

ปัญหากฎหมายและแนวทางเยียวยาเกี่ยวกับการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์



นางสาวจันทิมา ลิ้มปานนท์

สถาบันวิทยบริการ
จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษาตามหลักสูตรปริญญานิติศาสตรมหาบัณฑิต


สาขาวิชานิติศาสตร์ ภาควิชานิติศาสตร์
บัณฑิตวิทยาลัย จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

ปีการศึกษา 2540

ISBN 974-638-924-6

ลิขสิทธิ์ของบัณฑิตวิทยาลัย จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

LEGAL PROBLEMS AND PROSPECTS FOR REMEDIES CONCERNING GENOCIDE



Miss Chantima Limpananda

สถาบันวิทยบริการ
A Thesis Submitted in Partial Fulfillment of the Requirements

จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย
for the Degree of Master of Law

Department of Law

Graduate School

Chulalongkorn University

Academic Year 1997

ISBN 974-638-924-6

หัวข้อวิทยานิพนธ์

ปัญหากฎหมายและแนวทางเยียวยาเกี่ยวกับการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์

โดย

นางสาวจันทิมา ลิ้มปานนท์

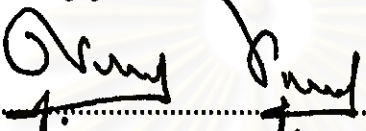
ภาควิชา

นิติศาสตร์

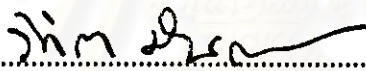
อาจารย์ที่ปรึกษา


ผู้ช่วยศาสตราจารย์สุผานิต เกิดสมเกียรติ

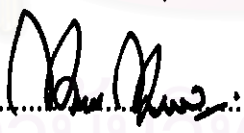
บัณฑิตวิทยาลัย จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย อนุมัติให้บัณฑิตวิทยาลัยรับนี้เป็นส่วนหนึ่ง
ของการศึกษาตามหลักสูตรปริญญามหาบัณฑิต



..... คณบดีบัณฑิตวิทยาลัย
(ศาสตราจารย์ นายแพทย์ ศุภวัฒน์ ชูติวงศ์)

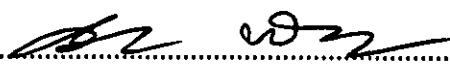
คณะกรรมการสอบวิทยานิพนธ์


..... ประธานกรรมการ
(ศาสตราจารย์ วิจิต มันทาภรณ์)


..... อาจารย์ที่ปรึกษา
(ผู้ช่วยศาสตราจารย์สุผานิต เกิดสมเกียรติ)


..... กรรมการ
(อาจารย์ ดร. กิตติพงษ์ กิตยารักษ์)


..... กรรมการ
(อาจารย์ ดร. พรชัย ต่านวิวัฒน์)


..... กรรมการ
(อาจารย์ ดร. วีรชัย พลาศรัย)

- ## C870057 : MAJOR LAW
KEY WORD: GENOCIDE / CRIMES AGAINST HUMANITY

CHANTIMA LIMPANANDA : LEGAL PROBLEMS AND PROSPECTS FOR REMEDIES
CONCERNING GENOCIDE . THESIS ADVISOR : ASSOCIATE PROFESSOR
SUPHANIT KIRDSOMKIAT. 234 pp. ISBN 974-638-924-6

This thesis focuses on the legal problems relating to the Convention on the Prevention and Punishment of the Crime of Genocide of 1948 and on offering suggestion to solve them.

This study discovers that the principle of prevention and punishment of the crime of genocide has been recognized on the international law regime. However, there still exist, in the Convention, a numerous problems of interpretation and practice which are required to be reviewed and resolved in order to effect the prevention and punishment of the crime of genocide and to remedy genocide victims.

The author proposes the important prospects for prevention and remedies which include regarding the crime of genocide as delicta jus gentium for the purpose of universal jurisdiction and extradition, humanitarian intervention, implementation of Agenda for Peace, establishment of the permanent international criminal tribunal and the compensation to the genocide victims etc.

สถาบันวิทยบริการ


จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

ภาควิชา.....นิติศาสตร์.....

สาขาวิชา.....นิติศาสตร์.....

ปีการศึกษา.....2540.....

ลายมือชื่อนิติ.....

ลายมือชื่ออาจารย์ที่ปรึกษา.....

ลายมือชื่ออาจารย์ที่ปรึกษาร่วม.....

กิตติกรรมประกาศ

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จลงได้ด้วยความกรุณาอย่างยิ่งจากท่านอาจารย์ผู้ช่วยศาสตราจารย์ สุผานิต เกิดสมเกียรติ ที่กรุณาชี้แนะแนวทางในการวิเคราะห์ปัญหา ตลอดจนแนวทางในการนำเสนอและเขียนวิทยานิพนธ์ โดยรับเป็นอาจารย์ที่ปรึกษาและได้ให้คำแนะนำตรวจแก้ไขวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ทุกบทอย่างละเอียดและเพิ่มเติมข้อมูลอันเป็นประโยชน์ต่อผู้เขียน อีกทั้งท่านศาสตราจารย์วิทิต มันทาภรณ์ ท่านอาจารย์ ดร.กิตติพงษ์ กิตยารักษ์ ท่านอาจารย์ ดร.พรชัย ด้านวิวัฒน์ และท่านอาจารย์ ดร.วีรชัย พลาศรัย ที่กรุณาได้รับเป็นประธานกรรมการและกรรมการสอบวิทยานิพนธ์และได้กรุณาให้คำแนะนำแสดงข้อคิดเห็นต่างๆ เพื่อให้วิทยานิพนธ์ฉบับนี้ถูกต้องและสมบูรณ์ยิ่งขึ้น ผู้เขียนใคร่ขอกราบขอบพระคุณต่อท่านอาจารย์ทุกท่านเป็นอย่างสูงไว้ ณ ที่นี้

ในการเขียนวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ ผู้เขียนมีข้อจำกัดทั้งในด้านเวลาและข้อมูลซึ่งมีข้อมูลเกี่ยวกับเนื้อหาในวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ค่อนข้างจำกัดในประเทศไทย แต่ผู้เขียนได้รับคำแนะนำและความช่วยเหลือทั้งด้านข้อมูลจากต่างประเทศและกำลังใจอย่างดียิ่งจากคุณบุพตี กาญจนรังษี และคุณนิรวรรณ ภาคย์พิรันทร์ จึงทำให้วิทยานิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จลงได้ภายในระยะเวลาอันรวดเร็ว ผู้เขียนจึงใคร่ขอแสดงความซาบซึ้งใจและขอขอบพระคุณท่านทั้งสองไว้ ณ โอกาสนี้ด้วย

นอกจากนี้ ผู้เขียนใคร่ขอขอบพระคุณ คุณดุลยธรรม ธรรมวงศ์ เจ้าหน้าที่ห้องสมุด ESCAP และเจ้าหน้าที่ห้องสมุดคณะนิติศาสตร์ จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัยทุกท่าน ที่ได้กรุณาให้ความช่วยเหลือในการค้นหาและจัดเอกสารให้แก่ผู้เขียนเป็นอย่างดี นอกจากนี้ ผู้เขียนขอขอบคุณผู้บังคับบัญชา เพื่อนร่วมงาน บรรดาเพื่อนๆ พี่ๆ น้องๆ ที่ได้ให้การสนับสนุนและให้กำลังใจผู้เขียนเสมอมา

บุคคลที่ผู้เขียนจักต้องขอกราบขอบพระคุณเป็นอย่างสูง ได้แก่ บิดามารดาของผู้เขียน ซึ่งได้ให้กำเนิด เลี้ยงดูดูแลเอาใจใส่ผู้เขียน คอยให้กำลังใจผู้เขียนตลอดระยะเวลาที่ผู้เขียนรู้สึกทุกขหรือใจและเป็นผู้ที่ทำให้ผู้เขียนประสบความสำเร็จในชีวิต ผู้เขียนใคร่ขอกราบขอบพระคุณในความเอื้ออาทรของท่านไว้ ณ ที่นี้

ท้ายสุดนี้ ผู้เขียนหวังว่าวิทยานิพนธ์ฉบับนี้คงมีคุณค่าต่อการศึกษาวิชานิติศาสตร์อยู่บ้าง ความดีของวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ ผู้เขียนขอกราบเท้าเป็นกตเวทิตาแด่บิดามารดาของผู้เขียนและอาจารย์ทุกท่านที่ได้ประสิทธิ์ประสาทวิชาความรู้ให้แก่ผู้เขียนตั้งแต่อดีตจนถึงปัจจุบัน หากมีข้อบกพร่องประการใด ผู้เขียนขอน้อมรับไว้แต่เพียงผู้เดียว

สารบัญ

บทคัดย่อภาษาไทย.....	ง
บทคัดย่อภาษาอังกฤษ.....	จ
กิตติกรรมประกาศ.....	ฉ

บทที่ 1 บทนำ

ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา.....	1
วัตถุประสงค์ของการศึกษาวิจัย.....	3
ขอบเขตของการศึกษาวิจัย.....	3
วิธีการศึกษาวิจัย.....	4
สมมติฐานของการวิจัย.....	4
ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ.....	4

บทที่ 2 สถานการณ์ ประเภท สาเหตุ และผลกระทบของการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์ที่ปรากฏในสังคมโลก

2.1 สถานการณ์การฆ่าล้างเผ่าพันธุ์ที่ปรากฏขึ้นในสังคมโลกโดยสังเขป.....	6
ก. การฆ่าล้างเผ่าพันธุ์ในเยอรมนี.....	7
ข. การฆ่าล้างเผ่าพันธุ์ในกัมพูชา.....	10
ค. การฆ่าล้างเผ่าพันธุ์ในอดีตประเทศยูโกสลาเวีย.....	13
ง. การฆ่าล้างเผ่าพันธุ์ในติมอร์ตะวันออก.....	17
จ. การฆ่าล้างเผ่าพันธุ์ในรวันดา.....	18
2.2 สรุปรูปแบบของการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	21
2.3 ประเภทของการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	24
2.4 สาเหตุที่ทำให้เกิดการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	25
2.5 ผลกระทบของการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์และความสนใจของสังคมโลกที่มีต่อ การฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	26

**บทที่ 3 แนวความคิดของระบอบกฎหมายระหว่างประเทศที่เกี่ยวกับการ
ฆ่าล้างเผ่าพันธุ์**

3.1	วิวัฒนาการของกฎหมายระหว่างประเทศที่เกี่ยวกับการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	29
3.2	การวิเคราะห์คำนิยามของการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	35
3.3	ความแตกต่างและความสัมพันธ์ระหว่างอาชญากรรมฆ่าล้างเผ่าพันธุ์กับ อาชญากรรมสงคราม.....	40
3.4	ที่มาของกฎหมายที่เกี่ยวกับการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	44
	ก. ความตกลงระหว่างประเทศ.....	45
	ข. กฎหมายจารีตประเพณีระหว่างประเทศ.....	46
	ค. หลักกฎหมายทั่วไป.....	50
	ง. คำพิพากษาของศาล.....	52
	จ. แนวความคิดเห็นของนักนิติศาสตร์.....	55
	ฉ. ข้อมติองค์การสหประชาชาติ.....	56
3.5	ทฤษฎีกฎหมายที่รองรับหลักกฎหมายที่เกี่ยวกับการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	57
	ก. ทฤษฎีกฎหมายธรรมชาติ (Natural Law).....	58
	ข. ทฤษฎีกฎหมายฝ่ายบ้านเมือง (Positive Law).....	60
	ค. หลักกฎหมายศาสนาหรือหลักศาสนา.....	60
3.6	ลักษณะทางกฎหมายของการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์ภายใต้ระบอบกฎหมาย ระหว่างประเทศ.....	63
	ก. ลักษณะความเป็นอาชญากรรมระหว่างประเทศ.....	63
	ข. ลักษณะการละเมิดต่อสิทธิมนุษยชน.....	64
	ค. ลักษณะการคุกคามต่อสันติภาพของโลก.....	68

บทที่ 4 ปัญหาทางกฎหมายของการบังคับใช้กฎหมายที่เกี่ยวกับการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์

ก.	ปัญหากฎหมายด้านสารบัญญัติ.....	74
4.1	ปัญหาสถานะของอนุสัญญาฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	74
4.2	ปัญหาคำนิยามของ “การฆ่าล้างเผ่าพันธุ์”.....	78
4.3	ปัญหาการกระทำที่สามารถลงโทษได้.....	89
4.4	ปัญหาความรับผิดชอบส่วนบุคคล (individual responsibility).....	92
4.5	ปัญหาความรับผิดชอบของรัฐ (state responsibility).....	95

4.6 ปัญหาพันธกรณีในการออกกฎหมายอนุวัติการตามอนุสัญญา.....	95
4.7 ปัญหาการลงโทษผู้กระทำความผิด.....	96
4.8 ปัญหาการส่งผู้ร้ายข้ามแดน.....	97
4.9 ปัญหาบทบาทสหประชาชาติในการป้องกันและปราบปรามการ ฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	100
4.10 ปัญหาการระงับข้อพิพาท การตีความและการบังคับใช้อนุสัญญา ฆ่าล้างเผ่าพันธุ์โดยศาลยุติธรรมระหว่างประเทศ.....	101
4.11 ปัญหาการตั้งเงื่อนไขในอนุสัญญาฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	102
4.12 ปัญหาเกี่ยวกับโทษที่จะใช้ลงแก่ผู้กระทำความผิด.....	105
4.13 ปัญหาการพิสูจน์ความผิด.....	106
ข. ปัญหากฎหมายวิธีสบัญญัติ.....	107
4.1 การจัดตั้งศาลระหว่างประเทศสำหรับยูโกสลาเวีย.....	107
4.2 การจัดตั้งศาลระหว่างประเทศสำหรับรวันดา.....	108
4.3 ปัญหาการดำเนินคดีฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	108

**บทที่ 5 แนวทางในการป้องกันและการลงโทษการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์และเหยี่ยวาความ
เสียหาย**

5.1 การป้องกันการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	111
5.2 บทบาทขององค์การสหประชาชาติเพื่อแก้ไขปัญหาการฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	114
5.3 การจัดตั้งศาลอาญาระหว่างประเทศถาวร.....	116
5.3.1 ความเป็นมาเกี่ยวกับการจัดตั้งศาลอาญาระหว่างประเทศ.....	117
5.3.2 ความสำคัญของศาลอาญาระหว่างประเทศ.....	123
5.3.3 ปัญหาการจัดตั้งศาลอาญาระหว่างประเทศถาวร.....	124
5.4 การเหยี่ยวาผู้เสียหายจากอาชญากรรมฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....	135

บทที่ 6 บทสรุปและข้อเสนอแนะ..... 138

รายการอ้างอิง..... 143

ภาคผนวก (ก) อนุสัญญาว่าด้วยการป้องกันและการลงโทษอาชญากรรมฆ่าล้าง เผ่าพันธุ์ ค.ศ.1948 (Convention on the Prevention and Punishment of the Crime of Genocide of December 9,1948).....	151
---	-----

(ข) UN Charter.....	162
(ค) Statute of the International Tribunal for the Prosecution of Persons Responsible for Serious Violation of International Humanitarian Law Committed in Territory of the Former Yugoslavia since 1991.....	191
(ง) Draft Statute for an International Criminal Court.....	206
ประวัติผู้เขียน.....	235



สถาบันวิทยบริการ
จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย