

บทคัดย่อ

ประมวลกฎหมายอาญาในความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามมาตรา 276 และ มาตรา 277 ได้รับการแก้ไขเมื่อปี พ.ศ.2550 เนื่องจากบทบัญญัติเดิมเป็นการเลือกปฏิบัติโดยไม่เป็นธรรมต่อบุคคล เพราะเหตุแห่งความแตกต่างในเรื่องเพศและเพื่อให้สอดคล้องกับรัฐธรรมนูญ ในการมีสิทธิเท่าเทียมกันระหว่างชายและหญิง ผู้ศึกษาจึงได้ทำการศึกษาคุณธรรมทางกฎหมาย และองค์ประกอบความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามมาตรา 276 และมาตรา 277 เปรียบเทียบกับการกระทำอนาจารตามมาตรา 278 และมาตรา 279 แห่งประมวลกฎหมายอาญา เพื่อสามารถ แยกความแตกต่างระหว่างความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราและการกระทำอนาจารได้อย่างถูกต้อง นอกจากนั้นยังได้ทำการศึกษาเปรียบเทียบความผิดฐานดังกล่าวกับความผิดเกี่ยวกับเพศตาม พระราชบัญญัติความผิดเกี่ยวกับเพศ ค.ศ.2003 หรือ The Sexual Offences Act 2003 ของ ประเทศอังกฤษ ในส่วนที่เกี่ยวกับการข่มขืนกระทำชำเราและการกระทำอนาจาร

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้ศึกษาวิเคราะห์ข้อมูลจากตัวบทกฎหมายไทย ตัวบทกฎหมาย ต่างประเทศ คำพิพากษาศาลฎีกาไทย คำพิพากษาศาลต่างประเทศ ตำรากฎหมายไทย ตำรา กฎหมายต่างประเทศ ความเห็นของนักกฎหมายและนักวิชาการ หนังสือ หนังสือพิมพ์ วารสาร บทความ ข้อมูลจากอินเทอร์เน็ต และเอกสารการประชุมต่าง ๆ ที่เกี่ยวข้อง

จากการศึกษาพบว่า คุณธรรมทางกฎหมายในความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราและ ฐานกระทำอนาจารมีส่วนที่เหมือนกัน โดยความผิดทั้งสองฐานเป็นการกระทำที่ไม่สมควรทางเพศ ต่อเนื้อตัวร่างกายของผู้ถูกระทำโดยปราศจากความยินยอมเช่นเดียวกัน แต่ความเสียหายที่ผู้ถูก ข่มขืนกระทำชำเราได้รับมีความร้ายแรงกว่าการกระทำอนาจาร กฎหมายจึงบัญญัติให้ผู้กระทำ ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราต้องรับโทษหนักกว่าผู้กระทำความผิดฐานกระทำอนาจาร ส่วน คุณธรรมทางกฎหมายในความผิดเกี่ยวกับเพศตามพระราชบัญญัติความผิดเกี่ยวกับเพศ ค.ศ. 2003 มุ่งคุ้มครองไม่ให้บุคคลถูกล่วงละเมิดทางเพศโดยปราศจากความยินยอมเช่นเดียวกับ กฎหมายอาญา แต่กฎหมายอาญาให้ความสำคัญกับอวัยวะส่วนที่ถูกล่วงละเมิดเป็นหลัก ในขณะที่พระราชบัญญัติความผิดเกี่ยวกับเพศ ค.ศ.2003 ให้ความสำคัญกับการล่วงล้ำเข้าไปในร่างกาย ของผู้ถูกระทำเป็นหลัก

เมื่อพิจารณาองค์ประกอบของความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราที่เปลี่ยนแปลงไป พบว่า บุคคลทุกเพศทุกวัย ผู้ที่ผ่าตัดแปลงเพศ รวมถึงคู่สมรสสามารถเป็นทั้งผู้กระทำและ ผู้ถูกระทำในความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราได้ เนื่องจากการกระทำชำเราเป็นการใช้อวัยวะเพศ

กระทำกับอวัยวะเพศ ทวารหนัก หรือช่องปากของผู้อื่น หรือใช้สิ่งอื่นใดกระทำกับอวัยวะเพศหรือทวารหนักของผู้อื่น ไม่จำเป็นต้องเป็นการร่วมประเวณีตามธรรมชาติระหว่างหญิงกับชาย เพียงแค่อวัยวะที่กระทำและถูกกระทำเป็นอวัยวะส่วนที่กฎหมายกำหนด และกระทำไปเพื่อสนองความใคร่ของผู้กระทำ โดยผู้ถูกกระทำไม่ยินยอม การกระทำนั้นก็เป็น การข่มขืนกระทำชำเราทั้งสิ้น การแก้ไขความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราทำให้การกระทำความผิดในบางลักษณะซึ่งเดิมเป็นความผิดฐานกระทำอนาจาร ได้เปลี่ยนไปเป็นความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา

ผู้ศึกษามีความเห็นว่า การขอแก้ไขกฎหมายโดยอ้างว่าเพื่อให้เกิดความเท่าเทียมกันทางเพศนั้น ไม่ทำให้ผู้หญิงได้รับประโยชน์แต่เป็นการทำให้ผู้หญิงมีโอกาสเป็นผู้กระทำความผิดเพิ่มมากขึ้น ซึ่งเป็นการซ้ำเติมผู้หญิงให้ต้องรับผลร้ายมากขึ้น นอกจากนั้นควรมีการบัญญัตินิยามของคำว่า “กระทำชำเรา” ให้รัดกุม และใช้ถ้อยคำที่สื่อถึงความหมายได้อย่างชัดเจน เนื่องจากการบัญญัติกฎหมายไว้อย่างกว้างจะก่อให้เกิดปัญหาในการตีความกฎหมาย