

ความผิดฐานทำร้ายร่างกายโดยมีหรือใช้อาวุธเป็น



ร้อยตำรวจเอก มนัส นครศรี

วิทยานิพนธ์นี้เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษาตามหลักสูตรปริญญานิติศาสตรมหาบัณฑิต

ภาควิชานิติศาสตร์

บัณฑิตวิทยาลัย จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

พ.ศ. 2537

ISBN 974-584-137-4

ลิขสิทธิ์ของบัณฑิตวิทยาลัย จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

I1692390X

OFFENCES AGAINST BODILY HARM
BY CARRYING OR USING GUNS

POL. CAPT. MANUS NAKORNSRI

A Thesis Submitted in Partial Fulfillment of the Requirements
for the Degree of Master of Laws

Department of Law

Graduate School

Chulalongkorn University

1994

ISBN 974-584-137-4

หัวข้อวิทยานิพนธ์ ความผิดฐานทำร้ายร่างกายโดยมีหรือใช้อาวุธปืน
โดย ร้อยตำรวจเอก มั่นส นครศรี
ภาควิชา นิติศาสตร์
อาจารย์ที่ปรึกษา รองศาสตราจารย์ วีระพงษ์ บุญโญภาส
 อาจารย์ ดร.จิรนิติ หะวานนท์



บัณฑิตวิทยาลัย จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย อนุมัติให้บัณฑิตวิทยาลัยนี้เป็น
ส่วนหนึ่งของการศึกษาตามหลักสูตรปริญญาโทบัณฑิต

[Signature]
..... คณบดีบัณฑิตวิทยาลัย
(ศาสตราจารย์ ดร.ถาวร วัชรภัย)

คณะกรรมการสอบวิทยานิพนธ์

[Signature]
..... ประธานกรรมการ
(รองศาสตราจารย์มัทยา จิตติรัตน์)

[Signature]
..... อาจารย์ที่ปรึกษา
(รองศาสตราจารย์วีระพงษ์ บุญโญภาส)

[Signature]
..... อาจารย์ที่ปรึกษาร่วม
(อาจารย์ ดร.จิรนิติ หะวานนท์)

[Signature]
..... กรรมการ
(นันทารวาท ดร.ธรรมศักดิ์ วิชชาธนะ)

[Signature]
..... กรรมการ
(ผู้ช่วยศาสตราจารย์อมราวดี อังคสุวรรณ)



พิมพ์ตำแน่งบัณฑิตยสถาน กรมศิลปากร ในกรอบสี่เหลี่ยมนี้เพียงแผ่นเดียว

มนัส นครศรี, ร้อยตำรวจเอก : ความผิดฐานทำร้ายร่างกายโดยมีหรือใช้อาวุธเป็น
(OFFENCES AGAINST BODILY HARM BY CARRYING OR USING GUNS)

อ.ที่ปรึกษา : รศ.วีระพงษ์ บุญโญภาส, อ.ดร.จิรนิติ หะวานนท์, 219 หน้า.

ISBN 974-584-137-4

วัตถุประสงค์ของความผิดต่อร่างกาย คือ เพื่อคุ้มครองบุคคลจากอันตรายแก่กาย แต่ผู้กระทำผิดอาจรับโทษที่หนักขึ้นเพราะผลของการกระทำ โดยมีได้คำนึงถึงวิธีการกระทำ ส่วนวัตถุประสงค์ของความผิดต่อชีวิตนั้นก็เพื่อคุ้มครองชีวิตของบุคคล ปัญหาเกี่ยวกับสองความผิดนี้ คือ ความสับสนระหว่างความผิดทำร้ายร่างกายและความผิดพยายามฆ่า แม้ "เจตนา" ที่ใช้ในการชี้ว่าเป็นความผิดฐานใดในสองความผิดนี้ แต่การวินิจฉัยเจตนาขึ้นอยู่กับ "อาวุธ" "บาดแผล" หรือ ประการอื่น ๆ ซึ่งเป็นดุลพินิจอันกว้างขวางของศาล

"อาวุธปืน" นั้นผู้ผู้มีวัตถุประสงค์ก็เพื่อใช้เป็นอาวุธที่ก่อให้เกิดความตาย ความหมายของคำว่า "อาวุธปืน" ในตำราต่างประเทศ คือ "อาวุธที่ทำให้ถึงตาย" ดังนั้น การกระทำผิดต่อร่างกายในประเทศไทยจึงมุ่งไปที่ "เจตนาฆ่า" ซึ่งข้อเท็จจริงอาจเป็นไปได้ว่าผู้กระทำผิดอาจมีเพียงเจตนาทำร้ายร่างกายเท่านั้น ด้วยเหตุนี้จึงทำให้ผู้กระทำผิดได้รับโทษหนักขึ้น

ทั้งในกฎหมายระบบคอมมอนลอว์และกฎหมายระบบซีวิลลอว์ ได้มีบทบัญญัติกำหนดความผิดต่อร่างกายในเหตุฉกรรจ์ ดังนั้นจึงมีบทบัญญัติในความผิดฐาน "ทำร้ายร่างกายด้วยอาวุธที่ทำอันตรายให้ถึงตาย" ซึ่งจะนำมาใช้แก้ไขปัญหาดังที่ได้กล่าวมาแล้วข้างต้นคือ ทำให้ศาลสามารถลงโทษผู้กระทำผิดตามเจตนาที่แท้จริงของเขา

ภาควิชา นิติศาสตร์

สาขาวิชา นิติศาสตร์

ปีการศึกษา 2536

ลายมือชื่อนิติ ส.ด.อ.

ลายมือชื่ออาจารย์ที่ปรึกษา 

ลายมือชื่ออาจารย์ที่ปรึกษาร่วม 

C270294 : MAJOR CRIMINAL LAW AND CRIMINAL JUSTICE
KEY WORD: OFFENCES / AGAINST BODILY HARM / BY CARRYING OR USING GUNS
MANUS NAKORNSRI, POL.CAPT. : OFFENCES AGAINST BODILY HARM BY
CARRYING OR USING GUNS. THESIS ADVISOR : ASSO.PROF. VIRAPONG
BOONYOBHAS, LECT. CHIRANIT HAVANOND, S.J.D. 219 pp.
ISBN 974-584-137-4

The objective of offences against bodily harm is to protect persons from bodily harm. However there is a possibility that the offences are imposed severely punishment according to the injury that results without considering ways in which the offences were committed. On the other hand the objective of offences causing death is to protect life of persons. The problem arises from unclear distinction between offences against bodily harm and attempted murder. Although, "Intent" can be to distinguish one from the other offences, "Arms", "Wounds" or other circumstances are considered within broad discretion in determining such intent.

"Gun" is used as a weapon for killing or "Deadly Weapon." Therefore, offences against bodily harm are frequently regarded with intent to murder. As the matter of fact the intent of wrongdoer may only bodily harm. This will cause the wrongdoer to receive more severe punishment.

From both law in Common Law system and Civil Law system there are provisions of aggravating factors for offences against bodily harm. Therefore the offences of "Bodily harm with deadly weapon." should be specified in the Thai Penal Code. This will enable the court to "impose punishment in accordance to the real intent."

ภาควิชา.....นิติศาสตร์
สาขาวิชา.....นิติศาสตร์
ปีการศึกษา..... 2536

ลายมือชื่อนิติ.....จ.ก.อ.
ลายมือชื่ออาจารย์ที่ปรึกษา.....
ลายมือชื่ออาจารย์ที่ปรึกษาร่วม.....



กิตติกรรมประกาศ

ในการจัดทำวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณอย่างสูงต่อท่านอาจารย์ ดร. จิรนิติ หะวานนท์ ที่ได้กรุณาชี้แนะให้ผู้เขียนยังเกิดความสนใจที่จะทำวิทยานิพนธ์ในหัวข้อนี้ และได้กรุณารับเป็นอาจารย์ที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์ ตลอดจนได้ให้คำแนะนำ ข้อคิดเห็น และได้ตรวจแก้ไขวิทยานิพนธ์ให้สมบูรณ์ยิ่งขึ้น

ขอขอบพระคุณอย่างสูงต่อ รองศาสตราจารย์ วีระพงษ์ บุญโญภาส ที่ได้กรุณารับเป็นอาจารย์ที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์ ทั้งได้ให้ข้อมูลภาษาต่างประเทศ ให้คำแนะนำ ให้ข้อคิดเห็น และได้กรุณาตรวจแก้ไขวิทยานิพนธ์ให้สมบูรณ์ยิ่งขึ้น

ขอขอบพระคุณอย่างสูงต่อ รองศาสตราจารย์ มัทธา จิตติรัตน์ ที่ได้กรุณาเป็นประธานกรรมการสอบวิทยานิพนธ์ และขอขอบพระคุณ อาจารย์พันตำรวจโท ดร. ชรรณศักดิ์ วิษุธารยะ และผู้ช่วยศาสตราจารย์ อมราวดี อังคสุวรรณ ที่ได้กรุณาสละเวลามาเป็นกรรมการสอบวิทยานิพนธ์ และเอื้อเฟื้อข้อมูลในการจัดทำวิทยานิพนธ์ อีกทั้งยังได้ให้คำแนะนำอันเป็นประโยชน์อย่างยิ่งต่อการจัดทำวิทยานิพนธ์ฉบับนี้

ขอขอบพระคุณเจ้าหน้าที่ห้องสมุดคณะนิติศาสตร์จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัยที่เอื้อเฟื้อในการค้นหาข้อมูลในการจัดทำวิทยานิพนธ์เป็นอย่างดี

ขอขอบพระคุณผู้บังคับบัญชาที่ได้เล็งเห็นความสำคัญของการศึกษา อีกทั้งให้ความสนับสนุนแก่ผู้เขียนในการแสวงหาความรู้และความก้าวหน้าในวิชาชีพ และนอกจากนี้ ขอขอบคุณ ร้อยตำรวจโทหญิง จีรบูรณ์ บำเพ็ญนรกิจ ที่ได้ช่วยเหลือทางด้านภาษาต่างประเทศ อีกทั้งได้ให้กำลังใจแก่กันเสมอมา และขอขอบคุณเพื่อน ๆ ทุกคนที่ได้ให้กำลังใจแก่ผู้เขียนมาตลอด

ผู้เขียนขอระลึกถึงพระคุณของมารดาและบิดาที่ได้ส่งเสริมให้ผู้เขียนได้ศึกษาเล่าเรียนตั้งแต่เยาว์วัยจนจบการศึกษาระดับอุดมศึกษา และให้กำลังใจแก่ผู้เขียนได้ศึกษาเล่าเรียนต่อในระดับปริญญาโทมาบัดนี้



สารบัญ

	หน้า
บทคัดย่อภาษาไทย	ก
บทคัดย่อภาษาอังกฤษ	ข
กิตติกรรมประกาศ	ค
บทที่	
1. บทนำ	1
1.1 ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา	1
1.2 วัตถุประสงค์ของวิทยานิพนธ์	12
1.3 สมมติฐานของการศึกษา	12
1.4 ขอบเขตของวิทยานิพนธ์	13
1.5 วิธีการวิจัย	13
1.6 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ	14
2. การมีหรือใช้อาวุธปืนประกอบความผิด	15
2.1 ประวัติความเป็นมาของอาวุธปืน	15
2.2 ความหมายของอาวุธและอาวุธปืน	19
2.2.1 คำว่า "อาวุธ"	19
2.2.2 คำว่า "ปืน"	24
2.2.3 คำว่า "อาวุธปืน"	26
2.3 วัตถุประสงค์ของอาวุธปืน	31
2.4 ประเภทของอาวุธปืน	32
2.5 ความร้ายแรงของอาวุธปืน	33
2.6 อาวุธปืนเป็นอาวุธที่ใช้ทำอันตรายถึงตายได้ (Deadly weapons)	37

บทที่	หน้า
2.7 แนวความคิดในการกำหนดโทษหนักขึ้นเนื่องจากเหตุฉกรรจ์	39
2.8 การมีหรือใช้อาวุธปืนประกอบความผิดตามประมวลกฎหมาย อาญาที่เป็นเหตุฉกรรจ์	40
2.9 ข้อดีของบทบัญญัติให้อาวุธปืนเป็นเหตุฉกรรจ์ของความผิด ...	54
3. ความผิดฐานทำร้ายร่างกายกับการมีหรือใช้อาวุธปืนประกอบความผิด	57
3.1 ความผิดฐานทำร้ายร่างกาย	57
3.1.1 ความหมาย ขอบเขต และคุณธรรมทางกฎหมายของ ความผิดต่อร่างกาย	57
3.1.2 โครงสร้างของความผิดต่อร่างกาย	59
3.1.3 พิจารณาโครงสร้างของความผิดต่อร่างกาย	61
3.1.4 ลักษณะของฐานความผิดฐานทำร้ายร่างกาย	64
3.1.5 การวินิจฉัยความผิดฐานทำร้ายร่างกาย	65
3.2 ความผิดต่อชีวิต	69
3.2.1 ความหมาย ขอบเขต คุณธรรมทางกฎหมายของความ ผิดต่อชีวิต	69
3.2.2 โครงสร้างของความผิดต่อชีวิต	70
3.2.3 พิจารณาโครงสร้างของความผิดต่อชีวิต	70
3.3 ข้อแตกต่างระหว่างความผิดต่อร่างกายกับความผิดต่อชีวิต ..	71
3.4 แนวคำพิพากษาของศาลฎีกา ในคดีความผิดต่อชีวิตและในคดี ความผิดฐานทำร้ายร่างกาย และบทกำหนดโทษ	74
3.4.1 แนวทางการใช้ดุลพินิจของศาลต่อการใช้อาวุธปืนประ กอบความผิด	74
3.4.2 แนวความคิดสำหรับการกำหนดโทษในกฎหมายอาญา ของไทย	82
3.5 กรรมเป็นเครื่องชี้เจตนา	88
3.6 ดุลพินิจในการวินิจฉัยความผิด	95

3.7	ดุลพินิจในการลงโทษ	99
3.8	ความผิด Assault	104
3.8.1	ความหมายและขอบเขตของ "Assault"	105
	ก. ความหมายของ Assault	105
	ข. ขอบเขตของ Assault	107
3.8.2	วัตถุประสงค์ของความผิด (Purpose of assault)	108
3.8.3	ลักษณะของความผิดและประเภทความผิด Assault	108
	ก. ลักษณะของความผิด Assault	108
	ข. ประเภทของความผิด Assault	109
3.8.4	Actus Reus และ Mens Rea ของความผิด Assault	113
	3.8.4.1 การกระทำที่เป็นความผิด assault (Actus Reus of Assault)	119
	3.8.4.2 Mens Rea ของความผิด Assault ...	120
3.9	ความผิด Battery	120
3.9.1	ความหมายและขอบเขตของ Battery	120
	ก. ความหมายของ Battery	120
	ข. ขอบเขตของ Battery	122
3.9.2	วัตถุประสงค์ของความผิด (Purpose of battery)	123
3.9.3	ลักษณะของความผิดและประเภทของความผิด Battery	123
	ก. ลักษณะของความผิด Battery	124
	ข. ประเภทของความผิด Battery	125
3.9.4	Actus Reus และ Mens Rea ของความผิด Battery	125
	3.9.4.1 การกระทำที่เป็นความผิด battery (Actus Reus of Battery)	125

3.9.4.2 Mens Rea ของความผิด Battery ...	126
3.10 ระดับความผิดของการทำร้ายร่างกาย	129
3.10.1 ประเภทความผิด Felonies	130
3.10.2 ประเภทความผิด Misdemeanors	130
3.11 ความผิดฐานทำร้ายร่างกายในระบบกฎหมาย Common Law	131
3.11.1 ประเทศอังกฤษ	132
3.11.2 ประเทศสหรัฐอเมริกา	135
3.12 ความผิดฐานทำร้ายร่างกายในระบบกฎหมาย Civil Law	142
3.12.1 ความหมายและขอบเขตของความผิดฐานทำร้ายร่างกาย	143
ก. ความหมายของความผิดฐานทำร้ายร่างกาย	143
ข. ขอบเขตของความผิด	147
3.12.2 ลักษณะของความผิด	148
3.12.3 โครงสร้างของความผิด	148
3.12.4 บทกำหนดโทษ	150
4. วิเคราะห์เปรียบเทียบความผิดฐานทำร้ายร่างกายโดยมีหรือใช้อาวุธ	
ป็นของไทยและของต่างประเทศ	157
4.1 พิจารณาตามประมวลกฎหมายอาญาของไทย	157
4.1.1 การมีหรือใช้อาวุธปืนประกอบความผิดเป็นการทำร้าย	
หรือพยายามฆ่า	157
4.1.2 หลักเกณฑ์การพิจารณาการใช้อาวุธปืนประกอบความผิด	
ตามแนวฎีกาของศาลไทย	170
4.1.3 ไทยไม่มีหลักกฎหมายบัญญัติถึงความผิดมีหรือใช้อาวุธปืน	
ประกอบความผิดฐานทำร้ายร่างกาย	176
4.2 พิจารณาความผิดฐานทำร้ายร่างกายของต่างประเทศ	179
4.2.1 พิจารณาตามกฎหมาย Common Law	179

บทที่	หน้า
4.2.2 พิจารณาตามกฎหมาย Civil Law	182
4.2.3 การบัญญัติความผิดมีหรือใช้อาวุธเป็นประกอบความผิด	184
4.3 ข้อดี-ข้อเสียของการบัญญัติความผิดฐานมีหรือใช้อาวุธเป็นประกอบ ความผิด	186
4.3.1 ข้อดีของการบัญญัติความผิดฐานมีหรือใช้อาวุธเป็นประกอบ ความผิด	187
4.3.1.1 เป็นไปตามหลักไม่มีกฎหมายไม่มีโทษ ...	188
4.3.1.2 ทำให้การลงโทษต้องตามวัตถุประสงค์ของ การลงโทษและตามเจตนา	189
4.3.1.3 กำหนดขอบเขตดุลพินิจของศาล	195
4.3.2 ข้อเสียของการบัญญัติความผิดฐานมีหรือใช้อาวุธเป็นประ กอบความผิด	199
5. บทสรุปและข้อเสนอแนะ	200
บรรณานุกรม	213
ประวัติผู้เขียน	219