



ประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง
เรื่อง แจ้งคำสั่งศาลปกครองสูงสุด

ตามที่ องค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง ได้ดำเนินการประกาศเอกสารประกวดราคาและประกาศเชิญชวนโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ผ่านระบบการจัดซื้อจัดจ้างภาครัฐ (e-GP) โดยประกาศขึ้นเว็บไซต์เมื่อวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ในระหว่างนั้น บริษัท อัลโลแอนซ์ คลีน เพาเวอร์ จำกัด ได้ดำเนินการฟ้องศาลปกครองและร้องขอให้ศาลปกครองกลางมีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่องประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชน ฯ ต่อมา ศาลปกครองกลาง มีคำสั่งเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพาทฯ โดยมีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่องประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชน ฯ ไว้เป็นการชั่วคราวก่อนการพิพาทฯ หรือมีคำสั่งชี้ขาดคดี หรือจนกว่าศาลจะมีคำสั่งเป็นอย่างอื่น นั้น

ขณะนี้ ศาลปกครองสูงสุด ได้มีคำสั่งกลับคำสั่งศาลปกครองชั้นต้น เป็นให้ยกคำขอของผู้ฟ้องคดีที่ขอให้ศาลมีคำสั่งการบังคับตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่องประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชน ด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ รายละเอียดตามเอกสารแนบท้ายประกาศนี้

จึงประกาศให้ทราบโดยทั่วกัน

ประกาศ ณ วันที่ ๒๗ เดือน มีนาคม พ.ศ. ๒๕๖๘

(นายถิ่น เติบสูงเนิน)

นายกองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง



คำร้องที่ ๕๐๐/๒๕๖๗
คำสั่งที่ ๑๔๔/๒๕๖๘

ในพระปรมาภิไธยพระมหากษัตริย์

ศาลปกครองสูงสุด

วันที่ ๑๔ เดือน กุมภาพันธ์ พุทธศักราช ๒๕๖๘

ระหว่าง { บริษัท อัลโลแอนซ์ คลีน เพาเวอร์ จำกัด ผู้ฟ้องคดี
องค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง ที่ ๑
บริษัท สยามพาวเวอร์ นากลาง จำกัด ที่ ๒ ผู้ถูกฟ้องคดี

เรื่อง คดีพิพาทเกี่ยวกับการที่หน่วยงานทางปกครองกระทำการโดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย
(คำร้องอุทธรณ์คำสั่งทุเลาการบังคับตามคำสั่งทางปกครอง)

ผู้ถูกฟ้องคดีทั้งสองยื่นคำร้องอุทธรณ์คำสั่ง ในคดีหมายเลขดำที่ ๑๙๗๕/๒๕๖๖
ของศาลปกครองชั้นต้น (ศาลปกครองกลาง)

ผู้ฟ้องคดีฟ้องและเพิ่มเติมคำฟ้องว่า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ มีความประสงค์จะดำเนินการ
จัดหาเอกชนลงทุนโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอย ตามโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชน
ด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้า ขนาดกำลังการผลิตไฟฟ้า ๙.๙ เมกะวัตต์ ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑
ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงออกประกาศองค์การบริหาร
ส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูป
เป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา
ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ โดยกำหนดเงื่อนไข
การประกวดราคาไม่ชอบด้วยกฎหมาย ดังนี้ ประการที่หนึ่ง หลักเกณฑ์คุณสมบัติทางการเงิน



/การลงทุน...

การลงทุนตามข้อ ๒.๑๙ (๒) กรณีผู้ยื่นข้อเสนอเป็นกิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วมที่ไม่ได้จดทะเบียนเป็นนิติบุคคลใหม่ กำหนดให้สามารถใช้ผลงานของผู้ร่วมค้าหรือผู้ร่วมรายเดียวหรือของแต่ละนิติบุคคลในกิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วมมาใช้แสดงเป็นผลงานเข้าประกวดราคาได้ แต่เมื่อได้รับการคัดเลือกให้เป็นเอกชนผู้ร่วมการลงทุน กิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วมต้องจดทะเบียนจัดตั้งเป็นนิติบุคคลไทยขึ้นใหม่ โดยผู้ยื่นข้อเสนอเดิมต้องให้คำรับรองว่าจะกำกับนิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่ในกรณีจะเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้น จะต้องได้รับการอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ทั้งนี้ นิติบุคคลที่จดทะเบียนใหม่จะต้องมีนิติบุคคลไทยที่เป็นสมาชิกภายในกลุ่มอย่างน้อยหนึ่งรายที่มีสัดส่วนการถือหุ้นไม่น้อยกว่าร้อยละ ๓๕ ของทั้งหมด โดยมีสัดส่วนการถือหุ้นของนิติบุคคลไทยรวมกันทั้งหมดต้องไม่น้อยกว่าร้อยละ ๕๑ ของทั้งหมด โดยนิติบุคคลไทยที่จัดตั้งขึ้นใหม่จะต้องมีทุนจดทะเบียนไม่น้อยกว่า ๕๐๐ ล้านบาท ตามข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย ของประกาศประกวดราคา และข้อ ๑๐.๒.๒ ของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ซึ่งการกำหนดให้กลุ่มบุคคลประเภทนิติบุคคลที่รวมกลุ่มกันเป็นกิจการร่วมค้าและกิจการร่วมที่ไม่จดทะเบียนสามารถเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกได้นั้น เป็นการเปิดโอกาสให้กลุ่มนิติบุคคลผู้ชนะการประกวดราคาสามารถขายสิทธิการดำเนินโครงการให้บุคคลอื่นได้ และอาจมีการสมรู้ร่วมคิดหรือเอื้อประโยชน์โดยยินยอมให้มีการเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นภายหลังจากได้รับการประกาศให้เป็นผู้ชนะการประกวดราคา ทั้งยังไม่มีเงื่อนไขหรือข้อกำหนดคุณสมบัติด้านผลงานให้บุคคลที่เข้ามาเป็นผู้ถือหุ้นของนิติบุคคลไทยที่จดทะเบียนขึ้นใหม่ต้องถือปฏิบัติ ในขณะที่สมาชิกเดิมของกลุ่มนิติบุคคลต้องมีคุณสมบัติตามเงื่อนไขของประกาศประกวดราคา การกำหนดเงื่อนไขจึงไม่เป็นธรรมแก่ผู้ยื่นข้อเสนอรายอื่น อีกทั้งการเปลี่ยนแปลงรายชื่อเป็นขั้นตอนภายหลังการประมูลเสร็จสิ้นแล้วจึงยากแก่การตรวจสอบการใช้ดุลพินิจของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ดังนั้น การกำหนดหลักเกณฑ์และเงื่อนไขดังกล่าวจึงไม่ชอบด้วยกฎหมาย

ประการที่สอง การกำหนดหลักเกณฑ์ที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอยที่ให้คะแนนด้านที่ดินที่ตั้งโครงการตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) โดยที่ตั้งโครงการต้องมีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๓ กิโลเมตร ผู้ยื่นข้อเสนอต้องมีความพร้อมด้านที่ดินเพื่อใช้เป็นที่ตั้งโครงการ โดยกำหนดให้ที่ดินที่ตั้งโครงการต้องตั้งอยู่ภายในหมู่ที่ ๙ บ้านนากลางพัฒนา ตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา โดยต้องมีพื้นที่ไม่น้อยกว่า ๗๐ ไร่ ซึ่งต่อเนื่องติดต่อกัน มีระยะห่างจากชุมชนไม่น้อยกว่า ๓ กิโลเมตร นับจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) เป็นจุดศูนย์กลาง และมีถนนทางเข้าโครงการเป็นเส้นทางสัญจรเชื่อมต่อทางหลวงหมายเลข ๒๙๐ การกำหนดเงื่อนไขการให้คะแนนด้านที่ดินที่ตั้งโครงการตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี



/(องค์จำลอง)...

(องค์จำลอง) หากที่ดินที่ตั้งโครงการมีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร จะได้รับ ๒๕ คะแนน หากที่ดินที่ตั้งโครงการมีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตรขึ้นไป แต่ไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร จะได้รับ ๑๕ คะแนน และหากที่ดินที่ตั้งโครงการมีระยะห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตรขึ้นไป แต่ไม่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตร จะได้รับ ๕ คะแนน ตามที่กำหนดในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอแนะที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ กำหนดผังแสดงตำแหน่งที่ดิน พื้นที่ตั้งโครงการภายใต้รูปแบบการดำเนินโครงการที่ให้เอกชนเป็นผู้ลงทุนและบริหารจัดการเองทั้งหมด (Build Owner Operate : BOO) ผู้ฟ้องคดีเห็นว่า ในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๕.๑.๑ ระบุว่า พื้นที่ตั้งโครงการต้องตั้งอยู่ภายในพื้นที่หมู่ที่ ๙ บ้านนากลาง ตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา เป็นไปตามรายงานผลการศึกษาและวิเคราะห์ความเหมาะสมของโครงการและพื้นที่ที่ผ่านความเห็นชอบจากรัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทย ซึ่งตามรายงานผลการศึกษาและตามความเห็นชอบของรัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทยระบุเพียงว่า โครงการต้องตั้งอยู่ที่หมู่ที่ ๙ เท่านั้น ไม่ได้มีการกำหนดรายละเอียดของพื้นที่ที่ตั้งโครงการว่าต้องอยู่ห่างจากชุมชนไม่น้อยกว่า ๓ กิโลเมตร นับจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ของตำบลนากลางเป็นจุดศูนย์กลาง ประกอบกับถนนทางเข้าโครงการต้องเชื่อมต่อกับทางหลวงแผ่นดินหมายเลข ๒๔๐ นั้น ก็ได้มีการระบุไว้ในรายงานผลการศึกษาและตามความเห็นชอบของรัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทย การกำหนดรายละเอียดพื้นที่ที่ตั้งโครงการจึงเป็นการกำหนดหลักเกณฑ์ที่เจาะจงคุณสมบัติของผู้ยื่นข้อเสนอรายใดรายหนึ่งที่มีที่ตั้งโครงการห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ให้ได้รับคะแนนมากกว่าผู้ยื่นข้อเสนอรายอื่นที่มีที่ดินอยู่ห่างน้อยกว่านั้น และในกรณีที่ผู้ยื่นข้อเสนอทุกรายได้รับคะแนนไม่แตกต่างกัน เกณฑ์การให้คะแนนที่อาจเป็นตัวชี้ขาดผู้แพ้ชนะได้ คือ พื้นที่ตั้งโครงการซึ่งมีการให้คะแนนลดหลั่นกันไปตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) การกำหนดเงื่อนไขการประมูลเช่นนี้ จึงเป็นการเอื้อประโยชน์ให้กับผู้ยื่นข้อเสนอบางรายโดยกีดกันการเข้าเสนอราคา และไม่เป็นธรรมต่อผู้เสนอรายอื่น ซึ่งทั้งสองประเด็นผู้ฟ้องคดีเคยแสดงความเห็นและมีคำวิจารณ์เป็นหนังสือต่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ไว้แล้ว พฤติการณ์ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงเป็นการจงใจหรือมีเจตนาช่วยเหลือผู้ยื่นข้อเสนอบางราย อันอาจเป็นความผิดตามมาตรา ๑๒๐ แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ และมาตรา ๑๐ ถึงมาตรา ๑๒ แห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยความผิดเกี่ยวกับการเสนอราคาต่อหน่วยงานของรัฐ พ.ศ. ๒๕๔๒ และก่อให้เกิดความได้เปรียบเสียเปรียบในการแข่งขันประกวดราคา เป็นการเลือกปฏิบัติโดยไม่เป็นธรรม ขัดกับหลักการจัดซื้อจัดจ้างด้วยความโปร่งใส ซึ่งต้องเปิดโอกาสให้มีการแข่งขันอย่างเป็นธรรมและมีการปฏิบัติต่อผู้ประกอบการทุกรายอย่างเท่าเทียม ด้วยเงื่อนไขการประกวดราคาเดียวกัน ส่งเสริมการแข่งขันในกิจการพลังงานอย่างเท่าเทียมและเป็นธรรม ตามมาตรา ๒๗ วรรคสอง มาตรา ๔๐ วรรคสอง และมาตรา ๗๕ แห่งรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย



/พุทธศักราช...

พุทธศักราช ๒๕๖๐ มาตรา ๘ (๒) แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ และมาตรา ๗ (๓) (๕) และ (๖) แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการพลังงาน พ.ศ. ๒๕๕๐ ผู้ฟ้องคดีจึงนำคดีมาฟ้องต่อศาลปกครองชั้นต้น

ขอให้ศาลมีคำพิพากษาหรือคำสั่ง ดังนี้

๑. ยกเลิกหรือเพิกถอนประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ เฉพาะข้อความ "...ในกรณีจะขอเปลี่ยนรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นจะต้องได้รับการอนุมัติจาก อบต.นากลาง..." ในเอกสารประกวดราคา ข้อคุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย และในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒ คุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อย่อย ๑๐.๒.๒ วรรคท้าย หน้า ๓๒ - ๓๔ ทั้งสิ้น เสมือนว่ามีได้มีการกำหนดมาแต่แรก โดยให้การประกวดราคายังคงดำเนินต่อไปโดยไม่ใช้เงื่อนไขการประกวดราคาที่ยกเลิกหรือเพิกถอนนี้ในการพิจารณาคัดเลือก

๒. ยกเลิกหรือเพิกถอนประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศในส่วนหลักเกณฑ์การพิจารณา ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานที่ขนถ่ายขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ตั้งของที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ทั้งสิ้น เสมือนว่ามีได้มีการกำหนดมาแต่แรก โดยให้การประกวดราคายังคงดำเนินต่อไปโดยไม่ใช้เงื่อนไขการประกวดราคาที่ยกเลิกหรือเพิกถอนนี้ในการพิจารณาคัดเลือก

ผู้ฟ้องคดียื่นคำขอ ลงวันที่ ๖ ตุลาคม ๒๕๖๖ ขอให้ศาลปกครองชั้นต้นกำหนดมาตรการหรือวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษา โดยมีคำสั่งทุเลาการบังคับตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ จำนวน ๒ ข้อ ดังนี้ (๑) ขอให้ศาลทุเลาการบังคับตามประกาศ เฉพาะข้อความ "...ในกรณีจะขอเปลี่ยนรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอ และสัดส่วนการถือหุ้นจะต้องได้รับการอนุมัติจาก อบต.นากลาง..." ในเอกสารประกวดราคา ข้อคุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย และในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒ คุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อย่อย ๑๐.๒.๒ วรรคท้าย



หน้า ๓๒ - ๓๔ ทั้งสิ้น เสมือนว่ามีได้มีการกำหนดมาแต่แรก โดยให้การประกวดราคายังคงดำเนินต่อไป โดยไม่ใช่เงื่อนไขการประกวดราคาที่ยกเลิกหรือเพิกถอนนี้ในการพิจารณาคัดเลือก และ (๒) ขอให้ศาลทุเลาการบังคับตามประกาศของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศในส่วนหลักเกณฑ์การพิจารณา ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอยย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ตั้งของที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ทั้งสิ้น เสมือนว่ามีได้มีการกำหนดมาแต่แรก โดยให้การประกวดราคายังคงดำเนินต่อไปโดยไม่ใช่เงื่อนไขการประกวดราคาที่ยกเลิกหรือเพิกถอนนี้ในการพิจารณาคัดเลือก และผู้ฟ้องคดียื่นคำขอให้ศาลไต่สวนและกำหนดมาตรการหรือวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพาทโดยเร่งด่วน ลงวันที่ ๖ ตุลาคม ๒๕๖๖ และคำร้องขอนำส่งเอกสารประกอบการพิจารณาเพื่อมีคำสั่งกำหนดมาตรการหรือวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพาท ลงวันที่ ๑๓ ธันวาคม ๒๕๖๖ โดยอ้างว่าประกาศของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ไม่ชอบด้วยกฎหมาย ก่อให้เกิดความเสียหายต่อหน่วยงานของรัฐ และทำให้ผู้ฟ้องคดีซึ่งเป็นผู้ซื้อเอกสารประกวดราคาและยื่นข้อเสนอและเสนอราคาได้รับความเสียหายอย่างร้ายแรง

ศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งเมื่อวันที่ ๖ ตุลาคม ๒๕๖๖ ยกคำขอให้ไต่สวนและกำหนดมาตรการหรือวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพาทโดยเร่งด่วนของผู้ฟ้องคดี เนื่องจากกรณียังไม่ปรากฏเหตุจำเป็นที่ต้องมีคำสั่งโดยเร่งด่วน ตามข้อ ๗๒/๑ วรรคสาม แห่งระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๕๓ โดยศาลจะพิจารณาคำขอเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพาทของผู้ฟ้องคดีต่อไป และได้แจ้งคำสั่งให้ผู้ฟ้องคดีทราบ

ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ยื่นคำคัดค้านคำขอเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพาท ลงวันที่ ๒๐ พฤศจิกายน ๒๕๖๖ และยื่นคำชี้แจงคัดค้านคำขอเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวเพิ่มเติม ลงวันที่ ๑๘ ธันวาคม ๒๕๖๖ ว่า ตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ หัวข้อคุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย และตามขอบเขตของงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒ คุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อย่อย ๑๐.๒.๒ วรรคท้าย ซึ่งผู้ฟ้องคดีอ้างว่าการกำหนดหลักเกณฑ์และเงื่อนไขการประมูลที่ให้ผู้ชนะการประมูลที่เป็นกลุ่มบุคคลประเภทกิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วมไม่จดทะเบียน ซึ่งต้องจดทะเบียน



/เป็นนิติบุคคลไทย...

เป็นนิติบุคคลไทยขึ้นใหม่หลังได้รับการประกาศเป็นเอกชนผู้ร่วมการลงทุน (ผู้ชนะการประกวดราคา) มีสิทธิขอเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นได้ นั้น การกำหนดหลักเกณฑ์และเงื่อนไขเพื่อให้ได้นิติบุคคลหรือกลุ่มนิติบุคคลไม่ว่าจะเป็นกิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วมที่มีคุณภาพและศักยภาพในการดำเนินโครงการ ได้เข้าร่วมในการประกวดราคา เพื่อเปิดกว้างในการแข่งขันและให้เป็นไปตามกฎหมายและระเบียบที่เกี่ยวข้อง ทั้งนี้ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ มีมาตรการกำหนดให้กลุ่มนิติบุคคลที่รวมกันเป็นกิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วมแต่ยังไม่ได้จดทะเบียนจัดตั้งนิติบุคคลและได้รับการคัดเลือกให้เป็นเอกชนผู้ร่วมการลงทุน (ผู้ชนะการประกวดราคา) ผู้ยื่นข้อเสนอเดิมต้องรับรองว่าจะดำเนินการดำเนินงานของนิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่ เพื่อให้รับผิดชอบในการดำเนินงานทั้งหมดโดยไม่ใช้การเรียกค่าเสียหายอย่างเด็ดขาด สำหรับการยื่นขอเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นใหม่ ที่จะจัดตั้งขึ้นหลังจากได้รับการประกาศเป็นเอกชนผู้ร่วมการลงทุน (ผู้ชนะการประกวดราคา) นั้น ในส่วนนี้มีการกำหนดเงื่อนไขไว้ว่าจะต้องได้รับการอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ โดยการพิจารณาจะทำในรูปแบบคณะกรรมการที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จัดตั้งขึ้น ซึ่งประกอบด้วยกรรมการที่มีความรู้ความเชี่ยวชาญในด้านที่เกี่ยวข้องเพื่อตรวจสอบสถานะของนิติบุคคล งบการเงิน และส่วนอื่น ๆ ก่อนการพิจารณาอนุมัติเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกหรือสัดส่วนการถือหุ้น การกำหนดหลักเกณฑ์และเงื่อนไขในข้อนี้จึงไม่ขัดต่อกฎหมายและไม่เป็นการเอื้อประโยชน์ให้แก่ผู้ยื่นข้อเสนอรายใดรายหนึ่ง ซึ่งการกำหนดเงื่อนไขและหลักเกณฑ์ ผู้ฟ้องคดียังคงมีสิทธิในการยื่นข้อเสนอราคา โดยไม่ได้เป็นอุปสรรคหรือส่งผลกระทบต่อคุณสมบัติของผู้ฟ้องคดี อีกทั้งหลักเกณฑ์และเงื่อนไขข้างต้นเป็นขั้นตอนภายหลังจากประมูลเสร็จสิ้น ไม่ได้ก่อให้เกิดความเสียหายอย่างร้ายแรงที่ยากแก่การเยียวยาแก้ไขในภายหลังต่อทางราชการและประชาชนแต่ประการใด

ส่วนประเด็นในเรื่องหลักเกณฑ์และเงื่อนไขการประมูลที่ให้คะแนนด้านที่ดินที่ตั้งโครงการ โดยให้คะแนนตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) เป็นจุดศูนย์กลาง ซึ่งกำหนดในข้อ ๒.๒.๒ คุณสมบัติทางด้านประสิทธิภาพและที่ตั้งโครงการ และตามขอบเขตงาน (TOR) เป็นการกำหนดหลักเกณฑ์การพิจารณาด้านเทคนิค โดยพิจารณาถึงข้อร้องเรียนจากประชาชนในพื้นที่ซึ่งเรียกร้องให้พื้นที่ที่ตั้งโครงการต้องอยู่ห่างจากเขตชุมชนโดยกำหนดระยะตั้งแต่ ๓ กิโลเมตร ถึง ๕ กิโลเมตร ขึ้นไป จึงสมควรกำหนดเกณฑ์คะแนนเป็นหลักเกณฑ์เป็นสามระดับ คือ ๒๕ คะแนน ๑๕ คะแนน และ ๕ คะแนน เพื่อตอบสนองต่อข้อเรียกร้องของประชาชน และการจัดหาที่ดินให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์และเงื่อนไข ซึ่งเป็นหน้าที่และความรับผิดชอบของผู้ยื่นข้อเสนอทุกรายที่จะต้องวางแผนการจัดหาพื้นที่ตั้งโครงการตามที่หลักเกณฑ์และเงื่อนไขกำหนด จึงมิได้เป็นการกีดกันการเข้าเสนอราคาให้มีความได้เปรียบเสียเปรียบโดยไม่เป็นธรรม การกำหนด



/หลักเกณฑ์...

หลักเกณฑ์จึงชอบด้วยกฎหมายแล้ว ทั้งนี้ การจัดทำโครงการไฟฟ้าจำเป็นต้องเร่งคัดเลือกผู้ชนะการประกวดราคาให้ทันการยื่นคำขอตรวจสอบจุดเชื่อมโยงระบบไฟฟ้าและชำระค่าตรวจสอบจุดเชื่อมโยงระบบไฟฟ้าตามระยะเวลาที่การไฟฟ้าส่วนภูมิภาคกำหนด คือ ในวันที่ ๓๐ พฤศจิกายน ๒๕๖๖ และยังมีขั้นตอนในการทำงานอีกหลายส่วนตามระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ และที่แก้ไขเพิ่มเติม หากมีการกำหนดมาตรการหรือวิธีการชั่วคราวอาจส่งผลให้เกิดอุปสรรคแก่การบริหารงานของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะส่วนที่ผู้ฟ้องคดีอ้างว่ามีความเป็นไปได้ที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และกิจการค้าร่วมสยามพาวเวอร์จะลงนามในสัญญาโดยเร็ว นั้น การลงนามในสัญญาจะกระทำได้อต่อเมื่อมีการพิจารณาอุทธรณ์จนเสร็จสิ้นตามกระบวนการ และร่างสัญญาได้รับการตรวจพิจารณาจากสำนักงานอัยการสูงสุดจนครบถ้วนถูกต้องแล้ว รวมถึงต้องพิจารณาถึงส่วนอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้อง ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงจะสามารถลงนามในสัญญาตามขั้นตอนที่กฎหมายกำหนดได้ ดังนั้น ผู้ฟ้องคดีและเอกชนที่เกี่ยวข้องจึงไม่ได้รับความเสียหายอย่างร้ายแรงอันมีอาจแก้ไขเยียวยาได้ในภายหลังตามที่ผู้ฟ้องคดีกล่าวอ้างแต่ประการใด

ผู้ฟ้องคดียื่นคำขอให้ศาลปกครองชั้นต้นได้สอบสวนและกำหนดมาตรการหรือวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษาโดยเร่งด่วน ครั้งที่ ๒ และที่ยื่นเพิ่มเติม ลงวันที่ ๔ ธันวาคม ๒๕๖๖ ว่า เนื่องจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ออกประกาศผู้ชนะการเสนอราคาประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๑๖ พฤศจิกายน ๒๕๖๖ โดยผู้เสนอราคาที่ชนะการเสนอราคา คือ กิจการค้าร่วมสยามพาวเวอร์ เป็นผู้ได้คะแนนรวมสูงสุด เสนอราคาเป็นเงิน ๑,๙๖๘,๕๑๑,๑๐๐ บาท ซึ่งต่ำกว่าเงินงบประมาณ ๓๑,๔๘๘,๙๐๐ บาท คิดเป็นอัตราร้อยละ ๑.๕๗ เมื่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ประกาศผลผู้ชนะการเสนอราคาแล้ว มีความเป็นไปได้ที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ กับกิจการค้าร่วมสยามพาวเวอร์จะลงนามทำสัญญาในระยะเวลาอันใกล้ซึ่งมีผลทำให้ไม่อาจฟ้องเพื่อขอให้ศาลเพิกถอนสัญญาตามมาตรา ๑๑๔ วรรคสี่ แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ซึ่งทำให้ผู้ฟ้องคดีได้รับความเสียหายอันเป็นการยากแก่การเยียวยาแก้ไขในภายหลัง เพราะหากศาลปกครองมีคำพิพากษาถึงที่สุดตามคำฟ้องและคำขอท้ายฟ้อง ย่อมส่งผลต่อการพิจารณาให้คะแนนผู้ยื่นข้อเสนอ ซึ่งอาจทำให้ผลการเป็นผู้ชนะการเสนอราคาเปลี่ยนแปลงไป และหากมีการลงนามทำสัญญากับกิจการค้าร่วมสยามพาวเวอร์ต่อไป แต่ภายหลังปรากฏว่าศาลปกครองมีคำพิพากษาถึงที่สุดตามคำฟ้องและคำขอท้ายฟ้อง ย่อมทำให้สัญญาที่ได้ลงนามมีปัญหาความชอบด้วยกฎหมาย ซึ่งจะทำให้ราชการและเอกชนผู้ที่ยื่นข้อเสนอโครงการนี้ได้รับความเสียหายอย่างร้ายแรงอันมีอาจแก้ไขเยียวยาได้ในภายหลัง อีกทั้งผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ กำหนดราคากลางของโครงการนี้เป็นเงิน



/๒,๐๐๐,๐๐๐,๐๐๐ บาท...

๒,๐๐๐,๐๐๐,๐๐๐ บาท การเสนอราคาของกิจการค้าร่วมสยามพาวเวอร์จำนวน ๑,๙๖๘,๕๑๑,๑๐๐ บาท เป็นเงินที่ต่ำกว่าราคากลางและไม่ตรงตามคุณสมบัติทั่วไปของผู้ยื่นข้อเสนอ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงไม่อาจพิจารณาข้อเสนอด้านเทคนิคและด้านราคาของกิจการค้าร่วมสยามพาวเวอร์ได้ นอกจากนี้ การที่ศาลจะกำหนดมาตรการหรือวิธีการคุ้มครองก่อนการพิพาทจะไม่มีผลกระทบต่อการปฏิบัติงานของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และหน่วยงานทางปกครองหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐในการจัดทำบริการสาธารณะ ด้านพลังงานและการกำจัดขยะ อีกทั้งไม่ก่อให้เกิดปัญหาอุปสรรคกับการบริหารงานภาครัฐและการจัดประกวดราคานี้ เนื่องจากโครงการนี้รัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทยให้ความเห็นชอบเมื่อวันที่ ๓๐ กรกฎาคม ๒๕๖๒ และต่อมาเกิดการคัดค้านของประชาชนโดยมีผู้ยื่นเรื่องคัดค้านเมื่อวันที่ ๗ ธันวาคม ๒๕๖๓ และผู้ว่าราชการจังหวัดนครราชสีมาให้ชะลอการดำเนินโครงการไว้ก่อน และเสนอโครงการให้รัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทยพิจารณาอีกครั้ง โดยรัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทยให้ความเห็นชอบเมื่อวันที่ ๑๒ พฤษภาคม ๒๕๖๖ ซึ่งแสดงให้เห็นว่าโครงการนี้ไม่ใช่เรื่องเร่งด่วนที่ต้องประกวดราคาต่อไปโดยไม่รอให้มีการพิจารณาคดีนี้

ศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งเมื่อวันที่ ๔ ธันวาคม ๒๕๖๖ ยกคำขอให้ศาลได้สวนและกำหนดมาตรการหรือวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพาทโดยเร่งด่วน ครั้งที่ ๒ และที่ยื่นเพิ่มเติมลงวันที่ ๔ ธันวาคม ๒๕๖๖ เนื่องจากกรณียังไม่ปรากฏเหตุจำเป็นที่ต้องมีคำสั่งโดยเร่งด่วนตามข้อ ๗๒/๑ วรรคสาม แห่งระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๕๓ โดยศาลจะพิจารณาคำขอเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพาทของผู้ฟ้องคดีต่อไป

ศาลปกครองชั้นต้นได้ไต่สวนคู่กรณีเมื่อวันที่ ๘ ธันวาคม ๒๕๖๖ ผู้ฟ้องคดีให้ถ้อยคำต่อศาลว่า การกำหนดคุณสมบัติและผลงานเป็นสาระสำคัญของเงื่อนไขการประกวดราคา แต่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ กำหนดหลักเกณฑ์และเงื่อนไขที่ยินยอมให้มีการเปลี่ยนสมาชิกผู้ร่วมทุน โดยที่ผู้ร่วมทุนรายใหม่ไม่ถูกตรวจสอบคุณสมบัติและผลงานเหมือนกับผู้ยื่นข้อเสนอรายเดิม นิติบุคคลใหม่จึงอาจไม่มีคุณสมบัติและผลงานตามวัตถุประสงค์ของขอบเขตงาน (TOR) อีกทั้งสมาชิกใหม่มีสัดส่วนได้มากถึงร้อยละ ๖๕ จึงสามารถครอบงำกิจการของนิติบุคคลใหม่ที่เป็นคู่สัญญาของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ อ้างว่าการเปลี่ยนสมาชิกจะต้องผ่านการพิจารณาจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ก่อนนั้น ก็ได้มีการกำหนดหลักเกณฑ์รูปแบบการพิจารณาไว้โดยชัดแจ้งในเงื่อนไขการประกวดราคา และไม่ผูกพันว่าผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จะต้องปฏิบัติเช่นนั้น จึงขาดความชัดเจนแน่นอน อีกทั้งสมาชิกรายใหม่ไม่ถูกบังคับให้ต้องคำประกัน ส่วนประเด็นเรื่องหลักเกณฑ์และเงื่อนไขที่กำหนดพื้นที่ที่ตั้งโครงการต้องมีจำนวนเนื้อที่ ๗๐ ไร่ ติดต่อกัน อีกทั้งต้องมีทางเชื่อมต่อจากถนนทางหลวงแผ่นดินหมายเลข ๒๙๐ รวมทั้งอยู่ห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ระยะห่างไม่น้อยกว่า ๓ กิโลเมตร



/ถึง ๕ กิโลเมตร...

ถึง ๕ กิโลเมตร เป็นเงื่อนไขในการกำหนดเกณฑ์คะแนนนั้น ไม่มีหลักฐานว่าเงื่อนไขดังกล่าวได้รับการอนุมัติจากรัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทย ซึ่งผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ชี้แจงว่าการกำหนดหลักเกณฑ์การให้คะแนนเป็นไปตามข้อเรียกร้องของประชาชน ก็ย่อมแสดงว่าประชาชนยอมรับระยะห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตรขึ้นไป จึงไม่มีเหตุผลที่จะกำหนดเกณฑ์คะแนนเป็นขั้นบันไดตั้งแต่ ๓ กิโลเมตร ถึง ๕ กิโลเมตร ให้มีความแตกต่างกัน

ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ให้ถ้อยคำต่อศาลว่า การกำหนดคุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน กรณีที่ผู้ยื่นข้อเสนอได้รับการคัดเลือกให้เป็นเอกชนผู้ร่วมลงทุนเป็นกลุ่มนิติบุคคลสามารถเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นได้ นั้น เป็นการบริหารเงินทุนของกิจการร่วมหรือกิจการร่วมค้า อีกทั้งไม่ได้มีกฎหมายห้ามการเข้าร่วมทุนจดทะเบียนเป็นนิติบุคคล และหากมีการเปลี่ยนแปลงรายชื่อผู้เข้าร่วมลงทุน ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ย่อมต้องให้ความเห็นชอบก่อน โดยพิจารณาคุณสมบัติตามขอบเขตงาน (TOR) ในรูปแบบคณะกรรมการซึ่งประกอบด้วยผู้เชี่ยวชาญที่เกี่ยวข้องสำหรับกำกับดูแลการเปลี่ยนแปลงใด ๆ ที่เกิดขึ้น ส่วนการกำหนดระยะห่างโดยคำนวณเป็นระยะทาง ๓ กิโลเมตร ถึง ๕ กิโลเมตร ตามข้อ ๒.๒.๓ ของประกาศประกวดราคา โดยมีจุดศูนย์กลางอยู่ที่อนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) นั้น มีเหตุผลมาจากประชาชนในพื้นที่ต้องการให้พื้นที่ตั้งของโครงการอยู่ห่างจากเขตชุมชน จึงกำหนดจุดศูนย์กลางวัดระยะห่างที่ตั้งโดยอาศัยอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ซึ่งตั้งอยู่ในพื้นที่หมู่ที่ ๑ และเป็นแหล่งชุมชนที่หนาแน่นที่สุด พื้นที่ที่อยู่ห่างจากพื้นที่หมู่ที่ ๑ ออกไปจำนวนผู้อาศัยจะเบาบางลง พื้นที่หมู่ที่ ๙ ซึ่งเป็นที่ตั้งโครงการก็เป็นหนึ่งในพื้นที่ที่มีผู้อาศัยเบาบาง ดังนั้น การกำหนดระยะห่างของพื้นที่ที่ตั้งโครงการจึงคำนึงถึงระยะห่างจากเขตชุมชนเพื่อใช้เป็นหลักเกณฑ์สำคัญในการให้คะแนน

ศาลปกครองชั้นต้นพิจารณาแล้วเห็นว่า มีปัญหาที่จะต้องวินิจฉัยประการแรกว่าการกำหนดเงื่อนไขตามข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย ของประกาศประกวดราคา และข้อ ๑๐.๒.๒ ของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ไม่ขัดด้วยกฎหมาย หรือไม่ เห็นว่า เมื่อประกาศประกวดราคาพิพาท และเอกสารขอบเขตงาน (TOR) กำหนดเงื่อนไขด้านคุณสมบัติด้านการเงินการลงทุน กรณีกลุ่มผู้ยื่นข้อเสนอที่เป็นกิจการร่วมค้า (Joint Venture) หรือกิจการร่วม (Consortium) ที่ไม่ได้จดทะเบียนเป็นนิติบุคคลใหม่ โดยให้นิติบุคคลที่เข้าร่วมค้าหรือร่วมทุกรายที่มีคุณสมบัติทั่วไปครบถ้วนสามารถใช้คุณสมบัติด้านผลงานของผู้ร่วมค้าหรือผู้ร่วมรายเดียวหรือของแต่ละนิติบุคคลในกิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วมมาใช้แสดงเป็นผลงานที่เข้าประกวดราคาได้ ตามข้อ ๒.๑๙ วรรคหนึ่ง (๑) ซึ่งการร่วมกันของกลุ่มธุรกิจไม่ว่าจะเป็นกิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วมล้วนมีวัตถุประสงค์ของการร่วมประกอบธุรกิจระหว่างกัน และการเข้าร่วมการประกวดราคาย่อมถือว่าเป็นผู้ยื่นข้อเสนอ



/รายหนึ่ง...

รายหนึ่ง การกำหนดให้สามารถใช้คุณสมบัติด้านผลงานของผู้ร่วมค้าหรือผู้เข้าร่วมรายเดียวหรือของแต่ละนิติบุคคลในกิจการร่วมค้าหรือกิจการเข้าร่วมมาใช้แสดงเป็นผลงานที่เข้าประกวดราคาได้ ย่อมแสดงให้เห็นว่า กิจการร่วมค้าหรือกิจการเข้าร่วมของกลุ่มนิติบุคคลที่รวมกันเป็นผู้ยื่นข้อเสนอ แต่ละรายนอกจากจะต้องมีคุณสมบัติทั่วไปครบถ้วนแล้วยังต้องประกอบด้วยสมาชิกที่มีความสามารถในด้านเงินทุน ศักยภาพ ประสิทธิภาพ และประสบการณ์การกำจัดขยะมูลฝอยและจ่ายไฟฟ้า เข้าระบบในเชิงพาณิชย์ด้วย แต่การกำหนดให้กลุ่มกิจการร่วมค้าหรือเข้าร่วมหากได้รับเลือกให้เป็นเอกชนผู้ร่วมลงทุน (ผู้ชนะการประกวดราคา) มีสิทธิเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นได้ในภายหลังนั้น ย่อมอาจเกิดการเอื้อประโยชน์บางประการ เช่น กรณีที่กลุ่มกิจการร่วมค้าหรือกิจการเข้าร่วมอาศัยคุณสมบัติด้านผลงานของนิติบุคคลผู้เป็นสมาชิกรายใดรายหนึ่ง แต่ต่อมานิติบุคคลออกจากการเป็นสมาชิกของผู้ร่วมค้าหรือผู้เข้าร่วม หรือถอนสัดส่วนการถือหุ้นออกจากนิติบุคคลที่จดทะเบียนตั้งขึ้นใหม่ อันทำให้นิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นหลังจากได้รับการประกาศเป็นผู้ชนะการประกวดราคาอาจไม่มีคุณสมบัติด้านผลงานตรงตามเอกสารประกาศประกวดราคาพิพาท นอกจากนี้ ในประกาศประกวดราคาพิพาทและในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ก็ไม่ได้กำหนดหลักเกณฑ์และเงื่อนไขคุณสมบัติด้านผลงานของผู้ที่จะเข้ามาแทนนิติบุคคลรายเดิมที่ออกจากการเป็นสมาชิกของผู้ร่วมค้าหรือผู้เข้าร่วม หรือถอนสัดส่วนการถือหุ้นออกจากนิติบุคคลที่จดทะเบียนตั้งขึ้นใหม่ ทั้งนี้ แม้ว่ามีกรกำหนดเงื่อนไขว่าผู้ยื่นข้อเสนอเดิมต้องให้คำรับรองว่าจะดำเนินการดำเนินงานของนิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่ และการยื่นขอเปลี่ยนแปลงสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นจะต้องได้รับการอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ก็ตาม แต่เงื่อนไขก็ไม่ได้ครอบคลุมถึงการกำหนดคุณสมบัติด้านผลงานของผู้ที่จะเข้ามาใหม่ ประกอบกับในประกาศประกวดราคาพิพาทและในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ก็ไม่ได้กล่าวถึงหลักเกณฑ์และเงื่อนไขในการพิจารณาเรื่องการเปลี่ยนแปลงสมาชิกหรือผู้ถือหุ้นในนิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่ไว้ การกำหนดให้กลุ่มกิจการร่วมค้าหรือกิจการเข้าร่วมหากได้รับเลือกเป็นเอกชนผู้ร่วมลงทุน (ผู้ชนะการประกวดราคา) มีสิทธิเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นได้ในภายหลัง จึงอาจเป็นการเอื้อประโยชน์ให้กับเอกชนผู้ยื่นข้อเสนอที่ไม่มีรายใดมีคุณสมบัติด้านผลงานครบถ้วน โดยกลุ่มเอกชนอาจไปจ้างให้ผู้มีคุณสมบัติด้านผลงานครบถ้วนร่วมกันยื่นข้อเสนอในการประกวดราคา และเมื่อได้รับคัดเลือกให้เป็นผู้ชนะการประกวดราคาแล้ว ผู้มีคุณสมบัติด้านผลงานครบถ้วนสามารถออกจากกลุ่มได้ในภายหลัง อันถือเป็นการเอื้อประโยชน์บางประการให้กับผู้ยื่นข้อเสนอรายใดรายหนึ่ง ดังนั้น ประกาศประกวดราคาพิพาท ตามข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย และเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒.๒ ในชั้นนี้จึงน่าจะไม่นับด้วยกฎหมาย



/มีปัญหา...

มีปัญหาที่ต้องพิจารณาประการที่สองว่า หลักเกณฑ์และเงื่อนไขการประมูล เรื่อง ประกวตราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้า ขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีการประกวดราคา อิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศ ในส่วนของหลักเกณฑ์การพิจารณา ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่าย ขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ตั้งของที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ไม่ชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ เห็นว่า ก่อนที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ออกประกาศ ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้า ขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ขนาดกำลังการผลิตไฟฟ้า ๙.๙ เมกะวัตต์ ด้วยวิธีประกวดราคาทางอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ผู้ว่าราชการจังหวัดนครราชสีมา มีหนังสือ ที่ นม ๐๐๒๓.๓/๓๔๗๓๓ ลงวันที่ ๒๒ ธันวาคม ๒๕๖๓ ถึงผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ให้ชะลอการจัดซื้อจัดจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนไว้ก่อน เนื่องจากมีประชาชนไม่เห็นด้วยกับการดำเนินโครงการ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงชะลอโครงการและจัดเวที รับฟังความคิดเห็นของประชาชนในพื้นที่ทั้งตำบล ซึ่งได้ข้อสรุปตามหนังสือ ที่ นม ๗๑๕๐๖/๓๔๙ ลงวันที่ ๕ เมษายน ๒๕๖๕ ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เรื่อง ขอรายงานการรับฟังความคิดเห็นจากประชาชน กรณีการคัดค้านโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยฯ ถึงนายอำเภอสูงเนินว่า ในด้านที่ตั้งโครงการ ประชาชนในพื้นที่เห็นว่าควรเปลี่ยนที่ตั้งจากหมู่ที่ ๕ เปลี่ยนเป็นหมู่ที่ ๙ เพราะเป็นพื้นที่ห่างไกลจาก ที่ตั้งของหมู่บ้านและชุมชน ประกอบกับต้องการให้ที่ตั้งโครงการมีระยะห่างจากพื้นที่หมู่บ้าน ชุมชน ระยะทาง ๓ กิโลเมตร ถึง ๕ กิโลเมตร เนื่องจากความกังวลในการขนส่งขยะ กลิ่น ฝุ่นละออง ซึ่งอาจกระทบต่อความเป็นอยู่ของประชาชน เมื่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ยื่นขออนุญาตเปลี่ยนแปลง พื้นที่ตั้งโครงการต่อคณะกรรมการจัดการสิ่งปฏิกูลและมูลฝอยจังหวัดนครราชสีมาเพื่อพิจารณา ให้คำแนะนำและเสนอคณะกรรมการกลางจัดการสิ่งปฏิกูลและมูลฝอยพิจารณาเพื่อเสนอต่อ รัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทย ซึ่งต่อมาได้รับความเห็นชอบจากรัฐมนตรีว่าการกระทรวง มหาดไทยตามหนังสือ ที่ มท ๐๘๒๐.๒/๖๓๘๒ ลงวันที่ ๑๒ พฤษภาคม ๒๕๖๖ เห็นว่า การเปลี่ยนแปลงพื้นที่ตั้งโครงการจากเดิม คือ หมู่ที่ ๕ บ้านนากลาง เป็นหมู่ที่ ๙ บ้านนากลางพัฒนา เนื่องจากพื้นที่บริเวณหมู่ที่ ๙ เป็นพื้นที่ซึ่งห่างไกลจากแหล่งหมู่บ้าน ชุมชน อีกทั้งเป็นการตอบสนอง ต่อความต้องการของประชาชนที่เสนอความคิดเห็นผ่านเวทีรับฟังความคิดเห็นที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้จัดขึ้น ตามระเบียบสำนักนายกรัฐมนตรี ว่าด้วยการรับฟังความคิดเห็นของประชาชน พ.ศ. ๒๕๔๘ อย่างไรก็ตาม เมื่อข้อเท็จจริงรับฟังตามหนังสือ ที่ นม ๗๑๕๐๖/๑๓๒๒ ลงวันที่ ๗ ธันวาคม ๒๕๖๕ ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ว่า ประชาชนให้การยอมรับระยะห่างระหว่างที่ตั้งโครงการกับเขตพื้นที่ชุมชน



/ตั้งแต่...

ตั้งแต่ ๓ กิโลเมตร ถึง ๕ กิโลเมตร การที่หลักเกณฑ์และเงื่อนไขในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) กำหนดว่า ระยะห่างพื้นที่ตั้งโครงการต้องอยู่ห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ซึ่งเป็นบริเวณที่มีประชากรในพื้นที่อาศัยอย่างหนาแน่น ไม่น้อยกว่า ๓ กิโลเมตร จึงอยู่ในระยะห่างที่ประชาชนในพื้นที่ให้ความยินยอมแล้ว ประกอบกับเมื่อพิจารณาระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงานว่าด้วยการรับฟังความเห็นและทำความเข้าใจกับประชาชนและผู้มีส่วนได้เสียในการพิจารณาออกใบอนุญาตประกอบกิจการผลิตไฟฟ้า พ.ศ. ๒๕๖๕ ข้อ ๗ ที่กำหนดให้ผู้ประสงค์ขอรับใบอนุญาตจัดเวทีรับฟังความเห็นและทำความเข้าใจกับประชาชนและผู้มีส่วนได้เสีย โดยครอบคลุมกลุ่มเป้าหมายในพื้นที่รัศมี ดังต่อไปนี้... (๒) โรงไฟฟ้าประเภทเผาไหม้เชื้อเพลิงที่มีกำลังการผลิตติดตั้งมากกว่า ๓ เมกะวัตต์ แต่ไม่ถึง ๑๐ เมกะวัตต์ ให้ครอบคลุมพื้นที่รัศมีอย่างน้อย ๓ กิโลเมตร จากขอบเขตพื้นที่ตั้งโครงการ เห็นได้ว่า ระเบียบดังกล่าวคำนึงถึงความเดือดร้อนของประชาชนบริเวณโดยรอบที่ตั้งโครงการในระยะอย่างน้อย ๓ กิโลเมตร เป็นหลักมากกว่าประชาชนที่อาศัยอยู่ห่างออกไป เนื่องจากประชาชนที่อยู่ใกล้กับโครงการมากที่สุดจะได้รับความเดือดร้อนมากที่สุด หากประชาชนในระยะ ๓ กิโลเมตร จากโครงการให้ความยินยอม ย่อมเพียงพอที่จะสามารถดำเนินการโครงการต่อไปได้ การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ กำหนดตามเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอด้านที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ ข้อเสนอกำหนดให้พื้นที่ตั้งโครงการต้องมีระยะห่างโดยนับจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) เป็นจุดศูนย์กลางไม่น้อยกว่า ๓ กิโลเมตร และกำหนดหลักเกณฑ์การพิจารณาการให้คะแนนด้านที่ดินที่ตั้งโครงการตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) (๑) หากที่ดินที่ตั้งโครงการมีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๒๕ คะแนน (๒) หากที่ดินที่ตั้งโครงการมีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตรขึ้นไป แต่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๑๕ คะแนน และหากที่ดินที่ตั้งโครงการมีระยะห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตรขึ้นไป แต่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตร ได้ ๕ คะแนน จึงเป็นการกำหนดที่ไม่ตรงตามวัตถุประสงค์ของระเบียบ และอาจเป็นการเอื้อประโยชน์ให้แก่เอกชนบางรายที่สามารถหาที่ตั้งโครงการได้ห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ได้มากกว่า เนื่องจากคะแนนแต่ละข้อห่างกันถึง ๑๐ คะแนน ซึ่งมากเพียงพอที่จะก่อให้เกิดผลการแพ้ชนะในการประกวดราคาได้ ดังนั้น หลักเกณฑ์และเงื่อนไขการประมูลเรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศในส่วนหลักเกณฑ์การพิจารณา ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอด้านที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ตั้งของที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ในชั้นนี้จึงน่าจะไม่น่าจะชอบด้วยกฎหมาย



/เมื่อศาล...

เมื่อศาลได้วินิจฉัยแล้วว่า ประกาศประกวดราคาพิพาท ตามข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย และเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒.๒ และเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศ ในส่วนของหลักเกณฑ์การพิจารณา ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอด้านที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่าย ขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ตั้งของที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) น่าจะไม่ชอบด้วยกฎหมาย ประกอบกับเมื่อพิจารณาจากการที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ประกาศผู้ชนะการเสนอราคาประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูป เป็นพลังงานไฟฟ้าของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ ลงวันที่ ๑๖ พฤศจิกายน ๒๕๖๖ โดยผู้ที่ชนะการเสนอราคา คือ กิจการร่วมชียามพาวเวอร์ หากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ทำสัญญา กับกิจการร่วมชียามพาวเวอร์ย่อมทำให้ไม่อาจเพิกถอนสัญญาที่ลงนามได้ ตามมาตรา ๑๑๙ วรรคสี่ แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ดังนั้น หากให้ประกาศพิพาทมีผลใช้บังคับจะทำให้เกิดความเสียหายอย่างร้ายแรงที่ยากแก่การเยียวยา แก้ไขในภายหลัง

กรณีจึงมีปัญหาต้องวินิจฉัยต่อไปว่า หากศาลมีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามประกาศ ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ฉบับลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ เฉพาะส่วนของเงื่อนไขตามคำขอของผู้ฟ้องคดี ข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย ของประกาศประกวดราคา และข้อ ๑๐.๒.๒ ของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) จะเป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะหรือไม่ พิจารณาแล้วเห็นว่า หากศาลมีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามเงื่อนไขของประกาศพิพาท ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ยังคงสามารถ ปฏิบัติตามหน้าที่เกี่ยวกับการจัดการขยะมูลฝอยต่อไปได้ เนื่องจากในปัจจุบันผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ บริหารจัดการขยะมูลฝอยที่เกิดจากการอุปโภคบริโภคของประชาชนในเขตพื้นที่ชุมชนโดยการขนส่ง ขยะไปกำจัด ณ ศูนย์กำจัดขยะมูลฝอยของเทศบาลตำบลสูงเนิน และยังไม่มีปัญหาในการจัดการ ขยะที่เพิ่มขึ้นอย่างเร่งด่วนถึงขนาดที่จะส่งผลกระทบต่อสุขภาพอนามัยของประชาชนในพื้นที่ และสภาพแวดล้อมทางธรรมชาติ ส่วนที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ อ้างว่าต้องเร่งคัดเลือกเพื่อให้ได้ผู้ชนะ การประกวดราคาตามประกาศพิพาท มีสาเหตุสืบเนื่องจากการไฟฟ้าส่วนภูมิภาคกำหนดให้วันที่ ๓๐ พฤศจิกายน ๒๕๖๖ เป็นวันที่ต้องยื่นคำขอตรวจสอบจุดเชื่อมโยงระบบไฟฟ้าและชำระค่าตรวจสอบ จุดเชื่อมโยงระบบไฟฟ้าตามประกาศการไฟฟ้าส่วนภูมิภาค เรื่อง การตรวจสอบจุดเชื่อมโยง ระบบไฟฟ้า โครงการผลิตไฟฟ้าจากขยะชุมชน พ.ศ. ๒๕๖๕ และตามประกาศของคณะกรรมการ กำกับกิจการพลังงาน เรื่อง ประกาศรับซื้อไฟฟ้าโครงการผลิตไฟฟ้าจากขยะชุมชน ซึ่งเปิดรับการยื่น คำเสนอขอขายไฟฟ้าถึงวันที่ ๒๙ ธันวาคม ๒๕๖๖ นั้น เห็นว่า หากศาลมีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับ ตามประกาศพิพาทเฉพาะส่วนของเงื่อนไขตามคำขอของผู้ฟ้องคดี ข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย ของประกาศประกวดราคา และข้อ ๑๐.๒.๒ ของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ไว้เป็นการชั่วคราว

/ก่อนการ...



ก่อนการพิพากษาจะเป็นผลให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ไม่อาจทำงานตามโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าในขั้นตอนต่อไปได้ ประกอบกับกำหนดวันที่ยื่นคำขอตรวจสอบจุดเชื่อมต่อโยงระบบไฟฟ้าและกำหนดวันยื่นคำเสนอขอขายไฟฟ้าและชำระค่าตรวจสอบจุดเชื่อมต่อโยงระบบไฟฟ้าได้ล่วงหน้าแล้ว ผู้ฟ้องคดีจึงอาจยื่นคำขอใหม่เพื่อให้การไฟฟ้าส่วนภูมิภาคและคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงานพิจารณาอีกได้ ดังนั้น การที่ศาลมีคำสั่งเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษาคำขอของผู้ฟ้องคดีจึงไม่เป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของรัฐหรือการจัดทำบริการสาธารณะของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ในชั้นนี้ กรณีจึงมีเหตุที่ศาลจำต้องมีคำสั่งเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษา

ศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย และในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒ คุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อย่อย ๑๐.๒.๒ และของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศในส่วนของหลักเกณฑ์การพิจารณา ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ตั้งของที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ไว้เป็นการชั่วคราวก่อนการพิพากษา หรือมีคำสั่งชี้ขาดคดี หรือจนกว่าศาลจะมีคำสั่งเป็นอย่างอื่น

ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ยื่นคำร้องอุทธรณ์คำสั่งของศาลปกครองชั้นต้น ความว่า วัตถุประสงค์ของการกำหนดเงื่อนไขในประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย และในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒ คุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อย่อย ๑๐.๒.๒ เป็นการเปิดโอกาสให้นิติบุคคลหรือกลุ่มนิติบุคคลที่หลากหลายและมีความสามารถตามที่กฎหมายกำหนด มีโอกาสเป็นผู้ยื่นข้อเสนอในโครงการ อันเป็นการเปิดกว้างในการแข่งขันมากขึ้นเพื่อที่จะได้นิติบุคคลหรือกลุ่มนิติบุคคลที่มีคุณภาพและศักยภาพในการจัดทำโครงการตามวัตถุประสงค์ อีกทั้งในกรณีจะขอเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นจะต้องได้รับการอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ก่อน ซึ่งมาตรการที่กำหนดในเงื่อนไขนี้มีวัตถุประสงค์เพื่อให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้มีโอกาสตรวจสอบสถานะของนิติบุคคล สมาชิกนิติบุคคล สัดส่วนการถือหุ้น และสถานะทางการเงินเพื่อเป็นการป้องกันไม่ให้นิติบุคคลประเภทร่วมค้าหรือค้าร่วมที่เป็นผู้ชนะการประกวดราคา



/เปลี่ยนแปลง...

เปลี่ยนแปลงสมาชิกหรือถอนผู้มีคุณสมบัติออกไป หรือกระทำการใด ๆ อันเป็นการผิดกฎหมาย หรือทำให้คุณสมบัติของผู้ยื่นข้อเสนอประเภทนี้เปลี่ยนแปลงไปอันอาจส่งผลให้ไม่สามารถทำงานตามวัตถุประสงค์ของโครงการได้ ซึ่งหากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้พิจารณาแล้วไม่เป็นไปตามเงื่อนไขที่กำหนดของการประกวดราคา และตามขอบเขตงาน (TOR) ก็จะไม่ได้รับการอนุมัติให้มีการเปลี่ยนแปลง อีกทั้งโครงการนี้เป็นโครงการที่ต้องใช้เทคโนโลยีสูงและมีความซับซ้อน ใช้งบประมาณจำนวนมาก ซึ่งเป็นการยากที่จะหานิติบุคคลประเภทกลุ่มกิจการร่วมค้าหรือคำร่วม รายเดียวที่จะมีความรู้ความสามารถและชำนาญทุกเรื่อง จึงต้องผ่านการตรวจสอบอย่างถี่ถ้วนจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ อีกทั้งยังมีการกำหนดว่าหากมีการตั้งนิติบุคคลใหม่ ผู้ยื่นข้อเสนอรายเดิม ต้องคำประกันนิติบุคคลใหม่ที่เกิดขึ้นด้วย ประกอบกับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ตั้งคณะกรรมการที่มีความรู้ ความเชี่ยวชาญเป็นผู้ตรวจสอบคุณสมบัติตามกฎหมายอยู่แล้ว และแม้ว่าจะไม่ได้มีการกำหนดว่าสมาชิกที่เข้ามาใหม่จะต้องมีคุณสมบัติด้านผลงานเหมือนกับผู้ยื่นข้อเสนอ ไม่มีการกำหนดหลักเกณฑ์และเงื่อนไขในการพิจารณาเรื่องการเปลี่ยนแปลงสมาชิกหรือผู้ถือหุ้นในนิติบุคคลที่ตั้งใหม่ก็ตาม แต่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ มีการตรวจสอบคุณสมบัติผู้ที่เข้ามาใหม่ให้ตรงตามที่มีการประกาศประกวดราคา และตามขอบเขตงาน (TOR) เพื่อให้โครงการนี้มีการดำเนินงานครบ ๒๕ ปี ตามที่กำหนดไว้

ส่วนประเด็นหลักเกณฑ์และเงื่อนไขการประกวดราคาพิพาทและเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศในส่วนของหลักเกณฑ์การพิจารณา ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอด้านที่ดินที่ตั้งโครงการ และสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ตั้งที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) น่าจะไม่ชอบด้วยกฎหมาย นั้น เนื่องจากมีการคัดค้านจากประชาชนจึงทำให้มีการชะลอโครงการ และรับฟังความคิดเห็นของประชาชนในพื้นที่ทั้งตำบล จนได้ข้อสรุปจากรายงานการรับฟังความคิดเห็นของประชาชนว่าควรเปลี่ยนจากหมู่ที่ ๕ เป็นหมู่ที่ ๙ เพราะห่างไกลชุมชน ประกอบกับต้องการให้ที่ตั้งโครงการมีระยะห่างจากพื้นที่หมู่บ้าน ชุมชน ระยะทาง ๓ - ๕ กิโลเมตร เนื่องจากมีความกังวลเรื่องกลิ่น ฝุ่นละออง ที่อาจกระทบความเป็นอยู่ของประชาชน ซึ่งรัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทยเห็นชอบแล้ว โดยประชาชนให้การยอมรับระยะห่างที่ตั้งโครงการกับเขตชุมชนตั้งแต่ ๓ - ๕ กิโลเมตร ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้รับฟังความคิดเห็นของประชาชนครบทั้งพื้นที่ตำบลนากลาง จนสรุปว่าประชาชนเรียกร้องให้ห่างไกลชุมชนยิ่งดี โดยอยู่ในช่วงระยะตั้งแต่ ๓ - ๕ กิโลเมตร หรือ ๕ กิโลเมตร ขึ้นไป ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงจำเป็นที่จะต้องออกหลักเกณฑ์ให้เป็นไปตามความต้องการของประชาชน อีกทั้งเมื่อได้พิจารณาตามระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน ว่าด้วยหลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขในการพิจารณาสถานที่ตั้งและสภาพแวดล้อมของโรงไฟฟ้า สำหรับการออกใบอนุญาตผลิตไฟฟ้า



พ.ศ. ๒๕๖๔ ข้อ ๙ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า ในกรณีที่ใช้พื้นที่เพื่อเป็นสถานที่ตั้งของโรงไฟฟ้า จำเป็นต้องได้รับความเห็นชอบ การอนุมัติ หรือการอนุญาตเพื่อเข้าทำประโยชน์ในพื้นที่ตามกฎหมายอื่น ผู้ขอรับใบอนุญาตผลิตไฟฟ้าจะต้องได้รับความเห็นชอบ การอนุมัติ หรือการอนุญาตเพื่อเข้าทำประโยชน์ในพื้นที่ตามกฎหมายนั้น โดยมีวัตถุประสงค์เพื่อประกอบกิจการผลิตไฟฟ้า และจะต้องปฏิบัติตามหลักเกณฑ์และเงื่อนไขที่กำหนด... อันเป็นการแสดงให้เห็นว่า การจะตั้งโรงงานผลิตไฟฟ้าได้ จะต้องมีการพิจารณากฎหมายอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้องด้วย ซึ่งผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ต้องพิจารณาถึงประกาศ กรมควบคุมมลพิษ เรื่อง หลักเกณฑ์ในการพิจารณาความเหมาะสมของพื้นที่ การออกแบบก่อสร้าง และการจัดการสถานที่ฝังกลบมูลฝอยอย่างถูกหลักสุขาภิบาล ข้อ ๓ ข้อย่อย ๓.๒ (๒) (จ) ที่กำหนดให้อยู่ห่างไม่น้อยกว่า ๑,๐๐๐ เมตร จากเขตชุมชนหรืออยู่ในระยะที่ชุมชนให้ความยินยอม ซึ่งเป็นการแสดงให้เห็นกฎหมายที่เกี่ยวข้องกับการก่อตั้งโรงงานในโครงการนี้ ที่ตั้งโครงการจึงต้อง ห่างจากเขตชุมชนไม่น้อยกว่า ๑,๐๐๐ เมตร หรือที่ชุมชนให้ความยินยอม แม้ว่าจะระยะห่าง ๓ กิโลเมตร ประชาชนยินยอมก็ตาม แต่ก็ไม่เป็นไปตามความต้องการของประชาชนที่ต้องการให้ห่าง ๕ กิโลเมตร ซึ่งอาจส่งผลให้เอกชนสรรหาพื้นที่ที่ตั้งโครงการอยู่ที่ระยะ ๓ กิโลเมตร เพียงอย่างเดียว อาจเกิดการเรียกร้องว่าไม่มีเอกชนรายใดยื่นข้อเสนอระยะ ๕ กิโลเมตร ตามที่มีการรับฟังความคิดเห็น ด้วยเหตุนี้จึงต้องมีหลักเกณฑ์การให้คะแนนด้านที่ตั้งโครงการ โดยระยะห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๒๕ คะแนน ระยะห่างตั้งแต่ ๔ กิโลเมตร แต่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๑๕ คะแนน และระยะห่าง ตั้งแต่ ๓ กิโลเมตร แต่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตร ได้ ๕ คะแนน ซึ่งปรากฏว่าการยื่นข้อเสนอมีผู้ยื่นข้อเสนอ มา ๔ ราย มี ๑ รายที่คุณสมบัติเบื้องต้นไม่ผ่าน ส่วนอีก ๓ ราย ปรากฏว่า มี ๒ ราย สามารถหาที่ตั้ง โครงการที่ ๕ กิโลเมตร ส่วนผู้ฟ้องคดีได้ระยะอยู่ที่ ๔ กิโลเมตร อันเป็นการแสดงให้เห็นว่า การกำหนดเงื่อนไขและกำหนดคะแนนจะส่งผลให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้เอกชนที่มีความพร้อม มีศักยภาพด้านที่ตั้งที่เหมาะสม และไม่ส่งผลกระทบต่อประชาชนได้ตลอดอายุโครงการ เนื่องจาก เป็นโครงการขนาดใหญ่มีผลกระทบต่อหลายส่วน จะต้องรับปริมาณขยะอย่างน้อย ๕๐๐ - ๖๐๐ ตัน ต่อวัน และในส่วนของคะแนนเมื่อได้มีการคำนวณออกมาเป็นร้อยละของคะแนนทั้งหมดแล้ว คะแนนตามเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศในส่วนหลักเกณฑ์การพิจารณา การให้คะแนนที่ตั้งที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) คะแนนด้านที่ตั้ง จะคิดเป็นร้อยละ ๐.๖๖๗ ของคะแนนทั้งหมดเท่านั้น ซึ่งไม่ได้ก่อให้เกิดการได้เปรียบเสียเปรียบ การที่ศาลปกครองชั้นต้นวินิจฉัยว่าคะแนนห่างกันแต่ละช่วงมีมากถึง ๑๐ คะแนน ก่อให้เกิด การได้เปรียบเสียเปรียบนั้นไม่ถูกต้อง เพราะการคำนวณคะแนนจะต้องมีการคิดออกมาเป็นอัตราส่วน ของคะแนนตามเกณฑ์ที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ประกาศกำหนดตามเอกสารประกวดราคาจ้างด้วยวิธี ประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) เลขที่ E๑๔/๒๕๖๖ ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ข้อ ๖



/ฉะนั้น...

ฉะนั้น หลักเกณฑ์ได้มีการกำหนดไว้แล้วอย่างถูกต้อง เป็นธรรม ไม่เป็นการเอื้อประโยชน์แก่เอกชน รายใดรายหนึ่ง และเป็นการกำหนดตามความต้องการของประชาชน การกำหนดหลักเกณฑ์ จึงชอบด้วยกฎหมายแล้ว

ส่วนกรณีที่ศาลมีคำสั่งทุเลาการบังคับประกาศจะเป็นอุปสรรคแก่การบริหารงาน ของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะหรือไม่ นั้น ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ไม่ได้มีการส่งขยะมูลฝอยไปกำจัด ณ ศูนย์กำจัดขยะมูลฝอยของเทศบาลตำบลสูงเนินตั้งแต่ปีงบประมาณ ๒๕๖๓ และในปัจจุบันนี้ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ มีปัญหาขยะที่เพิ่มขึ้นอย่างรวดเร็ว เนื่องจากในพื้นที่ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เป็นเขตอุตสาหกรรม จึงทำให้มีประชากรเพิ่มมากขึ้น มีขยะเพิ่มมากขึ้น และประสบปัญหา จากการร้องเรียนบ่อขยะชุมชนในพื้นที่ โดยปัจจุบันผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้จัดทำเป็นบ่อขยะฝังกลบ หมู่ที่ ๑ ตำบลนากลาง เพื่อแก้ไขปัญหาล่วงก่อน การที่ศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งเกี่ยวกับ วิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษาจึงส่งผลกระทบต่อการบริหารงานของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะ ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ที่ต้องการโรงงานผลิตไฟฟ้าจากขยะชุมชนเพื่อแก้ไขปัญหามลพิษที่เพิ่มขึ้น อย่างรวดเร็ว

ขอให้ศาลปกครองสูงสุดมีคำสั่งกลับคำสั่งของศาลปกครองชั้นต้น เป็นให้ยกคำขอ ของผู้ฟ้องคดีที่ขอให้ศาลมีคำสั่งทุเลาการบังคับตามประกาศประกวดราคาพิพาท

ผู้ฟ้องคดีชี้แจงคัดค้านคำร้องอุทธรณ์คำสั่งของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ว่า ผู้ฟ้องคดี มิได้ฟ้องว่าเงื่อนไขการประกวดราคาที่เปิดโอกาสให้กลุ่มนิติบุคคลประเภทกิจการร่วมค้า และกิจการร่วมมืสิทธิยื่นข้อเสนอเป็นเงื่อนไขการประกวดราคาที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย แต่ฟ้องว่า เงื่อนไขการประกวดราคาที่กำหนดว่าในกรณีจะขอเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่ม นิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นตามข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย ของประกาศประกวดราคา และข้อ ๑๐.๒.๒ ของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) จะต้องได้รับการอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เท่านั้น ที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย การกำหนดให้กลุ่มกิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วมหากได้รับเลือกให้เป็น เอกชนผู้ร่วมลงทุนมีสิทธิเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วน การถือหุ้นได้ในภายหลังนั้น ย่อมอาจเกิดการเอื้อประโยชน์บางประการ เช่น กรณีที่กลุ่มกิจการ ร่วมค้าหรือกิจการร่วมอาศัยคุณสมบัติด้านผลงานของสมาชิกรายใดรายหนึ่ง แต่ต่อมาออกจาก การเป็นสมาชิกของผู้ร่วมค้าหรือผู้ร่วม หรือถอนสัดส่วนการถือหุ้นออกจากนิติบุคคลที่จดทะเบียน จัดตั้งขึ้นใหม่ อันทำให้นิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นหลังจากได้รับการประกาศเป็นผู้ชนะการประกวดราคา อาจไม่มีคุณสมบัติด้านผลงานตรงตามเอกสารประกาศประกวดราคาพิพาท นอกจากนี้ ในประกาศ ประกวดราคาพิพาทและในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ก็ไม่ได้กำหนดหลักเกณฑ์และเงื่อนไข คุณสมบัติด้านผลงานของผู้ที่จะเข้าใหม่แทนนิติบุคคลรายเดิมที่ออกจากการเป็นสมาชิกของผู้ร่วมค้า



/หรือผู้ร่วม...

หรือผู้เข้าร่วม หรือถอนสัดส่วนการถือหุ้นออกจากนิติบุคคลที่จดทะเบียนตั้งขึ้นใหม่ ทั้งนี้ แม้ว่าจะมีการกำหนดเงื่อนไขว่าผู้ยื่นข้อเสนอเดิมต้องให้คำรับรองว่าจะคำประกันการดำเนินงานของนิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่ และการยื่นขอเปลี่ยนแปลงสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นจะต้องได้รับการอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ก็ตาม แต่เงื่อนไขก็ไม่ได้ครอบคลุมถึงการกำหนดคุณสมบัติด้านผลงานของผู้ที่จะเข้ามาใหม่แต่อย่างใด ประกอบกับในประกาศประกวดราคาและเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ก็ไม่ได้กล่าวถึงหลักเกณฑ์และเงื่อนไขในการพิจารณาเกี่ยวกับการเปลี่ยนแปลงสมาชิกหรือผู้ถือหุ้นในนิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่ไว้ กรณีจึงอาจเป็นการเอื้อประโยชน์ให้กับเอกชนผู้ยื่นข้อเสนอรายใดที่ไม่มีคุณสมบัติด้านผลงานครบถ้วน โดยกลุ่มเอกชนอาจไปจ้างให้ผู้มีคุณสมบัติด้านผลงานครบถ้วนร่วมกันยื่นข้อเสนอในการประกวดราคา และเมื่อได้รับคัดเลือกให้เป็นผู้ชนะการประกวดราคาแล้ว ผู้มีคุณสมบัติด้านผลงานครบถ้วนสามารถออกจากกลุ่มได้ในภายหลัง เฉพาะเงื่อนไขที่กำหนดให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ มีอำนาจพิจารณาอนุมัติให้กลุ่มนิติบุคคลประเภทกิจการร่วมค้าและกิจการค้าร่วมที่ไม่จดทะเบียนเป็นนิติบุคคลใหม่สามารถเปลี่ยนสมาชิกของกลุ่มภายหลังได้รับการคัดเลือกให้เป็นผู้ชนะการเสนอราคาได้เท่านั้นที่เอื้อประโยชน์แก่กลุ่มคนบางกลุ่มอันเป็นการเลือกปฏิบัติโดยไม่เป็นธรรมและไม่ชอบด้วยกฎหมาย เพราะกิจการร่วมค้าและกิจการค้าร่วมเป็นรูปแบบการรวมกลุ่มของบุคคลหรือนิติบุคคลที่ทำสัญญาร่วมกันว่าจะร่วมกันยื่นข้อเสนอประกวดราคา และหากได้รับคัดเลือกกิจการร่วมค้าและกิจการค้าร่วมก็จะร่วมกันทำงานที่ประกวดราคา โดยข้อแตกต่างที่สำคัญคือสมาชิกของกิจการร่วมค้าจะรับผิดชอบอย่างลูกหนี้ร่วม แต่สมาชิกของกิจการค้าร่วมจะแยกกันรับผิดชอบในงาน ค่าตอบแทน และความรับผิดชอบในค่าเสียหายสมาชิกแต่ละรายของกิจการค้าร่วมต่างรับผิดชอบอย่างจำกัดตามหน้าที่ของตนหรือตามที่ได้ตกลงกันในสัญญากิจการค้าร่วม ด้วยเหตุนี้เงื่อนไขการประกวดราคาที่ผู้ยื่นข้อเสนอต้องให้คำรับรองว่าจะคำประกันการดำเนินงานของนิติบุคคล จึงมีผลสำหรับผู้ชนะการเสนอราคาที่เป็นกิจการค้าร่วม เพราะสมาชิกแต่ละรายต่างรับผิดชอบต่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ อย่างจำกัดตามส่วนงานที่ตนเป็นผู้รับผิดชอบ มิได้รับผิดอย่างลูกหนี้ร่วม อีกทั้งเฉพาะนิติบุคคลที่เป็นสมาชิกของกิจการค้าร่วมในขณะยื่นข้อเสนอเท่านั้นที่ต้องคำประกันการทำงานของนิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่และรับผิดชอบในฐานะผู้ค้าประกัน และนิติบุคคลที่เข้ามาเป็นสมาชิกของกิจการค้าร่วมภายหลังการยื่นข้อเสนอไม่ต้องคำประกันการทำงานของนิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่แต่อย่างใด จึงไม่มีความรับผิดชอบในฐานะผู้ค้าประกัน และเมื่อสมาชิกใหม่อยู่ในฐานะผู้ถือหุ้นของนิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่มิใช่ในนิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่ จึงไม่ต้องรับผิดชอบในฐานะคู่สัญญาอีกด้วย คงรับผิดชอบในฐานะผู้ถือหุ้นเพียงจำนวนค่าหุ้นที่ยังชำระไม่ครบตามมาตรา ๑๐๙๖ แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ เท่านั้น เห็นได้ว่า เงื่อนไขการประกวดราคาเอื้อให้มีการทุจริตหรือช่วยเหลือกันภายหลังได้ ทั้งยังเป็นการเอาเปรียบผู้ยื่นข้อเสนอที่เป็น



/นิติบุคคล...

นิติบุคคลเดียวรายเดียวที่มีใช้กลุ่มนิติบุคคล ทำให้เกิดการแข่งขันประกวดราคาที่ไม่เป็นธรรม เพราะเป็นเงื่อนไขที่เอื้อให้ผู้ที่ไม่มีความรู้จะทำโครงการที่แท้จริงแต่รวมตัวกันมายื่นข้อเสนอ ทำให้ดูเหมือนว่าเป็นกลุ่มนิติบุคคลที่มีคุณสมบัติ มีประสบการณ์ และความพร้อมในด้านต่าง ๆ ครบถ้วนสมบูรณ์มากกว่าผู้ยื่นข้อเสนอรายอื่นที่เป็นนิติบุคคลรายเดียว โดยหวังเพียงชนะ การประกวดราคามายื่นข้อเสนอ เมื่อชนะการประกวดราคาแล้วก็ขายสิทธิให้บุคคลอื่นที่มีใช้ ผู้ยื่นข้อเสนอ อันทำให้การประกวดราคาครั้งนี้ไม่บรรลุเป้าหมายที่แท้จริง และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เปลี่ยนตัวผู้มีสิทธิเข้าทำสัญญาจ้างจากกิจการค้าร่วมสยามพาวเวอร์ซึ่งเป็นผู้ชนะการประกวดราคา มาเป็นผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ โดยมีได้พิจารณาถ่วงน้ำหนักการตามขั้นตอนวิธีการตามที่กล่าวอ้าง และไม่จัดให้ สมาชิกเดิมของกิจการค้าร่วมสยามพาวเวอร์เข้าทำสัญญาค้ำประกันการปฏิบัติงานตามสัญญาจ้างด้วย

กรณีหลักเกณฑ์และเงื่อนไขการประมูล ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอด้านที่ดินที่ตั้งโครงการ และสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ตั้งของที่ดินตามระยะห่าง จากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ขอบด้วยกฎหมายหรือไม่นั้น จะต้องพิจารณาระเบียบ คณะกรรมการกำกับกิจการพลังงานว่าด้วยการรับฟังความเห็นและทำความเข้าใจกับประชาชน และผู้มีส่วนได้เสียในการพิจารณาออกใบอนุญาตประกอบกิจการผลิตไฟฟ้า พ.ศ. ๒๕๖๕ ประกอบด้วย ซึ่งข้อ ๗ ของระเบียบดังกล่าว กำหนดว่า ให้ผู้ประสงค์ขอรับใบอนุญาตจัดเวทีรับฟัง ความเห็นและทำความเข้าใจกับประชาชนและผู้มีส่วนได้เสียโดยครอบคลุมกลุ่มเป้าหมายในพื้นที่รัศมี ดังต่อไปนี้... (๒) โรงไฟฟ้าประเภทเผาไหม้เชื้อเพลิงที่มีกำลังการผลิตติดตั้งมากกว่า ๓ เมกะวัตต์ แต่ไม่ถึง ๑๐ เมกะวัตต์ ให้ครอบคลุมพื้นที่รัศมีอย่างน้อย ๓ กิโลเมตร จากขอบเขตพื้นที่ตั้งโครงการ เห็นได้ว่า ก่อนที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จะออกประกาศประกวดราคาจ้าง ผู้ว่าราชการจังหวัดนครราชสีมา มีหนังสือ ที่ นม ๐๐๒๓.๓/๓๔๗๓๓ ลงวันที่ ๒๒ ธันวาคม ๒๕๖๓ ถึงผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ให้ชะลอ การจัดซื้อจัดจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนไว้ก่อน เนื่องจากมีประชาชนไม่เห็นด้วย กับการดำเนินโครงการ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงชะลอโครงการและจัดเวทีรับฟังความคิดเห็น ของประชาชนในพื้นที่ทั้งตำบล ซึ่งได้ข้อสรุปตามหนังสือ ที่ นม ๓๑๕๐๖/๓๔๙ ลงวันที่ ๕ เมษายน ๒๕๖๕ ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ว่า ในด้านที่ตั้งโครงการ ประชาชนในพื้นที่เห็นว่าควรเปลี่ยนที่ตั้ง จากหมู่ที่ ๕ เป็นหมู่ที่ ๙ เพราะเป็นพื้นที่ห่างไกลจากที่ตั้งของหมู่บ้านและชุมชน ประกอบกับ ต้องการให้ที่ตั้งโครงการมีระยะห่างจากพื้นที่หมู่บ้าน ชุมชน ระยะทาง ๓ กิโลเมตร ถึง ๕ กิโลเมตร เนื่องจากความกังวลในการขนส่งขยะ กลิ่น ผุนละออง ซึ่งอาจกระทบต่อความเป็นอยู่ของประชาชน ข้อเท็จจริงจึงยุติว่า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ยื่นขออนุญาตเปลี่ยนแปลงพื้นที่ตั้งโครงการต่อคณะกรรมการ จัดการสิ่งปฏิกูลและมูลฝอยจังหวัดนครราชสีมาเพื่อพิจารณาให้คำแนะนำและเสนอคณะกรรมการกลาง จัดการสิ่งปฏิกูลและมูลฝอยพิจารณาเพื่อเสนอต่อรัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทย ซึ่งต่อมา



/ได้รับ...

ได้รับความเห็นชอบจากรัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทยตามหนังสือ ที่ มท ๐๘๒๐.๒/๖๓๒๘ ลงวันที่ ๑๒ พฤษภาคม ๒๕๖๖ จึงเห็นได้ว่า การเปลี่ยนแปลงพื้นที่ตั้งโครงการจากเดิม คือ หมู่ที่ ๕ บ้านนากลาง เป็นหมู่ที่ ๙ บ้านนากลางพัฒนา เนื่องจากพื้นที่บริเวณหมู่ที่ ๙ เป็นพื้นที่ซึ่งห่างไกลจากแหล่งหมู่บ้าน ชุมชน อีกทั้งเป็นการตอบสนองต่อความต้องการของประชาชนที่เสนอความคิดเห็นผ่านเวทีรับฟังความคิดเห็นที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้จัดขึ้นตามระเบียบสำนักนายกรัฐมนตรี ว่าด้วยการรับฟังความคิดเห็นของประชาชน พ.ศ. ๒๕๔๘ อย่างไรก็ตาม เมื่อข้อเท็จจริงตามหนังสือที่ นม ๗๑๕๐๖/๑๓๒๒ ลงวันที่ ๗ ธันวาคม ๒๕๖๕ ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ว่า ประชาชนให้การยอมรับระยะห่างระหว่างที่ตั้งโครงการกับเขตพื้นที่ชุมชนตั้งแต่ ๓ - ๕ กิโลเมตร การที่หลักเกณฑ์และเงื่อนไขในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) กำหนดว่า ระยะห่างพื้นที่ตั้งโครงการต้องอยู่ห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ซึ่งเป็นบริเวณที่มีประชากรในพื้นที่อาศัยอย่างหนาแน่นไม่น้อยกว่า ๓ กิโลเมตร จึงอยู่ในระยะห่างที่ประชาชนในพื้นที่ให้ความยินยอมแล้ว ประกอบกับเมื่อพิจารณาระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน ว่าด้วยการรับฟังความเห็นและทำความเข้าใจกับประชาชนและผู้มีส่วนได้เสียในการพิจารณาออกใบอนุญาตประกอบกิจการผลิตไฟฟ้า พ.ศ. ๒๕๖๕ ข้อ ๗ ที่กำหนดให้ผู้ประสงค์ขอรับใบอนุญาตจัดเวทีรับฟังความเห็นและทำความเข้าใจกับประชาชนและผู้มีส่วนได้เสีย โดยครอบคลุมกลุ่มเป้าหมายในพื้นที่รัศมี ดังต่อไปนี้... (๒) โรงไฟฟ้าประเภทเผาไหม้เชื้อเพลิงที่มีกำลังการผลิตติดตั้งมากกว่า ๓ เมกะวัตต์ แต่ไม่ถึง ๑๐ เมกะวัตต์ ให้ครอบคลุมพื้นที่รัศมีอย่างน้อย ๓ กิโลเมตร จากขอบเขตพื้นที่ตั้งโครงการ จึงเห็นได้ว่า ระเบียบดังกล่าวคำนึงถึงความเดือดร้อนของประชาชนบริเวณโดยรอบที่ตั้งโครงการในระยะอย่างน้อย ๓ กิโลเมตร เป็นหลักมากกว่าประชาชนที่อาศัยอยู่ห่างออกไป เนื่องจากประชาชนที่อยู่ใกล้กับโครงการมากที่สุดจะได้รับความเดือดร้อนมากที่สุด หากประชาชนในระยะ ๓ กิโลเมตรจากโครงการให้ความยินยอมยอมเพียงพอที่จะสามารถดำเนินโครงการต่อไปได้ ดังนั้น การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ กำหนดตามเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ให้คะแนนด้านที่ดินที่ตั้งโครงการตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) (๑) หากที่ดินที่ตั้งโครงการมีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๒๕ คะแนน (๒) หากที่ดินที่ตั้งโครงการมีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตรขึ้นไป แต่ไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๑๕ คะแนน และหากที่ดินที่ตั้งโครงการมีระยะห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตรขึ้นไป แต่ไม่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตร ได้ ๕ คะแนน จึงเป็นการกำหนดที่ไม่ตรงตามวัตถุประสงค์ของระเบียบ

การจัดซื้อจัดจ้างไฟฟ้า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ กำหนดให้ใช้หลักเกณฑ์การประเมินค่าประสิทธิภาพต่อราคา (Price Performance) โดยพิจารณาให้คะแนนตามปัจจัยหลักและน้ำหนักที่กำหนด กล่าวคือ คะแนนข้อเสนอด้านการเงินการลงทุน ร้อยละ ๒๐ คะแนนข้อเสนอด้านเทคโนโลยีและพื้นที่ตั้งโครงการ ร้อยละ ๖๐ และคะแนนข้อเสนอด้านราคาและข้อเสนออื่น



/ที่เป็นประโยชน์...

ที่เป็นประโยชน์ต่อภาครัฐและชุมชน ร้อยละ ๒๐ เมื่อพิจารณาหลักเกณฑ์การให้คะแนน และรายการเอกสารข้อเสนอ รวมทั้งเงื่อนไขหรือการตรวจสอบในแต่ละรายการในตารางการให้คะแนนท้าย TOR หน้าที่ ๑ - ๒๖ ประกอบหลักเกณฑ์การประเมินค่าประสิทธิภาพต่อราคา (Price Performance) เห็นได้ว่า เมื่อพิจารณารายละเอียดของแต่ละข้อจะพบว่าผู้ยื่นข้อเสนอทุกรายมีโอกาสได้คะแนนในแต่ละข้อเต็มเกือบทุกข้อ เพราะเกณฑ์การพิจารณาหรือตรวจสอบเป็นการจัดทำเอกสารทั้งสิ้น แม้แต่ข้อเสนอด้านราคาและข้อเสนออื่นที่เป็นประโยชน์ต่อภาครัฐและชุมชนก็เป็นเพียงการทำเอกสารยืนยันว่าจะให้ราคาและผลประโยชน์ต่อภาครัฐและชุมชนตามจำนวนที่ตารางให้คะแนนกำหนดเท่านั้น มิใช่การเสนอราคาและผลประโยชน์แข่งกันแต่ประการใด ซึ่งก็คาดการณ์ได้ว่าผู้ยื่นข้อเสนอทุกรายอยู่ในวิสัยและมีความสามารถเพียงพอที่จะทำเอกสารได้อย่างถูกต้องครบถ้วนและมีความชัดเจน จึงมีโอกาสสูงที่จะได้คะแนนในข้อเหล่านี้เต็มทุกราย ยกเว้นเฉพาะหลักเกณฑ์การให้คะแนนในข้อ ๒.๒ ข้อเสนอที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอยเท่านั้นที่มีใช้เพียงการทำเอกสาร แต่ผู้ยื่นข้อเสนอต้องจัดหาที่ดินที่ตั้งโครงการให้มีคุณสมบัติและเป็นไปตามหลักเกณฑ์การให้คะแนน อย่างไรก็ตาม ด้วยข้อจำกัดที่เงื่อนไขการประกวดราคากำหนดว่า พื้นที่ตั้งโครงการจะต้องตั้งอยู่ภายในหมู่ที่ ๙ บ้านนากลางพัฒนา ตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา อยู่ห่างจากชุมชนมากกว่า ๓ กิโลเมตร นับจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) และมีถนนทางเข้าโครงการเป็นเส้นทางสัญจรเชื่อมต่อไปยังทางหลวงแผ่นดินหมายเลข ๒๙๐ เป็นหลัก และต้องมีความเหมาะสมในเรื่องอื่น ๆ ได้แก่ ไม่อยู่ในพื้นที่น้ำท่วมถึง พื้นที่เพื่อการท่องเที่ยวและสันทนาการ พื้นที่อนุรักษ์ด้านนิเวศ ศิลปวัฒนธรรมและประวัติศาสตร์ หรือพื้นที่อนุรักษ์แหล่งน้ำดิบเพื่อการประปา และมีระยะห่างจากพื้นที่อยู่อาศัยไม่น้อยกว่า ๓๐๐ เมตร และไม่ขัดต่อกฎหมายว่าด้วยโรงงานและกฎหมายผังเมือง โดยต้องมีขนาดพื้นที่รวมไม่น้อยกว่า ๗๐ ไร่ และเป็นที่ดินต่อเนื่องติดกัน นอกจากนี้ ยังกำหนดเงื่อนไขการให้คะแนนด้านที่ดินที่ตั้งโครงการตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ว่า หากตำแหน่งที่ดินอยู่ห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร จะได้คะแนนเต็ม ๒๕ คะแนน หากอยู่ห่างตั้งแต่ ๔ กิโลเมตรขึ้นไป แต่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร จะได้คะแนน ๑๕ คะแนน และหากอยู่ห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตรขึ้นไป แต่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตร จะได้คะแนน ๕ คะแนน ผู้ยื่นข้อเสนอที่ต้องการได้คะแนนในข้อนี้เต็มจึงต้องจัดหาที่ดินที่อยู่ห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ซึ่งมีพื้นที่จริงอยู่ไม่มากนัก สอดคล้องกับพุทธธรรมของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ที่ว่าการยื่นข้อเสนอครั้งนี้มีผู้ยื่นข้อเสนอมา ๔ ราย มี ๑ ราย ที่คุณสมบัติเบื้องต้นไม่ผ่าน ส่วนอีก ๓ ราย ปรากฏว่า มี ๒ ราย สามารถหาที่ดินตั้งโครงการที่ ๕ กิโลเมตร ได้ ส่วนผู้ฟ้องคดีได้ระยะอยู่ที่ ๔ กิโลเมตร เพราะหากที่ดินที่อยู่ห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร มีจำนวนเพียงพอในการจัดหามาใช้เป็นที่ตั้งโครงการจริง ผู้ยื่นข้อเสนอทุกรายย่อมต้อง



/สามารถ...

สามารถจัดหาได้ เห็นได้ว่า หลักเกณฑ์ที่จะชี้ชัดว่าผู้ยื่นข้อเสนอรายใดจะเป็นผู้ชนะการประกวดราคา ที่แท้จริงก็คือ ข้อย่อย ๒.๒.๓ เกี่ยวกับระยะห่างของที่ตั้งโครงการกับอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) นี้เท่านั้น จึงเป็นการเอื้อประโยชน์ให้แก่ผู้ประกอบการที่สามารถจัดหาที่ดินที่อยู่ห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ให้เป็นผู้ชนะการประกวดราคา เป็นการเลือกปฏิบัติโดยไม่เป็นธรรมและสร้างภาระ เกินสมควรโดยไม่ชอบด้วยกฎหมายต่อผู้ประกอบการที่เสนอที่ดินที่ตั้งโครงการที่ห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตรขึ้นไป แต่ไม่ถึง ๕ กิโลเมตร ทั้ง ๆ ที่ระยะห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตรขึ้นไป ไม่ว่าห่างเท่าใด ก็เป็นระยะห่างที่ผ่านการเห็นชอบจากประชาชนผู้มีส่วนได้เสียและยอมให้มีการก่อสร้างโครงการได้ จึงไม่ถือเป็นสาระสำคัญที่จะนำมากำหนดเป็นคะแนนถึงขนาดที่สามารถกำหนดตัวผู้ชนะ การประกวดราคาได้ เนื่องจากคะแนนแต่ละข้อห่างกันถึง ๑๐ คะแนน ซึ่งมากเพียงพอที่จะก่อให้เกิด ผลการแพ้ชนะในการประกวดราคาได้

กรณีหากศาลมีคำสั่งทุเลาการบังคับประกาศของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จะเป็นอุปสรรค แก่การบริหารงานของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะหรือไม่ นั้น ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ยังคงสามารถจัดการ ขยะมูลฝอยต่อไปได้ เนื่องจากในปัจจุบันผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ บริหารจัดการขยะมูลฝอยที่เกิดจาก การอุปโภคบริโภคของประชาชนในเขตพื้นที่ชุมชนโดยการขนส่งขยะไปกำจัด ณ ศูนย์กำจัด ขยะมูลฝอยของเทศบาลตำบลสูงเนิน ดังที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ยอมรับในอุทธรณ์ว่าได้จัดทำเป็นบ่อ ขยะฝังกลบ หมู่ที่ ๑ ตำบลนากลาง เพื่อแก้ไขปัญหามาแล้ว และยังไม่ปรากฏว่ามีปัญหา ในการจัดการขยะที่เพิ่มขึ้นอย่างเร่งด่วนถึงขนาดที่จะส่งผลกระทบต่อสุขภาพอนามัยของประชาชน ในพื้นที่และสภาพแวดล้อมทางธรรมชาติ นอกจากนี้ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ออกประกาศผู้ชนะ การประกวดราคาและได้เข้าทำสัญญาจ้างกับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้นำสัญญาจ้าง ไปยื่นต่อการไฟฟ้าส่วนภูมิภาคเพื่อประกอบการยื่นคำขอขายไฟฟ้า คำสั่งให้ทุเลาการบังคับพิพาท จึงไม่เป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะ

หลังการฟ้องคดีนี้ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ออกประกาศผู้ชนะการประกวดราคา โดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย ดังนี้ ประการแรก การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ออกประกาศผู้ชนะการเสนอราคา เป็นการกระทำที่จงใจขัดขวางหลักเสียงกระบวนกรยุติธรรม จึงเป็นการกระทำที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย เนื่องจากเมื่อวันที่ ๖ ตุลาคม ๒๕๖๖ ผู้ฟ้องคดีได้ยื่นฟ้องผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ต่อศาลปกครองชั้นต้น เป็นคดีนี้เพื่อขอให้ศาลมีคำพิพากษาหรือคำสั่งยกเลิกหรือเพิกถอนเงื่อนไขการประกวดราคา จำนวน ๒ ข้อ และเมื่อวันที่ ๑๐ ตุลาคม ๒๕๖๖ ศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งรับคำฟ้องไว้พิจารณา แต่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ทราบคำสั่งแล้วกลับประกวดราคาต่อไป และประกาศผู้ชนะการเสนอราคา โดยมีได้นำพาต่อคำพิพากษาหรือคำสั่งศาล เพราะหากศาลมีคำพิพากษาหรือคำสั่งตามคำขอ ท้ายฟ้องยอมทำให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ต้องพิจารณาให้คะแนนและรวมคะแนนใหม่ และกิจการค้าร่วม



/สยามพาวเวอร์...

สยามพาวเวอร์อาจมิใช่ผู้ชนะการเสนอราคาก็ได้ ด้วยเหตุนี้ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงต้องรอให้คดีถึงที่สุดเสียก่อนจึงประกาศผู้ชนะการเสนอราคา ประการที่สอง ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เปิดซองเอกสารข้อเสนอและซองเสนอราคาไม่เป็นไปตามเงื่อนไขการประกวดราคา ไม่โปร่งใส และไม่ชอบด้วยกฎหมาย เนื่องจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เปิดซองเอกสารโดยไม่แจ้งให้ผู้ฟ้องคดีซึ่งเป็นผู้มีส่วนได้เสียในการประกวดราคาเข้าร่วมสังเกตการณ์ จึงทำให้ไม่อาจตรวจสอบได้ว่าข้อเสนอด้านราคา (ผลประโยชน์ตอบแทนต่อรัฐ) ที่ผู้ยื่นข้อเสนอแต่ละรายเสนอนั้นเป็นอย่างไร ขัดต่อหลักความโปร่งใสและหลักการตรวจสอบได้ ซึ่งเป็นหลักการทั่วไปของการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐที่มีเจตนารมณ์ให้การจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุดำเนินการโดยเปิดเผย โดยมีการเก็บข้อมูลการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุอย่างเป็นระบบเพื่อประโยชน์ในการตรวจสอบ ตามมาตรา ๘ (๒) และ (๔) แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ ประการที่สาม ผู้ฟ้องคดีมีคุณสมบัติถูกต้องครบถ้วนตามเงื่อนไขการประกวดราคา การใช้ดุลพินิจของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ในการพิจารณาให้ผู้ฟ้องคดีไม่เป็นผู้ที่ได้รับคัดเลือกให้เป็นผู้ชนะการเสนอราคาไม่ชอบด้วยกฎหมาย เนื่องจากผู้ฟ้องคดีได้ยื่นเสนอราคา (ผลประโยชน์ตอบแทนต่อรัฐ) เป็นเงินมูลค่าสูงมาก และผู้ฟ้องคดีเชื่อมั่นว่าสูงกว่าผู้ชนะการเสนอราคา ประการที่สี่ กิจกรรมการร่วมสยามพาวเวอร์ไม่มีสิทธิยื่นข้อเสนอและเสนอราคาในโครงการพิพาท เนื่องจากประกาศเชิญชวน ข้อ ๗ ได้กำหนดคุณสมบัติของผู้ยื่นข้อเสนอให้ผู้ยื่นข้อเสนอต้องเป็นนิติบุคคล หากไม่เป็นนิติบุคคลก็ต้องเป็นกิจการร่วมค้าตามข้อ ๑๐ โดยที่ประกาศไม่มีข้อความใดให้สิทธิแก่กิจการร่วมค้าในการยื่นข้อเสนอและเสนอราคาได้ ซึ่งตรงกับเอกสารประกวดราคาจ้างด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) เลขที่ E๑๔/๒๕๖๖ แม้ข้อ ๒.๑๙ ของเอกสารประกวดราคาจ้าง และข้อ ๑๐.๒.๒ ของเอกสารขอบเขตของงาน (TOR) จะกล่าวถึงกิจการร่วม แต่ก็เป็นข้อกำหนดคุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ซึ่งมีความหมายว่า หากการประกวดราคาลักษณะนี้ให้สิทธิแก่กิจการร่วมยื่นข้อเสนอและเสนอราคาได้ กิจการร่วมจะต้องมีคุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุนตามที่กำหนด กิจกรรมการร่วมสยามพาวเวอร์ซึ่งเป็นกลุ่มนิติบุคคลในรูปแบบกิจการร่วมที่ไม่จดทะเบียนเป็นนิติบุคคลจึงไม่มีสิทธิยื่นข้อเสนอและเสนอราคาในครั้งนี้ ประการที่ห้า กิจกรรมการร่วมสยามพาวเวอร์ยื่นข้อเสนอด้านราคาขัดกับเงื่อนไขการประกวดราคา เนื่องจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ กำหนดราคากลางของงานจ้างในการประกวดราคาไว้ที่ ๒,๐๐๐,๐๐๐,๐๐๐ บาท ผู้ยื่นข้อเสนอราคาต้องยื่นเสนอว่าจะลงทุนไม่ต่ำกว่าราคากลาง คือ ๒,๐๐๐,๐๐๐,๐๐๐ บาท แต่กิจกรรมการร่วมสยามพาวเวอร์ ซึ่งเป็นผู้ได้คะแนนรวมสูงสุด เสนอราคาเป็นเงินทั้งสิ้น ๑,๙๖๘,๕๑๑,๑๐๐ บาท รวมภาษีมูลค่าเพิ่มและภาษีอื่น ค่าขนส่ง ค่าจดทะเบียน และค่าใช้จ่ายอื่น ๆ ทั้งปวง ซึ่งต่ำกว่าเงินงบประมาณถึง ๓๑,๔๘๘,๙๐๐ บาท



/ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑...

ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ร่วมกับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ฝ่าฝืนคำสั่งเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษาของศาลปกครองชั้นต้น กล่าวคือ ภายหลังที่ศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษา และยังอยู่ระหว่างผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ พิจารณาอุทธรณ์ผลประกวตราคาของผู้ฟ้องคดี ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ลงนามสัญญาจ้างกับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ใช้สัญญาจ้างยื่นต่อการไฟฟ้าส่วนภูมิภาคประกอบคำเสนอขอขายไฟฟ้า ซึ่งเป็นการกระทำที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย

เอกสารประกวตราคาจ้าง ข้อ ๒.๑๙ วรรคสอง กำหนดว่า กรณีผู้ยื่นข้อเสนอได้รับคัดเลือกให้เป็นเอกชนผู้ร่วมลงทุนเป็นกลุ่มนิติบุคคลตามข้อ (๒) จะต้องจดทะเบียนจัดตั้งนิติบุคคลไทยขึ้นใหม่... แต่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ จดทะเบียนจัดตั้งเมื่อวันที่ ๘ พฤศจิกายน ๒๕๖๖ ซึ่งเป็นวันก่อนที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จะออกประกาศให้กิจการค้าร่วมสยามพาวเวอร์เป็นผู้ชนะการเสนอราคา ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ จึงมิใช่นิติบุคคลที่จดทะเบียนจัดตั้งขึ้นภายหลังกิจการร่วมค้าหรือกิจการค้าร่วมได้รับคัดเลือกตามเงื่อนไขการประกวตราคา นอกจากนี้ กิจการการค้าร่วมสยามพาวเวอร์มีสมาชิก ๒ ราย คือ บริษัท สยามพาวเวอร์ จำกัด และบริษัท พีเอ เวสต์เอนด์เอนเนอร์จี จำกัด ซึ่งบริษัท สยามพาวเวอร์ จำกัด เป็นผู้ถือหุ้นของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ตั้งแต่วันจดทะเบียนหนังสือบริคณห์สนธิวันที่ ๓๐ ตุลาคม ๒๕๖๖ ซึ่งเป็นวันก่อนวันจดทะเบียนจัดตั้งผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ เป็นบริษัทจำกัดในวันที่ ๘ พฤศจิกายน ๒๕๖๖ กรณีจึงมิใช่สมาชิกของกิจการการค้าร่วมสยามพาวเวอร์เข้าถือหุ้นในนิติบุคคลอื่นภายหลังที่กิจการการค้าร่วมสยามพาวเวอร์ได้รับการคัดเลือกให้ผู้ชนะการประกวตราคาแล้ว

ผู้ฟ้องคดีเห็นว่า หากให้เงื่อนไขการประกวตราคาพิพาทยังคงมีผลใช้บังคับต่อไป จะทำให้เกิดความเสียหายอย่างร้ายแรงที่ยากแก่การเยียวยาแก้ไขในภายหลัง ประกอบกับเมื่อพิจารณา มาตรา ๑๑๙ วรรคสี่ แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ หากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ประกาศผู้ชนะการประกวตราคาและได้ลงนามสัญญาจ้างกับผู้ชนะการประกวตราคาไปแล้ว ต่อมาภายหลังศาลปกครองมีคำพิพากษาถึงที่สุดตามฟ้องก็จะไม่อาจเพิกถอนสัญญาที่ลงนามได้ และผู้ฟ้องคดียื่นฟ้องคดีนี้ด้วยความประสงค์จะเป็นผู้ทำงานให้เกิดประโยชน์สูงสุดต่อภาครัฐ มิได้มุ่งหวังค่าเสียหาย การฟ้องคดีเพื่อเรียกค่าเสียหายจึงมิใช่ความประสงค์ของผู้ฟ้องคดี และเมื่อเป็นดังนี้แล้ว ย่อมเกิดความเสียหายอย่างร้ายแรงต่อผู้ฟ้องคดี ทางราชการโดยส่วนรวม และกระบวนการจัดซื้อจัดจ้างภาครัฐ

ขอให้ศาลปกครองสูงสุดมีคำสั่งยกคำร้องอุทธรณ์คำสั่งของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑

ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ยื่นคำร้องอุทธรณ์คำสั่งของศาลปกครองชั้นต้น ความว่า คำสั่งให้ทุเลาการบังคับของศาลปกครองชั้นต้นเป็นเหตุให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ไม่สามารถทำงานตามสัญญา เมื่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เรียกให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ไปลงนามในสัญญา ก็ได้จัดซื้อที่ดินประมาณ ๗๐ ไร่



/มูลค่า...

มูลค่าประมาณ ๙๑,๕๒๗,๗๕๐ บาท ตามเงื่อนไขหลักเกณฑ์การประกวดราคา และเพื่อเป็นหลักประกันในการปฏิบัติตามสัญญา ข้อ ๓.๑ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้วางหลักประกันการก่อสร้างและติดตั้งเครื่องจักรอุปกรณ์ของระบบ เป็นแคชเชียร์เช็คจำนวน ๑๐๐ ล้านบาท ได้ทำสัญญาสินเชื่อกับธนาคาร และได้ส่งจ่ายตัวสัญญาใช้เงินประมาณ ๑๐๐ ล้านบาท ให้แก่ธนาคาร ได้ชำระเงินค่าภาษีอากรสำหรับตราสารจำนวน ๑,๙๐๗,๕๒๐ บาท ตามสัญญา ตลอดจนได้ทำการติดต่อขอซื้อเครื่องจักรและชำระเงินค่าจ้างที่ปรึกษาโครงการ โดยผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้ชำระเงินไปเป็นจำนวนมาก หากไม่ได้ทำงานตามสัญญา นอกจากต้องเสียค่าใช้จ่ายไปโดยเสียเปล่า จะทำให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ไม่สามารถเบิกเงินตามงวดงาน ประสบภาวะทางการเงินขาดสภาพคล่อง ไม่มีเงินชำระคืนแก่ธนาคาร ต้องเสียดอกเบี้ยผิดนัด ผิดสัญญากับคู่ค้าทางธุรกิจและถูกคู่ค้าฟ้องร้องเป็นคดี ทำให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ล้มละลายได้ เกิดการเลิกจ้างพนักงาน ได้รับความเดือดร้อนเป็นวงกว้าง ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ จึงเป็นผู้มีส่วนได้เสียซึ่งเดือดร้อนเสียหายยากแก่การเยียวยาแก้ไขในกรณีที่ศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษา

ประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย และในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒ คุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อย่อย ๑๐.๒.๒ ใช้กับกิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วมของกลุ่มนิติบุคคลที่รวมกันเป็นผู้ยื่นข้อเสนอทุกราย ไม่เฉพาะเจาะจงรายใดรายหนึ่ง จึงไม่ก่อให้เกิดความได้เปรียบหรือเสียเปรียบรายใดรายหนึ่ง และไม่เป็นการเอื้อประโยชน์ให้กับเอกชนผู้ยื่นข้อเสนอที่ไม่มีรายใดมีคุณสมบัติด้านผลงานครบถ้วน และไม่ปรากฏข้อเท็จจริงว่ามีนิติบุคคลรายใดไปว่าจ้างนิติบุคคลรายอื่นใดที่มีคุณสมบัติครบถ้วนมาเป็นตัวแทนในการร่วมกันยื่นข้อเสนอในการประกวดราคา และในการเปลี่ยนแปลงนิติบุคคลใหม่เข้ามาแทนที่ หรือถือหุ้นในนิติบุคคลที่ตั้งขึ้นใหม่ต้องได้รับอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ก่อน ซึ่งต้องรักษาผลประโยชน์ของส่วนรวมและของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ซึ่งเป็นคู่สัญญา เพื่อให้การจัดตั้งสถานีนถ่ายขยะ จัดเก็บ และทำลายขยะในเขตพื้นที่ที่รับผิดชอบสำเร็จได้ตามวัตถุประสงค์ ประกอบกับมาตรการที่กำหนดในเงื่อนไขนี้มีวัตถุประสงค์เพื่อให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้มีโอกาสตรวจสอบงบบัญชีบุคคล สมาชิกนิติบุคคล สัดส่วนการถือหุ้น และฐานะทางการเงิน สำหรับการเปลี่ยนแปลงในช่วงตั้งแต่ที่มีการเริ่มสัญญาไปจนเสร็จสิ้นโครงการ และเพื่อให้การทำงานของผู้ยื่นข้อเสนอเป็นไปตามวัตถุประสงค์โครงการอย่างมีประสิทธิภาพ จึงต้องมีการตรวจสอบจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ซึ่งการจะได้รับการอนุมัติ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ มีการตั้งคณะกรรมการที่มีความรู้ความสามารถเป็นผู้เชี่ยวชาญในด้านที่เกี่ยวข้องทั้งจากภายในองค์กรและภายนอกองค์กร



/ทำการ...

ทำการตรวจสอบก่อนพิจารณาอนุมัติให้มีการเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอ และสัดส่วนการถือหุ้น เพื่อตรวจสอบป้องกันไม่ให้มีการกระทำที่มีลักษณะเป็นความผิดต่าง ๆ ของนิติบุคคลที่ได้รับคัดเลือกตามหลักการปฏิบัติงานของส่วนราชการ

ส่วนหลักเกณฑ์และเงื่อนไขการประกวดราคาจ้างและเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศในส่วนหลักเกณฑ์การพิจารณา ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) มีการกำหนดหลักเกณฑ์การพิจารณาให้คะแนนโดยมีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๒๕ คะแนน ระยะห่างตั้งแต่ ๔ กิโลเมตร แต่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๑๕ คะแนน และระยะห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตร แต่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตร ได้ ๕ คะแนน เป็นเรื่องสำคัญที่เป็นเกณฑ์ในการให้คะแนน เนื่องจากประชาชนในเขตพื้นที่ได้ชุมนุมเรียกร้องให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ พิจารณาทบทวนหลายครั้ง โดยได้เรียกร้องให้ทางไกลชุมชนยุติ โดยอยู่ในช่วงระยะตั้งแต่ ๓ - ๕ กิโลเมตร หรือ ๕ กิโลเมตรขึ้นไป และเป็นเพียงส่วนหนึ่งในการให้คะแนนการคัดเลือกผู้ยื่นข้อเสนอ ซึ่งโครงการนี้ได้มีการระบุว่าระยะห่างสามารถกำหนดให้เป็นไปตามความต้องการของประชาชนได้ การกำหนดหลักเกณฑ์การให้คะแนนตั้งแต่ ๓ กิโลเมตร จึงถือได้ว่าเป็นการกำหนดเงื่อนไขที่ต้องชอบด้วยกฎหมาย หากพิจารณาเรื่องของการรวมคะแนนไม่ว่าจะมีผลการแข่งขันแพ้หรือชนะ ระยะห่างระหว่างที่ดินที่ตั้งโครงการกับชุมชน เมื่อมีความเหมาะสมจะทำให้ไม่เกิดปัญหากับชุมชน โดยผู้ยื่นข้อเสนอบางรายอาจได้คะแนนในเงื่อนไขนี้ น้อยกว่าผู้ยื่นข้อเสนอรายอื่น แต่อาจได้คะแนนด้านอื่นมากจนชนะการแข่งขัน หรืออาจได้คะแนนด้านนี้มากและอาจได้คะแนนด้านอื่นน้อยจนแพ้การแข่งขัน การกำหนดหลักเกณฑ์การให้คะแนนจึงไม่ขัดกับกฎหมาย และไม่ขัดต่อความต้องการของประชาชน จึงเป็นเงื่อนไขที่ชอบด้วยกฎหมาย

กรณีที่ศาลมีคำสั่งทุเลาการบังคับตามประกาศจะเป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะหรือไม่ นั้น ศูนย์กำจัดขยะมูลฝอยของเทศบาลตำบลสูงเนินเป็นระบบเทกองส่งกลิ่นเหม็น มีปัญหาในการจัดการขยะที่เพิ่มขึ้นอย่างเร่งด่วน ส่งผลกระทบต่อสุขภาพอนามัยของประชาชนในพื้นที่และสภาพแวดล้อมทางธรรมชาติ ซึ่งผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ มีหน้าที่ต้องกำจัดขยะมูลฝอยด้วยตนเอง และปัจจุบันที่ดินที่นำขยะมาเทกองเป็นที่ดินของส่วนราชการกรมป่าไม้ ซึ่งเป็นป่าชุมชน และทางกรมป่าไม้ไม่ได้ต่อสัญญาเพราะประสงค์จะนำที่ดินขยะมาปลูกป่าชุมชนตามแผนงานของกรมป่าไม้ ทำให้เกิดปัญหาทุกหน่วยงานที่นำขยะมาเทกองรวมกัน ไม่มีที่จะทิ้งขยะโดยถูกต้องตามกฎหมาย ซึ่งเป็นปัญหาที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จะต้องรีบแก้ไขเร่งด่วนโดยไม่สามารถที่จะชะลอหรือรอเวลาได้ ทั้งส่วนราชการที่เป็นเจ้าของที่ดินที่ทิ้งขยะจะไม่อนุญาตให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เทขยะอีกต่อไป ประกอบกับเมื่อช่วงประมาณวันที่ ๒๗ สิงหาคม ๒๕๖๖ ชาวบ้านชุมชนตำบลสูงเนิน



/ได้ยื่น...

ได้ยื่นหนังสือร้องเรียนและประท้วงไม่ให้มีการเทกองขยะ เพราะเกิดมลพิษ ส่งกลิ่นเหม็น มีผลกระทบต่อสุขภาพอนามัยของประชาชนในพื้นที่และสภาพแวดล้อมทางธรรมชาติ ส่วนโครงการบริหารจัดการพิพาทใช้เทคโนโลยีระบบเตาเผาขยะมูลฝอย (Incinerator) แบบตะกรับ (Stoker) มีความสามารถในการกำจัดขยะมูลฝอยไม่น้อยกว่า ๕๐๐ ตันต่อวัน พร้อมระบบบำบัดมลพิษ ที่มีประสิทธิภาพและได้มาตรฐานถูกต้องตามหลักวิชาการ โดยมีขนาดกำลังการผลิตไฟฟ้า ๙.๙ เมกะวัตต์ พลังงานไฟฟ้าที่ผลิตได้จะเข้าสู่ระบบไฟฟ้าของการไฟฟ้าส่วนภูมิภาค (กฟภ.) ปริมาณขยะมูลฝอย ที่นำเข้าสู่ระบบกำจัดขยะมูลฝอยของโครงการตามที่องค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นที่เข้าร่วมลงนาม บันทึกข้อตกลง (MOU) เพื่อจัดทำบริการสาธารณะด้านการบริหารจัดการขยะมูลฝอยในเขตจังหวัด นครราชสีมาเฉลี่ย ๕๐๐ ตันต่อวัน ดังนั้น หากมีคำสั่งทุเลาการบังคับตามคำสั่งของศาลปกครองชั้นต้น ต่อไปจะส่งผลกระทบต่อชุมชนในการจัดเก็บขยะและกำจัดขยะของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และชุมชน ใกล้เคียง ทำให้ขยะคั่งและเน่าเสียจากการที่ไม่สามารถกำจัดได้สะสมเพิ่มปริมาณขึ้นทุกวัน ซึ่งยากที่จะมากำจัดต่อไปในภายหลัง และผู้ฟ้องคดีไม่ใช่บุคคลที่เสนอเงื่อนไขที่ดีที่สุดจนทำให้ตน ได้รับการคัดเลือก ผู้ฟ้องคดีจึงไม่ได้รับความเดือดร้อนเสียหายที่ยาวเกินจะเยียวยาแก้ไข และหากเกิด ความเสียหายก็สามารถฟ้องเรียกค่าเสียหายได้

ขอให้ศาลปกครองสูงสุดมีคำสั่งกลับคำสั่งของศาลปกครองชั้นต้น เป็นให้ยกคำขอ ของผู้ฟ้องคดีที่ขอให้ศาลมีคำสั่งทุเลาการบังคับตามประกาศประกวดราคาพิพาท

ผู้ฟ้องคดีชี้แจงคัดค้านคำร้องอุทธรณ์คำสั่งของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ทำนองเดียวกัน กับคำชี้แจงคัดค้านคำร้องอุทธรณ์คำสั่งของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และเพิ่มเติมว่า การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ อ้างว่าเป็นผู้ได้รับการคัดเลือกโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยโดยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้า จากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ นั้น ไม่เป็นความจริง เพราะผู้ที่ได้รับคัดเลือกคือกิจการค้าร่วมสยามพาวเวอร์ และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ไม่ใช่นิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่ตามเงื่อนไขการประกวดราคา แม้จะได้ลงนาม ในสัญญาจ้างกับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และศาลปกครองชั้นต้นจะมีคำสั่งเรียกให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ เข้ามา ในคดีนี้ แต่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ มิใช่ผู้เดือดร้อนเสียหายที่จะยื่นคำร้องอุทธรณ์คำสั่งได้ ส่วนการที่ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ อ้างว่า การที่ศาลมีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามเงื่อนไขการประกวดราคาไว้ เป็นการชั่วคราวทำให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ไม่สามารถทำงานตามสัญญาได้นั้น ไม่เป็นความจริง เพราะผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้ร่วมกับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ฝ่าฝืนคำสั่งศาลด้วยการลงนามสัญญาจ้าง และใช้สัญญาจ้างเสนอขายไฟฟ้าต่อการไฟฟ้าส่วนภูมิภาค กรณีที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ อ้างว่า ได้ทำการซื้อที่ดินประมาณ ๗๐ ไร่ มูลค่าประมาณ ๙๑,๕๒๗,๗๕๐ บาท ตามเงื่อนไขหลักเกณฑ์ การประกวดราคา และค่าใช้จ่ายอื่น ๆ จำนวนมาก หากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ไม่ได้ทำงานตามสัญญา นอกจากจะเสียค่าใช้จ่ายไปโดยเสียเปล่าแล้ว จะทำให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้รับความเดือดร้อน และมีผลกระทบเป็นวงกว้าง จึงเป็นผู้มีส่วนได้รับความเดือดร้อนเสียหายยากแก่การเยียวยาแก้ไข นั้น



/ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒...

ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ รู้อยู่แล้วว่าไม่มีสิทธิเข้าทำสัญญาจ้าง แต่ได้ร่วมมือกับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ในการกระทำความผิดกฎหมายและฝ่าฝืนคำสั่งศาล จึงไม่อาจกล่าวอ้างว่าทำให้ตนเองเสียหายได้ เพราะผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ เสี่ยงภัยเข้าทำธุรกรรมต่าง ๆ โดยไม่สุจริต กรณีที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ อ้างว่า ประกาศประกวดราคาพิพาทและเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ใช้กับกิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วมของกลุ่มนิติบุคคลที่รวมกันเป็นผู้ยื่นข้อเสนอทุกราย ไม่เฉพาะเจาะจงรายใดรายหนึ่ง ไม่ก่อให้เกิดความได้เปรียบหรือเสียเปรียบ ทุกรายมีสิทธิเท่าเทียมกัน และไม่เป็นการเอื้อประโยชน์ให้กับเอกชน ผู้ยื่นข้อเสนอที่ไม่มีรายใดมีคุณสมบัติด้านผลงานครบถ้วน และไม่ปรากฏข้อเท็จจริงว่ามีนิติบุคคลรายใดไปว่าจ้างนิติบุคคลรายอื่นใดที่มีคุณสมบัติครบถ้วนมาเป็นตัวแทนในการร่วมกันยื่นข้อเสนอในการประกวดราคานั้น ข้ออ้างดังกล่าวไม่เป็นความจริง ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ มิใช่นิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่ตามเงื่อนไขการประกวดราคา แต่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ กลับยินยอมให้เข้าทำสัญญาจ้างได้ สัญญาจ้างไม่มีการค้ำประกันตามเงื่อนไขการประกวดราคา เงื่อนไขการประกวดราคาเปิดช่องให้มีการเอื้อประโยชน์ ที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ อ้างว่าในการเปลี่ยนแปลงนิติบุคคลใหม่เข้ามาแทนที่หรือ ถูกรื้อในนิติบุคคลที่ตั้งขึ้นใหม่ต้องได้รับอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ก่อน ซึ่งผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ต้องรักษาผลประโยชน์ของส่วนรวม มีการตั้งคณะกรรมการที่มีความรู้ความสามารถเป็นผู้เชี่ยวชาญ ในด้านที่เกี่ยวข้องทั้งจากภายในองค์กรและภายนอกองค์กรให้เป็นผู้ตรวจสอบก่อนมีการพิจารณา อนุมัติเป็นข้ออ้างที่เลื่อนลอยและไม่มีหลักฐาน กรณีที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ อ้างว่าเกณฑ์การให้คะแนน ด้านที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอยที่มีการกำหนดหลักเกณฑ์การพิจารณา ให้คะแนนโดยมีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๒๕ คะแนน ระยะห่างตั้งแต่ ๔ กิโลเมตร แต่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๑๕ คะแนน และระยะห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตร แต่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตร ได้ ๕ คะแนน เป็นเรื่องสำคัญที่เป็นเกณฑ์ในการให้คะแนน ซึ่งประชาชนในเขตพื้นที่ได้มีการชุมนุม เรียกร้องให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ พิจารณาทบทวนหลายครั้ง โดยได้เรียกร้องให้ทางไกลชุมชนยั้งดินั้น เป็นการกล่าวอ้างเอาเองอย่างเลื่อนลอย เพราะในความเป็นจริงแล้วประชาชนยินยอมให้มีการตั้ง โครงการห่างจากอนุสาวรีย์ตั้งแต่ ๓ กิโลเมตรขึ้นไป ดังนั้น ระยะห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตรขึ้นไป จึงต้องไม่ได้คะแนนที่แตกต่างกัน กรณีที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ อ้างว่าหากพิจารณาเรื่องของการรวมคะแนนไม่ว่าจะมีผลการแข่งขันแพ้หรือชนะ ระยะห่างระหว่างที่ตั้งโครงการกับชุมชน เมื่อมีความเหมาะสมจะทำให้ไม่เกิดปัญหากับชุมชน โดยผู้ยื่นข้อเสนอบางรายอาจได้คะแนน ในเงื่อนไขข้อที่ ๒ น้อยกว่าผู้ยื่นข้อเสนอรายอื่น แต่อาจได้คะแนนด้านอื่นมากจนชนะการแข่งขัน หรืออาจได้คะแนนด้านนี้มากและอาจได้คะแนนด้านอื่นน้อยจนแพ้การแข่งขัน การกำหนดหลักเกณฑ์ การให้คะแนนจึงไม่ขัดกับกฎหมาย ไม่ขัดต่อความต้องการของประชาชน และเป็นเงื่อนไขที่ชอบด้วย กฎหมายแล้ว นั้น เป็นข้ออ้างที่ขัดแย้งกันเอง เพราะหากเงื่อนไขระยะห่างที่ตั้งโครงการมีความสำคัญ อย่างที่อ้างว่ายิ่งห่างยิ่งดี เหตุใดจึงยอมให้ผู้ยื่นข้อเสนอที่ได้คะแนนข้อนี้น้อย เช่น ได้ ๕ คะแนน



/แต่ได้...

แต่ได้คะแนนข้ออื่นมากจนได้คะแนนรวมสูงสุดเป็นผู้ได้รับการคัดเลือก เพราะจะกลายเป็นว่า ผู้ได้รับการคัดเลือกมีที่ตั้งโครงการไม่เป็นไปตามที่ประชาชนเรียกร้อง และยังขัดแย้งกับข้ออ้างของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ที่ว่า ข้อเท็จจริงว่าสถานที่กำจัดขยะถูกชาวบ้านชุมนุมประท้วงเรื่องมลพิษ ส่งกลิ่นเหม็นเน่าเสีย ส่งผลต่อสุขภาพประชาชน ระยะทางสถานที่ที่กำจัดขยะเพื่อสร้างโรงงาน ยิ่งห่างชุมชนย่อมเป็นประโยชน์ต่อชุมชน ย่อมไม่เกิดการประท้วง กรณีที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ อ้างว่าการที่ผู้ยื่นข้อเสนอยุทธศาสตร์ต้องจัดหาที่ดินเพื่อให้เป็นไปตามเงื่อนไข เป็นหน้าที่และความรับผิดชอบของผู้ยื่นข้อเสนอยุทธศาสตร์ที่จะต้องมีการวางแผนการและจัดเตรียมความพร้อม จึงไม่เป็นการเลือกปฏิบัติและไม่ได้กีดกันการเสนอราคาให้มีความได้เปรียบหรือเสียเปรียบ โดยไม่เป็นธรรมแก่ผู้ยื่นข้อเสนอรายใดรายหนึ่ง ผู้ยื่นข้อเสนอยุทธศาสตร์มีสิทธิเข้ายื่นเสนอราคาได้ ซึ่งเงื่อนไขข้อนี้ผู้ยื่นข้อเสนอยุทธศาสตร์รวมถึงผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ต่างต้องจัดหาที่ดินที่ตั้งโครงการด้วยตนเองทั้งสิ้น นั้น นอกจากจะไม่เป็นความจริงแล้ว กลับยังแสดงให้เห็นว่าเงื่อนไขการประกวดราคาข้อนี้เป็นตัวชี้วัดการแพ้ชนะการประกวดราคา เพราะกำหนดรายละเอียดของที่ดินที่ตั้งโครงการด้วยว่าจะต้องตั้งอยู่ภายในหมู่ที่ ๙ บ้านนากลางพัฒนา ตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา มีถนนทางเข้าโครงการเป็นเส้นทางสัญจรเชื่อมต่อไปยังทางหลวงแผ่นดินหมายเลข ๒๙๐ เป็นหลัก และต้องมีความเหมาะสมในเรื่องอื่น ๆ ได้แก่ ไม่อยู่ในพื้นที่น้ำท่วมถึง ไม่อยู่ในพื้นที่เพื่อการท่องเที่ยวและหรือสันทนาการ ไม่อยู่ในพื้นที่อนุรักษ์ด้านนิเวศ ศิลปวัฒนธรรม และประวัติศาสตร์ ไม่อยู่ในพื้นที่อนุรักษ์แหล่งน้ำดิบเพื่อการประปา มีระยะห่างจากพื้นที่อยู่อาศัยไม่น้อยกว่า ๓๐๐ เมตร และไม่ขัดต่อกฎหมายว่าด้วยโรงงานและกฎหมายผังเมือง โดยต้องมีขนาดพื้นที่รวมไม่น้อยกว่า ๗๐ ไร่ และเป็นที่ดินต่อเนื่องติดกัน มิใช่เพียงกำหนดระยะห่างจากอนุสาวรีย์เท่านั้น อีกทั้งในความเป็นจริงแล้วเจ้าของที่ดินก็ใช้ประโยชน์ที่ดินในลักษณะที่ไม่สามารถขายให้แก่ผู้ยื่นข้อเสนอได้ เช่น วัด สถานที่ราชการ ที่ทำเกษตรกรรม เป็นต้น ด้วยข้อจำกัดจึงยังทำให้ผู้ยื่นข้อเสนอจัดหาที่ดินได้ยากลำบากมากจนอาจหาไม่ได้เลย หรือหากมีรายใดจัดหาได้แล้ว ก็ไม่เหลือที่ดินที่จะให้รายอื่นจัดหาได้ ดังนั้น การกำหนดคะแนนที่ดินที่ตั้งโครงการตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ยิ่งห่างไกลชุมชนยิ่งได้คะแนนมาก จึงเป็นสิ่งที่ไม่ถูกต้อง สร้างเงื่อนไขให้เกิดการได้เปรียบเสียเปรียบ และเป็นภาระเกินสมควรโดยไม่จำเป็น กรณีที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ อ้างว่าหากศาลมีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามเงื่อนไขของประกาศพิพาทจะเป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ นั้น ไม่เป็นความจริง เพราะผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ไม่ได้อุทธรณ์คำสั่งศาลดังกล่าว จึงเห็นได้ว่า คำสั่งศาลไม่เป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ หรือกล่าวอีกนัยหนึ่งก็คือ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ยังอยู่ในวิสัยที่จะบริหารจัดการ กำจัดขยะมูลฝอยชุมชนภายใต้คำสั่งศาลได้โดยไม่มีปัญหาหรืออุปสรรคใด ๆ ส่วนผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ มิได้มีหน้าที่กระทำการแทนผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงไม่อาจกล่าวอ้างแทนได้ ส่วนที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒



/อ้างว่า...

อ้างว่าเป็นคู่สัญญากับผู้ผูกฟองคืดที่ ๑ นั้น การเข้ามาเป็นคู่สัญญาเป็นการกระทำที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย ผู้ผูกฟองคืดที่ ๒ จึงไม่อาจกล่าวอ้างได้ เมื่อเงื่อนไขการประกวดราคาพิพาทไม่ชอบด้วยกฎหมาย การที่ผู้ผูกฟองคืดที่ ๑ ประกาศผู้ชนะการเสนอราคาและเข้าทำสัญญาจ้างกับผู้ผูกฟองคืดที่ ๒ จึงไม่ชอบด้วยกฎหมายและเป็นการฝ่าฝืนคำสั่งเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษาของศาลปกครองชั้นต้น

ขอให้ศาลปกครองสูงสุดมีคำสั่งยกคำร้องอุทธรณ์คำสั่งของผู้ผูกฟองคืดที่ ๒

ผู้ผูกฟองคืดที่ ๒ ยื่นคำแถลงเพิ่มเติม ครั้งที่ ๑ ลงวันที่ ๒๐ พฤษภาคม ๒๕๖๗ ความว่า เมื่อวันที่ ๘ พฤษภาคม ๒๕๖๗ ศาลปกครองชั้นต้นได้ไต่สวนคำร้องการฝ่าฝืนคำสั่งศาล จึงขอแถลงข้อเท็จจริงเพิ่มเติมว่า ผู้ผูกฟองคืดที่ ๑ ได้เผยแพร่ประกาศเชิญชวนและขอบเขตงานด้วยวิธีการประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ผ่านระบบ e-GP กำหนดยื่นข้อเสนอราคาในวันที่ ๖ ตุลาคม ๒๕๖๖ และเมื่อวันที่ ๓๑ ตุลาคม ๒๕๖๖ ผู้ผูกฟองคืดที่ ๑ ได้ประกาศขยายระยะเวลาการพิจารณาผลการประกวดราคา ๗ วันทำการ ซึ่งเมื่อวันที่ ๑๖ พฤศจิกายน ๒๕๖๖ ผู้ผูกฟองคืดที่ ๑ ประกาศผลการคัดเลือกให้กิจการความร่วมมือสยามพาวเวอร์เป็นผู้ชนะการประมูลทางระบบอิเล็กทรอนิกส์ จึงมีกำหนดระยะเวลาอุทธรณ์ภายใน ๗ วัน และผู้มีสิทธิอุทธรณ์ต้องยื่นอุทธรณ์ผ่านระบบอิเล็กทรอนิกส์ของกรมบัญชีกลางเท่านั้น โดยถือว่าผู้ยื่นข้อเสนอทราบประกาศผลการคัดเลือกโดยไม่จำเป็นต้องส่งให้แก่ผู้ยื่นข้อเสนอทางไปรษณีย์อีก ตามมาตรา ๗๗ ประกอบมาตรา ๖๖ และมาตรา ๑๑๗ แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ เมื่อผู้ผูกฟองคืดยื่นอุทธรณ์ต่อผู้ผูกฟองคืดที่ ๑ โดยตรงเมื่อวันที่ ๑ ธันวาคม ๒๕๖๖ จึงถือว่าเป็นการยื่นอุทธรณ์แล้วเลยกำหนดระยะเวลาอุทธรณ์และเป็นการยื่นอุทธรณ์ที่ไม่ถูกต้อง มีผลทำให้ผู้ผูกฟองคืดไม่สามารถยื่นอุทธรณ์ต่อผู้ผูกฟองคืดที่ ๑ หรือหน่วยงานอื่นใดได้อีก การที่ผู้ผูกฟองคืดที่ ๑ ไม่รับอุทธรณ์และได้แจ้งแก่ผู้ผูกฟองคืด จึงชอบด้วยกฎหมายแล้ว ต่อมา เมื่อวันที่ ๒๘ ธันวาคม ๒๕๖๖ ผู้ผูกฟองคืดที่ ๑ ได้ลงนามในสัญญากับผู้ผูกฟองคืดที่ ๒ ซึ่งถือเป็นการสิ้นสุดกระบวนการจัดซื้อจัดจ้าง ผู้ผูกฟองคืดไม่สามารถใช้สิทธิอุทธรณ์ได้อีก หากผู้ผูกฟองคืดเห็นว่าหน่วยงานของรัฐต้องรับผิดชอบใช้ค่าเสียหายก็มีสิทธิฟ้องคดีต่อศาลเพื่อเรียกค่าเสียหาย แต่การฟ้องคดีไม่มีผลกระทบต่อการจัดซื้อจัดจ้างที่หน่วยงานของรัฐได้ลงนามในสัญญาตามมาตรา ๑๑๙ วรรคท้าย แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว ซึ่งการลงนามในสัญญามีขึ้นก่อนที่ศาลปกครองชั้นต้นจะมีคำสั่งทุเลาการบังคับ ฉบับลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๗ และขณะที่ศาลมีคำสั่งทุเลาการบังคับ ผู้ผูกฟองคืดที่ ๒ ยังมิได้เข้ามาเป็นคู่ความในคดี การทุเลาการบังคับจึงไม่มีผลถึงผู้ผูกฟองคืดที่ ๒ และผู้ผูกฟองคืดที่ ๒ เห็นว่า การที่ศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งทุเลาการบังคับน่าจะเป็นการผิดพลาด เนื่องจากก่อนที่ศาลปกครองชั้นต้นจะมีคำสั่ง หากศาลทราบว่าผู้ผูกฟองคืดที่ ๑ ได้ลงนามในสัญญาบริหารจัดการมูลฝอยชุมชนกับผู้ผูกฟองคืดที่ ๒ แล้ว ถือเป็นการสิ้นสุดกระบวนการจัดซื้อจัดจ้าง ศาลย่อมไม่มีอำนาจ



/ทุเลาการ...

ทุเลาการบังคับเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษา ส่วนประเด็นหนังสือกรมบัญชีกลาง ที่ กค ๐๔๐๕๕/๔๗๖๘๗ ลงวันที่ ๒๘ ธันวาคม ๒๕๖๖ เป็นเพียงความเห็นที่โครงการที่ใช้บอกลงทุน ไม่อยู่ในอำนาจพิจารณาอุทธรณ์ของกรมบัญชีกลาง อย่างไรก็ตาม การประกาศประกวดราคาจัดซื้อ จัดจ้างโครงการได้ดำเนินการเป็นไปตามประกาศวิธีการประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ผ่านระบบ e-GP โดยประกาศกระทรวงมหาดไทย เรื่อง การจัดการมูลฝอย พ.ศ. ๒๕๖๐ ข้อ ๑๖ กำหนดให้นำพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาใช้บังคับ ซึ่งระยะเวลาอุทธรณ์ภายใน ๗ วัน นับแต่ประกาศไว้ กำหนดเป็นการเฉพาะแล้ว จะนำระยะเวลา อุทธรณ์อื่นใดมาเทียบเคียงและมีคำสั่งขัดแย้งมิได้ การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ มีหนังสือลงวันที่ ๒๖ มกราคม ๒๕๖๗ แจ้งผู้ฟ้องคดีว่ารับพิจารณาอุทธรณ์แล้วและจะแจ้งผลการพิจารณาอุทธรณ์ ให้ผู้ฟ้องคดีทราบต่อไป จึงน่าจะกระทำไปโดยผิดหลงและไม่น่าจะถูกต้องตามกฎหมาย เนื่องจาก ผู้ฟ้องคดีอุทธรณ์ล่วงเลยกำหนดเวลา และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้แจ้งไม่รับอุทธรณ์แล้ว ประกอบกับ ได้มีการลงนามในสัญญา การอุทธรณ์และหรือพิจารณาอุทธรณ์จึงสิ้นสุดลงแล้ว ที่ผู้ฟ้องคดีอ้างว่า ผลการพิจารณาอุทธรณ์ยังไม่ได้แจ้งให้ผู้ฟ้องคดีทราบ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงยังไม่มีอำนาจลงนาม ในสัญญาจ้างได้ จึงน่าจะไม่ต้อง ส่วนกรณีที่กิจการค้าร่วมสยามพาวเวอร์ได้ยื่นข้อเสนอในนาม กิจการค้าร่วม และต่อมาได้จดทะเบียนบริษัทใหม่เมื่อวันที่ ๘ พฤศจิกายน ๒๕๖๖ เป็นบริษัท สยามพาวเวอร์ จำกัด ก่อนประกาศผลการพิจารณาคัดเลือก โดยการจดทะเบียนจัดตั้ง บริษัทดังกล่าวมีผู้ถือหุ้นที่เป็นสมาชิกในกลุ่มนิติบุคคลตามสัญญาการค้าร่วมของกิจการค้าร่วม สยามพาวเวอร์ คือ บริษัท สยาม พาวเวอร์ จำกัด จำนวนร้อยละ ๓๕ เป็นไปตามเงื่อนไขในขอบเขตงาน ข้อ ๑๐.๒.๒ (๒) วรรคหนึ่ง กรณีที่กิจการร่วมค้าหรือกิจการค้าร่วมไม่ได้จดทะเบียนเป็นนิติบุคคลใหม่... และวรรคสอง กรณีผู้ยื่นข้อเสนอได้รับการคัดเลือก... เป็นกลุ่มนิติบุคคลตามข้อ (๒) จะต้อง จดทะเบียนจัดตั้งนิติบุคคลไทยขึ้นใหม่... ทั้งนี้ ในกรณีที่เป็นิติบุคคลที่จดทะเบียนใหม่จะต้องมี นิติบุคคลไทยที่เป็นสมาชิกภายในกลุ่มอย่างน้อย ๑ ราย ที่มีสัดส่วนการถือหุ้นไม่น้อยกว่าร้อยละ ๓๕ วรรคท้าย กรณีผู้ยื่นข้อเสนอได้รับการคัดเลือกให้เป็นเอกชนผู้ร่วมลงทุนเป็นกลุ่มนิติบุคคลตามข้อ (๒) จะต้องจดทะเบียนจัดตั้งนิติบุคคลไทยขึ้นใหม่ โดยผู้ยื่นข้อเสนอต้องให้คำรับรองว่าจะค่าประกัน การดำเนินงานของนิติบุคคลข้างต้น ในกรณีจะขอเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคล ที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นจะต้องได้รับการอนุมัติจาก อบต.นากลาง ทั้งนี้ ในกรณีที่เป็ นิติบุคคลที่จดทะเบียนใหม่จะต้องมีนิติบุคคลไทยที่เป็นสมาชิกภายในกลุ่มอย่างน้อย ๑ ราย ที่มีสัดส่วนการถือหุ้นไม่น้อยกว่าร้อยละ ๓๕ ของทั้งหมด โดยมีสัดส่วนการถือหุ้นของนิติบุคคลไทย รวมกันทั้งหมดต้องไม่น้อยกว่าร้อยละ ๕๑ ของทั้งหมด โดยนิติบุคคลไทยที่จัดตั้งขึ้นใหม่จะต้องมี ทุนจดทะเบียนไม่น้อยกว่า ๕๐๐ ล้านบาท (ห้าร้อยล้านบาทถ้วน) ซึ่งมีการชำระทุนจดทะเบียนขั้นต่ำ ตามหลักเกณฑ์ของกระทรวงพาณิชย์แล้ว โดยการจัดตั้งนิติบุคคลใหม่เมื่อวันที่ ๘ พฤศจิกายน



/๒๕๖๖...

๒๕๖๖ ถือว่าเป็นกระบวนการจัดตั้งนิติบุคคลใหม่ที่ยังไม่แล้วเสร็จสิ้นสมบูรณ์ เนื่องจากกำหนดเรื่องของทุนจดทะเบียน ๕๐๐ ล้านบาท ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ จึงต้องรอฟังประกาศผลการคัดเลือกก่อน และเมื่อวันที่ ๑๖ พฤศจิกายน ๒๕๖๖ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ประกาศผลการคัดเลือกผู้ชนะการประมูลแล้ว เมื่อวันที่ ๑๘ ธันวาคม ๒๕๖๖ กิจการร่วมจึงได้จดทะเบียนจัดตั้งนิติบุคคลใหม่ให้ถูกต้อง โดยเพิ่มทุนจดทะเบียนเป็น ๕๐๐ ล้านบาท ให้นิติบุคคลใหม่มีคุณสมบัติครบถ้วน การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ จดทะเบียนเพิ่มทุนบริษัท สยามพาวเวอร์ จำกัด เป็นทุนจดทะเบียน ๕๐๐ ล้านบาท หลังประกาศผลการพิจารณาคัดเลือกเป็นไปตามขอบเขตงานที่กำหนด

ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ยื่นคำแถลงเพิ่มเติม ครั้งที่ ๒ ลงวันที่ ๑๕ สิงหาคม ๒๕๖๗ ว่า คำสั่งทุเลาการบังคับของศาลปกครองชั้นต้นขัดต่อระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๕๓ ข้อ ๗๒ วรรคสาม เนื่องจาก การที่ผู้ฟ้องคดียื่นคำร้องขอให้ระงับการกระทำที่เป็นการฝ่าฝืนคำสั่งศาล และศาลมีคำสั่งยกคำร้อง ลงวันที่ ๑๙ มิถุนายน ๒๕๖๗ นั้น ศาลปกครองชั้นต้นได้มีคำวินิจฉัยแล้วว่า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ประกาศผลผู้ชนะการเสนอราคา หลังจากนั้น ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้ลงนามในสัญญาเมื่อวันที่ ๒๘ ธันวาคม ๒๕๖๖ ก่อนศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามประกาศพิพาท คำสั่งของศาลที่ให้ทุเลาการบังคับตามประกาศพิพาทจึงไม่ครบองค์ประกอบตามเงื่อนไขที่กฎหมายกำหนดไว้ในข้อ ๗๒ วรรคสาม แห่งระเบียบดังกล่าว ซึ่งกำหนดว่า การให้กฎหรือคำสั่งทางปกครองยังมีอยู่ต่อไปจะทำให้เกิดความเสียหายอย่างร้ายแรงที่ยากแก่การเยียวยา ในภายหลัง และทำให้การจัดทำบริการสาธารณะของรัฐไม่อาจดำเนินการต่อไป และเกิดผลกระทบต่อการจัดทำบริการสาธารณะที่หน่วยงานของรัฐลงนามแล้ว การทุเลาการบังคับตามประกาศประกวดราคาที่มีการลงนามสัญญาจึงขัดต่อมาตรา ๖๖ วรรคสอง ประกอบมาตรา ๑๑๙ วรรคท้าย แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ และแนวคำสั่งศาลปกครองสูงสุดที่ ๒๘๗/๒๕๖๔ เนื่องจากหลังจากที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ประกาศให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ เป็นผู้ชนะการเสนอราคาเมื่อวันที่ ๑๖ พฤศจิกายน ๒๕๖๖ ผู้ฟ้องคดีจะต้องยื่นอุทธรณ์ต่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ภายใน ๗ วันทำการ นับแต่วันประกาศผลการจัดซื้อจัดจ้างตามมาตรา ๑๑๗ แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว แต่ผู้ฟ้องคดียื่นอุทธรณ์เมื่อวันที่ ๑ ธันวาคม ๒๕๖๐ ซึ่งพ้นกำหนดเวลาอุทธรณ์ การลงนามในสัญญาจัดซื้อจัดจ้างจึงชอบด้วยกฎหมาย ซึ่งมาตรา ๑๑๙ แห่งพระราชบัญญัติเดียวกัน กำหนดให้การฟ้องคดีไม่มีผลกระทบต่อการจัดซื้อจัดจ้างที่หน่วยงานของรัฐได้ลงนามในสัญญาแล้ว การฟ้องคดีให้ศาลเพิกถอนการประกวดราคาซึ่งมีการลงนามในสัญญาแล้ว จึงเป็นกรณีที่ศาลไม่อาจกำหนดคำสั่งบังคับ หรือการทุเลาการบังคับใด ๆ ตามคำขอของผู้ฟ้องคดีให้มีผลกระทบต่อสัญญาที่ได้ลงนาม นอกจากนี้ เมื่อวันที่ ๑๐ กรกฎาคม ๒๕๖๗ การไฟฟ้าส่วนภูมิภาคได้ลงนามในสัญญาซื้อขายไฟฟ้ากับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒



/ผู้ฟ้องคดี...

ผู้ฟ้องคดีชี้แจงคัดค้านคำแถลงเพิ่มเติม ครั้งที่ ๒ ลงวันที่ ๑๕ สิงหาคม ๒๕๖๗ ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ว่า คำสั่งศาลปกครองชั้นต้นที่ยกคำร้องขอให้ระงับการกระทำที่เป็น การฝ่าฝืนคำสั่งศาล ลงวันที่ ๑๙ มิถุนายน ๒๕๖๗ ที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ยกขึ้นอ้างเป็นคณละประเด็น กับคำอุทธรณ์คำสั่งเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษาของศาลปกครองชั้นต้นที่อยู่ระหว่างการพิจารณาของศาลปกครองสูงสุด เพราะคำอุทธรณ์คำสั่งมีประเด็นที่ศาลปกครองสูงสุดต้องวินิจฉัย ว่าเงื่อนไขการประกวตราคาพิพาทชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ หากให้เงื่อนไขการประกวตราคา พิพาทยังคงมีผลใช้บังคับต่อไปจะทำให้เกิดความเสียหายอย่างร้ายแรงที่ยากแก่การเยียวยาแก้ไข ในภายหลังหรือไม่ และหากศาลมีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามเงื่อนไขการประกวตราคาพิพาท ไม่เป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะหรือไม่ แต่ประเด็นของคำสั่ง ยกคำร้องขอให้ระงับการกระทำที่เป็นการฝ่าฝืนคำสั่งศาลมีว่า ผู้ฟ้องคดียื่นคำร้องต่อศาลขอให้ไต่สวน ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ว่า กระทำการที่เป็นการฝ่าฝืนคำสั่งเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราว ก่อนการพิพากษาของศาลปกครองชั้นต้นหรือไม่ เมื่อศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งยกคำร้องโดยให้เหตุผลว่า การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ประกาศผลผู้ชนะการเสนอราคาและทำสัญญากับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ เมื่อวันที่ ๒๘ ธันวาคม ๒๕๖๖ ก่อนเวลาที่คำสั่งศาลปกครองชั้นต้นที่ทุเลาการบังคับตามประกาศพิพาท มีผลบังคับ โดยไม่ปรากฏข้อเท็จจริงว่าภายหลังจากที่ศาลมีคำสั่งแล้ว ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้กระทำการใด ๆ ต่อไปอีก และผู้ฟ้องคดีมิได้ฟ้องเพิกถอนประกาศผู้ชนะการเสนอราคา ประกอบกับการทำสัญญา เกิดจากการแสดงเจตนาของคู่สัญญาโดยทำเป็นคำเสนอและคำสนองที่ถูกต้องตรงกัน ซึ่งศาล ไม่อาจสั่งห้ามการแสดงเจตนาได้ และการไฟฟ้าส่วนภูมิภาคไม่ใช่คู่กรณี เห็นได้ว่า เหตุที่ศาล ยกคำร้องขอให้ระงับการกระทำที่เป็นการฝ่าฝืนคำสั่งศาล ไม่มีการวินิจฉัยตามประเด็นของคำร้อง อุทธรณ์คำสั่งเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษาของศาลปกครองชั้นต้น อีกทั้งผู้ฟ้องคดี ได้รับความเสียหายอย่างร้ายแรงจากการที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้ลงนาม สัญญาจ้าง และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ลงนามในสัญญาซื้อขายไฟฟ้ากับการไฟฟ้าส่วนภูมิภาค อันเป็น ความเสียหายที่มีอาจเยียวยาแก้ไขได้ในภายหลัง จึงมีความจำเป็นอย่างยิ่งที่จะต้องให้คำสั่งเกี่ยวกับ วิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษาของศาลปกครองชั้นต้นยังคงมีผลใช้บังคับอยู่ต่อไป ด้วยเหตุผลดังนี้ ประการแรก เป็นกรณีที่ครบองค์ประกอบตามข้อ ๗๒ วรรคสาม แห่งระเบียบของที่ประชุมใหญ่ ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๓ ประการที่สอง หากเงื่อนไข การประกวตราคาไม่ชอบด้วยกฎหมาย ย่อมทำให้ประกาศผู้ชนะการประกวตราคาซึ่งนำผลคะแนน ของเงื่อนไขการประกวตราคามาคำนวณรวม ไม่ชอบด้วยกฎหมายด้วย และย่อมทำให้การลงนาม สัญญาจ้างไม่ชอบด้วยกฎหมายเช่นกัน ประการที่สาม ผู้ชนะการประกวตราคา คือ กิจการเข้าร่วม สยามพาวเวอร์ มิใช่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ มิใช่นิติบุคคลที่มีคุณสมบัติตรงตาม เงื่อนไขการประกวตราคาที่จะเข้ามาลงนามสัญญาจ้างพิพาทแทนกิจการเข้าร่วมสยามพาวเวอร์ได้



/ประการที่สี่...

ประการที่สี่ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ มิใช่ผู้เดือดร้อนเสียหายตามกฎหมายที่จะมีสิทธิยื่นคำร้องอุทธรณ์คำสั่งประกอบกับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้ลงนามสัญญาจ้างกับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ แล้ว จึงจำเป็นอย่างยิ่งที่ศาลปกครองสูงสุดจะต้องให้คำสั่งของศาลปกครองชั้นต้นมีผลใช้บังคับต่อไป ส่วนการประกวดราคาพิพาทนั้นไม่อยู่ภายใต้บังคับของพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ อ้างว่าผู้ฟ้องคดีจะต้องยื่นอุทธรณ์ต่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ภายใน ๗ วันทำการ นับแต่วันประกาศผลการจัดซื้อจัดจ้าง ตามมาตรา ๑๑๗ แห่งพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ แต่ผู้ฟ้องคดียื่นอุทธรณ์เมื่อวันที่ ๑ ธันวาคม ๒๕๖๖ ซึ่งล่วงพ้นกำหนดเวลาอุทธรณ์และไม่มีผู้ใดอุทธรณ์ภายในกำหนดเวลา เป็นการเบี่ยงเบนข้อเท็จจริงและข้อกฎหมาย การฟ้องคดีและการลงนามในสัญญาจ้างจึงไม่อยู่ภายใต้บังคับของมาตรา ๑๑๗ วรรคท้าย แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว และคำสั่งศาลปกครองสูงสุดที่ ๒๘๗/๒๕๖๔ นั้น ไม่อาจนำมาใช้บังคับกับคดีนี้ได้ ประการแรก เป็นการวินิจฉัยสัญญาจ้างที่อยู่ภายใต้บังคับของพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ แต่เมื่อการจัดซื้อจัดจ้างโครงการพิพาทไม่อยู่ภายใต้บังคับของกฎหมาย จึงไม่อาจนำบทคุ้มกันของมาตรา ๑๑๗ วรรคท้าย แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าวมาใช้บังคับได้ ประการที่สอง แม้ว่าศาลปกครองสูงสุดจะเห็นว่าบทคุ้มกันตามมาตรา ๑๑๗ วรรคท้าย แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว สามารถนำมาใช้บังคับกับสัญญาจ้างโครงการพิพาทได้ แต่เมื่อพิจารณาคำสั่งศาลปกครองสูงสุดที่ ๒๘๗/๒๕๖๔ เห็นได้ว่า บทคุ้มกันตามมาตรา ๑๑๗ มีข้อยกเว้นอยู่ว่า หากเหตุแห่งความไม่ชอบด้วยกฎหมายนั้นมีลักษณะเป็นเหตุที่จะทำให้เกิดมีผลถึงขนาดกระทบต่อความเป็นอิสระหรือความไม่มีผลบังคับของสัญญา เช่น เป็นกรณีที่ขัดต่อความสงบเรียบร้อยหรือศีลธรรมอันดีของประชาชน หรือมีวัตถุประสงค์เป็นการต้องห้ามตามกฎหมาย ศาลปกครองก็มีอำนาจควบคุมตรวจสอบความชอบด้วยกฎหมายได้เสมอ และผลของการควบคุมตรวจสอบความชอบด้วยกฎหมายอาจมีผลกระทบไปถึงสัญญาที่ได้ลงนามแล้วก็ได้ ซึ่งคดีนี้ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้ร่วมกันกระทำความผิดหลายประการ และเป็นความผิดที่ขัดต่อความสงบเรียบร้อยหรือศีลธรรมอันดีของประชาชน หรือมีวัตถุประสงค์เป็นการต้องห้ามตามกฎหมาย อีกทั้งผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ผ่าฝืนคำสั่งศาลด้วยการลงนามในสัญญาซื้อขายไฟฟ้ากับการไฟฟ้าส่วนภูมิภาค ซึ่งเป็นการอ้างใช้สัญญาจ้างโครงการพิพาทที่มีผลมาจากเงื่อนไขการประกวดราคาที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย

ระหว่างกรพิจารณาของศาลปกครองสูงสุด ผู้ฟ้องคดียื่นคำร้องขอให้ศาลไต่สวนหรือแสวงหาข้อเท็จจริงเพิ่มเติม ฉบับลงวันที่ ๒๑ พฤศจิกายน ๒๕๖๗ และฉบับลงวันที่ ๒๗ พฤศจิกายน ๒๕๖๗ ประเด็นที่หนึ่งว่า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ส่งสัญญาจ้างพิพาทที่ได้ลงนามกับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ให้สำนักงานอัยการสูงสุดพิจารณาให้ความเห็นชอบแล้วหรือไม่ และผลการพิจารณาเป็นอย่างไร ประเด็นที่สองว่า บริษัท สยาม พาวเวอร์ จำกัด และบริษัท

/พีเอ...



พีเอ เวสต์แอนด์เอเนอร์จี จำกัด ซึ่งเป็นสมาชิกของกิจการค้าร่วมสยามพาวเวอร์ ได้ทำสัญญา
 คำประกันการทำงานตามเงื่อนไขการประกวดราคาจ้าง ข้อ ๒.๑๙ วรรคสอง แล้วหรือไม่
 ซึ่งศาลปกครองสูงสุดเห็นว่าคดีนี้มีข้อเท็จจริงเพียงพอที่ศาลจะมีคำสั่งชี้ขาดคดีแล้ว จึงรับคำร้อง
 ไว้เป็นคำแถลง

ศาลปกครองสูงสุดพิเคราะห์แล้วเห็นว่า คดีมีประเด็นที่ต้องวินิจฉัยตามอุทธรณ์
 ของผู้ถูกฟ้องคดีทั้งสองว่า มีเหตุที่ศาลจะมีคำสั่งทุเลาการบังคับตามประกาศองค์การบริหาร
 ส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูป
 เป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา
 ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ในเอกสารประกวด
 ราคาจ้างฯ ข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย และในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒ คุณสมบัติทางด้าน
 การเงินการลงทุน ข้อย่อย ๑๐.๒.๒ และของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศในส่วนของ
 หลักเกณฑ์การพิจารณา ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอแนะที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอย
 ข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ตั้งของที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี
 (องค์จำลอง) ไว้เป็นการชั่วคราวก่อนการพิพากษาหรือมีคำสั่งชี้ขาดคดี หรือจนกว่าศาลจะมีคำสั่ง
 เป็นอย่างอื่น ตามคำขอของผู้ฟ้องคดีหรือไม่

โดยที่พระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒
 มาตรา ๖๖ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า ในกรณีที่ศาลปกครองเห็นสมควรกำหนดมาตรการหรือวิธีการใด ๆ
 เพื่อบรรเทาทุกข์ให้แก่คู่กรณีที่เกี่ยวข้องเป็นการชั่วคราวก่อนการพิพากษาคดี ไม่ว่าจะมีความร้องขอ
 จากบุคคลดังกล่าวหรือไม่ ให้ศาลปกครองมีอำนาจกำหนดมาตรการหรือวิธีการชั่วคราวและ
 ออกคำสั่งไปยังหน่วยงานทางปกครองหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐที่เกี่ยวข้องให้ปฏิบัติได้ ตามหลักเกณฑ์
 และวิธีการที่กำหนดโดยระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด วรรคสอง
 บัญญัติว่า การกำหนดหลักเกณฑ์และวิธีการตามวรรคหนึ่งให้คำนึงถึงความรับผิดชอบของ
 หน่วยงานทางปกครองหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐและปัญหาอุปสรรคที่อาจเกิดขึ้นแก่การบริหารงาน
 ของรัฐประกอบด้วย และระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วย
 วิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๓ ข้อ ๖๙ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า การฟ้องคดีต่อศาลปกครอง
 เพื่อขอให้เพิกถอนกฎหรือคำสั่งทางปกครอง ไม่เป็นเหตุให้ทุเลาการบังคับตามกฎหมายหรือ
 คำสั่งทางปกครองนั้น เว้นแต่ศาลจะมีคำสั่งเป็นอย่างอื่น วรรคสอง กำหนดว่า ผู้ฟ้องคดีอาจขอมา
 ในคำฟ้องหรือยื่นคำขอในเวลาใด ๆ ก่อนศาลจะพิพากษาหรือมีคำสั่งชี้ขาดคดี เพื่อขอให้ศาล
 มีคำสั่งทุเลาการบังคับตามกฎหมายหรือคำสั่งทางปกครอง อันจะมีผลเป็นการชะลอหรือระงับการบังคับ
 ตามผลของกฎหรือคำสั่งทางปกครองไว้เป็นการชั่วคราว วรรคสาม กำหนดว่า คำขอของผู้ฟ้องคดี

/ตามวรรคสอง...



ตามวรรคสอง ต้องแสดงให้เห็นอย่างชัดเจนว่าประสงค์จะขอทุเลาการบังคับตามกฎหมายหรือคำสั่งทางปกครองใด และการให้กฎหมายหรือคำสั่งดังกล่าวมีผลบังคับต่อไปจะทำให้เกิดความเสียหายที่ยากแก่การเยียวยาแก้ไขในภายหลังอย่างไร และข้อ ๗๒ วรรคสาม กำหนดว่า ในกรณีที่ศาลเห็นว่ากฎหมายหรือคำสั่งทางปกครองที่เป็นเหตุแห่งการฟ้องคดีนั้นน่าจะไม่ใช่ชอบด้วยกฎหมาย และการให้กฎหมายหรือคำสั่งทางปกครองดังกล่าวมีผลใช้บังคับต่อไปจะทำให้เกิดความเสียหายอย่างร้ายแรงที่ยากแก่การเยียวยาแก้ไขในภายหลัง ทั้งการทุเลาการบังคับตามกฎหมายหรือคำสั่งทางปกครองนั้นไม่เป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะ ศาลมีอำนาจสั่งทุเลาการบังคับตามกฎหมายหรือคำสั่งทางปกครองได้ตามที่เห็นสมควร เห็นได้ว่า การที่ศาลจะมีอำนาจออกคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามคำสั่งทางปกครองที่เป็นเหตุแห่งการฟ้องคดีได้ ต้องประกอบด้วยเงื่อนไขสามประการ คือ ประการแรก คำสั่งทางปกครองที่เป็นเหตุแห่งการฟ้องคดีนั้นน่าจะไม่ใช่ชอบด้วยกฎหมาย ประการที่สอง การให้คำสั่งทางปกครองที่เป็นเหตุแห่งการฟ้องคดีมีผลใช้บังคับต่อไปในระหว่างการพิจารณาคดีจะทำให้เกิดความเสียหายอย่างร้ายแรงที่ยากแก่การเยียวยาแก้ไขในภายหลัง และประการที่สาม การทุเลาการบังคับตามคำสั่งทางปกครองไว้เป็นการชั่วคราวในระหว่างการพิจารณาคดีไม่เป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะ

คดีนี้ข้อเท็จจริงปรากฏว่า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ออกประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาทางอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ผู้ฟ้องคดีเห็นว่าหลักเกณฑ์และเงื่อนไขการประกวดราคาในส่วนคุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุนตามข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย ของเอกสารประกวดราคาจ้างด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) เลขที่ E๑๔/๒๕๖๖ แบบท้ายประกาศประกวดราคา และข้อ ๑๐.๒.๒ ของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) และเกณฑ์การให้คะแนนในส่วนคุณสมบัติทางด้านประสบการณ์และที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอย ซึ่งกำหนดไว้ตามข้อ ๒.๒ ของหลักเกณฑ์พิจารณาข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ตั้งของที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) มีลักษณะเป็นการเอื้อประโยชน์ให้แก่ผู้ยื่นข้อเสนอบางราย และกีดกันผู้ยื่นข้อเสนอรายอื่น ทำให้เกิดความได้เปรียบเสียเปรียบในการแข่งขัน และสร้างภาระเกินสมควรแก่ผู้ยื่นข้อเสนอ อันเป็นการกระทำที่ฝ่าฝืนต่อกฎหมาย เป็นเหตุให้ผู้ฟ้องคดีซึ่งเป็นผู้ซื้อเอกสารการประกวดราคาและประสงค์จะยื่นข้อเสนอและเสนอราคาได้รับความเสียหาย จึงนำคดีมาฟ้องต่อศาลปกครองชั้นต้นและขอให้ศาลกำหนดมาตรการหรือวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษาโดยมีคำสั่งทุเลาการบังคับตามประกาศประกวดราคาพิพาทในส่วนดังกล่าว



/คดีจึงมี...

คดีจึงมีประเด็นที่ต้องวินิจฉัยประการแรกว่า การกำหนดเงื่อนไขตามข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย ของเอกสารประกวดราคาจ้างด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) เลขที่ E๑๔/๒๕๖๖ แนบท้ายประกาศประกวดราคา และข้อ ๑๐.๒.๒ ของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) เฉพาะข้อความว่า ในกรณีจะขอเปลี่ยนรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและ สัดส่วนการถือหุ้นจะต้องได้รับการอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ไม่ชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ เห็นว่า เอกสารประกวดราคาจ้างฯ แนบท้ายประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้าง โครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหาร ส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ข้อ ๒.๑๙ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า ในกรณีที่ผู้ยื่นข้อเสนอแสดงความประสงค์ ที่จะขอยื่นข้อเสนอโดยการรวมกลุ่มเป็นกลุ่มนิติบุคคลในลักษณะของกิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วม ต้องมีคุณสมบัติและจะต้องปฏิบัติตามข้อกำหนด ดังต่อไปนี้... (๒) กรณีที่กิจการร่วมค้า (Joint Venture) หรือกิจการร่วม (Consortium) ไม่ได้จดทะเบียนเป็นนิติบุคคลใหม่ แต่ละนิติบุคคล ที่เข้าร่วมค้าหรือร่วมทุกรายจะต้องมีคุณสมบัติทั่วไปครบถ้วนตามเงื่อนไขที่กำหนดไว้ในเอกสาร ประกวดราคา โดยมีข้อตกลงในระหว่างผู้เข้าร่วมค้าหรือผู้ร่วมเป็นลายลักษณ์อักษร กำหนดให้ ผู้เข้าร่วมรายใดรายหนึ่งเป็นผู้รับผิดชอบหลักในการเข้าเสนอราคากับทางราชการ และต้องแสดง หลักฐานมาพร้อมการยื่นข้อเสนอประกวดราคานี้ ทั้งนี้ คุณสมบัติด้านผลงาน (คุณสมบัติ ด้านประสบการณ์) สามารถใช้ผลงานของผู้ร่วมค้าหรือผู้ร่วมรายเดียวหรือของแต่ละนิติบุคคล ในกิจการร่วมค้าหรือกิจการร่วมมาใช้แสดงเป็นผลงานที่เข้าประกวดราคาได้ โดยผู้เข้าร่วมค้า หรือผู้ร่วมทุกรายต้องมีการทำสัญญาข้อตกลง (Form of Agreement) ที่แสดงถึงการเข้าร่วมกลุ่ม... วรรคท้าย กำหนดว่า กรณีผู้ยื่นข้อเสนอได้รับการคัดเลือกให้เป็นเอกชนผู้ร่วมลงทุนเป็นกลุ่มนิติบุคคล ตามข้อ (๒) จะต้องจดทะเบียนจัดตั้งนิติบุคคลไทยขึ้นใหม่ โดยผู้ยื่นข้อเสนอต้องให้คำรับรองว่า จะรับประกันการดำเนินงานของนิติบุคคลดังกล่าวข้างต้น ในกรณีจะขอเปลี่ยนแปลงรายชื่อ สมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นจะต้องได้รับการอนุมัติจาก ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ทั้งนี้ ในกรณีที่นิติบุคคลที่จดทะเบียนใหม่จะต้องมีนิติบุคคลไทยที่เป็นสมาชิก ภายในกลุ่มอย่างน้อย ๑ ราย ที่มีสัดส่วนการถือหุ้นไม่น้อยกว่าร้อยละ ๓๕ ของทั้งหมด โดยมีสัดส่วน การถือหุ้นของนิติบุคคลไทยรวมกันทั้งหมดต้องไม่น้อยกว่าร้อยละ ๕๑ ของทั้งหมด โดยนิติบุคคลไทย ที่จัดตั้งขึ้นใหม่จะต้องมีทุนจดทะเบียนไม่น้อยกว่า ๕๐๐ ล้านบาท ซึ่งมีการชำระทุนจดทะเบียนขั้นต่ำ ตามหลักเกณฑ์ของกระทรวงพาณิชย์แล้ว และเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒ คุณสมบัติ ทางด้านการเงินการลงทุน ข้อย่อย ๑๐.๒.๒ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า... (๒) กรณีที่กิจการร่วมค้า (Joint Venture) หรือกิจการร่วม (Consortium) ไม่ได้จดทะเบียนเป็นนิติบุคคลใหม่ แต่ละนิติบุคคล ที่เข้าร่วมค้าหรือร่วมทุกรายจะต้องมีคุณสมบัติทั่วไปครบถ้วนตามเงื่อนไขที่กำหนดไว้ในเอกสาร



/ประกวดราคา...

ประกวดราคา โดยมีข้อตกลงในระหว่างผู้เข้าร่วมคำหรือผู้เข้าร่วมเป็นลายลักษณ์อักษรกำหนดให้ผู้เข้าร่วมรายใดรายหนึ่งเป็นผู้รับผิดชอบหลักในการเข้าเสนอราคากับทางราชการ และต้องแสดงหลักฐานมาพร้อมการยื่นข้อเสนอประกวดราคานี้ ทั้งนี้ คุณสมบัติด้านผลงาน (คุณสมบัติด้านประสบการณ์) สามารถใช้แสดงเป็นผลงานที่เข้าประกวดราคาได้ โดยผู้เข้าร่วมคำหรือผู้เข้าร่วมทุกรายต้องมีการทำสัญญาข้อตกลง (Form of Agreement) ที่แสดงถึงการเข้าร่วมกลุ่ม... และวรรคท้าย กำหนดว่ากรณีผู้ยื่นข้อเสนอได้รับการคัดเลือกให้เป็นเอกชนผู้ร่วมลงทุนเป็นกลุ่มนิติบุคคลตามข้อ (๒) จะต้องจดทะเบียนจัดตั้งนิติบุคคลไทยขึ้นใหม่ โดยผู้ยื่นเสนอต้องให้คำรับรองว่าจะดำเนินการดำเนินงานของนิติบุคคลดังกล่าวข้างต้น ในกรณีจะขอเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นจะต้องได้รับการอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ทั้งนี้ ในกรณีที่ เป็นนิติบุคคลที่จดทะเบียนใหม่จะต้องมีนิติบุคคลไทยที่เป็นสมาชิกภายในกลุ่มอย่างน้อย ๑ ราย ที่มีสัดส่วนการถือหุ้นไม่น้อยกว่าร้อยละ ๓๕ ของทั้งหมด โดยมีสัดส่วนการถือหุ้นของนิติบุคคลไทยรวมกันทั้งหมดต้องไม่น้อยกว่าร้อยละ ๕๑ ของทั้งหมด โดยนิติบุคคลไทยที่จัดตั้งขึ้นใหม่จะต้องมีทุนจดทะเบียนไม่น้อยกว่า ๕๐๐ ล้านบาท ซึ่งมีการชำระทุนจดทะเบียนขั้นต่ำตามหลักเกณฑ์ของกระทรวงพาณิชย์แล้ว

คดีนี้ผู้ฟ้องคดีมีคำขอให้ศาลทุเลาการบังคับตามประกาศประกวดราคาพิพาท เฉพาะข้อความว่า ในกรณีจะขอเปลี่ยนรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นจะต้องได้รับการอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ในเอกสารประกวดราคา ข้อคุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย และในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒ คุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อย่อย ๑๐.๒.๒ วรรคท้าย หน้า ๓๒ - ๓๔ ทั้งสิ้น โดยอ้างว่าเป็นการเปิดโอกาสให้กลุ่มนิติบุคคลผู้ชนะการประกวดราคาสามารถขายสิทธิการดำเนินโครงการให้บุคคลอื่นได้ หรือเอื้อประโยชน์ให้กับเอกชนผู้ยื่นข้อเสนอที่ไม่มีคุณสมบัติด้านผลงานครบถ้วนไปจ้างให้ผู้มีคุณสมบัติด้านผลงานครบถ้วนร่วมกันยื่นข้อเสนอในการประกวดราคา และเมื่อได้รับคัดเลือกให้เป็นผู้ชนะการประกวดราคาแล้ว ผู้มีคุณสมบัติด้านผลงานครบถ้วนสามารถออกจากกลุ่มได้ในภายหลัง เนื่องจากไม่มีเงื่อนไขหรือข้อกำหนดคุณสมบัติด้านผลงานให้บุคคลที่เข้ามาเป็นผู้ถือหุ้นของนิติบุคคลไทยที่จดทะเบียนขึ้นใหม่ต้องถือปฏิบัติ อันทำให้นิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นหลังจากได้รับการประกาศเป็นผู้ชนะการประกวดราคาอาจไม่มีคุณสมบัติด้านผลงานตรงตามเอกสารประกาศประกวดราคา ในขณะที่สมาชิกเดิมของกลุ่มนิติบุคคลต้องมีคุณสมบัติตามเงื่อนไขของประกาศประกวดราคา นั้น เห็นว่า การขอเปลี่ยนรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคลที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นจะต้องได้รับการอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ แม้จะมีได้มีการกำหนดเงื่อนไขหรือข้อกำหนดคุณสมบัติของสมาชิกที่ขอเปลี่ยน แต่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ก็มีหน้าที่และผูกพันให้ต้องพิจารณาว่าสมาชิกที่ขอเปลี่ยนนั้นมีคุณสมบัติทั่วไปตามประกาศประกวดราคาและขอบเขตงาน



/หรือไม่...

หรือไม่ สมาชิกที่ขอเปลี่ยนมีผลทำให้นิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นใหม่ไม่มีคุณสมบัติด้านผลงานตามประกาศ
ประกวดราคาและขอบเขตงานหรือไม่ โดยที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ไม่อาจพิจารณาอนุมัติให้ขัดหรือแย้งกับ
ประกาศประกวดราคาและขอบเขตงานได้แต่อย่างใด นอกจากนี้ ภายหลังการออกประกาศประกวดราคา
พิพาท กิจการร่วมชยยามพาวเวอร์ได้ยื่นข้อเสนอ และต่อมาผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ออกประกาศ
ผู้ชนะการเสนอราคาประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูป
เป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา
ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ ลงวันที่ ๑๖ พฤศจิกายน ๒๕๖๖ ให้กิจการร่วมชยยามพาวเวอร์
เป็นผู้ชนะการเสนอราคา แม้กิจการร่วมชยยามพาวเวอร์ได้จดทะเบียนจัดตั้งบริษัทเมื่อวันที่ ๘
พฤศจิกายน ๒๕๖๖ เป็นผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ก่อนประกาศผลการพิจารณาคัดเลือกก็ตาม แต่ก็เป็น
การจดทะเบียนจัดตั้งบริษัทโดยมีผู้ถือหุ้นที่เป็นสมาชิกในกลุ่มนิติบุคคลตามสัญญาเข้าร่วมของ
กิจการร่วมชยยามพาวเวอร์ คือ บริษัท สยาม พาวเวอร์ จำกัด จำนวนร้อยละ ๓๕ เป็นไปตามเงื่อนไข
ในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒.๒ และเมื่อวันที่ ๒๘ ธันวาคม ๒๕๖๖ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑
ได้ลงนามในสัญญากับผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ โดยไม่มีการเปลี่ยนรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคล
ที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการถือหุ้นที่จะต้องได้รับการอนุมัติจากผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ แต่อย่างใด
เห็นได้ว่า ในขั้นนี้ การกำหนดหลักเกณฑ์การเปลี่ยนแปลงรายชื่อสมาชิกภายในกลุ่มนิติบุคคล
ที่ยื่นข้อเสนอและสัดส่วนการลงทุน ยังไม่มีเหตุความไม่ชอบด้วยกฎหมายตามที่ผู้ฟ้องคดีกล่าวอ้าง
กรณีการกำหนดเงื่อนไขตามเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศประกวดราคา
ในส่วนหลักเกณฑ์การพิจารณา ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่าย
ขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ตั้งของที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์
ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) นั้น เห็นว่า ระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน ว่าด้วยการรับฟัง
ความเห็นและทำความเข้าใจกับประชาชนและผู้มีส่วนได้เสียในการพิจารณาออกใบอนุญาต
ประกอบกิจการผลิตไฟฟ้า พ.ศ. ๒๕๖๕ ข้อ ๗ กำหนดว่า ให้ผู้ประสงค์ขอรับใบอนุญาตจัดเวทีรับฟัง
ความเห็นและทำความเข้าใจกับประชาชนและผู้มีส่วนได้เสีย โดยครอบคลุมกลุ่มเป้าหมาย
ในพื้นที่รัศมี ดังต่อไปนี้... (๒) โรงไฟฟ้าประเภทเผาไหม้เชื้อเพลิงที่มีกำลังการผลิตติดตั้งมากกว่า
๓ เมกะวัตต์ แต่ไม่ถึง ๑๐ เมกะวัตต์ ให้ครอบคลุมพื้นที่รัศมีอย่างน้อย ๓ กิโลเมตร จากขอบเขตพื้นที่
ตั้งโครงการ และเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่าย
ขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ ข้อเสนอกำหนดให้พื้นที่ตั้งโครงการต้องมีระยะห่างโดยนับจาก
อนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) เป็นจุดศูนย์กลาง ไม่น้อยกว่า ๓ กิโลเมตร และกำหนดหลักเกณฑ์
การพิจารณาการให้คะแนนด้านที่ดินที่ตั้งโครงการตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง)
(๑) หากที่ดินที่ตั้งโครงการฯ มีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๒๕ คะแนน (๒) หากที่ดินที่ตั้ง
โครงการฯ มีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตรขึ้นไป แต่ไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๑๕ คะแนน



/และหาก...

และหากที่ดินที่ตั้งโครงการฯ มีระยะห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตรขึ้นไป แต่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตร ได้ ๕ คะแนน

ข้อเท็จจริงปรากฏว่า ก่อนออกประกาศประกวดราคาไฟฟ้า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้จัดเวทีรับฟังความคิดเห็นของประชาชนในพื้นที่ทั้งตำบล ซึ่งได้ข้อสรุปตามหนังสือ ที่ นม ๗๑๕๐๖/๓๔๙ ลงวันที่ ๕ เมษายน ๒๕๖๕ เรื่อง ขอรายงานการรับฟังความเห็นจากประชาชน กรณีการคัดค้านโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ถึงนายอำเภอสูงเนินว่า ในด้านที่ตั้งโครงการ ประชาชนในพื้นที่เห็นว่าควรเปลี่ยนที่ตั้งจากหมู่ที่ ๕ เป็นหมู่ที่ ๙ เพราะเป็นพื้นที่ห่างไกลจากที่ตั้งของหมู่บ้านและชุมชน ประกอบกับต้องการให้ที่ตั้งโครงการมีระยะห่างจากพื้นที่หมู่บ้าน ชุมชน ระยะทาง ๓ กิโลเมตร ถึง ๕ กิโลเมตร เนื่องจากความกังวลในการขนส่งขยะ กลิ่น ฝุ่นละออง ซึ่งอาจกระทบต่อความเป็นอยู่ของประชาชน เมื่อผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ยื่นขออนุญาตเปลี่ยนแปลงที่ตั้งโครงการต่อคณะกรรมการจัดการสิ่งปฏิกูลและมูลฝอยจังหวัดนครราชสีมาเพื่อพิจารณา ให้คำแนะนำและเสนอคณะกรรมการกลางจัดการสิ่งปฏิกูลและมูลฝอยพิจารณาเพื่อเสนอต่อ รัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทย ซึ่งต่อมาได้รับความเห็นชอบจากรัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทย ตามหนังสือ ที่ มท ๐๘๒๐.๒/๖๓๘๒ ลงวันที่ ๑๒ พฤษภาคม ๒๕๖๖ จึงเห็นได้ว่า เมื่อระเบียบ คณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน ว่าด้วยการรับฟังความเห็นและทำความเข้าใจกับประชาชน และผู้มีส่วนได้เสียในการพิจารณาออกใบอนุญาตประกอบกิจการผลิตไฟฟ้า พ.ศ. ๒๕๖๕ ข้อ ๗ (๒) กำหนดให้ผู้ประสงค์ขอรับใบอนุญาตจัดตั้งโรงไฟฟ้าประเภทเผาไหม้เชื้อเพลิงที่มีกำลังการผลิตติดตั้ง มากกว่า ๓ เมกะวัตต์ แต่ไม่ถึง ๑๐ เมกะวัตต์ จัดเวทีรับฟังความเห็นและทำความเข้าใจกับประชาชน และผู้มีส่วนได้เสีย ให้ครอบคลุมพื้นที่รัศมีอย่างน้อย ๓ กิโลเมตร จากขอบเขตพื้นที่ตั้งโครงการ การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ กำหนดหลักเกณฑ์ในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอด้านที่ดิน ที่ตั้งโครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ ข้อเสนอกำหนดให้พื้นที่ตั้งโครงการต้องมี ระยะห่างโดยนับจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) เป็นจุดศูนย์กลาง ไม่น้อยกว่า ๓ กิโลเมตร หลักเกณฑ์ดังกล่าวจึงชอบด้วยข้อ ๗ (๒) ของระเบียบดังกล่าวแล้ว ส่วนการกำหนดหลักเกณฑ์ การพิจารณาการให้คะแนนด้านที่ดินที่ตั้งโครงการตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) โดยแบ่งขั้นการให้คะแนนเป็น (๑) หากที่ดินที่ตั้งโครงการมีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๒๕ คะแนน (๒) หากที่ดินที่ตั้งโครงการมีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตรขึ้นไป แต่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๑๕ คะแนน และหากที่ดินที่ตั้งโครงการมีระยะห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตร ขึ้นไป แต่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตร ได้ ๕ คะแนน นั้น แม้ระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน ว่าด้วยการรับฟังความเห็นและทำความเข้าใจกับประชาชนและผู้มีส่วนได้เสียในการพิจารณา



/ออกใบอนุญาต...

ออกใบอนุญาตประกอบกิจการผลิตไฟฟ้า พ.ศ. ๒๕๖๕ ข้อ ๗ (๒) เพียงแต่กำหนดให้รับฟังความเห็น และทำความเข้าใจกับประชาชนและผู้มีส่วนได้เสีย ให้ครอบคลุมพื้นที่รัศมีอย่างน้อย ๓ กิโลเมตร จากขอบเขตพื้นที่ตั้งโครงการก็ตาม แต่การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ กำหนดหลักเกณฑ์เพิ่มเติม การให้คะแนนที่ตั้งโครงการตามระยะห่างจากชุมชนเป็นผลสืบเนื่องมาจากการจัดเวทีรับฟังความเห็น ของประชาชนในพื้นที่ทั้งตำบลซึ่งเป็นผู้ได้รับผลกระทบโดยตรงจากการจัดทำโครงการบริหารจัดการ ขยะมูลฝอย ทั้งด้านการขนส่งขยะ กลิ่น และฝุ่นละออง ซึ่งอาจกระทบต่อความเป็นอยู่ของประชาชน ตามระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน ว่าด้วยการรับฟังความเห็นและทำความเข้าใจ กับประชาชนและผู้มีส่วนได้เสียในการพิจารณาออกใบอนุญาตประกอบกิจการผลิตไฟฟ้า พ.ศ. ๒๕๖๕ การกำหนดหลักเกณฑ์การให้คะแนนด้านที่ตั้งโครงการจึงสอดคล้องกับระเบียบ และความต้องการของประชาชนที่ได้รับผลกระทบโดยตรงในการจัดทำบริการสาธารณะแล้ว เนื่องจากเป็นการตอบสนองต่อความต้องการของประชาชนที่เสนอความคิดเห็นผ่านเวทีรับฟัง ความเห็นที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้จัดขึ้น อีกทั้งโครงการของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ มีกำหนดเวลายาวนาน ถึง ๒๕ ปี ซึ่งย่อมเล็งเห็นได้ว่า ในอนาคต ขนาดของชุมชนจะขยายออกไปเรื่อย ๆ การจัดตั้งโครงการ ที่ไกลจากเขตชุมชนจึงเป็นการป้องกันปัญหาการขนส่งขยะ กลิ่น และฝุ่นละออง แก่ชุมชนในอนาคตได้ ประกอบกับผู้ฟ้องคดีเองก็สามารถจัดหาที่ดินเพื่อตั้งโครงการในระยะ ๔ กิโลเมตร การจัดตั้ง โครงการและสถานีขนถ่ายขยะมูลฝอยให้อยู่ห่างจากชุมชนจึงเป็นผลดีต่อชุมชนมากกว่า นอกจากนี้ การกำหนดค่าคะแนนว่า หากที่ดินที่ตั้งโครงการฯ มีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๒๕ คะแนน หากที่ดินที่ตั้งโครงการฯ มีระยะห่างไม่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตรขึ้นไป แต่น้อยกว่า ๕ กิโลเมตร ได้ ๑๕ คะแนน และหากที่ดินที่ตั้งโครงการฯ มีระยะห่างตั้งแต่ ๓ กิโลเมตรขึ้นไป แต่น้อยกว่า ๔ กิโลเมตร ได้ ๕ คะแนน นั้น การกำหนดค่าคะแนนสูงสุด ๒๕ คะแนน จากทั้งหมด ๑,๒๐๐ คะแนน ยังฟังไม่ได้ว่ามีผลเป็นตัวชี้ขาดผู้แพ้ชนะตามที่ผู้ฟ้องคดีกล่าวอ้าง ในชั้นนี้ จึงยังฟังไม่ได้ว่า การกำหนดหลักเกณฑ์การให้คะแนนแก่ผู้ยื่นคำขอจัดตั้งโครงการที่อยู่ใกล้ชุมชนให้ได้คะแนนมากกว่า ผู้ยื่นคำขอจัดตั้งโครงการที่อยู่ใกล้ชุมชน เป็นการเอื้อประโยชน์ให้แก่ผู้ประกอบการรายใดรายหนึ่ง หรือไม่ชอบด้วยกฎหมายแต่อย่างใด

ประการต่อมา ที่ผู้ฟ้องคดีอ้างว่าหากให้ประกาศประกวดราคาพิพาทมีผลใช้บังคับต่อไป จะทำให้เกิดความเสียหายอย่างร้ายแรงที่ยากแก่การเยียวยาแก้ไขในภายหลัง นั้น เห็นว่า หากผู้ฟ้องคดีได้รับความเสียหายจากการกระทำของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ผู้ฟ้องคดีก็ชอบที่จะฟ้องเรียก ค่าเสียหายเป็นคดีได้ ความเดือดร้อนเสียหายของผู้ฟ้องคดีจึงไม่ยากแก่การแก้ไขเยียวยาในภายหลัง และประการสุดท้าย การทุเลาการบังคับตามประกาศประกวดราคาพิพาทไว้เป็นการชั่วคราว ในระหว่างการพิจารณาคดีไม่เป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของรัฐหรือแก่การบริการสาธารณะของ



/ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑...

ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ นั้น เห็นว่า แม้จะฟังได้ว่าผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ สามารถแก้ไขปัญหากำจัดขยะด้วยการฝังกลบไปก่อนได้ตามที่ผู้ฟ้องคดีกล่าวอ้างก็ตาม แต่ปัญหาเกี่ยวกับปริมาณขยะที่เพิ่มขึ้นทุกวัน เกินศักยภาพและขีดความสามารถของบ่อฝังกลบที่ใช้อยู่ในปัจจุบัน การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จัดให้มีโครงการบริหารจัดการและจัดการขยะมูลฝอยชุมชนเป็นพลังงานไฟฟ้าก็เพื่อให้การบริหารและจัดการขยะมูลฝอยชุมชนเป็นไปอย่างมีประสิทธิภาพมากกว่าวิธีการกำจัดขยะที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จัดทำอยู่ การที่ศาลมีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามประกาศประกวดราคาพิพาทยอมมีส่วนทำให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ไม่สามารถบริหารจัดการขยะมูลฝอยตามโครงการได้ตามกรอบเวลาที่กำหนดไว้ ทำให้เกิดปัญหามลพิษด้านสิ่งแวดล้อมและสุขอนามัยของประชาชนในพื้นที่บริเวณใกล้เคียงของบ่อฝังกลบ อันเป็นปัญหาสำคัญที่ส่งผลกระทบต่อประชาชนในวงกว้าง และหน่วยงานของรัฐ มีหน้าที่ต้องเร่งแก้ไขโดยเร็ว ที่ผู้ฟ้องคดีอ้างว่าการทุเลาการบังคับตามประกาศประกวดราคาพิพาทไว้เป็นการชั่วคราวในระหว่างการพิจารณาคดีจะทำให้เกิดความเสียหายแก่ผู้ฟ้องคดีที่อยากแก่การแก้ไขเยียวยาในภายหลัง และไม่เป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงไม่อาจรับฟังได้ กรณีจึงไม่ครบเงื่อนไขที่ศาลจะมีคำสั่งทุเลาการบังคับตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ และเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศบางส่วนไว้เป็นการชั่วคราว จนกว่าศาลจะมีคำพิพากษาตามคำขอของผู้ฟ้องคดี ทั้งนี้ ตามมาตรา ๖๖ แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๕๒ ประกอบข้อ ๖๙ และข้อ ๗๒ วรรคสาม แห่งระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๕๓ ส่วนอุทธรณ์ของผู้ถูกฟ้องคดีทั้งสองและคำชี้แจงของผู้ฟ้องคดีในประเด็นอื่น นั้น ศาลไม่จำเป็นต้องวินิจฉัย เพราะไม่ทำให้ผลของคดีเปลี่ยนแปลงไป

การที่ศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย และในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒ คุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อย่อย ๑๐.๒.๒ และของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศดังกล่าวในส่วนของหลักเกณฑ์การพิจารณา ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอด้านที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานียขนถ่ายขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนนที่ตั้งของที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ไว้เป็นการชั่วคราว

/ก่อนการ...



ก่อนการพิพากษาหรือมีคำสั่งชี้ขาดคดี หรือจนกว่าศาลจะมีคำสั่งเป็นอย่างอื่น นั้น ศาลปกครองสูงสุด ไม่เห็นพ้องด้วย

จึงมีคำสั่งกลับคำสั่งของศาลปกครองชั้นต้น เป็นให้ยกคำขอของผู้ฟ้องคดี ที่ขอให้ศาลมีคำสั่งทุเลาการบังคับตามประกาศองค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง เรื่อง ประกวดราคาจ้างโครงการบริหารจัดการขยะมูลฝอยชุมชนด้วยการแปรรูปเป็นพลังงานไฟฟ้าขององค์การบริหารส่วนตำบลนากลาง อำเภอสูงเนิน จังหวัดนครราชสีมา ด้วยวิธีประกวดราคาอิเล็กทรอนิกส์ (e-bidding) ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๖ ในเอกสารประกวดราคา ข้อ ๒.๑๙ วรรคท้าย และในเอกสารขอบเขตงาน (TOR) ข้อ ๑๐.๒ คุณสมบัติทางด้านการเงินการลงทุน ข้อย่อย ๑๐.๒.๒ และของเอกสารขอบเขตงาน (TOR) แนบท้ายประกาศดังกล่าวในส่วนหลักเกณฑ์การพิจารณา ข้อ ๒.๒ ข้อเสนอที่ดินที่ดินที่ตั้งโครงการและสถานียขนถ่ายขยะมูลฝอย ข้อย่อย ๒.๒.๓ เฉพาะการให้คะแนน ที่ตั้งของที่ดินตามระยะห่างจากอนุสาวรีย์ท้าวสุรนารี (องค์จำลอง) ไว้เป็นการชั่วคราวก่อนการพิพากษา หรือมีคำสั่งชี้ขาดคดี หรือจนกว่าศาลจะมีคำสั่งเป็นอย่างอื่น

นางสมาลี ลิ้มป้อวาท
ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

ตุลาการเจ้าของสำนวน

นายมานิตย์ วงศ์เสรี

ตุลาการหัวหน้าคณะศาลปกครองสูงสุด

ช่วยทำงานชั่วคราวในตำแหน่ง ประธานแผนกคดีวินัยการคลังและการงบประมาณ
ในศาลปกครองสูงสุด

นายไชยเดช ตันติเวสส

ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

ช่วยทำงานชั่วคราวในตำแหน่ง ตุลาการหัวหน้าคณะศาลปกครองสูงสุด

นายสัมฤทธิ์ อ่อนคำ

ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

นายวุฒิชัย ไทยเจริญ

ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

นายอนุชา อนุสวัสดิกุล

ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

ตุลาการผู้แถลงคดี : นางสาวสิรภัทร โชควิเศษชัยสิทธิ์



