

○ คำพิพากษา

สำเนา

(ด. ๑๘)



คดีหมายเลขดำที่ ๑๐๒/๒๕๕๙

คดีหมายเลขแดงที่ ๓๐๕๕/๒๕ ๕๙

ในพระปรมาภิไธยพระมหากษัตริย์

ศาลปกครองเชียงใหม่

วันที่ ๒๒ เดือน ธันวาคม พุทธศักราช ๒๕๕๙

บริษัท เชียงใหม่มิโซะ จำกัด

ผู้ฟ้องคดี

ระหว่าง

นายกองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ที่ ๑

คณะกรรมการประกวดราคา ประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์

โครงการก่อสร้างถนนลาดยาง PARA ASPHALTIC CONCRETE

ทางเข้าโรงแรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์ยี่ต๋ออายุลำไยเพื่อการส่งออก

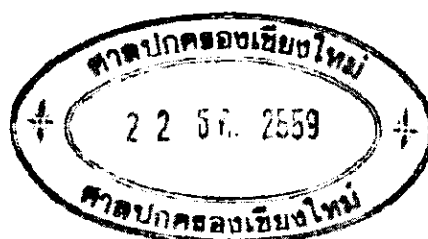
องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอบ้านโฮ้ง

จังหวัดลำพูน ที่ ๒

ผู้ถูกฟ้องคดี

เรื่อง คดีพิพาทเกี่ยวกับการที่หน่วยงานทางปกครองหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐกระทำการโดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย

คดีนี้ผู้ฟ้องคดีฟ้องและแก้ไขเพิ่มเติมฟ้องว่า ผู้ฟ้องคดีเป็นนิติบุคคลประเภทบริษัท จำกัด มีวัตถุประสงค์ประกอบกิจการตั้งโรงงานแอสฟัลท์ติกคอนกรีต รับจ้างมิทยางพร้อมปูถนน และกิจการลาดยางทุกชนิด เมื่อวันที่ ๒๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๙ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้มีประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว เรื่อง ประกวดราคาจ้างก่อสร้างถนนลาดยาง

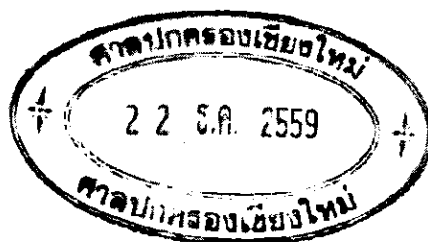


PARA ASPHALTIC CONCRETE ทางเข้าโรงแรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์ ยึดอายุสำเนาเพื่อการส่งออก องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอบ้านโฮ้ง จังหวัดลำพูน ด้วยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์ โดยข้อ ๑ ของประกาศดังกล่าว ได้กำหนดคุณสมบัติของผู้มีสิทธิเสนอราคาว่า จะต้องเป็นผู้มีอาชีพรับจ้างงานที่ประกวดราคาจ้างด้วยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์ ดังกล่าว ซึ่งมีผลงานก่อสร้างประเภทเดียวกัน ในวงเงินไม่น้อยกว่า ๑,๘๖๓,๘๘๕ บาท ผู้ฟ้องคดีซึ่งเป็นผู้มีคุณสมบัติตามประกาศดังกล่าวจึงได้ยื่นซองเอกสารประกวดราคาจ้าง ร่วมกับผู้ค้ารายอื่นในวันที่ ๑๕ มีนาคม ๒๕๕๙ แต่ต่อมาเมื่อวันที่ ๑๗ มีนาคม ๒๕๕๙ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้แจ้งผลการคัดเลือกเบื้องต้นต่อผู้ฟ้องคดีว่า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้พิจารณาข้อเสนอทางด้านเทคนิคของผู้ฟ้องคดีแล้ว มีมติไม่ให้ผู้ฟ้องคดีผ่านการคัดเลือกเบื้องต้น เนื่องจากมีคุณสมบัติไม่ครบถ้วนและมีข้อเสนอทางด้านเทคนิคไม่เป็นไปตามที่ประกาศ และในวันเดียวกันผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้มีประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว เรื่อง ผลการประมูลการจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ โครงการก่อสร้างถนนลาดยาง PARA ASPHALTIC CONCRETE ทางเข้าโรงแรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์ยึดอายุสำเนาเพื่อการส่งออก องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอบ้านโฮ้ง จังหวัดลำพูน ประกาศรายชื่อผู้ค้าที่ผ่านการคัดเลือกเบื้องต้นให้เข้าร่วมประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์จำนวน ๓ ราย ได้แก่ บริษัท เอกทวีทรัพย์ คอนสตรัคชั่น จำกัด บริษัท พีซีเอ็น คอร์ป จำกัด และ ห้างหุ้นส่วน เอเคอี รีไซเคิล ผู้ฟ้องคดีไม่เห็นด้วยกับผลการคัดเลือกดังกล่าวจึงได้มีหนังสือ ลงวันที่ ๑๘ มีนาคม ๒๕๕๙ อุทธรณ์ผลการคัดเลือกเบื้องต้นต่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และได้รับแจ้งผลการพิจารณาอุทธรณ์ผลการคัดเลือกเบื้องต้นจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เมื่อวันที่ ๒๔ มีนาคม ๒๕๕๙ ตามหนังสือ ลงวันที่ ๒๓ เมษายน ๒๕๕๙ (ที่ถูกต้อน่าจะเป็น ลงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๕๙) ว่า ผู้ฟ้องคดีได้แนบผลงานเสริมผิวลาดยางแอสฟัลท์ติกคอนกรีต ซึ่งไม่เป็นไปตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาวที่กำหนดให้เป็นผลงาน ก่อสร้างถนนลาดยางพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีต ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ จึงไม่สามารถให้ผู้ฟ้องคดีผ่านการคัดเลือกเบื้องต้น ผู้ฟ้องคดีเห็นว่า การคัดเลือกเบื้องต้นและการพิจารณาอุทธรณ์ผลการคัดเลือกเบื้องต้นของผู้ถูกฟ้องคดีทั้งสองเป็นการกระทำที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย และทำให้ผู้ฟ้องคดีได้รับความเดือดร้อนหรือเสียหาย เนื่องจากงานพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีต และงานแอสฟัลท์ติกคอนกรีตไม่ได้มีเทคนิคพิเศษใดๆ ที่แตกต่างกัน อีกทั้งเครื่องมือและวัสดุอุปกรณ์ต่างๆ ก็ใช้ชนิดเดียวกัน เพียงแต่งานพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีตต้องมีส่วนผสม



พิจารณาแล้วเห็นว่า ประกาศกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น เรื่อง หลักเกณฑ์การซื้อหรือการจ้างโดยการประมูลด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ ลงวันที่ ๓๐ กันยายน ๒๕๕๓ ข้อ ๑๒ กำหนดว่า ให้คณะกรรมการดำเนินการประมูลดำเนินการ ดังนี้ (๑) ตรวจสอบและคัดเลือกผู้คำที่มีคุณสมบัติครบถ้วนและถูกต้องตามประกาศของหน่วยการบริหารราชการส่วนท้องถิ่น (๒) คัดเลือกพัสดุหรืองานจ้างที่มีคุณภาพและประโยชน์ต่อหน่วยการบริหารราชการส่วนท้องถิ่น (๓) รายงานผลการพิจารณาและความเห็นพร้อมเอกสารที่ได้รับไว้ทั้งหมดต่อหัวหน้าฝ่ายบริหารผ่านหัวหน้าเจ้าหน้าที่พัสดุ (๔) แจ้งผู้คำที่ผ่านและไม่ผ่านการคัดเลือกเป็นการเฉพาะโดยไม่เปิดเผยรายชื่อต่อสาธารณชนตามวันและเวลาที่เหมาะสม... ข้อ ๑๓ กำหนดว่า ผู้คำที่ไม่ผ่านการคัดเลือกตามข้อ ๑๒ (๔) และ (๑๒) ผู้ไม่ผ่านการประมูล มีสิทธิอุทธรณ์ตามพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙... และข้อ ๕ ของประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว เรื่อง ประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ โครงการก่อสร้างถนนลาดยาง PARA ASPHALTIC CONCRETE ทางเข้าโรงรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์อายุลำไยเพื่อการส่งออก องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอบ้านไธสง จังหวัดลำพูน ลงวันที่ ๒๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๙ ได้กำหนดคุณสมบัติของผู้มีสิทธิเสนอราคาว่า ผู้ประสงค์จะเสนอราคาต้องเป็นนิติบุคคลและมีผลงานก่อสร้างประเภทเดียวกันกับงานที่ประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ในวงเงินไม่น้อยกว่า ๑,๘๖๓,๙๙๕ บาท...

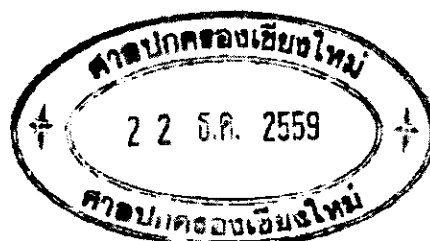
ข้อเท็จจริงปรากฏว่า ในการประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ โครงการก่อสร้างถนนลาดยาง PARA ASPHALTIC CONCRETE ทางเข้าโรงรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์อายุลำไยเพื่อการส่งออก องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอบ้านไธสง จังหวัดลำพูน ผู้ฟ้องคดีได้ยื่นซองเอกสารประมูลจ้างพร้อมทั้งแนบผลงานเสริมผิวลาดยางแอสฟัลท์ติกคอนกรีต แต่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้ตรวจสอบข้อเสนอด้านเทคนิคของผู้ฟ้องคดีแล้วมีมติไม่ให้ผู้ฟ้องคดีผ่านการคัดเลือกเบื้องต้น โดยให้เหตุผลว่าผู้ฟ้องคดีมีคุณสมบัติไม่ครบถ้วนและมีข้อเสนอทางด้านเทคนิคไม่เป็นไปตามที่ได้ประกาศ ผู้ฟ้องคดีไม่เห็นด้วยกับมติดังกล่าวจึงมีหนังสือ ลงวันที่ ๑๘ มีนาคม ๒๕๕๙ อุทธรณ์ผลการคัดเลือกเบื้องต้นต่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ซึ่งต่อมาผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้พิจารณาแล้วมีหนังสือ ลงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๕๙ แจ้งผลการอุทธรณ์ผลการคัดเลือกเบื้องต้นต่อผู้ฟ้องคดีว่า ผู้ฟ้องคดีได้แนบผลงาน



ของยางพาราตามนโยบายของรัฐบาลเพื่อช่วยเหลือเกษตรกร และผู้ฟ้องคดีเคยเป็นผู้ชนะการประกวดราคาจ้างเหมาปรับปรุงถนนลาดยางผิวจราจรพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีตตามประกาศของศูนย์วิจัยการเกษตรหลวงเชียงใหม่ กรมวิชาการการเกษตร ซึ่งเป็นงานประเภทเดียวกับงานของผู้ถูกฟ้องคดีทั้งสอง

ขอให้ศาลมีคำพิพากษาหรือมีคำสั่งให้เพิกถอนผลการคัดเลือกเบื้องต้นตามแบบแจ้งผลการคัดเลือกเบื้องต้น ที่ ๐๓/๒๕๕๕ ลงวันที่ ๑๗ มีนาคม ๒๕๕๕ และผลการพิจารณาอุทธรณ์ตามหนังสือ ที่ ลพ ๗๒๖๐๑/๓๒๓ ลงวันที่ ๒๓ เมษายน ๒๕๕๕ (ที่ภู่าน่าจะเป็นลงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๕๕) เรื่อง ผลการอุทธรณ์ผลการคัดเลือกเบื้องต้น พร้อมทั้งคืนสิทธิให้แก่ผู้ฟ้องคดี

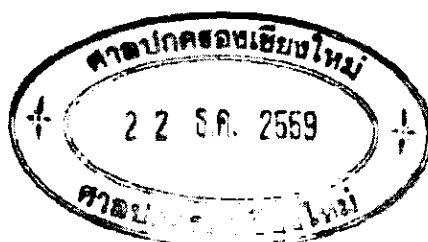
ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ให้การว่า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้มีประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว เรื่อง ประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ โครงการก่อสร้างถนนลาดยาง PARA ASPHALTIC CONCRETE ทางเข้าโรงรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์ยี่ดออายุลำไยเพื่อการส่งออก องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอบ้านโฮ้ง จังหวัดลำพูน ขนาดผิวจราจร กว้าง ๖.๐๐ เมตร ไหล่ทางข้างละ ๑.๐๐ เมตร ระยะทาง ๐.๕๕๕ กิโลเมตร งบประมาณดำเนินการ ๓,๗๓๐,๐๐๐ บาท ราคากลาง ๓,๗๒๗,๕๕๐ บาท โดยกำหนดขายเอกสารประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ในระหว่างวันที่ ๒๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๕ ถึงวันที่ ๗ มีนาคม ๒๕๕๕ และมีผู้สนใจซื้อเอกสารประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์จำนวน ๑๑ ราย ต่อมาในวันที่ ๑๕ มีนาคม ๒๕๕๕ ได้มีผู้มายื่นซองเอกสารประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ จำนวน ๗ ราย รวมทั้งผู้ฟ้องคดี ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ซึ่งได้รับการแต่งตั้งจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ตามคำสั่งองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ที่ ๐๔๗/๒๕๕๕ ลงวันที่ ๒๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๕ ได้ทำการตรวจสอบคุณสมบัติของผู้เสนอราคาทั้ง ๗ ราย ตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว เรื่อง ประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ฯ และประกาศกรมส่งเสริมการปกครองส่วนท้องถิ่น เรื่อง หลักเกณฑ์การซื้อหรือการจ้างโดยการประมูลด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ ลงวันที่ ๓๐ กันยายน ๒๕๕๓ แล้วเห็นว่า มีผู้เสนอราคาที่มีคุณสมบัติครบถ้วนตรงตามประกาศจำนวน ๓ ราย คือ บริษัท เอกทวีทรัพย์ คอนสตรัคชั่น จำกัด บริษัท ซีพีเอ็น คอร์ป จำกัด และห้างหุ้นส่วนจำกัด เอเคอี รีไซเคิล จึงได้เสนอผลการพิจารณาดังกล่าวต่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จากนั้นผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้มีประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว เรื่อง ผลการประมูลการจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ โครงการ



ก่อสร้างถนนลาดยาง PARA ASPHALTIC CONCRETE ทางเข้าโรงแรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์ ยึดอายุลำไยเพื่อการส่งออก องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอ บ้านโฮ้ง จังหวัดลำพูน ลงวันที่ ๑๗ มีนาคม ๒๕๕๙ ประกาศรายชื่อผู้ที่ผ่านการคัดเลือก เบื้องต้นให้เข้าร่วมประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ทั้ง ๓ รายดังกล่าว และได้ทำการบันทึก ผลการประมูลการจ้างลงในระบบการจัดซื้อจัดจ้างภาครัฐ (e-GP) ระบบเหตุที่ไม่ผ่านการคัดเลือก เบื้องต้น พร้อมทั้งแจ้งให้ผู้เสนอราคาทุกรายรวมทั้งผู้ฟ้องคดีทราบ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เห็นว่า ผลงานประเภทเดียวกันกับที่ประมูลจ้างตามที่ระบุไว้ในประกาศต้องหมายถึงงานที่ใช้ เทคนิคในการก่อสร้างอย่างเดียวกันกับงานที่ประกวดราคาจ้าง ทั้งนี้ เพื่อให้ได้ผู้รับจ้างที่มี ประสิทธิภาพในการก่อสร้างในสภาพงานที่คล้ายคลึงกัน ผู้เสนอราคาจึงต้องเสนอผลงาน ก่อสร้างถนนลาดยางพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีต ซึ่งมีความแตกต่างจากงานก่อสร้าง ถนนปกติ คือ เป็นถนนที่นำยางพารามาใช้เป็นสารปรับปรุงคุณภาพในยางแอสฟัลท์ติก โดยให้คุณสมบัติที่ดีกว่าถนนลาดยางปกติ ทั้งนี้ ตามนัยหนังสือสำนักนายกรัฐมนตรี ที่ นร (กวพ) ๑๒๐๔/ว ๑๑๔๔๑ ลงวันที่ ๒๘ พฤศจิกายน ๒๕๓๙ งานพาราแอสฟัลท์ติก คอนกรีตกับงานแอสฟัลท์ติกคอนกรีต มีการใช้เทคนิค วัสดุอุปกรณ์ และเครื่องมือที่แตกต่างกัน ดังนี้ ๑. โรงงานผสมแอสฟัลท์ติกคอนกรีตในงานพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีตต้องตั้งอยู่ใน ระยะที่สามารถขนส่งได้ภายใน ๒ ชั่วโมง และต้องมีกำลังผลิตไม่น้อยกว่า ๘๐ ตัน ต่อชั่วโมง แต่ในงานแอสฟัลท์ติกคอนกรีตกำหนดกำลังผลิตของโรงงานผสมแอสฟัลท์เพียง ๖๐ ตันต่อชั่วโมง ๒. อุปกรณ์สำหรับเตรียมแอสฟัลท์ในงานพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีตกำหนด ให้มีถังเก็บแอสฟัลท์ที่มีขนาดความจุไม่น้อยกว่า ๓๐ ตัน ส่วนงานแอสฟัลท์ติกคอนกรีต มิได้กำหนดไว้ ๓. การเตรียมแอสฟัลท์ในงานพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีตกำหนดอุณหภูมิของ แอสฟัลท์เมื่อผสมกับมวลรวมที่โรงงานต้องให้ได้ความร้อนที่อุณหภูมิ 170 ± 5 องศาเซลเซียส ส่วนในงานแอสฟัลท์ติกคอนกรีตกำหนดความร้อนที่อุณหภูมิ 155 ± 5 องศาเซลเซียส ๔. การควบคุมอุณหภูมิของวัสดุก่อนการผสมและอุณหภูมิของส่วนผสมในงานพาราแอสฟัลท์ติก คอนกรีต มวลรวมก่อนการผสมต้องให้ได้ความร้อนที่อุณหภูมิ 170 ± 10 องศาเซลเซียส แอสฟัลท์ซีเมนต์ปรับปรุงคุณภาพด้วยยางธรรมชาติเมื่อจะผสมกับมวลรวมที่โรงงานผสม จะต้องให้ได้ความร้อนที่อุณหภูมิ 170 ± 5 องศาเซลเซียส ก่อนนำออกจากโรงงานผสม จะต้องมีความร้อนที่อุณหภูมิระหว่าง 170 ± 5 องศาเซลเซียส ส่วนในงานแอสฟัลท์ติกคอนกรีต มวลรวมก่อนการผสมต้องให้ได้ความร้อนที่อุณหภูมิ 163 ± 5 องศาเซลเซียส



แอสฟัลท์ซีเมนต์เมื่อจะผสมกับมวลรวมที่โรงงานผสมจะต้องให้ความร้อนที่อุณหภูมิ ๑๕๙ ± ๘ องศาเซลเซียส ก่อนนำออกจากโรงงานผสมจะต้องมีอุณหภูมิระหว่าง ๑๒๑-๑๖๘ องศาเซลเซียส ดังนั้น การพิจารณาคัดเลือกเบื้องต้นของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ จึงเป็นการใช้ดุลพินิจโดยชอบ ต่อมาผู้ฟ้องคดีได้อุทธรณ์ผลการคัดเลือกตามแบบอุทธรณ์ ผลการคัดเลือกเบื้องต้น ที่ ๐๐๑/๒๕๕๙ ลงวันที่ ๑๘ มีนาคม ๒๕๕๙ ต่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้พิจารณาแล้วเห็นว่า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้ตรวจสอบคุณสมบัติของผู้ฟ้องคดีแล้วปรากฏว่า หนังสือรับรองผลงานของผู้ฟ้องคดีไม่ตรงตามข้อ ๕ ของประกาศ องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว เรื่อง ประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ โครงการก่อสร้าง ถนนลาดยาง PARA ASPHALTIC CONCRETE ทางเข้าโรงรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์ยัดอายุ ลำไยเพื่อการส่งออก องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอบ้านไผ่ จังหวัดลำพูน ซึ่งกำหนดให้ผู้ประสงค์จะเสนอราคาต้องเป็นนิติบุคคลและมีผลงานก่อสร้าง ประเภทเดียวกันกับงานที่ประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ การที่ผู้ฟ้องคดีได้แนบผลงาน เสริมผิวลาดยางแอสฟัลท์ติกคอนกรีต ซึ่งไม่ใช่ผลงานก่อสร้างถนนลาดยางพาราแอสฟัลท์ติก คอนกรีต หนังสือรับรองผลงานของผู้ฟ้องคดีจึงมีคุณสมบัติไม่ตรงตามประกาศดังกล่าว และได้มีหนังสือ ที่ ลพ ๗๒๖๐๑/๓๒๓ ลงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๕๙ แจ้งผลการพิจารณาอุทธรณ์ให้ ผู้ฟ้องคดีทราบ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ปฏิบัติตามประกาศกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น เรื่อง หลักเกณฑ์การซื้อหรือการจ้างโดยการประมูลด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ ลงวันที่ ๓๐ กันยายน ๒๕๕๓ และที่แก้ไขเพิ่มเติม ข้อ ๑๓ ประกอบระเบียบสำนักนายกรัฐมนตรี ว่าด้วยการพัสดุด้วยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์ พ.ศ. ๒๕๕๔ ข้อ ๙ (๓) การพิจารณาอุทธรณ์ตลอดจน ความเห็นของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงชอบด้วยกฎหมาย หนังสือแจ้งผลการพิจารณาอุทธรณ์ ซึ่งลงวันที่คลาดเคลื่อนเป็นวันที่ ๒๓ เมษายน ๒๕๕๔ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้แก้ไขให้ถูกต้อง ตามข้อเท็จจริงแล้วโดยเปลี่ยนเป็น ลงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๕๔ บันทึกคณะกรรมการ ดำเนินการประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ ลงวันที่ ๒๒ มีนาคม ๒๕๕๔ ซึ่งระบุว่า หนังสือรับรองผลงานของผู้ฟ้องคดีไม่ตรงตามประกาศประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ ข้อ ๕ เป็นการระบุที่ถูกต้องตรงตามประกาศของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ แล้ว และกรณีที่ผู้ฟ้องคดีเป็น ผู้ชนะการประกวดราคาจ้างเหมาปรับปรุงถนนลาดยางผิวจราจรพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีต ตามประกาศของศูนย์วิจัยเกษตรหลวงเชียงใหม่ กรมวิชาการเกษตร ถือเป็นการใช้ดุลพินิจ ของศูนย์วิจัยเกษตรหลวงเชียงใหม่ซึ่งไม่เกี่ยวข้องกับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑



ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ให้การในทำนองเดียวกับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑

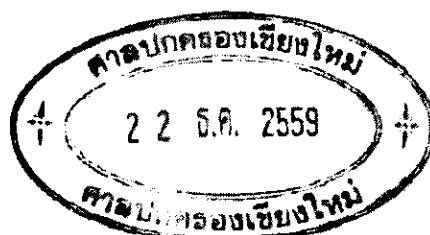
ศาลเห็นว่าข้อเท็จจริงที่ได้จากคำชี้แจงของคู่กรณีในชั้นทำคำให้การเพียงพอที่จะพิพากษาหรือมีคำสั่งชี้ขาดคดี โดยไม่ต้องดำเนินการแสวงหาข้อเท็จจริงจนครบทุกขั้นตอนตามที่กำหนดไว้ในระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุดว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๕๓

ผู้ฟ้องคดีชี้แจงว่า ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้ผ่านการคัดเลือกให้เข้าเสนอราคางานจ้างเหมาปรับปรุงซ่อมแซมถนนลาดยางผิวจราจรแบบพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีต ตามประกาศองค์การบริหารส่วนจังหวัดลำพูน จำนวน ๓ แห่ง และเป็นผู้รับจ้างตามโครงการจ้างเหมาปรับปรุงถนนลาดยางผิวจราจรพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีต ณ ศูนย์วิจัยเกษตรหลวงเชียงใหม่ จำนวน ๒ แห่ง ซึ่งมีลักษณะเดียวกับประกาศประกวดราคาจ้างในคดีนี้

ศาลออกนั่งพิจารณาคดี โดยได้รับฟังสรุปข้อเท็จจริงของตุลาการเจ้าของสำนวน และคำแถลงการณ์ของตุลาการผู้แถลงคดี

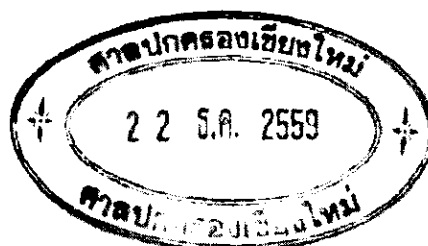
ศาลได้ตรวจพิจารณาเอกสารทั้งหมดในสำนวนคดี รวมทั้งกฎหมาย ระเบียบ ข้อบังคับ ฯลฯ ที่เกี่ยวข้องประกอบแล้ว

ข้อเท็จจริงรับฟังได้ว่า เมื่อวันที่ ๒๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๔ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้มีประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว เรื่อง ประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ โครงการก่อสร้างถนนลาดยาง PARA ASPHALTIC CONCRETE ทางเข้าโรงรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์ ยึดอายุลำไยเพื่อการส่งออก องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอบ้านโฮ้ง จังหวัดลำพูน ขนาดผิวจราจร กว้าง ๖.๐๐ เมตร ไหล่ทางข้างละ ๑.๐๐ เมตร ระยะทาง ๐.๕๕๕ กิโลเมตร งบประมาณดำเนินการ ๓,๗๓๐,๐๐๐ บาท ราคากลาง ๓,๗๒๗,๙๙๐ บาท โดยกำหนดขายเอกสารประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ในระหว่างวันที่ ๒๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๔ ถึงวันที่ ๗ มีนาคม ๒๕๕๔ และมีผู้สนใจซื้อเอกสารประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์จำนวน ๑๑ ราย ต่อมาในวันที่ ๑๕ มีนาคม ๒๕๕๔ ได้มีผู้มายื่นซองเอกสารประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ตามประกาศดังกล่าวจำนวน ๗ ราย รวมทั้งผู้ฟ้องคดี ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้ตรวจสอบคุณสมบัติของผู้เสนอราคาทั้ง ๗ ราย แล้วเห็นว่า มีผู้เสนอราคาที่มีคุณสมบัติครบถ้วนตรงตามประกาศจำนวน ๓ ราย คือ บริษัท เอกทวีทรัพย์ คอนสตรัคชั่น จำกัด บริษัท ซีพีเอ็น คอร์ป จำกัด และห้างหุ้นส่วนจำกัด เอเคอีรีไซเคิล ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงมีประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว เรื่อง ผลการประมูล



การจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ โครงการก่อสร้างถนนลาดยาง PARA ASPHALTIC CONCRETE ทางเข้าโรงแรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์ยัดอายุสำเภาเพื่อการส่งออก องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอบ้านโฮ้ง จังหวัดลำพูน ลงวันที่ ๑๗ มีนาคม ๒๕๕๙ ประกาศรายชื่อผู้ที่ผ่านการคัดเลือกเบื้องต้นให้เข้าร่วมประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ทั้ง ๓ รายดังกล่าว และได้แจ้งผลการคัดเลือกเบื้องต้นตามแบบแจ้งผลการคัดเลือกเบื้องต้น ที่ ๐๓/๒๕๕๙ ลงวันที่ ๑๗ มีนาคม ๒๕๕๙ ไปยังผู้ฟ้องคดีว่า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้พิจารณาข้อเสนอทางด้านเทคนิคของผู้ฟ้องคดีแล้ว มีมติไม่ให้ผู้ฟ้องคดีผ่านการคัดเลือกเบื้องต้น เนื่องจากมีคุณสมบัติไม่ครบถ้วนและมีข้อเสนอทางด้านเทคนิคไม่เป็นไปตามที่ประกาศ ผู้ฟ้องคดีไม่เห็นด้วยกับผลการคัดเลือกดังกล่าวจึงได้มีหนังสืออุทธรณ์ผลการคัดเลือกเบื้องต้นตามแบบอุทธรณ์ผลการคัดเลือกเบื้องต้น ที่ ๐๐๑/๒๕๕๙ ลงวันที่ ๑๘ มีนาคม ๒๕๕๙ ต่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้พิจารณาแล้วเห็นว่า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้ตรวจสอบคุณสมบัติของผู้ฟ้องคดีแล้วเห็นว่า หนังสือรับรองผลงานของผู้ฟ้องคดีไม่ตรงตามข้อ ๕ ของประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว เรื่อง ประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ โครงการก่อสร้างถนนลาดยาง PARA ASPHALTIC CONCRETE ทางเข้าโรงแรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์ยัดอายุสำเภาเพื่อการส่งออก องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอบ้านโฮ้ง จังหวัดลำพูน ซึ่งกำหนดให้ผู้ประสงค์จะเสนอราคาต้องเป็นนิติบุคคลและมีผลงานก่อสร้างประเภทเดียวกันกับงานที่ประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ การที่ผู้ฟ้องคดีได้แนบผลงานเสริมผิวลาดยางแอสฟัลท์ติกคอนกรีต ซึ่งไม่ใช่ผลงานก่อสร้างถนนลาดยางพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีต หนังสือรับรองผลงานของผู้ฟ้องคดีจึงมีคุณสมบัติไม่ตรงตามประกาศดังกล่าว และได้มีหนังสือ ที่ ลพ ๗๒๖๐๑/๓๒๓ ลงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๕๙ แจ้งผลการอุทธรณ์ผลการคัดเลือกเบื้องต้นให้ผู้ฟ้องคดีทราบ ผู้ฟ้องคดีจึงนำคดีมาฟ้องต่อศาล

คดีมีประเด็นที่ต้องวินิจฉัยว่า มติของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ตามแบบแจ้งผลการคัดเลือกเบื้องต้น ที่ ๐๓/๒๕๕๙ ลงวันที่ ๑๗ มีนาคม ๒๕๕๙ ที่ไม่ให้ผู้ฟ้องคดีผ่านการคัดเลือกเบื้องต้น และผลการพิจารณาอุทธรณ์ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ตามหนังสือ ที่ ลพ ๗๒๖๐๑/๓๒๓ ลงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๕๙ ที่ยืนยันตามมติของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ เป็นคำสั่งที่ชอบด้วยกฎหมายหรือไม่



เสริมผิวลาดยางแอสฟัลท์ติกคอนกรีต โดยไม่เป็นไปตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบล เหล่ายาวที่กำหนดให้เป็นผลงานก่อสร้างถนนลาดยางพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีต หนังสือรับรองผลงานของผู้ฟ้องคดีจึงมีคุณสมบัติไม่ตรงตามข้อ ๕ ของประกาศข้างต้น คดีจึงมีประเด็นต้องวินิจฉัยในเบื้องต้นว่า ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้มีคุณสมบัติในการเสนอราคาตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว เรื่อง ประมูลจ้างด้วยระบบอิเล็กทรอนิกส์ โครงการก่อสร้างถนนลาดยาง PARA ASPHALTIC CONCRETE ทางเข้าโรงรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์อีตอายุ ลำไยเพื่อการส่งออก องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอบ้านไผ่ จังหวัดลำพูน ลงวันที่ ๒๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๙ หรือไม่ เห็นว่า การกำหนดให้ผู้ประสงค์จะเสนอราคาต้องมีผลงานก่อสร้างประเภทเดียวกันกับงานที่ประมูลจ้าง เป็นข้อความตามแนวทางที่คณะกรรมการว่าด้วยการพัสดุได้แจ้งเวียนตามหนังสือ สำนักนายกรัฐมนตรี ที่ นร (กwp) ๑๒๐๔/ว ๑๑๔๔๑ ลงวันที่ ๒๘ พฤศจิกายน ๒๕๓๙ เพื่อให้ส่วนราชการต่างๆ ถือเป็นแนวทางในการปฏิบัติ โดยมีวัตถุประสงค์จะให้ได้ว่าผู้รับจ้างที่มีประสบการณ์ของงานก่อสร้างในประเภทเดียวกัน และคำนึงมูลค่าของราคาค่างานที่ผู้รับจ้างเคยดำเนินการมาแล้วด้วย ซึ่งผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ก็ได้นำข้อความดังกล่าวมาระบุไว้ในข้อ ๕ ของประกาศดังกล่าว ดังนั้น คำว่าผลงานก่อสร้างประเภทเดียวกันกับงานที่ประมูลจ้างจึงหมายถึงผลงานที่มีลักษณะเป็นการก่อสร้างโดยมีเครื่องมือเครื่องใช้ตลอดจนอุปกรณ์การก่อสร้างและวิธีการดำเนินการในลักษณะเดียวกัน แต่ไม่ได้หมายความว่าเมื่อเป็นประเภทเดียวกันแล้วจะต้องเป็นการดำเนินการที่เหมือนกันทุกประการ เพียงแต่แบ่งออกไปเป็นพวกเดียวกันหรืออยู่ในกลุ่มเดียวกันก็ถือได้ว่าเป็นการก่อสร้างประเภทเดียวกันได้ เมื่องานแอสฟัลท์ติกคอนกรีตของผู้ฟ้องคดีเป็นงานก่อสร้างหรือเสริมผิวลาดยางถนนและงานพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีตตามประกาศของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เป็นงานก่อสร้างถนนลาดยางเช่นเดียวกัน กรณีจึงถือได้ว่าผลงานก่อสร้างของผู้ฟ้องคดีเป็นผลงานก่อสร้างที่อยู่ในประเภทเดียวกันกับงานที่ประมูลจ้างโดยเป็นงานประเภทก่อสร้างทาง ซึ่งจะแตกต่างกันก็เพียงแต่งานพาราแอสฟัลท์ติกคอนกรีตจะต้องมีการนำยางพาราธรรมชาติเข้ามาเป็นส่วนผสมก่อนเข้าสู่กระบวนการผลิตแอสฟัลท์ติกคอนกรีต และถึงแม้จะมีขั้นตอนการเผาให้ความร้อนแก่ส่วนผสมต่างๆ ตามอนุภูมิที่กำหนดซึ่งสูงกว่าการเผาให้ความร้อนแก่ส่วนผสมในงานแอสฟัลท์ติกคอนกรีตก่อนที่จะนำออกจากโรงงานผสมก็ตาม แต่งานแอสฟัลท์ติกคอนกรีต



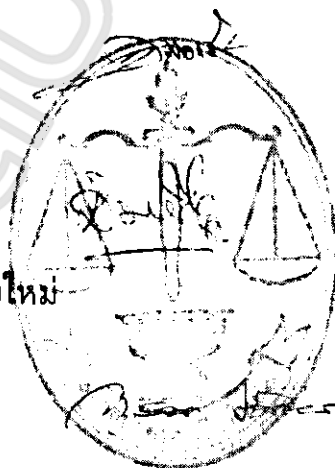
และงานพาราแอสฟัลต์ติกคอนกรีตก็ยังคงมีวิธีการดำเนินการในลักษณะอย่างเดียวกัน และสามารถใช้อุปกรณ์ในโรงงานผสมชนิดเดียวกัน การที่ผู้ฟ้องคดีนำหนังสือรับรองผลงาน โดยแนบผลงานเสริมผิวลาดยางแอสฟัลต์ติกคอนกรีตอันเป็นผลงานประเภทก่อสร้างทาง มาใช้ประกอบในการยื่นของเอกสารประมูลการจ้างจึงต้องถือว่าผู้ฟ้องคดีเป็นผู้มีคุณสมบัติ ในการเสนอราคาตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว เรื่อง ประมูลจ้างด้วยระบบ อิเล็กทรอนิกส์ โครงการก่อสร้างถนนลาดยาง PARA ASPHALTIC CONCRETE ทางเข้า โรงรมซัลเฟอร์ไดออกไซด์อิตายุลำไยเพื่อการส่งออก องค์การบริหารส่วนตำบลเหล่ายาว ตำบลเหล่ายาว อำเภอบ้านโฮ่ง จังหวัดลำพูน ลงวันที่ ๒๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๙ ดังนั้น มติของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ตามแบบแจ้งผลการคัดเลือกเบื้องต้น ที่ ๐๓/๒๕๕๙ ลงวันที่ ๑๗ มีนาคม ๒๕๕๙ ที่ไม่ให้ผู้ฟ้องคดีผ่านการคัดเลือกเบื้องต้น และผลการพิจารณาอุทธรณ์ของ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ตามหนังสือ ที่ ลพ ๗๒๖๐๑/๓๒๓ ลงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๕๙ ที่ยืนยันตาม มติของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ จึงเป็นคำสั่งที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย

พิพากษาเพิกถอนมติของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ตามแบบแจ้งผลการคัดเลือกเบื้องต้น ที่ ๐๓/๒๕๕๙ ลงวันที่ ๑๗ มีนาคม ๒๕๕๙ และผลการพิจารณาอุทธรณ์ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ตามหนังสือ ที่ ลพ ๗๒๖๐๑/๓๒๓ ลงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๕๙ โดยให้มีผลย้อนหลังไปตั้งแต่วันที่มิดิและคำสั่งดังกล่าว

นายฉลองชัย สติภัยสัมพันธ์
ตุลาการศาลปกครองเชียงใหม่

นายสะท้อน ชูสกุล
ตุลาการหัวหน้าคณะศาลปกครองเชียงใหม่

นางสาววาสนา มะลิทอง
ตุลาการศาลปกครองเชียงใหม่



ตุลาการเจ้าของสำนวน

ตุลาการผู้แถลงคดี : นางสาวกรรณิการ์ สุริยา

