

ปัญหาการตีความคำว่า “กระทำชำเรา” ตามประมวลกฎหมายอาญาของประเทศไทย Problem with the interpretation of the word “sexual intercourse” under the Criminal Code of Thailand

รองศาสตราจารย์อัจริยา ชูตินันท์*

Associate Professor Achariya Chutinun

Received June 4, 2022; Revised August 1, 2022; Accepted August 10, 2022

บทคัดย่อ

นิยามความหมายคำว่า “กระทำชำเรา” ตามมาตรา ๑ (๑๘) แห่งประมวลกฎหมายอาญาของประเทศไทยยังไม่เหมาะสมกับพฤติกรรมตามธรรมชาติของมนุษย์ซึ่งมีความแตกต่างกันในทางเพศ เพราะการกระทำชำเรายังคงหมายถึงการใช้อวัยวะของผู้กระทำล่วงล้ำเท่านั้น ยังไม่ครอบคลุมถึงเหยื่อที่ถูกบังคับให้ใช้อวัยวะเพศของตนล่วงล้ำอวัยวะเพศ หรือรูทวารหนักหรือช่องปากของผู้กระทำในลักษณะเดียวกัน ประกอบกับการบัญญัติกฎหมายยังไม่สอดคล้องกับความเปลี่ยนแปลงและพัฒนาการอันก้าวไกลของเทคโนโลยีทางการแพทย์โดยเฉพาะการยอมรับเรื่องการผ่าตัดแปลงเพศ ซึ่งอาจมีผลกระทบต่อศักดิ์ศรีความเป็นมนุษย์ที่สมควรได้รับการปกป้องคุ้มครองอย่างเท่าเทียมกัน แม้จะมีความแตกต่างกันในทางเพศก็ตาม จึงส่งผลให้เกิดปัญหาการตีความคำว่า “กระทำชำเรา” เป็นหลายนัย ผู้วิจัยจึงเห็นว่าควรนิยามความหมายคำว่า “กระทำชำเรา” ให้ครอบคลุมถึงเหยื่อที่มีความแตกต่างกันในทางเพศตามที่กำเนิดมาหรือเพศที่เลือกในภายหลังที่ถูกกระทำในลักษณะเดียวกันให้ได้รับการคุ้มครองอย่างเท่าเทียมกันและสามารถลงโทษผู้กระทำความผิดในทุกเพศได้อย่างเท่าเทียมดุจเดียวกันด้วย อันเป็นหลักประกันของความชัดเจนแน่นอนในกฎหมายอาญา

คำสำคัญ: การตีความกฎหมายอาญา กระทำชำเรา หลักความชัดเจนแน่นอน

* รองคณบดีฝ่ายวิชาการ คณะนิติศาสตร์ปริทัศน์ พนมยงค์ มหาวิทยาลัยธุรกิจบัณฑิต; น.บ. จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย; น.ม. (กฎหมายอาญาและกระบวนการยุติธรรมทางอาญา) จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย; ประกาศนียบัตรหลักสูตรธุรกิจอสังหาริมทรัพย์ (Modern Real Estate Business) คณะพาณิชยศาสตร์และการบัญชี มหาวิทยาลัยธรรมศาสตร์; E-mail: achariya.chn@dpu.ac.th

Abstract

The definition of the term “sexual intercourse” under Article 1 (18) of the Criminal Code of Thailand refers to the use of the penis of the perpetrator only, which is inappropriate for the natural behavior of human beings that are different in gender. It does not cover victims forced to use their penis to intrude on the vulva or the anus or oral cavity of the person who acts the same way. In addition, the legislation is not in line with changes and advances in medical technology, especially with the acceptance of sex reassignment surgery, which may affect human dignity and equal protection despite the sex. Thus, this results in a problem in interpreting the term “sexual intercourse” as it could have many meanings. The researcher, therefore, considers that the term “sexual intercourse” should be defined to include victims of natural sex heterogeneity or later sex of choice who are treated in a similar manner to be equally protected. This way of interpretation aims to punish offenders of all genders equally as Lex Certa in criminal law is guarantee of clarity absolute clarity in criminal law.

Key words: Interpretation of Criminal Law, sexual intercourse, Lex Certa

บรรณานุกรม

ภาษาไทย

กฎหมายลักษณะอาญา ร.ศ. ๑๒๗ (ร.ศ. ๑๒๗, ๑ มิถุนายน). ราชกิจจานุเบกษา. เล่ม ๒๕ ฉบับพิเศษ. หน้า ๒๖๐.

กรมองค์การระหว่างประเทศ. (๒๕๕๑). *ปฏิญญาสากลว่าด้วยสิทธิมนุษยชน*. กระทรวงการต่างประเทศ.

กรรณิรมย์ โกมลารชุน. (๒๕๖๔). *ความผิดเกี่ยวกับเพศตามกฎหมายเยอรมนี : การเปลี่ยนแปลงครั้งสำคัญในรอบ ๕๐ ปี*. การบรรยายวิชาสัมมนากฎหมายอาญา, คณะนิติศาสตร์ มหาวิทยาลัยธรรมศาสตร์.

กุลพล พลวัน. (๒๕๓๘). *พัฒนาการแห่งสิทธิมนุษยชน* (พิมพ์ครั้งที่ ๓). สำนักพิมพ์วิญญูชน.

เกียรติขจร วัจนะสวัสดิ์. (๒๕๕๑). *คำอธิบายกฎหมายอาญา ภาค ๑ บทบัญญัติทั่วไป* (พิมพ์ครั้งที่ ๑๐). สำนักพิมพ์พลสยาม พรินติ้ง ประเทศไทย.

เกียรติขจร วัจนะสวัสดิ์. (๒๕๖๒). *คำอธิบายกฎหมายอาญาภาค ๑ เล่ม ๑* (พิมพ์ครั้งที่ ๑๑). สำนักพิมพ์พลสยาม พับลิชชิ่ง.

คณพล จันทน์หอม. (๒๕๖๓). *คำอธิบายกฎหมายอาญาภาคความผิด* (พิมพ์ครั้งที่ ๒). สำนักพิมพ์วิญญูชน.

คณิต ณ นคร. (๒๕๕๙). *กฎหมายอาญาภาคความผิด* (พิมพ์ครั้งที่ ๑๑). สำนักพิมพ์วิญญูชน.

คณิต ณ นคร. (๒๕๖๓). *กฎหมายอาญาภาคทั่วไป* (พิมพ์ครั้งที่ ๗). สำนักพิมพ์วิญญูชน.

จิตติ ดิงศรัทีย. (๒๕๕๕). *คำอธิบายกฎหมายอาญา ภาค ๑ ตอน ๑* (พิมพ์ครั้งที่ ๑๑). สำนักอบรมกฎหมายแห่งเนติบัณฑิตยสภา.

ทวีเกียรติ มีนะกนิษฐ. (๒๕๖๐). *ประมวลกฎหมายอาญา ฉบับอ้างอิง* (พิมพ์ครั้งที่ ๓๗). สำนักพิมพ์
วิญญูชน.

ทวีเกียรติ มีนะกนิษฐ. (๒๕๖๒). การกระทำซ้ำเราตามกฎหมายที่แก้ไขใหม่ ยังคงให้ข่มขืนเมียเด็ก
ได้. ใน อานนท์ มาเฝ้า และ คณะนิติศาสตร์ มหาวิทยาลัยธรรมศาสตร์ (บ.ก.), ๖๐ ปี
อุดม รัฐอมฤต *ชีวิตและมิตรภาพบนเส้นทางวิชาการ*. โรงพิมพ์เดือนตุลา.

ทวีเกียรติ มีนะกนิษฐ. (๒๕๖๔). *ประมวลกฎหมายอาญาฉบับอ้างอิง* (พิมพ์ครั้งที่ ๔๕). สำนักพิมพ์
วิญญูชน.

ธานินทร์ กรัยวิเชียร. (๒๕๑๑). *การปฏิรูปกฎหมายและการศาลในรัชกาลพระบาทสมเด็จพระ
พระจุลจอมเกล้าเจ้าอยู่หัว*. โรงพิมพ์สำนักทำเนียบนายกรัฐมนตรี.

ธานินทร์ กรัยวิเชียร และ วิชา มหาคุณ. (๒๕๒๓). *การตีความกฎหมาย*. สำนักพิมพ์ชวนพิมพ์.

บรรเจิด สิงคะเนติ. (๒๕๔๑). หลักประกันสิทธิและเสรีภาพตามรัฐธรรมนูญ พุทธศักราช ๒๕๔๐.
วารสารกฎหมายปกครอง. ๑๗, ๓๐.

ปกป้อง ศรีสนิท. (๒๕๕๙). *กฎหมายอาญาชั้นสูง*. สำนักพิมพ์วิญญูชน.

ประมวลกฎหมายอาญา (๒๔๙๙, ๑๕ พฤศจิกายน). *ราชกิจจานุเบกษา* (ฉบับพิเศษ). เล่ม ๗๓
ตอนที่ ๙๕. หน้า ๑-๑๑๔.

พระราชกำหนดลักษณะข่มขืนล่วงประเวณี ร.ศ. ๑๑๘. (ร.ศ. ๑๑๘, ๙ เมษายน). *ราชกิจจานุเบกษา*.
เล่ม ๑๖. หน้า ๑๖.

พระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมประมวลกฎหมายอาญา (ฉบับที่ ๑๙) พ.ศ. ๒๕๕๐. (๒๕๕๐,
๑๙ กันยายน). *ราชกิจจานุเบกษา*. เล่ม ๑๒๔ ตอนที่ ๕๖ ก. หน้า ๑.

พระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมประมวลกฎหมายอาญา (ฉบับที่ ๒๗) พ.ศ. ๒๕๖๒. (๒๕๖๒,
๒๗ พฤษภาคม). *ราชกิจจานุเบกษา*. เล่ม ๑๓๖ ตอนที่ ๖๙ ก. หน้า ๑๒๗.

ปัญหาการตีความคำว่า “กระทำเรา” ตามประมวลกฎหมายอาญาของประเทศไทย
Problem with the interpretation of the word “sexual intercourse” under the Criminal Code of Thailand

รัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พ.ศ. ๒๕๖๐. (๒๕๖๐, ๖ เมษายน). ราชกิจจานุเบกษา. เล่ม ๑๓๔ ตอนที่ ๕๐ ก.

สำนักงานส่งเสริมความเสมอภาคชายหญิง. (๒๕๕๑). เอกสารเผยแพร่ความรู้ความหมายของสิทธิมนุษยชนสตรี. กระทรวงพัฒนาสังคมและความมั่นคงมนุษย์.

สุรสิทธิ์ แสงวิโรจน์พัฒน์. (๒๕๕๘). วิเคราะห์คำพิพากษาศาลฎีกาด้วยหลักกฎหมายอาญาเยอรมัน. ห้างหุ้นส่วนจำกัดเจริญรัฐการพิมพ์.

สุรสิทธิ์ แสงวิโรจน์พัฒน์. (๒๕๖๓). พระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมประมวลกฎหมายอาญา (ฉบับที่ ๒๗) พ.ศ. ๒๕๖๒ : ข้อสังเกตและข้อเสนอแนะบางประการ. ดุลพาห, ๖๗(๓), ๑-๑๖.

สุรสิทธิ์ แสงวิโรจน์พัฒน์. (๒๕๖๓). จำเลยอมอวัยวะเพศชายของผู้เสียหายเป็นความผิดอาญฐานอนาจารโดยการล่วงล้ำหรือเป็นความผิดฐานอนาจารธรรมดา. บทบัญญัติ, ๗๖(๑), ๒๖๕-๒๘๐.

สุรศักดิ์ ลิขสิทธิ์วัฒนกุล. (๒๕๖๐). ประมวลกฎหมายอาญาฉบับหั่วเรื่องเรียงมาตรา (พิมพ์ครั้งที่ ๘). สำนักพิมพ์วิญญูชน.

อัจฉริยา ชูตินันท์. (๒๕๖๔). หลักการกำหนดความผิดอาญาและหลักการกำหนดโทษอาญาในการตรากฎหมาย. วารสารสุทธิปริทัศน์. ๓๕(๓), ๒๑-๔๓

ภาษาต่างประเทศ

Herbert L. Packer. (1968). *The limits of the Criminal Sanction* (p.296). Stanford University Press.

Kitagawa, K. (2018). Penal Code Amendment Pertaining to Sexual Offenses. *Publication Institution of Comparative Law Waseda University*.

Luard, E. (1967). The Origins of International Concern over Human Rights. In *The International Protection of Human Right* (p. 7). Frederick A. Praeger.

Penal Code (France).

Penal Code Act No.45 (April, 1907) (Japan).

Penal Code of 1871 (Germany).

Sexual Offences Act 2003 (UK).