระทำให้แก่เทศบาลนั้นหรือที่เทศบาลนั้นจะกระทำ ซึ่งคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑) ได้ให้ความเห็นเกี่ยวกับการเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาของสมาชิกสภาองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นกับองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นที่ตนดำรงตำแหน่งอยู่ตามบันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่องเสร็จที่ ๖๐๕/๒๕๔๕ เรื่อง การเป็นผู้มีส่วนได้เสียของสมาชิกสภาเทศบาลในสัญญาที่เทศบาลเป็นคู่สัญญา (กรณีเทศบาลตำบลวังสะพุง) สรุปได้ว่า การพิจารณาว่าสมาชิกผู้ใดมีส่วนได้เสียในสัญญาหรือไม่นั้น จะต้องพิจารณาด้วยว่า สมาชิกผู้นั้นมีความสัมพันธ์กับคู่สัญญาในลักษณะที่จะส่งผลดีหรือผลเสียต่อตนในทางอ้อม อันจะได้ชื่อว่ามีส่วนได้เสียในทางอ้อมหรือไม่ ซึ่งความสัมพันธ์ที่มีอยู่อาจจะอยู่ในลักษณะ

/(๑) ความสัมพันธ์ ...

ลับ

ลับ

(๑) ความสัมพันธ์ในเชิงบริหาร โดยเป็นผู้จัดการ หุ่นส่วนผู้จัดการ กรรมการผู้จัดการตัวแทน หรือผู้มีอำนาจในการดำเนินงานในกิจการของบุคคลธรรมดาหรือนิติบุคคลที่มีการกระทำกับเทศบาล หรือ

(๒) ความสัมพันธ์ในเชิงทุน โดยเป็นหุ้นส่วนในห้างหุ้นส่วน ผู้เป็นหุ้นส่วนในห้างหุ้นส่วนจำกัด หรือผู้ถือหุ้นในบริษัทจำกัดซึ่งสามารถครอบงำการจัดการบริษัทได้ หรือ

(๓) ความสัมพันธ์ในระหว่างบุคคล ซึ่งกฎหมายบัญญัติให้มีหน้าที่อุปการะเลี้ยงดูต่อกัน เช่น ความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาหรือความสัมพันธ์ระหว่างบิดามารดาและบุตร ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์

และเรื่องเสรีที่ ๗๖๑/๒๕๔๖ เรื่อง การมีส่วนได้เสียของสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนตำบลบางชะแยงสรุปได้ว่า การเป็นผู้มีส่วนได้เสียไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อมนั้นมิได้หมายความว่าตนเองจะต้องได้รับประโยชน์แล้วเท่านั้น แต่ยังหมายความว่าตนจะได้รับหรือมุ่งประสงค์ที่จะได้รับ อันเนื่องมาจากการกระทำของตนจากองค์การบริหารส่วนตำบลด้วย ดังนั้น หากสมาชิกผู้ใดกระทำการอันอาจจะได้รับประโยชน์หรือมุ่งประสงค์ที่จะได้รับประโยชน์หรือน่าจะได้รับประโยชน์ในสัญญาที่องค์การบริหารส่วนตำบลเป็นผู้สัญญาหรือในกิจการที่กระทำให้แก่องค์การบริหารส่วนตำบล ย่อมถือได้ว่าสมาชิกผู้นั้นเป็นผู้มีส่วนได้เสียทางตรงหรือทางอ้อมแล้ว และเป็นเหตุให้สิ้นสุดสมาชิกภาพแห่งสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนตำบลได้ ประกอบกับศาลปกครองสูงสุดได้เคยให้ความเห็นไว้ตามคำพิพากษาคดีหมายเลขคำที่ อ. ๕๒๗/๒๕๔๗ คดีหมายเลขแดงที่ อ. ๓๒๗/๒๕๕๐ โดยเห็นว่า บทบัญญัติตามมาตรา ๑๘ ทวิ แห่งพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ. ๒๕๓๖ แก้ไขเพิ่มเติมถึง (ฉบับที่ ๑๐) พ.ศ. ๒๕๔๒ ที่บัญญัติว่า สมาชิกสภาเทศบาลต้องไม่เป็นผู้มีส่วนได้เสียไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อมในสัญญาที่เทศบาลเป็นผู้สัญญา หรือในกิจการที่กระทำให้แก่เทศบาลหรือที่เทศบาลจะกระทำนั้น กฎหมายมีเจตนารมณ์เพื่อห้ามมิให้เจ้าหน้าที่ของรัฐในฐานะที่ตนเป็นเจ้าของรัฐสร้างประโยชน์ส่วนตนโดยเบียดเบียนหรือคุกคามประโยชน์ส่วนรวมหรือประโยชน์ของรัฐ ซึ่งการพิจารณาว่า เป็นผู้มีส่วนได้เสียหรือไม่ จำต้องพิจารณาจากข้อเท็จจริงและพฤติการณ์เป็นกรณี ๆ ไป

๒. โดยที่มาตรา ๑๘ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ. ๒๕๓๖ แก้ไขเพิ่มเติมถึง (ฉบับที่ ๑๒) พ.ศ. ๒๕๔๖ กำหนดว่า เมื่อมีข้อสงสัยเกี่ยวกับสมาชิกภาพของสมาชิกสภาเทศบาล ผู้ใดสิ้นสุดลงเนื่องจากเป็นผู้มีส่วนได้เสียไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมในสัญญาที่เทศบาลนั้นเป็นผู้สัญญา หรือในกิจการที่กระทำให้แก่เทศบาลนั้น หรือที่เทศบาลนั้นจะกระทำ ให้ผู้ว่าราชการจังหวัดสอบสวนและวินิจฉัยโดยเร็ว คำวินิจฉัยของผู้ว่าราชการจังหวัดให้เป็นที่สุด ซึ่งการพิจารณาว่าสมาชิกสภาเทศบาลผู้ใดกระทำการเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาดังกล่าวหรือไม่ นั้น ต้องพิจารณาจากข้อเท็จจริงและพฤติการณ์เป็นกรณี ๆ ไป

/จึงขอ ...

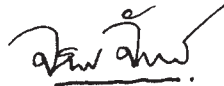
ลับ

ลับ

จึงขอให้ผู้ว่าราชการจังหวัดอุดรธานีได้พิจารณาจากพยานหลักฐานที่เกี่ยวข้องทั้งพยานเอกสาร พยานบุคคล และพยานแวดล้อมต่าง ๆ เพื่อให้ได้ทราบข้อเท็จจริงและพฤติการณ์ในเรื่องดังกล่าว ทั้งนี้ สามารถนำคำวินิจฉัยของคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่องเสร็จที่ ๖๐๕/๒๕๔๕ และ เรื่องเสร็จที่ ๗๖๑/๒๕๔๖ คำพิพากษาศาลปกครองสูงสุดคดีหมายเลขคำที่ อ. ๕๒๗/๒๕๔๗ คดีหมายเลขแดงที่ อ. ๓๒๗/๒๕๕๐ และเรื่องอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้อง มาใช้ประกอบการพิจารณาให้สอดคล้องกับข้อเท็จจริงและพฤติการณ์ดังกล่าว เพื่อพิจารณาวินิจฉัยต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายจรินทร์ จักกะพาก)
รองอธิบดี ปฏิบัติราชการแทน
อธิบดีกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น
๑ ๗ ๘ ๗

สำนักกฎหมายและระเบียบท้องถิ่น

ส่วนวินิจฉัยและกำกับดูแล

โทร. ๐-๒๒๔๑-๕๐๓๔-๕

โทรสาร ๐-๒๒๔๑-๕๐๓๖

“ ดำรงธรรมนำไทยใสสะอาด ”

ลับ