



ที่ มท ๐๘๐๔.๓ / ๘๐๘

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น
ถนนราชสีมา กทม. ๑๐๓๐๐

๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๒

เรื่อง ขอรื้อเกี่ยวกับการเป็นผู้มีส่วนได้เสียของสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนจังหวัดอำนาจเจริญ
เรียน ผู้ว่าราชการจังหวัดอำนาจเจริญ

อ้างถึง หนังสือจังหวัดอำนาจเจริญ ที่ มท ๐๘๘๙.๔/๐๐๓๒๑ ลงวันที่ ๑๒ มกราคม ๒๕๕๒

- สิ่งที่ส่งมาด้วย ๑. สำเนาหนังสือกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น ลับ ที่ มท ๐๘๐๔.๓/๔๗/๖๓
ลงวันที่ ๓๐ พฤศจิกายน ๒๕๔๘
๒. สำเนาคำพิพากษาศาลปกครองเชียงใหม่ คดีหมายเลขดำที่ ๑๕๑/๒๕๔๗
คดีหมายเลขแดงที่ ๘๖/๒๕๔๘
๓. สำเนาคำพิพากษาศาลปกครองระยอง คดีหมายเลขดำที่ ๑๐๒/๒๕๔๗
คดีหมายเลขแดงที่ ๑๔๐/๒๕๔๘

ตามที่จังหวัดอำนาจเจริญได้มีหนังสือถึงกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น ขอรื้อเกี่ยวกับการเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาของนายอรรถชัย ทนงค์ สมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนจังหวัดอำนาจเจริญ กรณีที่ห้างหุ้นส่วนจำกัด อรรถชัยเจริญกิจก่อสร้าง โดยนายอรรถชัย ทนงค์ ได้ทำสัญญาจ้างก่อสร้างระบบประปาผิวดินขนาดใหญ่กับองค์การบริหารส่วนจังหวัดอำนาจเจริญ ต่อมานายอรรถชัย ทนงค์ ได้รับเลือกตั้งให้ดำรงตำแหน่งสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนจังหวัดอำนาจเจริญ ซึ่งอยู่ระหว่างที่ห้างหุ้นส่วนจำกัด อรรถชัยเจริญกิจก่อสร้าง ยังคงต้องรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่องหรือเสียหายของงานจ้างตามสัญญาดังกล่าว จังหวัดอำนาจเจริญจึงขอรื้อว่า การกระทำของนายอรรถชัย ทนงค์ ถือว่าเป็นผู้มีส่วนได้เสียตามมาตรา ๑๑ (๕) แห่งพระราชบัญญัติองค์การบริหารส่วนจังหวัด พ.ศ. ๒๕๔๐ แก้ไขเพิ่มเติมถึง (ฉบับที่ ๓) พ.ศ. ๒๕๔๖ หรือไม่ อย่างไร นั้น

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นได้พิจารณาแล้วมีความเห็น ดังนี้

๑. กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นได้เคยพิจารณาและให้ความเห็นในข้อหารือของจังหวัดฉะเชิงเทรา กรณีนายพงศ์ภัก สัมพันธ์สมัคร ซึ่งเป็นคู่สัญญาจ้างกับเทศบาลตำบลดอนนิมพลี อำเภอบางน้ำเปรี้ยว จังหวัดฉะเชิงเทรา เข้าดำรงตำแหน่งสมาชิกสภาเทศบาลตำบลดอนนิมพลี ในขณะที่สัญญาจ้างดังกล่าวยังมีผลผูกพันในความรับผิดชอบต่อความเสียหายของงานจ้างเป็นเวลาสองปีอยู่สรุปได้ว่า คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑) ได้ให้ความเห็นเกี่ยวกับการเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญากับเทศบาลตำบลหนองแสงของ นายประภาส กิจจินดาโอภาส นายกเทศมนตรีตำบลหนองแสง กรณีนายประภาส กิจจินดาโอภาส ในฐานะหุ้นส่วนผู้จัดการของห้างหุ้นส่วนจำกัด ปิยวัฒน์วาปีปทุม ได้เข้าทำสัญญากับเทศบาลตำบลหนองแสง จำนวน ๔ โครงการ (ก่อนนายประภาส กิจจินดาโอภาส สมัครรับเลือกตั้งเป็นนายกเทศมนตรีตำบลหนองแสง) ซึ่งในระหว่างระยะเวลารับผิดเพื่อความชำรุดบกพร่องของงานตามสัญญาดังกล่าว นายประภาส กิจจินดาโอภาส ได้ลาออกจากการเป็นหุ้นส่วนและผู้จัดการของห้างหุ้นส่วนจำกัด ปิยวัฒน์วาปีปทุม โดยจดทะเบียน ณ สำนักทะเบียนหุ้นส่วนบริษัทเสร็จเรียบร้อยแล้ว

/และ ...

และหลังจากนั้น นายประภาส กิจจินดาโอภาส ได้สมัครรับเลือกตั้งเป็นนายกเทศมนตรีตำบลหนองแสง และได้รับเลือกตั้ง ซึ่งคณะกรรมการการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑) มีความเห็นว่า เมื่อนายประภาส กิจจินดาโอภาส ได้ลาออกจากหุ้นส่วนผู้จัดการของห้างหุ้นส่วนจำกัด ปิยวัฒน์วาปีปทุม ตั้งแต่วันที่ ๑๒ มกราคม ๒๕๕๗ และมีการแก้ไขทางทะเบียนก่อนลงสมัครรับเลือกตั้ง ความเกี่ยวพันระหว่างนายประภาส กิจจินดาโอภาส กับห้างหุ้นส่วนจำกัด ปิยวัฒน์วาปีปทุม จึงสิ้นสุดลงนับตั้งแต่วันที่ ๑๒ มกราคม ๒๕๕๗ กรณีจึงถือได้ว่า นายประภาส กิจจินดาโอภาส ไม่เป็นผู้มีส่วนได้เสียไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมในสัญญาที่ทำกับ เทศบาลตำบลหนองแสง ส่วนกรณีที่หุ้นส่วนจะต้องรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่องของสัญญาที่กำหนด ระยะเวลาไว้สองปีนั้น เมื่อนายประภาส กิจจินดาโอภาส ลาออกจากความเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ ของห้างหุ้นส่วนจำกัด ปิยวัฒน์วาปีปทุม แล้ว จึงไม่มีความเกี่ยวข้องกับห้างหุ้นส่วนจำกัด ปิยวัฒน์วาปีปทุม ที่จะต้องรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่องตามสัญญาที่ทำไว้กับเทศบาลตำบลหนองแสงเป็นระยะเวลาสองปี นั้นอีก ในการนี้กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นมีความเห็นว่า จากความเห็นของคณะกรรมการการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑) ดังกล่าวแสดงให้เห็นว่า หากหุ้นส่วนผู้ใดได้ลาออกจากการเป็นหุ้นส่วนของห้างหุ้นส่วนไป และได้มีการแก้ไขทางทะเบียนแล้ว ก็ถือว่าหุ้นส่วนผู้นั้นไม่มีความผูกพันในสัญญาที่ห้างหุ้นส่วนได้ทำไว้ และไม่ต้องรับผิดชอบร่วมกับห้างหุ้นส่วนในความรับผิดชอบเพื่อความชำรุดบกพร่องของงานจ้างตามสัญญา อีกต่อไป แต่หากหุ้นส่วนผู้ใดยังไม่ได้ลาออกจากการเป็นหุ้นส่วนของห้างหุ้นส่วน ก็ถือว่าหุ้นส่วนผู้นั้น ยังคงมีความผูกพันในสัญญาที่ห้างหุ้นส่วนได้ทำไว้ และต้องรับผิดชอบร่วมกับห้างหุ้นส่วนในความรับผิดชอบ เพื่อความชำรุดบกพร่องของงานจ้างตามสัญญาต่อไป

๒. ศาลปกครองเชียงใหม่ได้ให้ความเห็นตามคดีหมายเลขดำที่ ๑๕๑/๒๕๕๗ คดีหมายเลขแดงที่ ๘๖/๒๕๕๘ กรณีนายอาคม จันดีมา ได้ยื่นฟ้องผู้ว่าราชการจังหวัดเชียงราย ขอให้เพิกถอนคำวินิจฉัยของผู้ว่าราชการจังหวัดเชียงราย ที่ ๑/๒๕๕๗ ลงวันที่ ๑๐ พฤษภาคม ๒๕๕๗ ที่วินิจฉัยให้ผู้ฟ้องคดีพ้นจากตำแหน่งสมาชิกสภาเทศบาลตำบลแม่สรวย กรณีที่ผู้ฟ้องคดีได้ลงนาม ในสัญญาจ้างกับเทศบาลตำบลแม่สรวย ตามสัญญาจ้างเลขที่ ๑/๒๕๕๖ ลงวันที่ ๕ มีนาคม ๒๕๕๖ ก่อสร้างเสริมไหล่ทางคอนกรีตเสริมเหล็ก ถนนเทศบาล ๓ และตรวจรับงานเรียบร้อยแล้วเมื่อวันที่ ๑๒ มีนาคม ๒๕๕๖ สัญญาจ้างดังกล่าวกำหนดเงื่อนไขให้ผู้รับจ้างต้องรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่อง ของงานจ้างภายในกำหนดสองปีนับถัดจากวันมอบงาน ต่อมาผู้ฟ้องคดีได้รับเลือกตั้งเป็นสมาชิก สภาเทศบาลตำบลแม่สรวยเมื่อวันที่ ๑๔ สิงหาคม ๒๕๕๖ ผู้ว่าราชการจังหวัดเชียงรายจึงได้วินิจฉัย ให้ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาที่เทศบาลตำบลแม่สรวยเป็นคู่สัญญาโดยศาลปกครองเชียงใหม่ มีความเห็นว่า สมาชิกภาพของสมาชิกสภาเทศบาลตำบลแม่สรวยของผู้ฟ้องคดีเริ่มตั้งแต่วันที่ ๑๔ สิงหาคม ๒๕๕๖ จนถึงวันที่ ๑๓ สิงหาคม ๒๕๕๐ อันเป็นระยะเวลาในขณะที่ผู้ฟ้องคดียังคงผูกพัน ตามสัญญาจ้างเลขที่ ๑/๒๕๕๖ ผู้ฟ้องคดีจึงเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาที่เทศบาลตำบลแม่สรวย เป็นคู่สัญญา อันเป็นการกระทำต้องห้ามตามมาตรา ๑๘ ทวิ แห่งพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ. ๒๔๙๖ มีผลให้สมาชิกภาพของสมาชิกสภาเทศบาลตำบลแม่สรวยของผู้ฟ้องคดีสิ้นสุด ตามมาตรา ๑๙ วรรคหนึ่ง (๖) แห่งพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ. ๒๔๙๖ แก้ไขเพิ่มเติมถึง (ฉบับที่ ๑๐) พ.ศ. ๒๕๕๒ ตั้งแต่วันที่ ๑๔ สิงหาคม ๒๕๕๖ คำวินิจฉัยของผู้ว่าราชการจังหวัดเชียงรายจึงเป็นคำสั่งที่ชอบด้วยกฎหมาย และตามคำพิพากษาศาลปกครองระยอง คดีหมายเลขดำที่ ๑๐๒/๒๕๕๗ คดีหมายเลขแดงที่ ๑๔๐/๒๕๕๘

/นายจตุญญ ...

นายจรรยา วงศ์นาป่า ได้ยื่นฟ้องผู้ว่าราชการจังหวัดระยองขอให้เพิกถอนคำสั่งของผู้ว่าราชการจังหวัดระยองที่วินิจฉัยว่าผู้ฟ้องคดีเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาฉบับองค์การบริหารส่วนจังหวัดระยอง กรณีที่ผู้ฟ้องคดีเป็นคู่สัญญากับองค์การบริหารส่วนจังหวัดระยองในการก่อสร้างถนนสายหนองตาสี – ดันดาล อำเภอแกลง จังหวัดระยอง และได้ส่งมอบงานแล้วเมื่อวันที่ ๔ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๗ แต่สัญญาดังกล่าวได้กำหนดให้ผู้ฟ้องคดีต้องรับผิดชอบในความชำรุดบกพร่องของงานจ้างภายในกำหนดสองปีนับถัดจากวันที่ได้รับมอบงาน ต่อมาผู้ฟ้องคดีได้รับเลือกตั้งเป็นสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนจังหวัดระยองเมื่อวันที่ ๑๔ มีนาคม ๒๕๔๗ ผู้ว่าราชการจังหวัดระยองจึงได้วินิจฉัยให้ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้มีส่วนได้เสียตามสัญญาจ้างดังกล่าว โดยศาลปกครองระยองมีความเห็นว่า ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้มีส่วนเสียโดยตรงในสัญญาดังกล่าว สมาชิกภาพของสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนจังหวัดระยองของผู้ฟ้องคดีจึงสิ้นสุดลงตามมาตรา ๑๑ วรรคหนึ่ง (๕) แห่งพระราชบัญญัติองค์การบริหารส่วนจังหวัด พ.ศ. ๒๕๔๐ การวินิจฉัยของผู้ว่าราชการจังหวัดระยองจึงเป็นการกระทำที่ชอบด้วยกฎหมายแล้ว

๓. โดยที่มาตรา ๑๑ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติองค์การบริหารส่วนจังหวัด พ.ศ. ๒๕๔๐ แก้ไขเพิ่มเติมถึง (ฉบับที่ ๓) พ.ศ. ๒๕๔๖ กำหนดว่า เมื่อมีข้อสงสัยเกี่ยวกับสมาชิกภาพของสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนจังหวัดผู้ใดสิ้นสุดลงเพราะเหตุเป็นผู้มีส่วนได้เสียไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมในสัญญาที่องค์การบริหารส่วนจังหวัดนั้นเป็นคู่สัญญา หรือในกิจการที่กระทำให้แก่องค์การบริหารส่วนจังหวัดนั้น หรือที่องค์การบริหารส่วนจังหวัดนั้นจะกระทำ ให้ผู้ว่าราชการจังหวัดสอบสวนและวินิจฉัยโดยเร็ว คำวินิจฉัยของผู้ว่าราชการจังหวัดให้เป็นที่สุด ซึ่งการพิจารณาว่าสมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนจังหวัดผู้ใดกระทำการเป็นผู้มีส่วนได้เสียในสัญญาดังกล่าวหรือไม่ นั้น ต้องพิจารณาจากข้อเท็จจริงและพฤติการณ์เป็นกรณี ๆ ไป ดังนั้น กรณีของนายอรรถชัย ทนงค์ สมาชิกสภาองค์การบริหารส่วนจังหวัดอำนาจเจริญ ขอให้ผู้ว่าราชการจังหวัดอำนาจเจริญได้พิจารณาจากพยานหลักฐานที่เกี่ยวข้องทั้งพยานเอกสาร พยานบุคคล และพยานแวดล้อมต่าง ๆ เพื่อให้ได้ทราบข้อเท็จจริงและพฤติการณ์ในเรื่องดังกล่าว โดยผู้ว่าราชการจังหวัดอำนาจเจริญสามารถนำความเห็นของกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น คำพิพากษาของศาลปกครองตลอดจนความเห็นของคณะกรรมการกฤษฎีกาที่เกี่ยวข้องไปใช้ประกอบการพิจารณาในเรื่องนี้ได้

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายจรินทร์ จักกะพาก)

รองอธิบดี ปฏิบัติราชการแทน

อธิบดีกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น

สำนักกฎหมายและระเบียบท้องถิ่น

ส่วนวินิจฉัยและกำกับดูแล

โทร./โทรสาร ๐-๒๒๔๑-๙๐๓๔-๕ ๐-๒๒๔๑-๙๐๓๖

“ดำรงธรรมนำไทยใสสะอาด”