



การนำหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาดมาใช้ในความผิด
ทางเพศสำหรับเด็ก

สุทธารี เชื้อนแก้ว

วิทยานิพนธ์นี้เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษาตามหลักสูตร
นิติศาสตรมหาบัณฑิต
คณะนิติศาสตร์

มหาวิทยาลัยพายัพ
ธันวาคม 2553

ชื่อเรื่อง

การนำหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาดมาใช้ในความผิด
ทางเพศสำหรับเด็ก

ผู้จัดทำ

สุทธารี เชื้อนแก้ว


หลักสูตร

นิติศาสตรมหาบัณฑิต

อาจารย์ที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์

ผู้ช่วยศาสตราจารย์ ดร.สัญญาลักษณ์ ปัญวัฒน์ลิขิต


วิทยานิพนธ์นี้ได้รับการพิจารณาอนุมัติให้นับเป็นส่วนหนึ่งของการศึกษา ตามหลักสูตร
นิติศาสตรมหาบัณฑิต



(อาจารย์ ดร.สุชาดา รัตนพิบูลย์)


คณบดีคณะนิติศาสตร์

คณะกรรมการสอบวิทยานิพนธ์

1. 

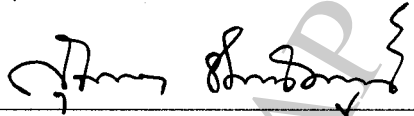
(ศาสตราจารย์ ดร.สุศักดิ์ ลิขสิทธิ์วัฒน์กุล)

ประธานกรรมการ

2. 

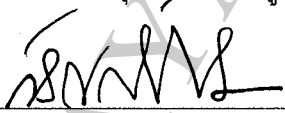
(รองศาสตราจารย์ ประธาน วัฒนวานิชย์)

กรรมการ

3. 

(อาจารย์ ดร.สุชาดา รัตนพิบูลย์)

กรรมการ

4. 

(ผู้ช่วยศาสตราจารย์ ดร.สัญญาลักษณ์ ปัญวัฒน์ลิขิต)

กรรมการและอาจารย์ที่ปรึกษา

อนุมัติเมื่อวันที่ 19 ธันวาคม 2553

สงวนลิขสิทธิ์ © สุทธารี เชื้อนแก้ว มหาวิทยาลัยพายัพ

PAYAP UNIVERSITY

กิตติกรรมประกาศ

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้จัดพิมพ์ได้สำเร็จเสร็จสมบูรณ์ได้ ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณ ผู้ช่วยศาสตราจารย์ ดร.สัญลักษ์ ปัญวัฒน์ลิขิต ที่กรุณาได้รับเป็นอาจารย์ที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์ อีกทั้งยังคงคอยเป็นผู้ให้คำปรึกษาแนะนำ และช่วยแนะแนวทางที่ถูกต้องในส่วนที่เป็นข้อบกพร่อง เพื่อให้วิทยานิพนธ์ฉบับนี้ได้รับการแก้ไขอย่างถูกต้องและสมบูรณ์ที่สุด ตลอดจนยังกรุณาช่วยผลักดันส่งเสริมผู้เขียนด้วยความเมตตาเสมอมา จนวิทยานิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จลุล่วงไปได้ด้วยดี

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณ ศาสตราจารย์ ดร.สุรศักดิ์ ลิขสิทธิ์วัฒนกุล ที่กรุณาเสียสละเวลารับเป็นประธานกรรมการสอบวิทยานิพนธ์ และยังเป็นผู้จุดประกายชี้แนะให้ผู้เขียนเริ่มต้นจัดทำวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ รองศาสตราจารย์ ประธาน วัฒนวานิชย์ และอาจารย์ ดร.สุชาติ รัตนพิบูลย์ ที่สละเวลาเข้าร่วมเป็นกรรมการสอบวิทยานิพนธ์ให้แก่ผู้เขียน และยังคงกรุณาสละเวลาในการช่วยพิจารณาตรวจแก้ไขความถูกต้องของวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ และผู้ช่วยศาสตราจารย์ ดร.เขตไท ลังการพิณรุฑ์ ที่กรุณาช่วยเหลือตรวจทานแก้ไขเนื้อหาภาษาอังกฤษในส่วนของบทคัดย่อในวิทยานิพนธ์ฉบับนี้

นอกจากนี้ ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณ ท่านปัญญารัตน์ วิระยะวานิช ผู้พิพากษาอาวุโสศาลอุทธรณ์ภาค 7 ที่กรุณาช่วยสืบหาข้อมูลอันเป็นประโยชน์อย่างมาก ต่อผู้เขียนในการทำวิทยานิพนธ์ฉบับนี้

ท้ายนี้ ผู้เขียนขอขอบพระคุณบิดา มารดา และครอบครัวอันเป็นที่รักของผู้เขียน ที่เชื่อมั่นในตัวผู้เขียน อีกทั้งยังสนับสนุนและช่วยเหลือผู้เขียนในทุกด้านตลอดมา ตลอดจนเพื่อนๆ พี่ๆ น้องๆ ที่คอยช่วยเหลือในการค้นหาข้อมูลในการทำวิทยานิพนธ์ด้วยดีเสมอมา

หากวิทยานิพนธ์ฉบับนี้จะเป็นส่วนหนึ่งที่ช่วยสร้างประโยชน์ให้แก่สังคม ผู้เขียนขอขอบความดีทั้งหมดนี้ให้แก่บุคคลข้างต้นทุกคน

สุทธารี เชื้อนแก้ว

19 ธันวาคม 2553

| | |
|-----------------------------|---|
| ชื่อเรื่อง | : การนำหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาดมาใช้ในความผิดทางเพศสำหรับเด็ก |
| ผู้จัดทำ | : สุทธาวี เชื้อนแก้ว |
| หลักสูตร | : นิติศาสตรมหาบัณฑิต มหาวิทยาลัยพายัพ จังหวัดเชียงใหม่ ประเทศไทย |
| อาจารย์ที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์ | : ผู้ช่วยศาสตราจารย์ ดร.สัญญาลักษณ์ ปัญวัฒน์ลิขิต |
| วันที่อนุมัติผลงาน | : 19 ธันวาคม 2553 |
| จำนวนหน้า | : 159 |
| คำสำคัญ | : หลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาด ความผิดทางเพศ เด็ก |

บทคัดย่อ

ความผิดทางเพศฐานข่มขืนกระทำชำเราเด็ก เป็นการกระทำที่ละเมิดต่อเสรีภาพทางเพศและศีลธรรมทางเพศของเด็กอย่างร้ายแรง นอกจากนี้ยังสร้างความสะเทือนใจต่อประชาชนในสังคมโดยเฉพาะผู้ปกครองของเด็ก ทำให้ประชาชนในสังคมเกิดความไม่มั่นใจในเสรีภาพทางเพศ และความปลอดภัยต่อเนื้อตัวร่างกายของตนเอง

ทั้งนี้ เมื่อพิจารณากฎหมายในประเทศไทยที่นำมาใช้บังคับในความผิดทางเพศฐานข่มขืนกระทำชำเราแล้ว จะพบว่ามีการบัญญัติไว้ในมาตรา 277 แห่งประมวลกฎหมายอาญา แต่จาก ข้อเท็จจริงที่เกิดขึ้นกลับพบว่ามาตรา 277 ดังกล่าวไม่สามารถบังคับใช้ให้สอดคล้องกับสถานการณ์ ที่เกิดขึ้นจริงในสังคมไทยได้ เพราะกฎหมายไม่สามารถลงโทษผู้กระทำความผิด และให้ความยุติธรรมต่อเด็กผู้เสียหายได้อย่างแท้จริง จากการอาศัยช่องว่างของกฎหมายของผู้กระทำความผิด โดยอ้างการไม่รู้เท็จจริงอันเป็นองค์ประกอบความผิด เช่น คำพิพากษาฎีกาที่ 4665/2547 หรือการอ้างความสำคัญผิดในอายุของเด็ก เช่น คำพิพากษาฎีกาที่ 4698/2540 เป็นต้น ซึ่งล้วนแล้วแต่เป็นปัญหาที่ส่งผลกระทบต่อสังคมทั้งสิ้น

ผู้เขียนจึงมุ่งศึกษาเฉพาะเรื่องความผิดเกี่ยวกับเพศในฐานความผิดข่มขืนกระทำชำเราเด็กตามมาตรา 277 โดยยึดพื้นฐานจากฐานความผิดข่มขืนกระทำชำเราทั่วไปตามมาตรา 276 ของประมวลกฎหมายอาญาไทย นอกจากนี้ยังได้ทำการศึกษากฎหมายที่บังคับใช้ในความผิดทางเพศเกี่ยวกับเด็กของประเทศอังกฤษและประเทศสหรัฐอเมริกา ซึ่งมีการนำหลัก

ความรับผิดชอบโดยเด็ดขาดมาบังคับใช้ในความผิดทางเพศเกี่ยวกับเด็กมาแล้วอย่างช้านาน เพื่อนำมาศึกษาวิเคราะห์และใช้เป็นแนวทางในการนำหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาดมาบังคับใช้ในความผิดทางเพศเกี่ยวกับเด็กในประเทศไทย

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้ ใช้วิธีการศึกษาวิจัยจากเอกสาร (Documentary Research) โดยการศึกษา จากหนังสือ บทความ หลักกฎหมาย คำพิพากษา ทั้งภาษาไทยและภาษาต่างประเทศ การหาข้อมูลทางอินเทอร์เน็ต (Internet Database) ตลอดจนแนวคิดของนักกฎหมายทั้งในประเทศไทยและต่างประเทศต่างๆที่เกี่ยวข้อง

จากการศึกษาพบว่า การนำหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาดมาบังคับใช้ในความผิดทางเพศเกี่ยวกับเด็กในประเทศอังกฤษนั้น จะถูกนำมาใช้ในความผิดทางเพศเกี่ยวกับเด็กที่มีอายุต่ำกว่า 13 ปี ตามมาตรา 5 ถึง มาตรา 8 แห่งพระราชบัญญัติความผิดเกี่ยวกับเพศ ค.ศ. 2003 โดยกำหนดการกระทำทางเพศต่อเด็กที่มีอายุต่ำกว่า 13 ปี ย่อมมีความผิดทันที ซึ่งวัตถุประสงค์ของหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาดในความผิดทางเพศเกี่ยวกับเด็กของประเทศไทยมีขึ้นเพื่อคุ้มครองความบริสุทธิ์ไร้เดียงสาของเด็ก และเพื่อคุ้มครองศีลธรรมทางเพศของเด็ก

ส่วนประเทศสหรัฐอเมริกา การนำหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาดในความผิดทางเพศเกี่ยวกับเด็กจะอยู่ในรูปแบบของ Statutory Rape ของแต่ละมลรัฐ ซึ่งมีวัตถุประสงค์เพื่อคุ้มครองศีลธรรมทางเพศ และปกป้องความบริสุทธิ์ไร้เดียงสาของเด็ก โดยมีหลักพื้นฐานคือการห้ามมีเพศสัมพันธ์กับบุคคลที่มีอายุต่ำกว่าเกณฑ์ที่กฎหมายกำหนด และบุคคลที่มีอายุต่ำกว่าเกณฑ์ที่กฎหมายกำหนดก็ไม่สามารถให้ความยินยอมเพื่อมีกิจกรรมทางเพศกับบุคคลใดๆ ได้

ผู้เขียนเห็นว่า หลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาดเป็นหลักที่มีประสิทธิภาพ และสามารถนำมาปรับบังคับใช้กับกฎหมายอาญาในประเทศไทยได้ จึงควรที่จะนำหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาดมาใช้บังคับในความผิดทางเพศเกี่ยวกับเด็กในกฎหมายไทยเป็นอย่างยิ่ง เพื่อไม่ให้ผู้กระทำความผิดอ้างการไม่รู้ข้อเท็จจริง หรือความสำคัญผิดในอายุของเด็กมาเป็นข้ออ้างให้ตนพ้นผิดได้ อีกทั้งยังเป็นการป้องปรามให้ผู้กระทำเกิดความยับยั้งชั่งใจก่อนที่จะกระทำความผิด ตลอดจนเพื่อคุ้มครองศีลธรรมทางเพศของคนในสังคม

Title : Strict Liability in Sexual Offences Against Children.
Researcher : Sudtaree Khaunkeaw.
Degree : Master of Law
Payap University, Chiang Mai, Thailand.
Advisor : Assistant Professor Dr. Sanyalux Parvatanalikit.
Date Complete : 19 December 2010.
Number of Pages : 159.
Keyword : Strict Liability, Sexual Offence, Children.

ABSTRACT

The offences of raping of a child is a violation of sexual freedom and sexual morals very seriously, furthermore it makes public depressed, especially children's parent and makes people who living in their society not confident in sexual freedom and the security at their own body.

However, when consider the laws in Thailand about observe for rape offences. It found that it is in Criminal Code of Section 277. But in fact, it found that Section 277 cannot be enforced with accordance in the actual situation in Thai society, because the law cannot be brought into force to punish sex offenders and uphold justice to the injured child truly by claiming the mistake of age such as the Supreme Court decision 4665/2547 or the Supreme Court decision 4698/2540 etc. which are the problem that affect of serious damage to public.

The author focus only at the specific child raping under section 277, by base on rape under section 276 in Criminal Code's of Thailand. Moreover, it will study the enforcement of law in child sexual offences in England and the United States which was Strict Liability rule enforced in sexual offences involving children very long time. In order to analyze and guiding of Strict Liability rule of enforcement to apply for use in child sexual offences in Thailand

This thesis is used the documentary methodology from laws, judgments textbooks from both of Thai and foreign, also opinion from lawyers and scholars, books, journals, articles and from internet content as well as the ideas of lawyers both of Thailand and other countries concerned.

It found that the study of Strict Liability in sexual offences in England, it will protect the innocence of children under 13 years old. These provided in section 5-8 of the Sexual offences Act 2003 for the purpose of child sexual and moral freedom protection. And in the United States, Strict Liability framework is applied in Statutory Rape laws. Because the state maintains a strong interest in protecting children from sexual exploitation by older individuals and physical and emotional trauma due to early sexual activity. By the basic principle, Statutory Rape is unlawful sexual intercourse with a person under a specified age and the age below the law permitted and the person under the law permitted cannot consent to have sexual activity.

By the author's opinion, Strict Liability rule is the main effective doctrine and can be adapted to enforce with criminal law in Thailand. Therefore, it should bring Strict Liability rule to enforce with child sexual offences in the law of Thailand, in order to prevent the sexual offender claims mistake of age in child raping as an excuse to be acquitted. Moreover, it deterrence people to restrain their mind before commits their crimes, as well as to protecting sexual morality of society.

สารบัญ

| | |
|---|----|
| กิตติกรรมประกาศ | ข |
| บทคัดย่อภาษาไทย | ค |
| บทคัดย่อภาษาอังกฤษ | จ |
| สารบัญ | ช |
| สารบัญตาราง | ฎ |
| | |
| บทที่ 1 บทนำ | 1 |
| 1.1 ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา | 1 |
| 1.2 วัตถุประสงค์ของการศึกษา | 6 |
| 1.3 สมมติฐานการศึกษา | 6 |
| 1.4 ขอบเขตการศึกษา | 6 |
| 1.5 วิธีดำเนินการศึกษา | 7 |
| 1.6 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ | 7 |
| บทที่ 2 แนวคิดหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาดและแนวคิดการคุ้มครองเด็ก | 8 |
| 2.1 แนวคิดหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาด | 8 |
| 2.1.1 ความหมายของหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาด | 9 |
| 2.1.2 ประวัติความเป็นมาของหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาด | 10 |
| 2.1.3 วัตถุประสงค์ของหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาด | 12 |
| 2.1.4 หลักเกณฑ์พื้นฐานของหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาด | 13 |
| 2.2 แนวคิดการคุ้มครองเด็ก | 20 |
| 2.2.1 ความหมายของ "เด็ก" | 21 |
| 2.2.2 แนวคิดเกี่ยวกับการคุ้มครองสิทธิเด็ก | 22 |
| 2.2.2.1 ปฏิญญาสากลว่าด้วยสิทธิมนุษยชน | 24 |

สารบัญ (ต่อ)

| | | |
|---------|---|-----|
| 2.2.2.2 | กติการะหว่างประเทศว่าด้วยสิทธิทางเศรษฐกิจ สังคม และวัฒนธรรม | 24 |
| 2.2.2.3 | กติการะหว่างประเทศว่าด้วยสิทธิพลเมือง และสิทธิทางการเมือง | 25 |
| 2.2.2.4 | ปฏิญญาสากลว่าด้วยเรื่องสิทธิเด็ก ค.ศ. 1924 หรือปฏิญญาเจนีวา | 26 |
| 2.2.2.5 | ปฏิญญาสากลว่าด้วยสิทธิเด็กแห่งสหประชาชาติ | 26 |
| 2.2.2.6 | อนุสัญญาว่าด้วยสิทธิเด็ก | 28 |
| 2.2.3 | ทฤษฎีการล่วงละเมิดทางเพศเกี่ยวกับเด็ก | 30 |
| 2.3 | ทฤษฎีความเสี่ยง | 32 |
| บทที่ 3 | หลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาดในความผิดทางเพศเกี่ยวกับเด็ก ตามกฎหมายต่างประเทศ | 36 |
| 3.1 | ประเทศอังกฤษ | 37 |
| 3.1.1 | พระราชบัญญัติความผิดเกี่ยวกับเพศ ค.ศ.1956 (Sexual Offenses Act 1956) | 40 |
| 3.1.2 | พระราชบัญญัติความผิดเกี่ยวกับเพศ ค.ศ.2003 (Sexual Offenses Act 2003) | 42 |
| 3.2 | ประเทศสหรัฐอเมริกา | 69 |
| 3.2.1 | กฎหมายที่บัญญัติความผิดทางเพศเกี่ยวกับเด็ก | 74 |
| 3.2.2 | บทบัญญัติความผิดทางเพศในประเทศสหรัฐอเมริกา | 85 |
| 3.2.3 | เกณฑ์อายุที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย | 93 |
| บทที่ 4 | หลักความรับผิดชอบทางเพศเกี่ยวกับเด็กตามกฎหมายไทย | 101 |
| 4.1 | วิวัฒนาการความผิดเกี่ยวกับเพศฐานข่มขืนกระทำชำเราตามกฎหมายไทย | 101 |
| 4.1.1 | กฎหมายตราสามดวง | 103 |
| 4.1.2 | พระราชกำหนดลักษณะข่มขืนล่วงประเวณี ร.ศ. 118 | 104 |
| 4.1.3 | กฎหมายลักษณะอาญา ร.ศ. 127 | 107 |
| 4.1.4 | ประมวลกฎหมายอาญา พ.ศ. 2499 | 112 |

สารบัญ (ต่อ)

| | |
|---|------------|
| 4.1.5 ประมวลกฎหมายหมายอาญาก่อนประกาศใช้พระราชบัญญัติ แก้ไขเพิ่มเติมประมวลกฎหมายอาญา (ฉบับที่ 19) พ.ศ. 2550 | 112 112 |
| 4.1.6 ประมวลกฎหมายอาญาฉบับปัจจุบัน | 115 |
| 4.2 ความหมายและองค์ประกอบความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรากรณีทั่วไป และความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราเด็กตามกฎหมายไทย | 117 117 |
| 4.2.1 ความหมายของคำว่า “ข่มขืนกระทำชำเรา” | 118 |
| 4.2.2 องค์ประกอบความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรากรณีทั่วไป และความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราเด็กตามกฎหมายไทย | 120 120 |
| 4.2.3 การวิเคราะห์และเปรียบเทียบข้อแตกต่างระหว่างความผิด ฐานข่มขืนกระทำชำเรากรณีทั่วไปตามมาตรา 276 และ ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราเด็กตามมาตรา 277 | 128 128 |
| 4.3 บทวิเคราะห์ปัญหาความผิดทางเพศเกี่ยวกับเด็กที่เกิดขึ้นในประเทศไทย | 138 |
| 4.3.1 การอ้างหลักการไม่รู้ข้อเท็จจริงอันเป็นองค์ประกอบความผิด | 139 |
| 4.3.2 การอ้างหลักความสำคัญผิดในข้อเท็จจริง | 141 |
| 4.4 การวิเคราะห์และเปรียบเทียบความผิดทางเพศฐานข่มขืนกระทำชำเราเด็ก ตามกฎหมายไทยกับกฎหมายต่างประเทศ | 146 146 |
| 4.4.1 องค์ประกอบภายนอกของความผิด | 146 |
| 4.4.2 องค์ประกอบภายในของความผิด | 149 |
| 4.4.3 คุณธรรมทางกฎหมาย | 150 |
| บทที่ 5 บทสรุปและข้อเสนอแนะ | 153 |
| 5.1 บทสรุป | 153 |
| 5.2 ข้อเสนอแนะ | 159 |
| บรรณานุกรม | 160 |

สารบัญ (ต่อ)

ภาคผนวก

| | |
|---|-----|
| ภาคผนวก ก คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 5176/2538 | 170 |
| ภาคผนวก ข คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 6405/2539 | 174 |
| ภาคผนวก ค คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 4698/2540 | 175 |
| ภาคผนวก ง คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 2957/2541 | 177 |
| ภาคผนวก จ คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 455/2542 | 180 |
| ภาคผนวก ฉ คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 1717/2543 | 183 |
| ภาคผนวก ช คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 7233/2549 | 187 |
| ภาคผนวก ซ คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 5547/2550 | 190 |
| ภาคผนวก ฌ คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 3577/2551 | 194 |

สารบัญตาราง

ตารางที่

| | | |
|--------------|--|----|
| ตารางที่ 3.1 | อัตราโทษตาม Criminal Justice Act 2003 | 53 |
| ตารางที่ 3.2 | ความคิดเห็นสนับสนุนและโต้แย้งในเรื่องหลักความรับผิดชอบโดยเด็ดขาด | 69 |
| ตารางที่ 3.3 | กฎหมายที่บังคับใช้ในความผิดทางเพศเกี่ยวกับเด็กในประเทศสหรัฐอเมริกา | 74 |
| ตารางที่ 3.4 | บทบัญญัติความผิดทางเพศในประเทศสหรัฐอเมริกา | 85 |
| ตารางที่ 3.5 | เกณฑ์อายุที่ไม่ชอบด้วยกฎหมายในประเทศสหรัฐอเมริกา | 94 |