

แนวความคิดเกี่ยวกับผู้กระทำความผิดและผู้เสียหาย
ในความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา



นายนิธิ เมทินีวงศ์

วิทยานิพนธ์นี้เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษาตามหลักสูตรปริญญานิติศาสตรมหาบัณฑิต

สาขาวิชานิติศาสตร์

คณะนิติศาสตร์ จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

ปีการศึกษา 2551

ลิขสิทธิ์ของจุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

CONCEPT REGARDING OFFENDERS AND INJURED PERSONS IN RAPE CASE

Mr. Niti Metineewongse

A Thesis Submitted in Partial Fulfillment of the Requirements

for the Degree of Master of Laws Program in Laws

Faculty of Law

Chulalongkorn University

Academic Year 2008

Copyright of Chulalongkorn University

510950

นิติ เมทินีวงศ์ : แนวความคิดเกี่ยวกับผู้กระทำความผิดและผู้เสียหายในความผิดฐานข่มขืนกระทำ
ชำเรา. (Concept regarding offenders and injured persons in rape case) อ. ที่ปรึกษา
วิทยานิพนธ์ : รศ. มัทยา จิตติรัตน์, 195 หน้า.

พฤติกรรมในการแสวงหาความพึงพอใจทางเพศโดยการบังคับข่มขืนใจในปัจจุบันเปลี่ยนแปลงไป โดย
ไม่จำกัดอยู่แค่เพียงกรณีผู้ชายเป็นฝ่ายกระทำต่อผู้หญิงอีกต่อไป แต่ผู้หญิงก็อาจเป็นฝ่ายกระทำต่อผู้ชายก็ได้
หรืออาจเป็นการกระทำของบุคคลเพศเดียวกันก็ได้ไม่ว่าจะเป็นการกระทำของผู้ชายกระทำต่อผู้ชาย หรือผู้หญิง
กระทำต่อผู้หญิง พฤติกรรมเหล่านี้แพร่หลายมากขึ้นจนก่อให้เกิดปัญหาสังคมและก่อให้เกิดความเสียหายเป็น
อย่างมาก ดังนั้นในหลายๆ ประเทศจึงมีการแก้ไขกฎหมายความผิดเกี่ยวกับเพศให้ครอบคลุมถึงการกระทำ
เหล่านี้ สำหรับประเทศไทยก็ได้มีการแก้ไขความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามประมวลกฎหมายอาญาโดยมี
การกำหนดคำนิยามใหม่ของคำว่า "กระทำชำเรา" และในส่วนของผู้ถูกกระทำก็ได้ตัดคำว่า "หญิงซึ่งมิใช่ภริยา
ตน" ออกและใช้คำว่า "ผู้อื่น" แทน ทำให้ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรามีขอบเขตที่กว้างขึ้นโดยในส่วนของ
ผู้กระทำความผิดกฎหมายใช้คำว่า "ผู้ใด" เมื่อพิจารณาประกอบกับความหมายใหม่ของการกระทำชำเราแล้ว
ผู้กระทำความผิดจึงอาจเป็นได้ทั้งผู้ชายและผู้หญิง ในขณะที่เดียวกันผู้เสียหายก็อาจเป็นได้ทั้งผู้ชายและผู้หญิง
เช่นเดียวกันโดยอาจเป็นการกระทำต่อบุคคลเพศเดียวกันก็ได้

การแก้ไขกฎหมายในครั้งนี้เป็น การแก้ไของค์ประกอบของความผิดอันเป็นปัญหาเกี่ยวโยงไปถึง
เจตนารมณ์ในการบัญญัติกฎหมายตลอดจนการบังคับใช้กฎหมายและก่อให้เกิดปัญหาหลายประการ เช่น
ปัญหาเกี่ยวกับคำนิยามของคำว่า "กระทำชำเรา" หรือปัญหาเกี่ยวกับการคุ้มครองเด็กตามมาตรา 277 เป็นต้น
ซึ่งผู้เขียนเห็นว่าความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราก่อนที่จะมีการแก้ไขในครั้งนี้นี้มีความเหมาะสมอยู่แล้วแต่
อย่างไรก็ตาม พฤติกรรมของการกระทำความผิดทางเพศในรูปแบบต่างๆ ที่เกิดขึ้นก็กำลังสร้างปัญหาให้กับ
สังคมเป็นอย่างมาก ดังนั้น ผู้เขียนจึงเห็นว่าควรมีการบัญญัติเป็นความผิดฐานใหม่ให้ครอบคลุมการกระทำ
ต่างๆ เหล่านี้นอกจากความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราและการกระทำอนาจาร ตัวอย่างเช่น ความผิดฐาน
ข่มขืนกระทำชำเราแบบผิดธรรมชาติหรือผิดธรรมชาติตามมนุษย์ นอกจากนี้ ควรบัญญัติให้การข่มขืนกระทำชำเรา
เด็กอายุไม่เกิน 15 ปี เป็นเหตุเพิ่มโทษตามมาตรา 276 เพื่อเป็นการสร้างความแตกต่างระหว่างมาตรการในการ
คุ้มครองเด็กกับการคุ้มครองผู้ใหญ่และจะทำให้กฎหมายมีความชัดเจนมากขึ้นในเรื่องการข่มขืนกระทำชำเรา
เด็กอายุไม่เกิน 15 ปีที่เป็นคู่สมรสกับผู้กระทำอีกด้วย

สาขาวิชา.....นิติศาสตร์.....ลายมือชื่อนิสิต..... *พิศ 15.*
ปีการศึกษา.....2551.....ลายมือชื่ออาจารย์ที่ปรึกษา..... *[Signature]*

4886239834 : MAJOR LAWS

KEY WORD: RAPE / OFFENDERS / INJURED PERSONS

NITI METINEEWONGSE : CONCEPT REGARDING OFFENDERS AND INJURED PERSONS
IN RAPE CASE. THESIS ADVISOR : ASSOC. PROF. MATTAYA JITTIRAT, 195 pp.

A forcing behavior for the purpose of satisfying sexual desire is now changing. Such behavior is not limited to the case of male to female offending anymore, but also including the case of female to male offending or the case of offending on the same gender, whether male to male or female to female. Such behavior is expanding and causing a lot of social problems and damage. Therefore, many countries have amended its law on sexual offences to cover such behavior. In Thailand, there is also an amendment on rape offence which defines a new meaning for the term "sexual intercourse" and replacing the term of victim which was limited to "woman other than his wife" with "other person". Such amendment has thus broadened the offence of rape, considering the term of offender which the law provides as "whoever" with the new definition of sexual intercourse, therefore, the offender may be male or female and the victim may as well be male or female either. Moreover, an offence on the person with same gender is also possible.

Such amendment has altered the element of crime in this offence which related to the purpose of the law and its application, causing many problems such as the definition of "sexual intercourse" or child protection pursuant to Article 277 for instances. The author is of the opinion that, before the amendment, the rape offence was more appropriate. However, since those emerging behaviors in sexual offences are causing a lot of social problems, the author is of the view that there should be other provisions which constitute other offences to cover those behaviors besides rape offence and indecent assault offence, i.e. sodomy or deviate sexual intercourse. Moreover, a rape offence on under 15 years old victim should be regarded as a ferocious cause of Article 276 in order to make a difference between child protection measure and adult protection measure and to clarify the rape offence on under 15 years old victim who is a spouse of the offender.

Field of study.....LAW..... Student's signature..... *Niti M.*
Academic year2008..... Advisor's signature..... *Mattaya Jittirat*

กิตติกรรมประกาศ

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จลุล่วงได้ด้วยดี โดยความกรุณาจากท่านรองศาสตราจารย์ มัทยา จิตติรัตน์ ที่ให้ความเมตตาสละเวลารับเป็นอาจารย์ที่ปรึกษา พร้อมทั้งได้ให้คำแนะนำ และให้แนวคิดอันเป็นแนวทางในการทำวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ ผู้เขียนจึงกราบขอบพระคุณไว้ ณ ที่นี้

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณท่านศาสตราจารย์ วีระพงษ์ บุญโญภาส ท่านอาจารย์ ดร.จิรนิติ หะวานนท์ และท่านอาจารย์ ธนพิชญ์ มูลพฤกษ์ ที่ให้ความกรุณารับเป็นประธานและกรรมการสอบวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ ซึ่งทุกท่านได้กรุณาสละเวลา และได้ให้คำแนะนำที่เป็นประโยชน์ต่อการปรับปรุงแก้ไขวิทยานิพนธ์ฉบับนี้

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณบิดา มารดา อันเป็นที่รักและเคารพยิ่ง ซึ่งได้เป็นกำลังใจแก่ผู้เขียนในการจัดทำวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ รวมทั้งได้ให้การสนับสนุนผู้เขียนในทุกด้าน ด้วยดีตลอดมา

นอกจากนี้ ผู้เขียนขอขอบคุณ นาย วโรดม ศิริมณีธรรม ที่ให้ความช่วยเหลือผู้เขียนในการจัดทำบทคัดย่อวิทยานิพนธ์ภาษาอังกฤษ และขอขอบคุณเพื่อนๆ คณะนิติศาสตร์ จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย ที่ได้ให้กำลังใจและความช่วยเหลือแก่ผู้เขียนเสมอมา

คุณความดีอันเกิดจากวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ ผู้เขียนขอมอบแต่บิดา มารดา ครูอาจารย์ และผู้มีพระคุณทุกท่าน ตลอดจนท่านผู้เขียนตำราที่ได้นำมาอ้างอิงและเรียบเรียงเป็นวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ หากมีข้อผิดพลาดบกพร่องประการใด ผู้เขียนขอน้อมรับไว้แต่เพียงผู้เดียว และขออภัยมาไว้ ณ ที่นี้ด้วย

สารบัญ

หน้า

บทคัดย่อภาษาไทย.....	ง
บทคัดย่อภาษาอังกฤษ.....	จ
กิตติกรรมประกาศ.....	ฉ
สารบัญ.....	ช
บทที่ 1 บทนำ.....	1
1.1 ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา.....	1
1.2 วัตถุประสงค์ของการวิจัย.....	5
1.3 สมมติฐานของการวิจัย.....	5
1.4 ขอบเขตของการวิจัย.....	6
1.5 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ.....	6
1.6 วิธีดำเนินการวิจัย.....	7
บทที่ 2 แนวความคิดและที่มาของความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา.....	8
2.1 แนวความคิดเกี่ยวกับการข่มขืนกระทำชำเรา.....	10
2.1.1 ประวัติของการข่มขืนกระทำชำเรา.....	10
2.1.2 สาเหตุของการข่มขืนกระทำชำเรา.....	14
2.1.2.1 ความต้องการแสดงอำนาจเหนือเพศหญิงของเพศชาย.....	14
2.1.2.2 ความผิดปรกติของฮอร์โมนเพศชาย.....	15
2.1.2.3 ความวิปริตทางเพศของตัวผู้ข่มขืนกระทำชำเรา.....	16
2.1.2.4 ปัจจัยแวดล้อมจากสภาพสังคม.....	16
2.1.3 ผลกระทบของการข่มขืนกระทำชำเรา.....	18
2.1.3.1 ผลกระทบต่อหญิงที่ถูกข่มขืนกระทำชำเรา.....	18
2.1.3.2 ผลกระทบต่อครอบครัวของผู้เสียหาย.....	22
2.1.3.3 ผลกระทบต่อความสัมพันธ์ระหว่างประเทศ.....	22

2.2.	แนวความคิดในการกำหนดความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา.....	23
2.2.1	แนวความคิดในการกำหนดความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา ในอดีต.....	23
2.2.1.1	วัตถุประสงค์ในการปกป้องผลประโยชน์ของผู้ชาย จากการถูกบุคคลอื่นล่วงละเมิดทรัพย์สินทางเพศของตน.....	23
2.2.1.2	วัตถุประสงค์ในการคุ้มครองผู้หญิงในฐานะ ผู้เสียหายโดยตรง.....	32
2.2.2	แนวความคิดในการกำหนดความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา ในปัจจุบัน.....	38
2.2.2.1	แนวความคิดเรื่องการข่มขืนกระทำชำเรา กับการละเมิดสิทธิมนุษยชน.....	38
2.2.2.2	พฤติกรรมในการแสวงหาความพึงพอใจทางเพศ ในปัจจุบัน.....	41
บทที่ 3	ผู้กระทำความผิดและผู้เสียหายในความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา ตามประมวลกฎหมายอาญา เปรียบเทียบกับกฎหมายต่างประเทศ.....	47
3.1	ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราในประเทศไทย.....	50
3.1.1	ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราในสมัยก่อนที่จะมีการจัดทำ กฎหมายตราสามดวง.....	50
3.1.2	ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามกฎหมายตราสามดวง.....	51
3.1.3	ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามพระราชกำหนดลักษณะ ข่มขืนล่วงประเวณี ร.ศ. 118.....	57
3.1.4	ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามกฎหมายลักษณะอาญา ร.ศ. 127.....	60
3.1.5	ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามประมวลกฎหมายอาญา.....	67
3.1.5.1	ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามประมวลกฎหมาย อาญา (ก่อนปรับปรุงความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา).....	68

3.1.5.2	ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามประมวลกฎหมาย อาญา (ปรับปรุงความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา).....	93
3.2	ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามกฎหมายต่างประเทศ.....	100
3.2.1	ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราของประเทศสหรัฐอเมริกา.....	100
3.2.1.1	มลรัฐมิชิแกน.....	104
3.2.1.2	มลรัฐอลาบามา.....	108
3.2.2	ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราของประเทศอังกฤษ.....	123
บทที่ 4 วิเคราะห์ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามประมวลกฎหมายอาญา		
	(พระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมประมวลกฎหมายอาญา (ฉบับที่ 19) พ.ศ. 2550).....	141
4.1	ความเป็นมาและเหตุผลในการแก้ไขปรับปรุง ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา.....	142
4.2	ปัญหาการบังคับใช้กฎหมายเกี่ยวกับความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา ตามบทบัญญัติที่แก้ไขใหม่.....	145
4.2.1	ปัญหาเกี่ยวกับคำนิยามของคำว่า “กระทำชำเรา”.....	145
4.2.2	ผู้กระทำความผิดและผู้เสียหายในความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา.....	151
4.2.3	ปัญหาการคุ้มครองเด็กในความผิดฐานกระทำชำเราเด็ก ตามมาตรา 277.....	153
4.2.4	ปัญหาการตรวจพิสูจน์พยานหลักฐาน.....	161
4.3	การข่มขืนกระทำชำเราระหว่างคู่สมรส.....	165
4.4	ความรู้สึกของประชาชนที่มีต่อความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา.....	168
บทที่ 5 บทสรุปและข้อเสนอแนะ.....		
5.1	บทสรุป.....	170
5.2	ข้อเสนอแนะ.....	186

ญ

หน้า

รายการอ้างอิง.....	189
ประวัติผู้เขียนวิทยานิพนธ์.....	195