

# สำเนา

○ คำพิพากษา

(ด. ๑๙)



คดีหมายเลขดำที่ ๗๕๗/๒๕๖๒

คดีหมายเลขแดงที่ ๑๐๘๙/๒๕๖๒

ในพระบรมราชูปถัมภ์

ศาลปกครองกลาง

วันที่ ๒๗ เดือน สิงหาคม พุทธศักราช ๒๕๖๒

ระหว่าง	บริษัทธนโอลดิ้ง จำกัด ที่ ๑	ผู้ฟ้องคดี
	บริษัทบี.กริม จอยน์ เวนเจอร์ โอลดิ้ง จำกัด ที่ ๒	
	บริษัทอิตาเลียนไทย ดีเวล็อปเม้นต์ จำกัด (มหาชน) ที่ ๓	
	บริษัท ช. การซ่าง จำกัด (มหาชน) ที่ ๔	
	บริษัทโอลิรีนท์ ชัคเซส อินเตอร์เนชั่นแนล จำกัด ที่ ๕	
คณะกรรมการคัดเลือกของโครงการพัฒนาสนามบินอู่ตะเภา		
และเมืองการบินภาคตะวันออก		ผู้ถูกฟ้องคดี

เรื่อง คดีพิพาทเกี่ยวกับการที่หน่วยงานทางปกครองหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐกระทำการโดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย

คดีนี้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าฟ้องและชี้แจงเพิ่มเติมว่า ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าตกลงเข้ากันในนามของ “กลุ่มกิจการค้าร่วมบริษัทธนโอลดิ้ง จำกัด และพันธมิตร” โดยมอบหมายให้ผู้ฟ้องคดีที่ ๑ เป็นผู้ร่วมค้าหลัก และเข้ายื่นข้อเสนอร่วมลงทุนกับรัฐในโครงการพัฒนาสนามบินอู่ตะเภาและเมืองการบินภาคตะวันออกตามเอกสารการคัดเลือกเอกชน (REQUEST FOR PROPOSAL : RFP) เอกสารหลัก เล่มที่ ๑ ข้อแนะนำผู้ยื่นข้อเสนอ



/ลงวันที่ ๑๖...

ลงวันที่ ๑๖ พฤษภาคม ๒๕๖๑ แก้ไขเพิ่มเติมโดยเอกสารนำแจกในการประชุมชี้แจง ครั้งที่ ๑ ลงวันที่ ๓๐ พฤษภาคม ๒๕๖๑ เอกสารเพิ่มเติม ชุดที่ ๒ ลงวันที่ ๑๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๒ และเอกสารเพิ่มเติม ชุดที่ ๓ ลงวันที่ ๖ มีนาคม ๒๕๖๒ ออกโดยกองทัพเรือและสำนักงานคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออก (สกพ.) ซึ่งได้รับมอบหมายจากคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออก (กพอ.) ให้เป็นหน่วยงานหลัก รับผิดชอบการดำเนินโครงการฯ เมื่อวันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ โดยมีผู้ถูกฟ้องคดีซึ่งได้รับ แต่งตั้งตามคำสั่งคณะกรรมการนโยบายพัฒนาระเบียงเศรษฐกิจพิเศษภาคตะวันออก ที่ ๑/๒๕๖๑ ลงวันที่ ๑๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๑ ให้ทำหน้าที่คัดเลือกคู่สัญญา เจรจา และจัดทำร่างสัญญาร่วมลงทุน เป็นผู้ดำเนินการ ข้อเสนอที่ยื่นประกอบด้วย (ก) เอกสารซองไม่ปิดผนึก (ข) เอกสารซองที่ ๑ คุณสมบัติทั่วไป (ค) เอกสารซองที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิคและแผนธุรกิจ (ง) เอกสารซองที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา และ (จ) เอกสารซองที่ ๔ ข้อเสนออื่น ๆ ยื่น ณ ห้องรับรองกองบัญชาการ กองทัพเรือ ชั้น ๒ อาคารกองบัญชาการกองทัพเรือ วังนันทกุยาน กองทัพเรือ ถนนอิสรภาพ แขวงบ้านช่างหล่อ เขตบางกอกน้อย กรุงเทพมหานคร โดยได้ลงทะเบียน ณ จุดที่กำหนดให้ เป็นรายแรก ในเวลาประมาณ ๑๖.๒๐ นาฬิกา มีกลุ่มแกรนด์ คอนเซอร์เที่ยม และกลุ่ม กิจการร่วมค้าบีบีเอส ประสงค์ยื่นของข้อเสนอด้วยอีก ๒ ราย ซึ่งได้ลงทะเบียนในลำดับถัดไป กำหนดเวลาเปิดซองข้อเสนอ ซองที่ ๑ (คุณสมบัติทั่วไป) ในเวลา ๑๖.๐๐ นาฬิกา ของวันเดียวกัน

หลังจากลงทะเบียนแล้ว เจ้าหน้าที่ของผู้ถูกฟ้องคดีได้จัดให้ผู้ประสงค์จะยื่น ข้อเสนอทั้งหมดนำเอกสารดันฉบับเข้าไปยังห้องรับรองชาวต่างประเทศ (ห้องพักคอย) กรมข่าวทหารเรือ และแจ้งให้รู้โดยไม่มีการยืนหรือรับเอกสารใด ๆ รวมทั้งไม่มีการชี้แจง เกี่ยวกับขั้นตอนการยื่นหรือรับซองข้อเสนอให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าทราบ ระหว่างนั้น ผู้ฟ้องคดีทั้งห้า ได้ทำการจัดและปรับปรุงเอกสารประกอบซองเสนอราคาที่เตรียมมาให้เรียบร้อยครบถ้วน โดยทำการเพิ่มและลดจำนวนซึ่งเอกสารในบางรายการ กระทั้งล่วงเลยมาจนใกล้ถึง ๑๕.๐๐ นาฬิกา เจ้าหน้าที่ของผู้ถูกฟ้องคดีแจ้งให้ผู้ยื่นข้อเสนอทั้งหมดนำซองข้อเสนอเข้าไปยื่น ในห้องรับรอง กองบัญชาการกองทัพเรือ เป็นรายกลุ่ม โดยกลุ่มกิจการร่วมค้าบีบีเอสเข้ายื่น และรับซองเป็นรายแรก ใช้เวลาประมาณ ๑ ชั่วโมง จึงแล้วเสร็จ กลุ่มแกรนด์ คอนเซอร์เที่ยม เข้ายื่นและรับซองในลำดับถัดมาเมื่อเวลาประมาณ ๑๖.๐๐ นาฬิกา ใช้เวลาประมาณ ๔๕ นาที จึงแล้วเสร็จ และผู้ฟ้องคดีทั้งห้าเข้ายื่นและรับซองเป็นลำดับสุดท้ายในเวลาประมาณ ๑๖.๔๕ นาฬิกา เสร็จสิ้นเมื่อเวลาประมาณ ๑๙.๐๐ นาฬิกา ผู้ถูกฟ้องคดีได้รับซองข้อเสนอ



/ของผู้ฟ้องคดี...

ของผู้ฟ้องคดีทั้งห้า ตลอดจนหนังสือหลักประกันของ จำนวน ๑,๐๐๐,๐๐๐,๐๐๐ (หนึ่งพันล้าน) บาท รวมทั้งเงินค่าธรรมเนียมการประเมินข้อเสนอของผู้ยื่นข้อเสนอโครงการฯ จำนวน ๑,๐๐๐,๐๐๐ บาท หลังจากนั้น ผู้ถูกฟ้องคดีได้แจ้งผู้ฟ้องคดีทั้งห้าและผู้ยื่นข้อเสนออีก ๒ ราย ว่า ผู้ถูกฟ้องคดีได้ประชุมกันแล้วมีมติให้เลื่อนกำหนดการเปิดข้อเสนอของที่ ๑ (คุณสมบัติทั่วไป) ออกไป เนื่องจากการดำเนินการยื่นและรับของข้อเสนอทั้ง ๓ ราย ล่าช้าไปกว่ากำหนดการมาก ทำให้ไม่สามารถดำเนินการต่อได้ โดยผู้ถูกฟ้องคดีจะแจ้งวัน เวลา และสถานที่ให้ทราบต่อไป และแจ้งให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าและผู้ยื่นข้อเสนออีก ๒ ราย นำสำเนาเอกสารของข้อเสนอในส่วนของตนทั้งหมดไปที่ห้อง Navy Club ชั้นอยู่ในอาคารด้านหลังตึกอาคารกองบัญชาการกองทัพเรือ เพื่อร่วมกันตรวจนับและร่วมกันลงนามกำกับบนกล่องแต่ละกล่องก่อนที่ผู้ถูกฟ้องคดีจะจัดเก็บเอกสารไว้ในห้อง กระบวนการดังกล่าวเสร็จสิ้นในเวลาประมาณ ๒๑.๐๐ นาฬิกา ผู้ถูกฟ้องคดีได้ออกใบหลักฐานยื่น/ลงทะเบียนยื่นของข้อเสนอให้แก่ผู้ฟ้องคดีทั้งห้า โดยมีแบบฟอร์มตรวจสอบการจัดเก็บข้อเสนอโครงการฯ ระบุว่าประกอบด้วย (ก) เอกสารซองที่ไม่ปิดผนึก ฉบับจริง จำนวน ๑ กล่อง และฉบับสำเนา จำนวน ๔๐ กล่อง (ข) เอกสารซองที่ ๑ คุณสมบัติทั่วไป ฉบับจริง จำนวน ๕ กล่อง (กล่องที่ ๑-๕) และฉบับสำเนา จำนวน ๘๐ กล่อง (ค) เอกสารซองที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิค และแผนธุรกิจ ฉบับจริง จำนวน ๕ กล่อง (กล่องที่ ๕-๙) และฉบับสำเนา จำนวน ๖๑ กล่อง (ง) เอกสารซองที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา ฉบับจริง จำนวน ๑ กล่อง (กล่องที่ ๙) และฉบับสำเนา จำนวน ๑ กล่อง (จ) เอกสารซองที่ ๔ ข้อเสนออื่น ๆ ฉบับจริง จำนวน ๑ กล่อง (กล่องที่ ๑๐) สำเนา จำนวน ๑ กล่อง คิดเป็นฉบับจริง จำนวน ๑๑ กล่อง และฉบับสำเนา จำนวน ๑๘๓ กล่อง รวมทั้งสิ้นจำนวน ๑๙๔ กล่อง ระบุเวลาไว้ที่ ๑๒.๒๐ นาฬิกา ซึ่งเป็นเวลาที่ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าลงทะเบียนยื่นข้อเสนอ

ต่อมา ผู้ถูกฟ้องคดีมีหนังสือ ด่วนมาก ที่ กพอ.ทร.๑๙๒/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๑๐ เมษายน ๒๕๖๒ แจ้งผลการยื่นข้อเสนอต่อผู้ฟ้องคดีทั้งห้าว่า ผู้ถูกฟ้องคดีมีมติรับข้อเสนอของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าไว้พิจารณาเพียงบางส่วนเท่านั้น และไม่รับข้อเสนอในส่วนของซองที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิคและแผนธุรกิจ กล่องที่ ๖ กับฉบับสำเนา และซองที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา กล่องที่ ๙ กับฉบับสำเนา เนื่องจากเป็นเอกสารที่ได้ยื่นภายหลังกำหนดเวลา การยื่นของเอกสารข้อเสนอตามที่กำหนดในเอกสารการคัดเลือกเอกชน ข้อ ๓๑ (๑) และ (๓) และได้แจ้งผู้ฟ้องคดีทั้งห้าเข้าร่วมการเปิดข้อเสนอของที่ ๑ (คุณสมบัติทั่วไป) ในวันที่ ๑๑



/เมษายน ๒๕๖๒...

เมษายน ๒๕๖๒ เวลา ๑๓.๐๐ นาฬิกา ณ ห้อง Navy Club กองบัญชาการกองทัพเรือ ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ามีหนังสือลงวันที่ ๑๑ เมษายน ๒๕๖๒ คัดค้านมติของผู้ถูกฟ้องคดีที่ไม่รับข้อเสนอดังกล่าวของผู้ฟ้องคดีทั้งห้า และแจ้งความประஸค์ที่จะเข้าร่วมเปิดข้อเสนอของที่ ๑ (คุณสมบัติทั่วไป) ตามวันเวลาและสถานที่ที่กำหนด

ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าเห็นว่า มติของผู้ถูกฟ้องคดีที่ไม่รับข้อเสนอในส่วนของของที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิคและแผนธุรกิจ กล่องที่ ๖ กับฉบับสำเนา และของที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา กล่องที่ ๕ กับฉบับสำเนา ซึ่งแจ้งตามหนังสือข้างต้นไม่ชอบด้วยกฎหมาย เนื่องจากกระบวนการยื่นและรับของข้อเสนอของผู้ยื่นข้อเสนอทั้ง ๓ กลุ่ม ไม่ได้เริ่มและเสร็จสิ้นภายในเวลาที่กำหนดไว้ในเอกสารการคัดเลือกฯ หากแต่เริ่มขึ้นเมื่อผู้ยื่นข้อเสนอถูกเรียกให้เข้าไปยื่นข้อเสนอ ซึ่งมีการดำเนินการอย่างต่อเนื่องไปจนกระทั่งเสร็จสิ้นกระบวนการ ผู้ถูกฟ้องคดีรับของข้อเสนอไว้โดยไม่ได้อิดเอื่อน หรือมีท่าทีปฏิเสธไม่รับของข้อเสนอ พฤติกรรมของผู้ถูกฟ้องคดีเองแสดงให้เห็นชัดเจนว่า ผู้ถูกฟ้องคดีไม่ได้ถือเอากำหนดเวลา ยื่นและรับของข้อเสนอในเอกสารคัดเลือกแข่งขัน ข้อ ๓๑ (๑) เป็นสาระสำคัญ และถือว่า ผู้ถูกฟ้องคดีได้ขยายระยะเวลาให้โดยปริยายแล้ว ผู้ถูกฟ้องคดีประชุมเพื่อแจ้งเลื่อน การเปิดของข้อเสนอของที่ ๑ (คุณสมบัติทั่วไป) ของผู้ยื่นข้อเสนอทุกรายออกไป โดย ผู้ถูกฟ้องคดีตระหนักและรับรู้อย่างดีว่ายังมีกิจกรรมการยื่นและรับของข้อเสนอซึ่งได้ดำเนินการมาอย่างต่อเนื่องและตลอดเวลาจนถึงช่วงค่ำ จึงได้มีการนำสำเนาเอกสารของ ข้อเสนอของผู้ยื่นข้อเสนอทุกรายไปลำเลียงเก็บไว้จนถึงเวลา ๒๑.๐๐ นาฬิกา โดยที่ กระบวนการยื่นและรับของข้อเสนอ มีความล่าช้าเป็นอย่างมาก ส่งผลให้ข้อเสนอดังกล่าว ซึ่งผู้ฟ้องคดีทั้งห้าเชื่อเป็นอย่างยิ่งว่าจะก่อให้เกิดประโยชน์สูงสุดแก่ประเทศชาติจะไม่ได้รับ การพิจารณาอย่างรอบถ้วน จนถึงขนาดที่จะทำให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าไม่ผ่านการประเมินและถูกตัดสิทธิ ไม่ได้เข้าสู่กระบวนการเจรจาสัญญาเรื่องทุนและสัญญาอื่น ๆ ของโครงการกับผู้ถูกฟ้องคดี ต่อไปอย่างแน่นอน ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าเป็นผู้ประกอบการชั้นนำที่มีความพร้อม มีศักยภาพ ซื่อสัตย์ ประสบการณ์ทำงานที่ได้รับการยอมรับในระดับสากล สามารถยื่นข้อเสนอ ให้เงินประภันผลตอบแทนแก่รัฐได้เป็นจำนวนที่สูงกว่าผลตอบแทนขั้นต่ำที่รัฐกำหนดไว้ตาม เอกสารการคัดเลือกแข่งขันฯ ข้อ ๒๖ (๓) ประกอบภาคผนวก ๑๘ มติดังกล่าวย่อมส่งผลให้รัฐ ต้องเสียประโยชน์อย่างน้อยที่สุดก็เท่ากับผลิต่างระหว่างจำนวนเงินประภันดังกล่าวกับวงเงิน ประภันขั้นต่ำที่ผู้ยื่นข้อเสนอรายอื่นได้เสนอ นอกจากนี้ มติดังกล่าวยังขัดกับหลักกฎหมาย



/ปกรอง...

ปกครองทั่วไปในเรื่องหลักแห่งความได้สัดส่วน ตามแนวคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุด คดีหมายเลขแดงที่ อ.๙๙๔/๒๕๖๑ และหลักความเชื่อถือและไว้วางใจต่อการกระทำการของรัฐ เป็นการออกคำสั่งบันทึกเท็จจริงที่คลาดเคลื่อนและไม่ถูกต้องในสาระสำคัญตามแนวคำพิพากษา ศาลปกครองสูงสุด คดีหมายเลขแดงที่ อ.๒๑๔/๒๕๕๐ อีกทั้ง ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าไม่ได้รับโอกาสในการทราบข้อเท็จจริงอันเป็นที่มาในการออกคำสั่ง รวมทั้งไม่ได้รับโอกาสเข้าชี้แจงแสดงเหตุผล ขอให้ศาลมีคำพิพากษาหรือคำสั่ง ดังนี้

๑. เพิกถอนมติของผู้ถูกฟ้องคดีซึ่งแจ้งตามหนังสือสำนักงานบริหาร เขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออกของกองทัพเรือ ด่วนมาก ที่ กพอ.ทร.๑๔๒/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๑๐ เมษายน ๒๕๖๒ และให้ผู้ถูกฟ้องคดีรับข้อเสนอ ของที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิคและ แผนธุรกิจ กล่องที่ ๖ กับฉบับสำเนา และของที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา กล่องที่ ๔ กับฉบับสำเนา ของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าไว้พิจารณาตามขั้นตอนต่อไป

๒. มีคำสั่งเรียกเอกสารมติของผู้ถูกฟ้องคดีในการประชุมเมื่อวันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ ที่ให้มีการเลื่อนการเปิดข้อเสนอของที่ ๑ (คุณสมบัติทั่วไป) จากกำหนดการเดิม คือ วันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ เวลา ๑๖.๐๐ นาฬิกา ซึ่งอยู่ในความครอบครองของผู้ถูกฟ้องคดี เพื่อประกอบการพิจารณาคดีให้ครบถ้วน

ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ายื่นคำขอร่วมกับคำฟ้อง ขอให้ศาลมีคำสั่งทุเลาการบังคับ ตามมติของผู้ถูกฟ้องคดีซึ่งแจ้งตามหนังสือสำนักงานบริหารเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออก ของกองทัพเรือ ด่วนมาก ที่ กพอ.ทร.๑๔๒/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๑๐ เมษายน ๒๕๖๒ โดยมีคำสั่ง ให้ผู้ถูกฟ้องคดีรับเอกสารของที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิคและแผนธุรกิจ ฉบับจริงและฉบับสำเนา กล่องที่ ๖ และเอกสารของที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา ฉบับจริงและฉบับสำเนา กล่องที่ ๔ ของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าไว้พิจารณาในชั้นที่ผู้ถูกฟ้องคดีเปิดข้อเสนอของที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิค และแผนธุรกิจ และเปิดข้อเสนอของที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา ศาลได้สรุปคู่กรณีเพื่อแสวงหา ข้อเท็จจริงเกี่ยวกับคำฟ้องเป็นการเพิ่มเติมแล้ว ศาลมีคำสั่งยกคำขอ

ผู้ถูกฟ้องคดียืนคำชี้แจงว่า ในวันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ ซึ่งกำหนดให้มีการ ยื่นและรับของข้อเสนอ ผู้ถูกฟ้องคดีได้จัดห้องรับรองกองบัญชาการกองทัพเรือเป็นห้อง ยื่นข้อเสนอ ห้องรับรองชาวต่างประเทศเป็นห้องพักคอย และห้อง Navy Club เป็นห้อง เก็บเอกสาร และมี “คณะกรรมการรับและจัดเก็บเอกสารข้อเสนอ” ซึ่งได้รับแต่งตั้งตามคำสั่ง คณะกรรมการบริหารเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออกของกองทัพเรือ (เฉพาะ) ที่ ๔๓/๒๕๖๑



/ลงวันที่ ๑๖...

ลงวันที่ ๑๖ พฤษภาคม ๒๕๖๑ ให้ทำหน้าที่รับ ตรวจนับข้อเสนอ นำบัญชีรายชื่อผู้ยื่นข้อเสนอ บัญชีรับเอกสารข้อเสนอ เข้าปฏิบัติหน้าที่ โดยกำหนดให้มีจุดลงทะเบียนและจุดยื่นข้อเสนอที่บริเวณหน้าห้องรับรองกองบัญชาการกองทัพเรือ โดยจุดดังกล่าวมีการติดตั้งนาฬิกาทั้งระบบและล็อกและระบบดิจิทัล ที่มีเวลาตรงกันตามเวลามาตรฐานประเทศไทย โดยกรมอุทกศาสตร์ กองทัพเรือ ไว เมื่อผู้ยื่นของข้อเสนอมาถึงจุดลงทะเบียนแล้ว เจ้าหน้าที่ของกลุ่มบริษัทไพรซ์วอเตอร์เฮ้าส์คูเปอร์ส เอฟเออส จำกัด จะทำการลงเวลาที่ ผู้ยื่นข้อเสนอมาถึงและให้ผู้ยื่นข้อเสนอลงชื่อในแบบฟอร์มการลงทะเบียนการยื่นข้อเสนอ โครงการ และเมื่อผู้ยื่นข้อเสนอแจ้งต่อเจ้าหน้าที่ของกองทัพเรือว่า พร้อมที่จะยื่นเอกสาร ข้อเสนอแล้ว จะมีการลงเวลาเอกสารพร้อมยื่นในแบบฟอร์มฉบับเดียวกัน จากนั้น คณะกรรมการฯ จะจัดให้ผู้ยื่นข้อเสนอรายงานนั้น ๆ นำเอกสารข้อเสนอทั้งหมดเข้าไปยัง จุดตรวจสอบเอกสารข้อเสนอของไม่ปิดผนึก ภายในห้องรับรองกองบัญชาการกองทัพเรือทันที แต่ในกรณีที่เอกสารยังไม่พร้อมยื่น คณะกรรมการฯ จะจัดให้ผู้นั้นเข้ามายังห้องพักโดยเพื่อรอ การเข้าตรวจสอบเอกสาร สำหรับขั้นตอนการตรวจสอบเอกสาร ณ จุดตรวจสอบเอกสาร ห้องรับรองฯ จะเริ่มจากการให้ผู้ยื่นข้อเสนอที่ยื่นเอกสารของไม่ปิดผนึกต่อเจ้าหน้าที่ของกลุ่มบริษัทไพรซ์ วอเตอร์เฮ้าส์คูเปอร์ส เอฟเออส จำกัด เพื่อตรวจสอบความครบถ้วนถูกต้อง เมื่อตรวจสอบ ผ่านแล้ว จะจัดให้ยื่นของดังกล่าวต่อเจ้าหน้าที่บริษัทวิริวงค์ ชินวัฒน์ และพาร์ทเนอร์ จำกัด เพื่อตรวจสอบความสอดคล้องและเป็นไปตามหลักเกณฑ์ของเอกสารการคัดเลือกเอกสาร และเมื่อตรวจสอบผ่านแล้ว เจ้าหน้าที่ดังกล่าวจะรายงานต่อพลเรือตรี พิเศษ ขันแข็ง หัวหน้าคณะกรรมการฯ เพื่อลบnam ในแบบฟอร์มการตรวจสอบ ผู้ยื่นข้อเสนอที่ผ่านการตรวจสอบ จะต้องชำระค่าธรรมเนียมการประเมินข้อเสนอและมอบหลักประกันของต่อเจ้าหน้าที่ การเงินของกองทัพเรือและสำนักงานคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออก (สกพ.) ซึ่งอยู่ในห้องตรวจสอบนั้นเอง จากนั้น เจ้าหน้าที่ของกลุ่มบริษัทไพรซ์วอเตอร์เฮ้าส์คูเปอร์ส เอฟเออส จำกัด จะทำการตรวจนับกล่องตันฉบับของข้อเสนอปิดผนึก ซึ่งอยู่ ณ จุดตรวจสอบฯ และคณะกรรมการฯ จะกรอกจำนวนกล่องตันฉบับลงในแบบฟอร์ม ตรวจสอบการจัดเก็บข้อเสนอ ส่วนการตรวจนับจำนวนกล่องสำเนาเอกสารข้อเสนอ จะดำเนินการ ณ บริเวณหน้าห้องเก็บเอกสาร Navy Club ต่อหน้าผู้ยื่นข้อเสนอ หลังจากนั้น คณะกรรมการฯ และผู้ยื่นของข้อเสนอจะกรอกข้อมูลจำนวนกล่องสำเนาลงในแบบฟอร์ม



/ตรวจสอบ...

ตรวจสอบการจัดเก็บข้อเสนอพร้อมลงนามในแบบฟอร์มดังกล่าว และคณะกรรมการฯ จะนำกล่องข้อเสนอทั้งหมดไปจัดเก็บรักษาไว้ในห้องดังกล่าวต่อไป

สำหรับผู้ยื่นข้อเสนอทั้ง ๓ ราย นั้น ได้มีการลงทะเบียนและลงเวลาเอกสารพร้อมยื่น ดังนี้ ผู้ยื่นข้อเสนอรายที่ ๑ กลุ่มกิจกรรมร่วมค้าบีบีเอส ลงทะเบียนเวลา ๑๒.๕๖ นาฬิกา เอกสารพร้อมยื่นเวลา ๑๔.๒๑ นาฬิกา ผู้ยื่นข้อเสนอรายที่ ๒ กลุ่มแกรนด์ คอนซอร์เทียม ลงทะเบียนเวลา ๑๓.๑๙ นาฬิกา เอกสารพร้อมยื่นเวลา ๑๔.๑๐ นาฬิกา และผู้ยื่นข้อเสนอรายที่ ๓ ผู้ฟ้องคดีทั้งห้า ลงทะเบียนเวลา ๑๒.๒๐ นาฬิกา เอกสารพร้อมยื่นไม่มีการลงเวลา ขณะลงทะเบียนเมื่อเวลา ๑๒.๒๐ นาฬิกา ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ามีเอกสารซองไม่ปิดผนึก จำนวน ๑ กล่อง เจ้าหน้าที่ได้สอบถามความพร้อมของเอกสารแล้ว ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าแจ้งว่าเอกสารยังไม่ครบ เจ้าหน้าที่ได้เชิญไปยังห้องพักคอยและแจ้งว่าเอกสารจะต้องพร้อมยื่นภายในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา กระทั้งเวลา ๑๓.๔๒ นาฬิกา ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าได้มีเอกสาร จำนวน ๘ กล่อง ณ จุดลงทะเบียนยื่นข้อเสนอ และถูกนำมาวางรวมกับซองข้อเสนอไม่ปิดผนึกที่ห้องพักคอยต่อมา เจ้าหน้าที่ผู้ตรวจสอบเอกสารได้เรียกให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าเข้ารับการตรวจสอบเอกสารพร้อมกล่องเอกสารดังกล่าวทั้งหมด พบร่วมมือเอกสารมาเพิ่มอีก ๒ กล่อง รวมจำนวน ๑๑ กล่อง กรณีจึงนำสังสัยว่าทั้ง ๒ กล่องที่เพิ่มขึ้นดังกล่าวเป็นการยื่นหลังเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกาหรือไม่ เจ้าหน้าที่จึงได้จัดให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าทำหนังสือยืนยันว่าเอกสารมาครบภายในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา และเจ้าหน้าที่ได้ตรวจสอบเอกสารของไม่ปิดผนึก รวมทั้งให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าชำระค่าธรรมเนียมพร้อมทั้งยื่นหนังสือคำประกันซองข้อเสนอในเบื้องต้นไว้ก่อนการพิสูจน์ทราบ จากนั้นจึงดำเนินการตามขั้นตอนการนำเอกสารไปเก็บยังห้อง Navy Club ภายหลังคณะกรรมการฯ ได้ทำการตรวจสอบข้อเท็จจริงเกี่ยวกับการมาถึงของเอกสารที่มาเพิ่มเติมทั้ง ๒ กล่อง ซึ่งมีข้อความที่เขียนไว้ชัดเจนและระบุเป็นกล่องเลขหมาย ๖/๑๐ กับ ๘/๑๐ โดยการตรวจสอบภาพถ่ายและภาพจากกล้องวีดีโอดูจะปิดภายในบริเวณพื้นที่ทั้งหมด รวมถึงสอบถามจากเจ้าหน้าที่ที่เกี่ยวข้องกับการรับเอกสารการยื่นข้อเสนอ พบร่วม ผู้ฟ้องคดีทั้งห้า นำกล่องทั้งสองข้างตันมา ณ จุดลงทะเบียนยื่นข้อเสนอเมื่อเวลา ๑๕.๐๙ นาฬิกา ซึ่งเกิน ๑๕.๐๐ นาฬิกา ที่เป็นกำหนดเวลา yื่นข้อเสนอไปแล้ว

ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ายื่นคำชี้แจงว่า ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าได้ไปยื่นซองข้อเสนอต่อผู้ถูกฟ้องคดี ณ กองบัญชาการกองทัพเรือ โดยไปลงทะเบียนเพื่อแสดงความประสงค์เข้าร่วมยื่นซองข้อเสนอตั้งแต่เวลา ๑๒.๒๐ นาฬิกา ซึ่งซองข้อเสนอันนี้มีจำนวน ๑๙๔ กล่อง



/ผู้ฟ้องคดี...

ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าได้ใช้รัฐทรัพย์คันในการลำเลียง เมื่อเอกสารข้อเสนอของผู้ฟ้องคดีทั้งห้ามาถึง กองบัญชาการกองทัพเรือ ผู้ถูกฟ้องคดีได้แจ้งให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้านำเอกสารเหล่านี้มาจัง เข้าไปเพื่อยื่นและรับของข้อเสนอเท่านั้น ส่วนเอกสารฉบับสำเนาอย่างไม่ต้องนำเข้าไป โดยจะให้ ยื่นและรับของข้อเสนอเมื่อได้และอย่างไรนั้น ผู้ถูกฟ้องคดีจะแจ้งให้ทราบต่อไป ผู้ฟ้องคดี ทั้งห้าได้ลำเลียงเอกสารเหล่านี้ที่เป็นเอกสารด้วยจังหวัดจังกลังจาก กองบัญชาการกองทัพเรือว่าเอกสารข้อเสนอ กล่องที่ ๖ และกล่องที่ ๙ ได้ขาดหายไป ซึ่งผู้ฟ้องคดีทั้งห้ามิได้นำส่งนอนใจ และได้ใช้ความพยายาม อย่างเต็มที่ในการตรวจสอบว่าเอกสารดังกล่าวตกค้างหรือตกหล่นอยู่ที่ใด และเพื่อให้การ ติดตามเอกสารเป็นไปโดยไม่ชักช้า ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าได้สั่งการให้พนักงานนำเอกสารทุกกล่อง ทุกฉบับที่เกี่ยวกับการยื่นของข้อเสนอครั้งนี้ไปยังอาคารกองบัญชาการกองทัพเรือทั้งหมด เพื่อตรวจสอบ จนกระทั่งในที่สุดก็พบเอกสารข้อเสนอกล่องดังกล่าว และได้นำเข้ามาไว้ บริเวณห้องรับรองชาวต่างประเทศ กรมข่าวทหารเรือ ในเวลาประมาณ ๑๕.๐๘ นาฬิกา สำหรับเหตุที่ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าส่งมอบเอกสารล่าช้านั้น เนื่องจากในวันดังกล่าวสภาพ การจราจรมีปัญหารถติดค่อนข้างมาก ระหว่างรอการยื่นของข้อเสนอที่ห้องรับรอง ชาวต่างประเทศ ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าได้จัดและปรับปรุงเอกสารประกอบของเสนอราคา ที่เตรียมมาให้เรียบร้อยครบถ้วน โดยเพิ่มและเอาเอกสารในบางรายการออกซึ่งสามารถทำได้ เพราะยังไม่มีการยื่นของข้อเสนอต่อผู้ถูกฟ้องคดีแต่อย่างใด การที่ผู้ถูกฟ้องคดีอ้างว่าหลักเกณฑ์ ที่ใช้ในการพิจารณาไม่รับเอกสารของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าที่ว่า ต้องแจ้งความพร้อมในการ ยื่นเอกสารของข้อเสนอ ณ จุดลงทะเบียน ภายในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา การยื่นและการ รับเอกสารของข้อเสนอให้ถือว่าเกิดขึ้น ณ จุดลงทะเบียน แม้จะไม่มีการยื่นและรับเอกสารได้ ทั้งสิ้นก็ตาม เป็นหลักเกณฑ์ที่ไม่ได้กำหนดไว้ในเอกสารคัดเลือกเอกสารฯ และผู้ถูกฟ้องคดี ไม่ได้แจ้งหลักเกณฑ์เหล่านั้นให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าทราบล่วงหน้าแต่อย่างใด จึงเป็นกรณีไม่มี กฎหมายให้อำนาจผู้ถูกฟ้องคดีใช้หลักเกณฑ์ดังกล่าวมาพิจารณาออกแบบติด ข้ออ้างที่ว่า การรับเอกสารในวันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ เป็นการรับเอกสารของข้อเสนอไว้เบื้องต้น เพื่อนำเสนอต่อผู้ถูกฟ้องคดีให้พิจารณาว่าจะรับหรือไม่รับเอกสารข้อเสนอนั้น เป็นเรื่องที่ไม่มี การกำหนดไว้ในเอกสารคัดเลือกฯ เจ้าหน้าที่ของผู้ถูกฟ้องคดีได้รับมอบหมายให้ดำเนินการ รับของข้อเสนออย่างถูกต้องที่ได้รับมอบหมายจากผู้ถูกฟ้องคดีให้ดำเนินการรับของ ข้อเสนอตามข้อกำหนดเอกสารคัดเลือกเอกสารฯ โดยไม่มีส่วนได้รับว่าการยื่นและรับของ ในวันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ เป็นเพียงการรับไว้เบื้องต้น การที่ผู้ถูกฟ้องคดีมีมติไม่รับเอกสาร



/ของผู้ฟ้องคดี...

ของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าໄวพิจารณาในภายหลังย่อมไม่อาจรับฟังได้ การที่ผู้ถูกฟ้องคดียังรับช่องข้อเสนอของผู้ยื่น รวมทั้งผู้ฟ้องคดีทั้งห้าทั้งหมด ๑๑ กล่อง ตลอดจนให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้า ชำระค่าธรรมเนียมประเมินของข้อเสนอและหลักประกันของ ทำให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าเข้าใจโดยสุจริตว่า ผู้ถูกฟ้องคดีข้าย้ายเวลาการปิดรับซองออกไปจากเดิมเท่าที่จำเป็นต่อการดำเนินการรับเอกสารซองข้อเสนอของผู้ยื่นข้อเสนอทุกรายอย่างสมบูรณ์และถูกต้องแล้ว พฤติกรรมดังกล่าวทำให้เห็นอย่างชัดแจ้งว่า ผู้ถูกฟ้องคดีไม่ได้ยึดถือเวลาไว้ก่อนการต้องมาถึงจุดลงคะแนนไม่ช้ากว่า ๑๕.๐๐ นาฬิกา เป็นสาระสำคัญ และผู้ถูกฟ้องคดีมีเจตนาอย่างแท้จริงที่จะใช้ดุลพินิจของตนตามเอกสารการคัดเลือกเอกชนฯ ข้อ ๓๘ (๓) ในการขยายระยะเวลาการปิดรับซองออกไปแล้ว

ศาลออกนั่งพิจารณาคดีเมื่อวันที่ ๒๐ สิงหาคม ๒๕๖๒ โดยได้รับฟังสรุปข้อเท็จจริงของตุลาการเจ้าของสำนวน และคำชี้แจงด้วยว่าจากประกอบคำแต่งการณ์เป็นหนังสือของตุลาการผู้แต่งคดีแล้ว

ศาลได้ตรวจพิจารณาเอกสารทั้งหมดในสำนวนคดี รวมทั้งกฎหมาย ระเบียบ และข้อบังคับ ฯลฯ ที่เกี่ยวข้องประกอบด้วยแล้ว

ข้อเท็จจริงรับฟังได้ว่า ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ารายในนามของ “กลุ่มกิจการค้าร่วมบริษัทชันไฮลดิ้ง จำกัด และพันธมิตร” เข้ายื่นข้อเสนอร่วมลงทุนกับรัฐในโครงการพัฒนาสนามบินอู่ตะเภาและเมืองการบินภาคตะวันออก ตามเอกสารการคัดเลือกเอกชน (REQUEST FOR PROPOSAL : RFP) เอกสารหลัก เล่มที่ ๑ ข้อแนะนำผู้ยื่นข้อเสนอ ลงวันที่ ๑๖ พฤษภาคม ๒๕๖๑ แก้ไขเพิ่มเติมโดยเอกสารนำแขกในการประชุมชี้แจง ครั้งที่ ๑ ลงวันที่ ๓๐ พฤษภาคม ๒๕๖๑ เอกสารเพิ่มเติม ชุดที่ ๒ ลงวันที่ ๑๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๒ และเอกสารเพิ่มเติม ชุดที่ ๓ ลงวันที่ ๖ มีนาคม ๒๕๖๒ ออกโดยกองทัพเรือและสำนักงานคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออก (สกพ.) ซึ่งได้รับมอบหมายจากคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออก (กพอ.) ให้เป็นหน่วยงานหลักรับผิดชอบ โดยยื่นต่อผู้ถูกฟ้องคดีซึ่งได้รับแต่งตั้งตามประกาศคณะกรรมการนโยบายการพัฒนาระบีบเศรษฐกิจพิเศษภาคตะวันออก เรื่อง หลักเกณฑ์ วิธีการ เงื่อนไข และกระบวนการในการร่วมลงทุนกับเอกชนหรือให้เอกชนเป็นผู้ลงทุน พ.ศ. ๒๕๖๐ ให้ทำหน้าที่คัดเลือกคู่สัญญา เจรจา และจัดทำร่างสัญญาร่วมลงทุน เมื่อวันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ ข้อเสนอที่ยื่นจะต้องประกอบไปด้วย (ก) เอกสารซองไม่ปิดผนึก (ข) เอกสารซองที่ ๑ คุณสมบัติทั่วไป (ค) เอกสารซองที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิค



/และแผน...

และแผนธุรกิจ (ง) เอกสารซองที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา และ (จ) เอกสารซองที่ ๔ ข้อเสนออื่น ๆ ทั้งนี้ ภายในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา กำหนดเปิดซองที่ ๑ คุณสมบัติทั่วไป เวลา ๑๖.๐๐ นาฬิกา ของวันเดียวกัน ผู้ถูกฟ้องคดีได้ตรวจสอบไม่ปิดผนึกและได้แจ้งให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ามอบหนังสือ หลักประกันซอง จำนวน ๑,๐๐๐,๐๐๐,๐๐๐ (หนึ่งพันล้าน) บาท รวมทั้งเงินค่าธรรมเนียม การประเมินข้อเสนอของผู้ยื่นข้อเสนอโครงการฯ จำนวน ๑,๐๐๐,๐๐๐ บาท และ ผู้ถูกฟ้องคดี นำข้อเสนอพร้อมสำเนาที่ยื่นไปเก็บรักษาและได้ออกรเอกสารใบหลักฐานยื่นลงทะเบียนยื่นของ ข้อเสนอของให้แก่ผู้ฟ้องคดีทั้งห้า รวมทั้งได้แจ้งผู้ฟ้องคดีทั้งห้าและผู้ยื่นข้อเสนออีก ๒ ราย ว่า ผู้ถูกฟ้องคดีได้ประชุมกันแล้วมีมติให้เลื่อนการเปิดข้อเสนอซองที่ ๑ คุณสมบัติทั่วไปออกไป เนื่องจากการดำเนินการยื่นและรับซองข้อเสนอทั้ง ๓ ราย ล่าช้าไปกว่ากำหนดการมาก ทำให้ไม่สามารถดำเนินการต่อได้ โดยผู้ถูกฟ้องคดีจะแจ้งวัน เวลา และสถานที่ให้ทราบ

ระหว่างนั้น กองทัพเรือได้มีหนังสือ ที่ กพอ.ทร.๑๓๐/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๒ มีนาคม ๒๕๖๒ แจ้งไปยังสำนักงานคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออก ขอทราบความเห็นเกี่ยวกับการยื่นและรับข้อเสนอของผู้ฟ้องคดีทั้งห้า สำนักงาน คณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออกมีหนังสือ ที่ สกพอ.๑๐๓/๗๔๓ ลงวันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๒ แจ้งความเห็นต่อกองทัพเรือ กองทัพเรือมีหนังสือ ด่วนมาก ที่ กพอ.ทร. ๑๔๙/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๒ ขอความเห็นไปยังสำนักงานคณะกรรมการนโยบาย เขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออกอีกครั้ง สำนักงานคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษ ภาคตะวันออกมีหนังสือ ที่ สกพอ.๑๐๑/๗๕๖ ลงวันที่ ๒๘ มีนาคม ๒๕๖๒ แจ้งตอบข้อหารือ ดังกล่าว ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ามีหนังสือลงวันที่ ๒๘ มีนาคม ๒๕๖๒ แจ้งผู้ถูกฟ้องคดีว่า ในวันที่มี การยื่นและรับข้อเสนอ นั้น มีผู้ยื่นข้อเสนอจำนวนทั้งสิ้น ๓ ราย ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ายื่นเอกสารและ ลงทะเบียนในเวลา ๑๒.๒๐ นาฬิกา ผู้ถูกฟ้องคดีได้จัดให้ผู้ยื่นข้อเสนอทั้ง ๓ ราย รออยู่ในพื้นที่ ที่ไม่ใช่ห้องที่ให้ยื่นและรับเอกสารข้อเสนอ ต่อมามาได้มีการเชิญให้ผู้ยื่นข้อเสนอแต่ละรายเข้ายื่น และรับเอกสารข้อเสนอในห้องรับรอง กองบัญชาการกองทัพเรือ ซึ่งเป็นสถานที่ที่กำหนดไว้ตาม เอกสารการคัดเลือกเอกชนฯ ข้อ ๓๑ (๑) และเมื่อถึงเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา ตามเวลามาตรฐาน ประเทศไทย (โดยกรมอุทกศาสตร์ กองทัพเรือ) ซึ่งเป็นเวลาปิดรับของข้อเสนอ ปรากฏว่าไม่มี ผู้ยื่นข้อเสนอรายใดเสร็จสิ้นกระบวนการการยื่นและรับของเอกสารข้อเสนอครบถ้วนตามที่ กำหนดไว้ ถือได้ว่ามีการขยายระยะเวลาในการปิดรับของข้อเสนอตามความในข้อ ๓๑ (๑) ของเอกสารคัดเลือกเอกชนฯ และ ซึ่งหากจะยืดถือเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา เป็นเวลาปิดการรับ



/ข้อเสนอ...

ข้อเสนออย่างเคร่งครัด ก็จะไม่มีผู้ยื่นข้อเสนอรายได้ดำเนินการตามเงื่อนไขของเอกสาร การคัดเลือกฯ ได้ครบถ้วน กองทัพเรือได้มีหนังสือ ด่วนมาก ที่ กพอ.ทร.๑๕๑/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๑ เมษายน ๒๕๖๒ ส่งหนังสือของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าข้างต้นไปยังสำนักงานคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออกและหารือเพิ่มเติม สำนักงานคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออกมีหนังสือ ที่ สกพอ ๑๐๐๑/๗๙๖ ลงวันที่ ๒ เมษายน ๒๕๖๒ แจ้งตอบ ข้อหารือดังกล่าวต่อผู้ถูกฟ้องคดี ผู้ถูกฟ้องคดีมีหนังสือ ด่วนมาก ที่ กพอ.ทร.๑๖๐/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๓ เมษายน ๒๕๖๒ ขอทราบความเห็นไปยังสำนักงานคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออกต่อกรณีข้างต้น เนื่องจากผู้ถูกฟ้องคดีเห็นว่า เป็นเรื่อง ที่อยู่นอกเหนือรายละเอียดตามที่ระบุไว้ในเอกสารการคัดเลือกเอกชนฯ และเป็นหน้าที่ของ สำนักงานคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออกที่จะพิจารณาปัญหาดังกล่าว สำนักงานคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออกมีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ สกพอ. ๑๐๐๑/๘๑๖ ลงวันที่ ๓ เมษายน ๒๕๖๒ แจ้งผู้บัญชาการทหารเรือว่า ประเด็นหารือข้างต้น เป็นเรื่องที่ผู้ถูกฟ้องคดีเป็นผู้ที่จะต้องวินิจฉัย

ต่อมา ผู้ถูกฟ้องคดีได้มีการประชุม ครั้งที่ ๖/๒๕๖๒ วันที่ ๑๐ เมษายน ๒๕๖๒ รับทราบผลการซึ่งความก้าวหน้าของคณะกรรมการทำงานรับและจัดเก็บเอกสารข้อเสนอ แล้วมีมติ ไม่รับเอกสารข้อเสนอของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าในส่วนของซองที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิคและ แผนธุรกิจ กล่องที่ ๖ กับฉบับสำเนา และซองที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา กล่องที่ ๔ กับฉบับสำเนา เนื่องจากเป็นเอกสารที่ได้ยื่นภายหลังกำหนดเวลาการยื่นซองเอกสารข้อเสนอตามที่กำหนด ในเอกสารการคัดเลือกเอกชน ข้อ ๓๑ (๑) และ (๓) และมีหนังสือ ด่วนมาก ที่ กพอ.ทร.๑๘๒/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๑๐ เมษายน ๒๕๖๒ แจ้งผู้ฟ้องคดีทั้งห้าทราบ และได้แจ้งผู้ฟ้องคดีทั้งห้าเข้าร่วม การเปิดข้อเสนอซองที่ ๑ (คุณสมบัติทั่วไป) ในวันที่ ๑๑ เมษายน ๒๕๖๒ เวลา ๑๓.๐๐ นาฬิกา ณ ห้อง Navy Club กองบัญชาการกองทัพเรือ ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ามีหนังสือลงวันที่ ๑๑ เมษายน ๒๕๖๒ คัดค้านมติของผู้ถูกฟ้องคดีที่ไม่รับข้อเสนอดังกล่าวของผู้ฟ้องคดีทั้งห้า และแจ้งความประสงค์ ที่จะเข้าร่วมเปิดข้อเสนอซองที่ ๑ (คุณสมบัติทั่วไป) ตามวัน เวลาและสถานที่ที่กำหนด

คดีมีประเด็นที่ต้องวินิจฉัยว่า มติของผู้ถูกฟ้องคดีในการประชุม ครั้งที่ ๖/๒๕๖๒ เมื่อวันที่ ๑๐ เมษายน ๒๕๖๒ ที่ไม่รับซองข้อเสนอร่วมลงทุนกับรัฐในโครงการ พัฒนาสนามบินอู่ตะเภาและเมืองการบินภาคตะวันออกของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าในส่วนของ ซองที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิคและแผนธุรกิจ กล่องที่ ๖ กับฉบับสำเนา และซองที่ ๓ ข้อเสนอ



/ด้านราคา...

ด้านราคา กล่องที่ ๔ กับฉบับสำเนา ซึ่งแจ้งตามหนังสือสำนักงานบริหารเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออกของกองทัพเรือ ด่วนมาก ที่ กพอ.ทร.๑๘๙/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๑๐ เมษายน ๒๕๖๒ ขอบคุณด้วยกฎหมายหรือไม่

พิเคราะห์แล้ว เอกสารการคัดเลือกเอกชน (REQUEST FOR PROPOSAL : RFP) เอกสารหลัก เล่มที่ ๑ ข้อแนะนำผู้ยื่นข้อเสนอ ลงวันที่ ๑๖ พฤษภาคม ๒๕๖๑ แก้ไขเพิ่มเติมโดยเอกสารนำแข่งในการประชุมชี้แจง ครั้งที่ ๑ ลงวันที่ ๓๐ พฤษภาคม ๒๕๖๑ เอกสารเพิ่มเติม ชุดที่ ๒ ลงวันที่ ๑๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๒ และเอกสารเพิ่มเติม ชุดที่ ๓ ลงวันที่ ๖ มีนาคม ๒๕๖๒ ออกโดยกองทัพเรือและสำนักงานคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออก (สกพอ.) ซึ่งได้รับมอบหมายจากคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออก (กพอ.) ให้เป็นหน่วยงานหลักรับผิดชอบการดำเนินโครงการฯ หมวด ๓ การจัดทำข้อเสนอของผู้ยื่นข้อเสนอ ข้อ ๑ วิธีการจัดทำเอกสารข้อเสนอ กำหนดว่า เอกสารที่ประกอบกันเป็นเอกสารข้อเสนอต้องบรรจุในของ หรือกล่อง โดยต่อไปจะเรียกว่า “ของ” โดยผู้ยื่นข้อเสนอต้องยื่นเอกสารข้อเสนอโดยบรรจุลงในของที่ไม่ปิดผนึก ๑ ช่อง และซองปิดผนึก ๔ ช่อง มีรายละเอียดดังนี้ (๑) ผู้ยื่นข้อเสนอต้องยื่นเอกสารดังต่อไปนี้ โดยบรรจุลงในของไม่ปิดผนึก (ก)... (ช)... (๒) ผู้ยื่นข้อเสนอต้องยื่นข้อเสนอโดยบรรจุลงในของที่ปิดผนึก ๔ ช่อง ดังนี้ (ก) ของที่ ๑ คุณสมบัติทั่วไป... (ข) ของที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิค... (ค) ของที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา... (ง) ของที่ ๔ ข้อเสนออื่น ๆ (ถ้ามี)... หมวดที่ ๕ กำหนดการที่เกี่ยวข้องกับการคัดเลือกเอกชน ข้อ ๓๑ สถานที่ วัน เวลา เปิดการรับของ ปิดการรับของ และการเปิดของข้อเสนอของผู้ยื่นข้อเสนอ กำหนดว่า (๑) กองทัพเรือจะเปิดให้มีการรับของข้อเสนอในวันพุธที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ เวลา ๙.๐๐ นาฬิกา และปิดการรับของข้อเสนอในวันเดียวกัน เวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา ตามเวลามาตรฐานประเทศไทย (โดยกรมอุทกศาสตร์ กองทัพเรือ) โดยให้ยื่นของข้อเสนอ ณ ห้องรับรอง กองบัญชาการกองทัพเรือ ชั้น ๒ อาคารกองบัญชาการกองทัพเรือ (บก.ทร.) วังนันทอุทยาน ถนนอิสรภาพ แขวงบ้านช่างหล่อ เขตบางกอกน้อย กรุงเทพมหานคร (๒) กองทัพเรือส่วนสิทธิ์การขยายเวลากำหนดการยื่นของเอกสารข้อเสนอ โดยจะออกหนังสือแจ้งเป็นลายลักษณ์อักษรให้แก่ผู้ซื้อเอกสาร การคัดเลือกเอกชนทุกราย (๓) ผู้ถูกฟ้องคดีและ/หรือบุคคลที่ผู้ถูกฟ้องคดีมีอบหมายจะไม่วรับของเอกสารข้อเสนอที่ยื่นภายหลังกำหนดเวลาการยื่นของเอกสารข้อเสนอตามที่ระบุไว้ในข้อ ๓๑ (๑) และ (๔) ผู้ถูกฟ้องคดีและ/หรือบุคคลที่ผู้ถูกฟ้องคดีมีอบหมายกำหนด



/หลักเกณฑ์...

หลักเกณฑ์การเปิดซองข้อเสนอของผู้ยื่นข้อเสนอ ดังต่อไปนี้ (ก) จะเปิดซองที่ ๑ คุณสมบัติ ทั่วไปของผู้ยื่นข้อเสนอในวันพุธที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ เวลา ๑๖.๐๐ นาฬิกา ณ กองทัพเรือ โดยจะเปิดซองต่อหน้าผู้ยื่นข้อเสนอหรือตัวแทนของผู้ยื่นข้อเสนอ (ข)... (ค)... หมวดที่ ๖ ค่าธรรมเนียม ข้อ ๓๓ ค่าธรรมเนียมการประเมินข้อเสนอของผู้ยื่นข้อเสนอ กำหนดว่า ผู้ยื่นข้อเสนอต้องชำระค่าธรรมเนียมการประเมินข้อเสนอ เป็นเงิน ๒,๐๐๐,๐๐๐ บาท ณ วันยื่นของเอกสารข้อเสนอ... หมวดที่ ๗ หลักประกันของ ข้อ ๓๔ หลักประกันของ กำหนดว่า ผู้ยื่นข้อเสนอต้องยื่นหลักประกันของพร้อมกับการยื่นของเอกสารข้อเสนอ มูลค่า ๑,๐๐๐,๐๐๐,๐๐๐ (หนึ่งพันล้าน) บาท จากข้อกำหนดของเอกสารการคัดเลือกเอกชน (REQUEST FOR PROPOSAL : RFP) เอกสารหลัก เล่มที่ ๑ ข้อแนะนำผู้ยื่นข้อเสนอ ลงวันที่ ๑๖ พฤษภาคม ๒๕๖๑ และเอกสารฉบับแก้ไขเพิ่มเติมข้างต้น ของข้อเสนอที่ผู้ประสังจะยื่นตามความในหมวด ๓ ข้อ ๑๙ แบ่งออกได้เป็น ๒ กลุ่ม กลุ่มแรก ข้อเสนอไม่ปิดผนึก (ของที่ ๐) กับ กลุ่มที่สอง ข้อเสนอปิดผนึก (ของที่ ๑ คุณสมบัติทั่วไป ของที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิคและ แผนธุรกิจ ของที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา และ ของที่ ๔ ข้อเสนออื่น ๆ) และในวันยื่นข้อเสนอ วันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ ผู้ยื่นข้อเสนอจะต้องยื่นของข้อเสนอทั้ง ๒ กลุ่มให้ครบถ้วน ภายในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา ทั้งนี้ ได้กำหนดเวลาเปิดซองที่ ๑ คุณสมบัติทั่วไป ในวันเดียวกัน เวลา ๑๖.๐๐ นาฬิกา ซึ่งหลักเกณฑ์การคัดเลือกดังกล่าวได้กำหนดขึ้นเพื่อให้การแข่งขัน ในการยื่นข้อเสนอร่วมลงทุนกับรัฐในโครงการดังกล่าวเป็นไปด้วยความเสมอภาคและ เป็นธรรม และเพื่อบังคับมิให้เกิดความได้เปรียบเสียเปรียบระหว่างกัน อันเป็นหน้าที่ของ ผู้ถูกฟ้องคดีในฐานะผู้ทำหน้าที่คัดเลือกคู่สัญญาจะต้องวางแผนด้วยความระมัดระวังและรักษาดี ก้าวถัดไป ต้องดำเนินการคัดเลือกตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดโดยไม่เลือกปฏิบัติ

ข้อเท็จจริงในคดีนี้รับฟังได้ว่า เอกสารที่ประกอบกันเป็นเอกสารข้อเสนอของ ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าซึ่งบรรจุในของที่ ๑ กล่อง และนำไปยื่นต่อผู้ถูกฟ้องคดี ประกอบด้วย (ก) เอกสารของ ที่ไม่ปิดผนึก ฉบับจริง จำนวน ๑ กล่อง และฉบับสำเนา จำนวน ๔๐ กล่อง (ข) เอกสารของที่ ๑ คุณสมบัติทั่วไป ฉบับจริง จำนวน ๔ กล่อง (กล่องที่ ๑-๔) และฉบับสำเนา จำนวน ๘๐ กล่อง (ค) เอกสารของที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิคและแผนธุรกิจ ฉบับจริง จำนวน ๔ กล่อง (กล่องที่ ๕-๘) และฉบับสำเนา จำนวน ๖๑ กล่อง (ง) เอกสารของที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา ฉบับจริง จำนวน ๑ กล่อง (กล่องที่ ๙) และฉบับสำเนา จำนวน ๑ กล่อง และ (จ) เอกสารของที่ ๔ ข้อเสนออื่น ๆ



/ฉบับจริง...

ฉบับจริง จำนวน ๑ กล่อง (กล่องที่ ๑๐) และฉบับสำเนา จำนวน ๑ กล่อง คิดเป็นฉบับจริง จำนวน ๑๑ กล่อง ฉบับสำเนา จำนวน ๑๘๓ กล่อง รวมทั้งสิ้นจำนวน ๑๙๕ กล่อง ข้อเท็จจริง ปรากฏตามเอกสารแบบฟอร์มตรวจสอบการจัดเก็บข้อเสนอโครงการฯ ซึ่งเจ้าหน้าที่ของ ผู้ถูกฟ้องคดีออกให้แก่ผู้ถูกฟ้องคดีทั้งห้าในวันยื่นข้อเสนอวันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ หลังจาก มอบของข้อเสนอให้แก่ผู้ถูกฟ้องคดีและนำไปเก็บไว้ที่ห้อง Navy Club กองบัญชาการ กองทัพเรือ เรียบร้อยแล้ว ระบุว่า เวลาที่มายื่น/ลงทะเบียน ๑๒.๒๐ นาฬิกา ของที่ยื่น ประกอบด้วยของข้อเสนอตามจำนวนข้างต้น โดยระบุหมายเหตุไว้ในเอกสารด้วยว่า เอกสารชองที่ ๑ ออยู่ที่ห้องรับข้อเสนอ เพื่อรอเปิดในเวลา ๑๖.๐๐ นาฬิกา ระบุชื่อและลายมือชื่อ ผู้ยื่นข้อเสนอ นายทรงธรรม ณ สงขลา และระบุชื่อและลายมือชื่อผู้รับของ นาวาเอก ธีรพงศ์ กระจ่างเนตร แสดงว่า ในวันที่กำหนดให้มีการยื่นของข้อเสนอ ผู้ถูกฟ้องคดีได้รับ ของข้อเสนอของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าทั้งหมดครบถ้วนตามที่ระบุในเอกสารการคัดเลือกฯ หมวด ๓ ข้อ ๑๙ (๑) และ (๒) ไว้เรียบร้อยแล้วในวันเดียวกัน

ข้อเท็จจริงปรากฏต่อไปตามเอกสารสำเนาหนังสือของกองทัพเรือ ด่วนมาก ที่ กพอ.ทร.๑๔๒/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๒ แจ้งและความเห็นต่อเลขานุการ สำนักงานคณะกรรมการนโยบายเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออก ว่า เมื่อวันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ กองทัพเรือในฐานหน่วยงานเจ้าของโครงการได้ดำเนินการเปิดและปิดรับของ ข้อเสนอของเอกชนผู้ยื่นข้อเสนอ กำหนดเวลาเปิดรับของข้อเสนอเวลา ๙.๐๐ นาฬิกา และ ปิดรับของข้อเสนอในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา ตามเวลามาตรฐานประเทศไทย (โดยกรมอุตสาหกรรม กองทัพเรือ) ณ ห้องรับรองกองบัญชาการกองทัพเรือ ชั้น ๒ อาคารกองบัญชาการกองทัพเรือ (บก.ทร.) วังนันทอุทยาน ตามที่กำหนดไว้ในข้อ ๓๑ (๑) ของเอกสารการคัดเลือกเอกชนฯ โดยสถานที่เปิดรับของข้อเสนอดังกล่าวมีผู้ยื่นข้อเสนอทั้งหมด ๓ กลุ่มกิจกรรมร่วมค้า ซึ่งในเวลาประมาณ ๑๒.๒๐ นาฬิกา ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าซึ่งเป็นผู้ยื่นข้อเสนอรายหนึ่งในจำนวน ดังกล่าวได้นำข้อเสนอของไม่ปิดผนึกมายังห้องรับรอง ต่อมาเวลา ๑๓.๕๒ นาฬิกา ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าได้นำของข้อเสนออีกจำนวน ๘ กล่อง มาอยังห้องรับรอง ทั้งนี้ ในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา ขณะทำงานรับและจัดเก็บเอกสารข้อเสนอซึ่งได้รับแต่งตั้งตามคำสั่ง คณะกรรมการบริหารเขตพัฒนาพิเศษภาคตะวันออกของกองทัพเรือ (เฉพาะ) ที่ ๔๓/๒๕๖๑ ลงวันที่ ๑๖ พฤษภาคม ๒๕๖๑ ให้ทำหน้าที่รับ ตรวจนับข้อเสนอ ทำบัญชีรายชื่อ



/ผู้ยื่น...

ผู้ยื่นข้อเสนอ บัญชีรับเอกสารข้อเสนอ ได้ตรวจสอบหมายเลขอของข้อเสนอที่ระบุนักลงข้อเสนอทั้งหมดของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าที่มาถึงห้องรับรองแล้ว พบว่า ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ามีความประسังค์ ที่จะยื่นข้อเสนอจำนวนทั้งหมด ๑๑ กล่อง แต่ข้อเสนอ มีเพียง ๕ กล่อง เท่านั้นที่มาถึงห้องรับรอง โดยขาดข้อเสนอ ๒ กล่อง ได้แก่ กล่องที่ ๖ และกล่องที่ ๘ และต่อมา เมื่อเวลาประมาณ ๑๕.๐๗ นาฬิกา ปรากฏว่ามีรถยนต์บรรทุก หมายเลขทะเบียน ๑ ฒด ๙๓๖๙ กรุงเทพมหานคร เข้ามายังกองบัญชาการกองทัพเรือ โดยรถดังกล่าวได้นำกล่องข้อเสนอที่ขาดอยู่ ๒ กล่อง มาถึงห้องรับรองในเวลาประมาณ ๑๕.๐๙ นาฬิกา ทั้งนี้ โดยมีภาพถ่ายแสดงเหตุการณ์ข้างต้น พร้อมระบุเวลาชัดแจ้ง รายละเอียดตามเอกสารดังกล่าวแสดงว่า ของข้อเสนอ ๒ กล่อง ได้แก่ กล่องที่ ๖ และกล่องที่ ๘ มาถึงยังสถานที่รับของข้อเสนอภายในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา ประกอบกับกับพยานหลักฐานภาพถ่ายและภาพจากกล้องวิดีโองจรปิดปรากฏบุคคล ซึ่งในเมื่อยกกล่องกระดาษซ้อนกัน จำนวน ๒ กล่อง กำลังเดินผ่านโต๊ะจุดลงทะเบียนที่ตั้งอยู่ บริเวณหน้าห้องประชุมสัมมนา ด้านข้างโต๊ะดังกล่าวมีจดหมายพิเศษ ระบุตัวเลข ๑๕.๐๙.๒๔ และมีนาฬิกาแบบแขวนผนังเข็มชี้ระบุเวลาเดียวกัน โดยบุคคลดังกล่าว นำกล่อง จำนวน ๒ กล่อง เข้าไปยังห้องรับรอง และนำไปรวมกับของข้อเสนอทั้ง ๕ กล่อง ที่อยู่ในห้องรับรอง รวมเป็นจำนวน ๑๑ กล่อง ผู้ถูกฟ้องคดีชี้แจงว่า กล่องที่เห็นดังกล่าว คือ กล่องที่ ๖ และกล่องที่ ๘ ของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าซึ่งมาถึงจุดลงทะเบียนภายในเวลาปิดการรับของข้อเสนอ ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าไม่ได้ปฏิเสธว่าบุคคลที่นำกล่อง จำนวน ๒ กล่อง เข้ามานั้นไม่ใช่เจ้าหน้าที่ของผู้ฟ้องคดีทั้งห้า อีกทั้ง ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ายยอมรับตามคำแฉลงชี้แจงเพิ่มเติม ลงวันที่ ๑๖ พฤษภาคม ๒๕๖๗ ว่า เอกสารข้อเสนอของผู้ฟ้องคดีทั้งห้า กล่องที่ ๖ และกล่องที่ ๘ ไปถึงห้องรับรอง ชาวต่างประเทศ กองบัญชาการกองทัพเรือ ในเวลา ๑๕.๐๙ นาฬิกา เหตุที่ผู้ฟ้องคดีทั้งห้า ส่งมอบเอกสารดังกล่าวล่าช้า เนื่องจากในวันดังกล่าวการจราจรติดขัด ข้อเท็จจริงข้างต้น จึงรับฟังได้ว่า เอกสารของข้อเสนอของผู้ฟ้องคดีทั้งห้า จำนวน ๒ กล่อง คือ กล่องที่ ๖ และ กล่องที่ ๘ ไปถึงยังสถานที่รับของข้อเสนอภายในเวลาปิดการรับของข้อเสนอ ๑๑ (๑) ของเอกสารการคัดเลือกเอกชนฯ ผู้ถูกฟ้องคดียอมมีหน้าที่ปฏิเสธไม่รับไว้เพื่อพิจารณาในขั้นตอนต่อไป ตามที่ระบุไว้ในข้อ ๓๑ (๓) โดยไม่สามารถพิจารณาได้ในวันให้แก่ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าเป็นกรณีพิเศษได้ มิใช่นั้นจะเป็นการเลือกปฏิบัติต่อเอกชนรายได้รายหนึ่ง และทำให้เกิดการแย่งชิงที่ไม่เป็นธรรม การที่กล่องของข้อเสนอทั้ง ๒ กล่อง ถูกนำเข้ามาร่วมอยู่กับกล่องของข้อเสนออีก ๓ กล่อง ที่มาถึง



/ห้องรับรอง...

ห้องรับรองอยู่ก่อนแล้วตั้งแต่ก่อนเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา และถูกนำไปเก็บรวมไว้ที่ห้อง Navy Club กองบัญชาการกองทัพเรือ จึงไม่เป็นไปตามข้อกำหนดของเอกสารการคัดเลือกเอกชน (REQUEST FOR PROPOSAL : RFP) เอกสารหลัก เล่มที่ ๑ ข้อแนะนำผู้ยื่นข้อเสนอ ลงวันที่ ๑๖ พฤษภาคม ๒๕๖๑ และฉบับแก้ไขเพิ่มเติม ดังนั้น การที่ผู้ถูกฟ้องคดีในการประชุมครั้งที่ ๖/๒๕๖๒ เมื่อวันที่ ๑๐ เมษายน ๒๕๖๒ ได้รับทราบผลการซื้อขายความก้าวหน้าของคณะทำงานรับและจัดเก็บเอกสารข้อเสนอ และมีมติไม่รับเอกสารข้อเสนอร่วมลงทุนกับรัฐในโครงการพัฒนาสนามบินอู่ตะเภาและเมืองการบินภาคตะวันออกของผู้ฟ้องคดีทั้งห้า ในส่วนของของที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิคและแผนธุรกิจ กล่องที่ ๖ กับฉบับสำเนา และของที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา กล่องที่ ๕ กับฉบับสำเนา เนื่องจากเป็นเอกสารที่ได้ยื่นภายหลังกำหนดเวลาการยื่นของเอกสารข้อเสนอตามที่กำหนดในเอกสารการคัดเลือกเอกชน ข้อ ๓๑ (๑) และ (๓) และมีหนังสือสำนักงานบริหารเขตพัฒนาพิเศษ ภาคตะวันออกของกองทัพเรือ ด่วนมาก ที่ กพอ.ทร.๑๘๒/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๑๐ เมษายน ๒๕๖๒ แจ้งมติให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าทราบ ดังกล่าวจึงสอดคล้องกับหลักเกณฑ์การคัดเลือกและขอบด้วยกฎหมายแล้ว

ข้ออ้างของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าที่ว่า ผู้ถูกฟ้องคดีรับซองข้อเสนอไว้โดยไม่ได้อิดเอือนหรือมีท่าทีปฏิเสธไม่รับซองข้อเสนอ และผู้ถูกฟ้องคดีต้องประชุมเพื่อแจ้งเลื่อน การเปิดซองข้อเสนอของที่ ๑ (คุณสมบัติทั่วไป) ของผู้ยื่นข้อเสนอทุกรายออกไป โดยผู้ถูกฟ้องคดีตระหนักและรับรู้อย่างดีว่ายังมีกิจกรรมการยื่นและรับซองข้อเสนอ ซึ่งได้ดำเนินการมาอย่างต่อเนื่องและทดสอบเวลาตามจำนวนถึงช่วงค่ำ จึงได้มีการนำสำเนาเอกสาร ซองข้อเสนอของผู้ยื่นข้อเสนอทุกรายไปลำเลียงเก็บไว้จนถึงเวลา ๒๑.๐๐ นาฬิกา อีกทั้ง ผู้ถูกฟ้องคดียังให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าชำระค่าธรรมเนียมประเมินของข้อเสนอและหลักประกันของ พฤติกรรมของผู้ถูกฟ้องคดีดังกล่าวแสดงให้เห็นว่า ผู้ถูกฟ้องคดีไม่ได้ถือเอากำหนดเวลาที่ ๓๑ และรับซองข้อเสนอในเอกสารคัดเลือกเอกชน ข้อ ๓๑ (๑) เป็นสาระสำคัญ และถือว่า ผู้ถูกฟ้องคดีได้ขยายระยะเวลาให้โดยปริยายแล้ว นั้น ข้อ ๓๑ ของเอกสารการคัดเลือก เอกชนฯ ระบุว่า (๑) กองทัพเรือจะเปิดให้มีการรับซองข้อเสนอในวันพุธที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ เวลา ๙.๐๐ นาฬิกา และปิดการรับซองข้อเสนอในวันเดียวกัน เวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา ตามเวลามาตรฐานประเทศไทย (โดยกรมอุทกศาสตร์ กองทัพเรือ)... (๒) กองทัพเรือส่วนสิทธิ์การขยายเวลากำหนดการยื่นของเอกสารข้อเสนอ โดยจะออก หนังสือแจ้งเป็นลายลักษณ์อักษรให้แก่ผู้ซื้อเอกสารการคัดเลือกเอกชนทุกราย (๓) ผู้ถูกฟ้องคดี



/และหรือ...

และหรือบุคคลที่ผู้ถูกฟ้องคดีมอบหมายจะไม่รับของเอกสารข้อเสนอที่ยื่นภายหลังกำหนดเวลา การยื่นของเอกสารข้อเสนอตามที่ระบุไว้ในข้อ ๓๑ (๑) จากหลักเกณฑ์ข้างต้น มีลำดับ การดำเนินการให้ผู้ยื่นของข้อเสนอจะต้องยื่นของข้อเสนอทั้งหมดภายในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา เสียก่อน จากนั้นผู้ถูกฟ้องคดีจึงจะทำการตรวจสอบรายละเอียดของซองไม่ปิดผนึก และจึง จะทำการเปิดซองข้อเสนอปิดผนึก ซองที่ ๑ (คุณสมบัติทั่วไป) และซองข้อเสนอที่คงเหลือ ในลำดับถัดไป เพื่อได้ว่า กระบวนการยื่นและการรับข้อเสนอของไม่ปิดผนึกรวมทั้งของปิดผนึก (ซองที่ ๑ ถึงซองที่ ๔) ซึ่งต้องดำเนินการให้แล้วเสร็จภายในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา ของวันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ เป็นกระบวนการหรือขั้นตอนที่แยกต่างหากออกจากกระบวนการตรวจสอบเอกสาร ในซองไม่ปิดผนึก ทั้งการตรวจสอบความถูกต้องครบถ้วนของเอกสารซองไม่ปิดผนึก ก็ไม่ได้เป็นเงื่อนไขที่จะต้องดำเนินการให้แล้วเสร็จก่อนที่จะมีการยื่นข้อเสนอของปิดผนึก หากแต่เป็นขั้นตอนภายหลังในชั้นของเงื่อนไขการพิจารณาให้คะแนนเท่านั้น ดังรายละเอียด ที่ระบุในเอกสารการคัดเลือกเอกสาร (REQUEST FOR PROPOSAL : RFP) หมวดที่ ๔ หลักเกณฑ์และวิธีการในการพิจารณาคัดเลือกเอกสาร ข้อ ๒๖ การประเมินข้อเสนอของผู้ยื่น ข้อเสนอ ซึ่งกำหนดว่า ผู้ยื่นข้อเสนอที่เสนอเอกสารตามข้อ ๑๙ (๑) ครบถ้วนและถูกต้อง จะได้รับการพิจารณาดังนี้ (๑) การพิจารณาข้อเสนอของที่ ๑ คุณสมบัติทั่วไป... ซึ่งเอกสาร ข้อเสนอตามข้อ ๑๙ (๑) นั้นคือซองข้อเสนอไม่ปิดผนึกนั้นเอง ประกอบกับความล่าช้า ของการดำเนินการที่ส่งผลให้กำหนดการเปิดซองข้อเสนอของที่ ๑ ต้องล่าช้าออกไป จนต้องมีการแจ้งเลื่อนนั้น เป็นเรื่องของการตรวจสอบความถูกต้องครบถ้วนของเอกสารซอง ไม่ปิดผนึก เพราะเอกสารที่ยื่นมีเป็นจำนวนมาก ซึ่งข้อเสนอที่มาในภายหลังเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา ย่อมจะถูกปฏิเสธไม่รับไว้ตามข้อกำหนดข้างต้น ทั้งนี้ไม่ปรากฏข้อเท็จจริงว่า ผู้ถูกฟ้องคดีได้มีหนังสือแจ้งขยายเวลากำหนดการยื่นของเอกสารข้อเสนอตามข้อ ๓๑ (๒) อีกทั้ง การปฏิเสธไม่รับข้อเสนอที่ยื่นเกินเวลาดังกล่าวไม่จำต้องกระทำในเวลาที่มีการยื่น แต่อย่างใด หากข้อเท็จจริงปรากฏชัดในภายหลัง ผู้ถูกฟ้องคดีย่อมมีสิทธิปฏิเสธไม่รับได้ นอกจากนี้ การที่ผู้ถูกฟ้องคดีรับข้อเสนอที่ยื่นเกินกำหนดไว้ก่อนหน้าได้มีผลเป็นการพิจารณา รับไว้แล้วและสิ้นสิทธิปฏิเสธแต่อย่างใด ข้ออ้างของผู้ฟ้องคดีทั้งหมดไม่อาจรับฟังได้



/ข้ออ้าง...

ข้ออ้างของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าที่ว่า ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าไม่ได้รับโอกาสในการทราบข้อเท็จจริงอันเป็นที่มาในการออกคำสั่ง รวมทั้งไม่ได้รับโอกาสเข้าชี้แจงแสดงเหตุผลนั้น ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ามีหนังสือ ลงวันที่ ๒๘ มีนาคม ๒๕๖๒ แจ้งผู้ถูกฟ้องคดีว่า ในวันที่มีการยื่นและรับข้อเสนอ นั้น มีผู้ยื่นข้อเสนอจำนวนทั้งสิ้น ๓ ราย ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ายื่นเอกสารและลงทะเบียนในเวลา ๑๒.๒๐ นาฬิกา ผู้ถูกฟ้องคดีได้จัดให้ผู้ยื่นข้อเสนอทั้ง ๓ ราย รออยู่ในพื้นที่ที่ไม่ใช่ห้องที่ให้ยื่นและรับเอกสารข้อเสนอ ต่อมาได้มีการเชิญให้ผู้ยื่นข้อเสนอแต่ละราย เข้ายื่นและรับเอกสารข้อเสนอในห้องรับรอง กองบัญชาการกองทัพเรือ ซึ่งเป็นสถานที่ที่กำหนดไว้ตามเอกสารการคัดเลือกเอกสารฯ ข้อ ๓๑ (๑) และเมื่อถึงเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา ซึ่งเป็นเวลาปิดรับของข้อเสนอ ปรากฏว่าไม่มีผู้ยื่นข้อเสนอรายใดเดินทางมารับการยื่นและรับของข้อเสนอครบถ้วนตามที่กำหนดไว้ ถือได้ว่ามีการขยายระยะเวลาในการปิดรับของข้อเสนอตามความในข้อ ๓๙ (๓) ของเอกสารคัดเลือกเอกสารฯ แล้ว อันแสดงว่า ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าทราบข้อเท็จจริงเรื่องดังกล่าวดีอยู่แล้วและได้มีหนังสือโอดี้ယังไปยังผู้ถูกฟ้องคดี ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าจึงมีโอกาสโอดี้ယังและชี้แจงเหตุผลแล้ว ส่วนที่ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าอ้างตามหนังสือข้างต้นว่า มีการขยายระยะเวลาในการปิดรับของตามข้อ ๓๙ (๓) เรื่อง การส่วนสิทธิ์การขยายระยะเวลาในการเปิดและปิดการรับของข้อเสนอของผู้ยื่นข้อเสนอ ให้อำนาจผู้ถูกฟ้องคดีในการส่วนสิทธิ์ขยายระยะเวลา ซึ่งการส่วนสิทธิ์กรณีดังกล่าวผู้ถูกฟ้องคดีจะต้องทำการแจ้งส่วนสิทธิ์ไว้อย่างชัดแจ้งเท่านั้น ข้อเท็จจริงไม่ปรากฏว่า ผู้ถูกฟ้องคดีได้มีการแจ้งส่วนสิทธิ์ไว้แต่อย่างใด ข้ออ้างของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าฟังไม่ขึ้น

ส่วนข้ออ้างของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าที่ว่า ผู้ถูกฟ้องคดีอ้างหลักเกณฑ์ที่ใช้ในการพิจารณาไม่รับเอกสารของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าว่า ต้องแจ้งความพร้อมในการยื่นเอกสารของข้อเสนอ ณ จุดลงทะเบียน ภายในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา การยื่นและการรับเอกสารของข้อเสนอให้ถือว่าเกิดขึ้น ณ จุดลงทะเบียน แม้จะไม่มีการยื่นและรับเอกสารได้ทั้งสิ้นก็ตาม เป็นหลักเกณฑ์ที่ไม่ได้กำหนดไว้ในเอกสารคัดเลือกเอกสารฯ และผู้ถูกฟ้องคดีไม่ได้แจ้งหลักเกณฑ์เหล่านั้นให้ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าทราบล่วงหน้าแต่อย่างใด จึงเป็นกรณีไม่มีกฎหมายให้อำนาจผู้ถูกฟ้องคดีใช้หลักเกณฑ์ดังกล่าวมาพิจารณาอุกมิติได้ นั้น เห็นว่า เอกสารการคัดเลือกเอกสารฯ ได้กำหนดหลักเกณฑ์ สถานที่ วัน เวลาเปิดรับของ ปิดรับของ



/และการเปิด...

และการเปิดของข้อเสนอของผู้ยื่นข้อเสนอ ให้ผู้ยื่นข้อเสนอทราบล่วงหน้าโดยได้กำหนดไว้อย่างชัดแจ้งว่า กองทัพเรือจะเปิดให้มีการรับของข้อเสนอในวันพุธที่สุดที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ เวลา ๙.๐๐ นาฬิกา และปิดการรับของข้อเสนอในวันเดียวกัน เวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา ตามเวลามาตรฐานประเทศไทย (โดยกรมอุทกศาสตร์ กองทัพเรือ) ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าต้องมีความพร้อมสำหรับการยื่นข้อเสนอในวันดังกล่าวก่อนเวลาที่ยื่นข้อเสนออยู่แล้ว ในส่วนที่ผู้ถูกฟ้องคดีกำหนดให้ผู้ยื่นข้อเสนอทุกรายต้องแจ้งความพร้อมในการยื่นเอกสารของข้อเสนอ ณ จุดลงทะเบียน ภายในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา นั้น เป็นเพียงการกำหนดแนวทางในการปฏิบัติ ในชั้นการยื่นและรับของเพื่อให้กระบวนการดังกล่าวเป็นไปโดยเรียบร้อยเท่านั้น กรณีจึงไม่จำต้องแจ้งให้ผู้ยื่นข้อเสนอทุกรายทราบล่วงหน้า ซึ่งแนวปฏิบัติในการยื่นและรับของดังกล่าวก็มิได้มีลักษณะที่ขัดหรือแย้งกับเอกสารประกอบการคัดเลือกเอกชน (REQUEST FOR PROPOSAL : RFP) แต่ประการใด ดังนั้น การพิจารณาไม่รับเอกสารของผู้ฟ้องคดีทั้งห้า ที่มาถึงภายในเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา จึงสอดคล้องกับหลักเกณฑ์ตามเอกสารการคัดเลือกเอกชนฯ และ ข้ออ้างของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าไม่อารวัพได้

ข้ออ้างของผู้ฟ้องคดีทั้งห้าที่ว่า မติของผู้ถูกฟ้องคดีในการประชุม ครั้งที่ ๖/๒๕๖๒ เมื่อวันที่ ๑๐ เมษายน ๒๕๖๒ ที่ไม่รับของข้อเสนอร่วมลงทุนกับรัฐของผู้ฟ้องคดีทั้งห้า ในส่วนของของที่ ๒ ข้อเสนอด้านเทคนิคและแผนธุรกิจ กล่องที่ ๖ กับฉบับสำเนา และของที่ ๓ ข้อเสนอด้านราคา กล่องที่ ๔ กับฉบับสำเนา ขัดกับหลักกฎหมายปกติของทั่วไปในเรื่องหลักแห่งความได้สัծส่วนตามแนวคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุด คดีหมายเลขแดงที่ อ.๙๙๔/๒๕๖๑ และหลักความเชื่อถือและไว้วางใจต่อการกระทำการของรัฐ เป็นการออกคำสั่ง บนข้อเท็จจริงที่คลาดเคลื่อนและไม่ถูกต้องในสาระสำคัญตามแนวคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุด คดีหมายเลขแดงที่ อ.๒๑๕/๒๕๕๐ นั้น ขอกำหนดรึ่งระยะเวลาสิ้นสุดของการยื่นของข้อเสนอเวลา ๑๕.๐๐ นาฬิกา มีผลใช้บังคับกับผู้ยื่นข้อเสนอทุกราย ซึ่งทราบกำหนดเวลา ดังกล่าวดีอยู่แล้ว ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าเข้าใจเป็นอย่างดีว่าจะต้องยื่นข้อเสนอภายในระยะเวลา ดังกล่าว และทราบเป็นอย่างดีว่าการยื่นข้อเสนอเมื่อพ้นเวลาไปแล้วย่อมถูกปฏิเสธ ไม่รับข้อเสนอดังกล่าว ซึ่งผู้ฟ้องคดีทั้งห้ายอมรับว่าเอกสารข้อเสนอที่ถูกปฏิเสธไม่รับ ก็ ๒ กล่อง มาถึงห้องรับรองที่กำหนดให้มีการยื่นข้อเสนอเมื่อพ้นเวลาที่ยื่นและรับข้อเสนอไปแล้ว ข้อเสนอทั้ง ๒ กล่อง ดังกล่าวย่อมไม่อาจยื่นภายในเวลาที่กำหนดได้อย่างแน่นอน ทั้งนี้ได้มีข้อกำหนดระบุไว้แล้วว่าข้อเสนอที่ยื่นเมื่อพ้นกำหนดเวลาผู้ถูกฟ้องคดีจะไม่รับ



/ช่องเอกสาร...

ของเอกสารข้อเสนอดังกล่าว หากว่าผู้ถูกฟ้องคดีใช้ดุลพินิจรับเอกสารข้อเสนอของผู้ฟ้องคดีทั้งห้า ย่อมมีผลเป็นการรับเอกสารข้อเสนอที่ฝ่าฝืนตามข้อกำหนดของเอกสารการคัดเลือกเอกสาร (REQUEST FOR PROPOSAL : RFP) อย่างชัดแจ้ง ไม่เป็นธรรมกับผู้ยื่นข้อเสนอรายอื่นซึ่งปฏิบัติตามเงื่อนไขของเอกสารการคัดเลือกครบถ้วนถูกต้องไม่ใช่เป็นการใช้ดุลพินิจที่เป็นไปตามหลักความได้สัดส่วนตามที่ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าอ้างแต่อย่างใด อีกทั้ง ผู้ฟ้องคดีทั้งห้าปฏิบัติไม่เป็นไปตามเงื่อนไขของเอกสารการคัดเลือกฯ ย่อมไม่อาจอ้างหลักความเชื่อถือและไว้วางใจต่อการกระทำการท่านของรัฐสำหรับกรณีนี้ได้ ส่วนกรณีที่ผู้ฟ้องคดีทั้งห้ายกกรณีคำพิพากษาของศาลปกครองสูงสุดขึ้นอ้างนั้น เป็นคุณลักษณะกรณีกันกับข้อพิพาทดีนี้ ไม่อาจนำมาเปรียบเทียบกันได้

ส่วนคำขอที่ให้ศาลมีคำพิพากษาหรือคำสั่งเรียกเอกสารมติของผู้ถูกฟ้องคดีในการประชุมเมื่อวันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ ที่ให้มีการเลื่อนการเปิดข้อเสนอของที่ ๑ (คุณสมบัติทั่วไป) จากกำหนดการเดิม คือ วันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๖๒ เวลา ๑๖.๐๐ นาฬิกา ซึ่งอยู่ในความครอบครองของผู้ถูกฟ้องคดีเพื่อประกอบการพิจารณาคดี เอกสารดังกล่าว ข้างต้นปรากฏอยู่ในจำนวนคดีแล้ว และผู้ฟ้องคดีทั้งห้าได้รับทราบข้อเท็จจริงของเอกสารดังกล่าวแล้วด้วย ศาลจึงไม่จำต้องมีคำสั่งคำขออนี้อีก

พิพากษายกฟ้อง

นายอิทธิพล ทัศนา  
ตุลาการศาลปกครองกลาง

นายจำกัด ชุมพลวงศ์  
ตุลาการหัวหน้าคณะกรรมการ

นางจักราดี มณฑุพวงศ์  
ตุลาการศาลปกครองกลาง



ตุลาการเจ้าของจำนวน

ตุลาการผู้แต่งคดี : นายประเสริฐ ศรีทชาสุข

