

กฎหมายอาญาในต่างประเทศที่ให้ความคุ้มครองคนตาย

กฎหมายอาญาในต่างประเทศได้มีการบัญญัติให้การกระทำบางลักษณะของบุคคลเป็นความผิด ซึ่งการกำหนดให้การกระทำใดเป็นความผิดนั้นในหลายกรณีขึ้นอยู่กับความเป็นมาหรือแนวความคิด ความเชื่อของคนในสังคม และความจำเป็นในการที่รัฐต้องควบคุมการกระทำที่ไม่เหมาะสมบางประการเหล่านั้นไม่ให้เกิดขึ้น เพื่อความสงบเรียบร้อยและการอยู่ร่วมกันของคนในสังคม ซึ่งการกระทำความผิดต่อคนตายนั้ก็เป็นกรกระทำในลักษณะหนึ่งที่ในประเทศต่างๆ ไม่ว่าจะเป็ประเทศที่ใช้ระบบกฎหมายคอมมอนลอว์ (Common law) หรือประเทศที่ใช้ระบบกฎหมายซีวิลลอว์ (Civil law) ได้กำหนดให้การกระทำบางลักษณะต่อคนตายเป็ความผิด ซึ่งการกำหนดกฎหมายของแต่ละประเทศก็มียวละเอียดแตกต่างกันไปตามจารีตประเพณี ความเชื่อหรือลักษณะของการกระทำที่เคยเกิดขึ้นหรืออาจเกิดขึ้นต่อคนตาย

โดยในระบบกฎหมายคอมมอนลอว์ (Common law) เช่นสหราชอาณาจักร (ประเทศอังกฤษ) นั้น แต่เดิมมาศาลนำจารีตประเพณีมาใช้ตัดสินคดีเกิดเป็นแนวทางปฏิบัติที่ศาลในคดีหลังยึดถือตาม เกิดเป็นหลักกฎหมายจากคำพิพากษาของศาล แต่ในปัจจุบันฝ่ายนิติบัญญัติมีอำนาจออกกฎหมายลายลักษณ์อักษรด้วย ฉะนั้นในระบบกฎหมายของอังกฤษจึงมีความผิดอาญาอยู่ 2 ลักษณะ¹ คือ

(1) ความผิดกฎหมายที่ไม่เป็นลายลักษณ์อักษร หรือความผิดอาญาตามคอมมอนลอว์ (common law offence) ซึ่งเกิดขึ้นจากหลักการที่ศาลคอมมอนลอว์นำจารีตประเพณีมาตัดสิน และเกิดเป็นแนวปฏิบัติที่ศาลในคดีต่อๆ มายึดถือตามจนกลายเป็นบรรทัดฐาน ดังนั้นความผิดในลักษณะนี้ถึงแม้ว่าจะไม่มีกฎหมายบัญญัติไว้ก็ตาม แต่ศาลก็มีหลักบรรทัดฐานในการตัดสินความผิดลงโทษได้

(2) ความผิดตามกฎหมายลายลักษณ์อักษร หรือความผิดอาญาตามที่กฎหมายบัญญัติ (statutory law offence) ความผิดอาญาประเภทนี้เกิดจากการที่ฝ่ายนิติบัญญัติตรากฎหมาย

¹ สุรศักดิ์ ลิขสิทธิ์วัฒนกุล. ปัญหาพิเศษในกฎหมายอาญา. (กรุงเทพมหานคร : สำนักพิมพ์วิญญูชน, 2547), น. 18.

ลายลักษณ์อักษรขึ้นมา เนื่องจากความจำเป็นบางประการของสังคมหรือเมื่อเกิดความผิดเป็นคดีใหม่ ซึ่งยังไม่มีคำพิพากษาคัดสินไว้ อาจกล่าวได้ว่าเป็นข้อยกเว้นของคอมมอนลอว์

การกระทำความผิดต่อคนตายนั้น ในประเทศอังกฤษตามจารีตประเพณีแต่เดิมต่างก็เห็นว่า “ศพมนุษย์” ไม่เป็นทรัพย์ ทำให้เกิดการขโมยศพเกิดขึ้นตามความต้องการของโรงเรียนกายวิภาค แต่แม้ ศพไม่ถือว่าเป็นทรัพย์ ไม่เป็นสิ่งที่อาจถูกขโมยได้ แต่ศพก็ได้รับการปกป้องตามกฎหมายโดยทางอื่น ซึ่งปัจจุบันการกระทำที่หยาบคายหรืออนาจารต่อศพไม่ใช่ความผิดต่อทรัพย์ แต่เป็นการดูถูกความเชื่อถือของธรรมเนียมปฏิบัติ ซึ่งการการเอาศพไปนั้นอาจไม่จำเป็นต้องมีความตั้งใจที่จะเอาศพไปอย่างถาวร² ก็ถือเป็นความผิด common law offence

ความผิดที่ได้กระทำต่อคนตายในประเทศอังกฤษที่จะถือเป็นความผิด common law offence ได้แก่³ (1) ผู้กระทำความผิดจัดการศพเพื่อขัดขวางการสอบสวนของเจ้าหน้าที่ชั้นสูงตรศพ (2) โดยไม่มีอำนาจตามกฎหมายที่เคลื่อนย้ายศพจากสุสานที่ฝังศพไม่ว่าเหตุจงใจหรือวัตถุประสงค์ในการเคลื่อนย้ายคืออะไรก็ตาม (3) โดยไม่มีอำนาจตามกฎหมายที่จัดการกับศพเพื่อผ่าเพื่อการศึกษา เป็นต้น นอกจากนั้นการทิ้งศพไว้โดยไม่ฝัง โดยเมื่อจำเลยมีพันธะตามกฎหมายต่อบุคคลผู้ตายและจำเลยสามารถที่จะจัดการฝังศพอย่างเหมาะสมได้ก็ถือเป็นความผิดตาม common law offence เช่นเดียวกัน

โดยในการกระทำที่เป็นการขัดขวางการฝังศพที่เหมาะสมตามกฎหมายที่ถือเป็นความผิดตาม common-law offence⁴ นั้น ในคดี Godward⁵ (1998) 1 Cr App R (S) 385 นั้นศาลได้ให้ความเห็นว่าปัจจัยที่สำคัญที่สุดในการขัดขวางแนวทางปฏิบัติแห่งความยุติธรรมโดยการปกปิดศพ คือ เจตนาของผู้กระทำความผิด กล่าวคือ ถ้าเป้าหมายเป็นการขัดขวางกระบวนการยุติธรรมและทำให้ยากในการฟ้องร้องผู้กระทำความผิดหรือบุคคลอื่น ผู้กระทำความผิดก็สมควรได้รับการลงโทษขั้นสูงในระดับที่เหมาะสม แต่หากเขาขาดเจตนาดังกล่าว การตัดสินลงโทษที่เบาบางก็จะ

² Glanville Williams, Textbook of Criminal Law, (London : Stevens & sons, 1978), p. 679.

³ Ian Mclean and Peter Morrish, Harris's Criminal Law (London : Sweet&Maxwell, 1973), p. 258.

⁴ Diane Birch and other, Blackstone's Criminal Practice 2005 (Oxford University), p. 724.

⁵ See. R. v Godward (Cheryl Alison)

เป็นการเหมาะสม ซึ่งข้อเท็จจริงในคดีนี้ผู้กระทำความผิดปกปิดสถานที่ที่ศพถูกทิ้งไว้อยู่ในตู้เสื้อผ้าเป็นเวลาประมาณ 5 เดือน ทั้งที่เจ้าหน้าที่ตำรวจได้ถามจำเลยถึง 2 ครั้ง คดีนี้ศาลพิพากษาลงโทษจำคุก 4 ปี ลดโทษเหลือจำคุก 3 ปี เช่นเดียวกับในคดี R. v. Gareth Neil Butterworth ซึ่งการกระทำของจำเลยคือ การที่จำเลยได้ปกปิดศพของบุคคลที่ตายจากการใช้ยาเกินขนาด ซึ่งศาลในคดีนี้เห็นว่าผู้กระทำความผิดมิได้กระทำด้วยความตระหนกตกใจ แต่กระทำโดยมีวัตถุประสงค์เพื่อปกปิดการกระทำความผิดฐานใช้ยา ศาลจึงพิพากษาลงโทษจำคุก 3 ปีฐานขัดขวางเจ้าหน้าที่ชันสูตรศพ นอกจากนั้นในคดี Whiteley (2001) 2 Cr App R (S) 119 ซึ่งข้อเท็จจริงในคดีนี้ ผู้กระทำความผิดไม่ได้มีส่วนร่วมในความตายของผู้ตาย แต่ผู้กระทำได้ช่วยเหลือเคลื่อนย้ายศพของผู้ตายซึ่งเป็นผู้ติดยาจากที่พัก (แฟลต) ที่ผู้ตายเสียชีวิต ไปซ่อนในคูน้ำ โดยศาลเห็นว่ากรกระทำดังกล่าวเป็นการแทรกแซงการบริหารกระบวนการยุติธรรม และเป็นการกระทำที่ก่อให้เกิดความโศกเศร้าต่อบุคคลผู้สูญเสียญาติหรือเพื่อนสนิท และเป็นการตัดสิทธิคนตายที่จะได้รับการฝังอย่างเหมาะสม รวมทั้งก่อให้เกิดความกังวลของญาติว่าบุคคลนั้นตายไปแล้วหรือไม่ เมื่อมีการพยายามปิดบังการตายนั้น ศาลได้ลงโทษ จำคุก 30 เดือน โดยลดโทษให้เหลือ 18 เดือน

ในประเทศสหรัฐอเมริกาซึ่งเป็นอีกประเทศหนึ่งที่ใช้ระบบกฎหมายคอมมอนลอว์ (Common law) ก็ปรากฏแนวความคิดเช่นเดียวกับในหลายประเทศที่เห็นว่าศพมนุษย์ควรถูกปฏิบัติด้วยความเคารพ และถูกปฏิบัติเช่นเดียวกับเมื่อซากศพนั้นยังมีชีวิต และยังให้ความสำคัญต่อความรู้สึกของสมาชิกในครอบครัวที่ยังมีชีวิตอยู่ ต่อการกระทำต่อศพที่จะก่อให้เกิดความรู้สึกสะเทือนใจและความรู้สึกที่ชอกช้ำของสมาชิกในครอบครัวของคนตาย

โดยตามกฎหมายคอมมอนลอว์ถือว่าเป็นความผิดที่กระทำอย่างไม่เหมาะสมต่อร่างของคนตายและสามารถฟ้องร้องการรบกวนโดยมุงร้ายหรือผิดกฎหมายต่อร่างของคนตายหลังจากฝังศพไปแล้ว หรือการเปิดเผยให้เห็นศพโดยไม่มีพิธีฝังศพที่เหมาะสม หรือการขายศพเพื่อมุงหมายกำไรหรือผลประโยชน์ส่วนตัว หรือเพื่อฆ่าแหวะเพื่อการศึกษา หรือการขุดศพขึ้นมา เว้นแต่เป็นความตั้งใจของคนตายในระหว่างที่ยังมีชีวิตหรือเป็นกรณีที่มีความจำเป็นโดยความยินยอมของญาติของคนตาย⁶ นอกจากนั้นการจัดการหรือการทำลายศพโดยมีเจตนาที่จะขัดขวางการสอบสวนที่จะมีขึ้น ก็จะมีโทษระดับ misdemeanor ตามคอมมอนลอว์⁷ เช่นเดียวกันกับการโยนศพ

⁶ Rollin M. Perkins, Perkins on Criminal Law, (Mineola, New York, 1969) p.398.

⁷ J.C. Smith and Brian Hogan, Criminal Law Cases and Materials (Oxford University), p. 393.

ลงแม่น้ำก็มีโทษระดับ misdemeanor แม้ว่าจะเป็นร่างของเด็กที่คลอดออกมาตาย แต่หากการกระทำดังกล่าวเป็นไปตามการประกอบพิธีศพก็จะไม่ถือเป็นความไม่เหมาะสม หรือการเฝ้าศพก็ไม่เป็นความผิด เว้นแต่เป็นเพื่อจุดมุ่งหมายที่ขัดขวางการสอบสวนตามกฎหมายหรือการทำอันตรายต่อศพโดยมุ่งร้าย⁸

ตัวอย่างของการกระทำที่ไม่เหมาะสม เช่น มีการกล่าวหาถึงการกระทำของเจ้าหน้าที่ตำรวจใน Chicago ที่จัดการอย่างไม่ต้องกับศพของหญิงคนหนึ่งที่มีน้ำหนัก 500 pound ซึ่งตายด้วยโรคหัวใจล้มเหลวสืบเนื่องมาจากโรคอ้วน โดยมีการกล่าวอ้างว่าเจ้าหน้าที่ไม่ให้ความเคารพต่อศพและวิจารณ์อย่างหยาบคายเกี่ยวกับศพว่าหนักจนไม่สามารถเคลื่อนย้ายได้ และปล่อยให้เด็ก ๆ บริเวณนั้นจ้องมองศพที่เปลือยและให้คนมามุงดูที่บ้านเกิดเหตุที่พบศพ ซึ่งพบโดยลูก ๆ อายุ 7 และ 11 ปี ของเธอ เพื่อนบ้านกล่าวว่า เมื่อเจ้าหน้าที่ 8 คนเคลื่อนย้ายศพ พวกเขาลากศพโดยดึงข้อเท้าขึ้นมาจากชั้นบันไดจากห้องใต้ดิน และผ่านสนามหญ้าโดยให้ทุกคนในบริเวณนั้นดูได้⁹ เป็นต้น แต่ในบางกรณีการกระทำบางลักษณะต่อศพก็ไม่เป็นความผิด เช่น กรณีที่พ่อฝังร่างของลูกเขาที่แต่งตัวอย่างเหมาะสมและใส่ไว้ในกล่องไม้ที่แข็งแรง ในสุสานในฟาร์มของเขา โดยการฝังร่างของเด็กโดยไม่มีพิธีทางศาสนา ไม่มีการแจ้งไปยังเพื่อนและญาติ แสดงว่าเขาขาดสัญชาตญาณของความเป็นพ่อ แต่มันไม่ได้ฝ่าฝืนกฎหมาย โดยศาลตัดสินว่า ประเพณีของประเทศกำหนดเพียงให้พ่อฝังศพลูกอย่างเหมาะสม กล่าวคือต้องมีการแต่งตัวให้ศพอย่างเหมาะสมเมื่อนำไปสถานที่ฝัง แล้วฝังไว้ใต้ดินหรือในสุสาน เพื่อที่จะไม่เป็นการล่วงละเมิดหรือก่อความเสียหายต่อผู้อื่น เช่น ไม่อาจนำศพไปไว้ในถนน หรือทิ้งลงในลำธาร ซึ่งเป็นการล่วงละเมิดต่อความรู้สึกที่เหมาะสมหรือก่อความเสียหายต่อสุขภาพของชุมชน¹⁰

สิ่งที่ได้กล่าวข้างต้นนั้น จัดอยู่ในความผิดอาญาตามคอมมอนลอว์ (common law offence) ซึ่งแม้กฎหมายลายลักษณ์อักษรไม่ได้มีการกำหนดให้การกระทำดังกล่าวเป็นความผิดก็ตาม แต่ศาลของประเทศที่ใช้ระบบกฎหมายคอมมอนลอว์ดังกล่าวก็สามารถลงโทษการกระทำเหล่านั้นได้ แต่ในส่วนของการพิจารณากฎหมายอาญาของประเทศต่างๆ สำหรับการกระทำความผิดต่อคนตายจะได้นำกฎหมายที่มีการบัญญัติเป็นลายลักษณ์อักษรมาพิจารณา โดยนำกฎหมายที่เป็นลายลักษณ์อักษรของประเทศที่ใช้ระบบกฎหมายคอมมอนลอว์ เช่น ประเทศอังกฤษ และประเทศ

⁸ Rollin M. Perkins, *supra* note 6, p.398.

⁹ Sue Titus Reid, *Criminal Law*, 4 th. Ed., (Florida State University, 1998), p. 321.

¹⁰ Rollin M. Perkins, *supra* note 6, pp. 398-399.

สหรัฐอเมริกา ซึ่งมีการบัญญัติถึงการกระทำความผิดต่อคนตายไว้ในบทบัญญัติของหลายมลรัฐ¹¹ และประเทศที่ใช้ระบบกฎหมายซีวิลลอว์ ซึ่งได้มีการบัญญัติถึงการกระทำความผิดต่อคนตายไว้ในประมวลกฎหมายอาญา ได้แก่ ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลี (สาธารณรัฐอิตาลี) ลักษณะ 4 อาชญากรรมอันเป็นปรปักษ์ต่อความรู้สึกทางศาสนาและการเคารพคนตาย ในหมวดที่ 2 เรื่องอาชญากรรมอันเป็นปรปักษ์ต่อการเคารพคนตาย¹² ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศญี่ปุ่น ในหมวด 24 เรื่องอาชญากรรมเกี่ยวกับสถานที่สักการบูชาและสุสาน¹³ ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศเยอรมนี (สหพันธ์สาธารณรัฐเยอรมนี) ในหมวด 11 ความผิดเกี่ยวกับศาสนาและปรัชญาแห่งชีวิต¹⁴ และประมวลกฎหมายอาญาของประเทศฝรั่งเศส (สาธารณรัฐฝรั่งเศส) หมวด 5 การกระทำความผิดต่อศักดิ์ศรีความเป็นมนุษย์ ในลักษณะ 4 เรื่องการฝ่าฝืนความเคารพนับถือต่อคนตาย¹⁵ มาจำแนกให้เห็นถึงลักษณะของการกระทำต่อคนตายและสิ่งระลึกหรือสิ่งแทนคนตายต่างๆ ที่กฎหมายของประเทศดังกล่าวข้างต้นได้มีการบัญญัติคุ้มครองไว้ ซึ่งสามารถจำแนกกฎหมายของประเทศต่างๆ ที่บัญญัติถึงการกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะต่างๆ ได้ดังนี้

3.1 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการทำร้ายความรู้สึก ของครอบครัวคนตายหรือความรู้สึกของสังคม

แนวความคิดสำหรับการกระทำต่อศพที่เป็นการทำร้ายความรู้สึกของครอบครัวคนตายนั้นมีปรากฏอย่างชัดเจนใน Model Penal Code ของประเทศสหรัฐอเมริกา ซึ่งได้มีการกำหนดห้ามการดูหมิ่นวัตถุที่พึงเคารพ โดยได้มีการให้ความหมายของการดูหมิ่นว่าเป็นการทำให้เสียรูปไป การทำลาย การทำให้สกปรก หรือกระทำทารุณอื่นๆ ทางกายภาพ ในทางที่ผู้กระทำรู้ว่าจะเป็นการทำร้ายความรู้สึกของบุคคลที่น่าจะสังเกตเห็นหรือพบการกระทำของเขา¹⁶ โดยในส่วน

¹¹ โปรดดู ภาคผนวก ก.- ฉ.

¹² โปรดดู ภาคผนวก ก.ย.

¹³ โปรดดู ภาคผนวก ก.ฎ.

¹⁴ โปรดดู ภาคผนวก ก.ฏ.

¹⁵ โปรดดู ภาคผนวก ก.ฐ.

¹⁶ Sue Titus Reid, *supra* note 9, p. 320.

ของการกระทำความผิดต่อศพนั้นได้มีการบัญญัติไว้ใน Article 250¹⁷ เรื่องการจลาจล การกระทำที่ขัดต่อความสงบสุขและศีลธรรมอันดีของประชาชนและความผิดที่เกี่ยวข้อง โดยจุดประสงค์ของการบัญญัติ Article 250 นี้ได้แก่ การจัดระบบของบทบัญญัติสำหรับการกระทำที่ไม่เหมาะสม เล็กๆ น้อยๆ เดิมที่มีความคลุมเครือและมีการกำหนดโทษหลากหลายที่ไม่ชัดเจน เพื่อจัดให้มีลำดับชั้นของโทษอย่างมีเหตุผลและโดยเฉพาะอย่างยิ่งเพื่อจำกัดความมีอิสระในการคิดของศาลชั้นต้นที่กำหนดการลงโทษจำคุกในสาระสำคัญของการฝ่าฝืนความผิดเล็กๆ น้อยๆ และเป็นการลดความเหลื่อมล้ำของความผิดที่ขัดต่อความสงบเรียบร้อยและศีลธรรมอันดีของประชาชนกับความผิดที่ถูกจัดการโดยบทบัญญัติพิเศษ เพื่อที่ความผิดอื่นๆ จะได้ไม่ถูกมองข้ามในการดำเนินคดีอย่างเดียวกับพฤติกรรมของการกระทำที่ขัดต่อความสงบเรียบร้อยและศีลธรรมอันดีของประชาชน เช่น ใน Section 250.10¹⁸ ที่บัญญัติเกี่ยวกับการกระทำความผิดต่อศพ ว่า

“เว้นแต่ได้รับอำนาจโดยกฎหมาย, ผู้ใดกระทำต่อศพในประการที่ผู้นั้นรู้ว่าจะเกิดผลกระทบต่อจิตใจ (ทำร้ายความรู้สึกตามปกติ) ของครอบครัวคนตาย ผู้นั้นต้องได้รับโทษ misdemeanor”

3.1.1 การกระทำความผิดต่อศพในลักษณะที่เป็นการทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของครอบครัว

กฎหมายที่บัญญัติให้การกระทำต่อศพที่ผู้กระทำรู้ว่าเป็นการทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของครอบครัวคนตายนั้นเป็นความผิด เช่นเดียวกับที่ปรากฏใน Model penal Code นั้นมีปรากฏในหลายมลรัฐด้วยกัน เช่น มลรัฐ Hawaii และ Pennsylvania ซึ่งมีบทบัญญัตินี้

มลรัฐ Hawaii

CHAPTER 711 ความผิดเกี่ยวกับความสงบเรียบร้อยของประชาชน

Section 711-1108¹⁹ การกระทำความผิดต่อศพ

¹⁷ Model Penal Code : Official draft and Explanatory note: Complete text of Model Penal Code as adopted at the 1962 Annual Meeting of the American Law Institute at Washington, D.C., May 24, 1962 Philadelphia, Pa : The Institute, 1985 pp. 188-195.

¹⁸ Section 250.10 Abuse of Corpse.

Except as authorized by law, a person who treats a corpse in a way that he knows would outrage ordinary family sensibilities commits a misdemeanor.

¹⁹ Hawaii Revised Statutes.

“(1) บุคคลกระทำความผิดต่อศพ ถ้า, ยกเว้นมีอำนาจตามกฎหมาย, บุคคลกระทำกับศพในทางที่บุคคลรู้ว่าเป็นการทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของครอบครัว

(2) การกระทำความผิดต่อศพเป็น misdemeanor.”

มลรัฐ Pennsylvania

Title 18 อาชญากรรมและความผิด

Part 2 ความหมายของความผิดพิเศษ

Article F ความผิดต่อความสงบเรียบร้อยของประชาชนและความเหมาะสม

Chapter 55 การก่อจลาจล, การกระทำที่ขัดต่อความสงบสุขและศีลธรรมอันดีของประชาชนและความผิดที่เกี่ยวข้อง

Section 5510²⁰ การกระทำความผิดต่อศพ

Division 5 Crimes and Criminal Proceedings.

Title 37 Hawaii Penal Code.

Chapter 711 Offenses Against Public Order.

Section 711-1108 Abuse of a corpse.

(1) A person commits the offense of abuse of a corpse if, except as authorized by law, the person treats a human corpse in a way that the person knows would outrage ordinary family sensibilities.

(2) Abuse of a corpse is a misdemeanor.

²⁰ Purdon’s Pennsylvania Statutes and Consolidated Statutes.

Title 18 Pa.C.S.A. Crimes And Offenses.

Part II Definition of Specific Offenses.

Article F. Offenses Against Public Order and Decency.

Chapter 55 Riot, Disorderly Conduct and Related Offenses.

Section 5510 Abuse of corpse.

Except as authorized by law, a person who treats a corpse in a way that he knows would outrage ordinary family sensibilities commits a misdemeanor of the second degree.

“ยกเว้นมีอำนาจโดยกฎหมาย, บุคคลผู้กระทำต่อศพในทางที่เขารู้ว่าจะเป็นการทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของครอบครัวเป็นการกระทำผิด misdemeanor ระดับ 2”

โดยใน Pennsylvania เห็นว่าการที่กฎหมายบัญญัติเช่นนี้ไม่ถือเป็นโมฆะเพราะเหตุที่คลุมเครือ ตามที่รัฐธรรมนูญกำหนด เพราะถือว่าการให้คำเตือนที่เพียงพอต่อบุคคลที่มีความรู้โดยทั่วไปว่าจะไร้คือสิ่งที่ห้าม โดยการกระทำที่ถือว่าการกระทำความผิดต่อศพมีปรากฏขึ้นในหลายคดี เช่น ในคดี Commonwealth of Pennsylvania v. Clarice Smith, 567 A.2d 1070, 389 Pa. Super. 606, Super. 1989 ถือว่าการปิดบังศพของลูกสาวจำเลย วัย 3 ปี จากเจ้าหน้าที่ผู้มีอำนาจ และการไม่จัดการสำหรับพิธีศพ โดยปล่อยให้ศพถูกกัดกินโดยหนูและกลายเป็นมัมมี่ เป็นข้อเท็จจริงที่ได้สนับสนุนการตัดสินว่าเป็นกระทำความผิดต่อศพ หรือในคดี Commonwealth of Pennsylvania v. Shawna Lore, 487 A.2d 841, 338 Pa. Super. 42, Super. 1984 ซึ่งข้อเท็จจริงในคดีนี้จำเลยมิได้เป็นผู้ฆ่าคนตาย แต่จำเลยได้ร่วมกับฆาตกรและบุคคลอื่นปิดบังการตาย โดยจำเลยช่วยทำความสะอาดห้องที่ผู้ตายถูกยิง ทำความสะอาดบันไดที่ศพถูกลากมาเพื่อทำการหั่นแยกชิ้นส่วน และจำเลยร่วมกับบุคคลอื่นไปซื้อของที่จำต้องใช้ในการหั่นศพและจำเลยได้โยนชิ้นส่วนของศพที่ใส่อยู่ในถุงขยะลงในแม่น้ำ ถือเป็นการกระทำความผิดต่อศพ เป็นต้น

นอกจากนั้นในมลรัฐ Ohio, Alabama, Colorado, Kentucky นอกจากจะกำหนดถึงการกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะต่างๆ แล้วยังปรากฏการกระทำความผิดต่อศพในลักษณะที่เป็นการทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของครอบครัวอีกด้วย เช่น

มลรัฐ Ohio ใน Section 2927.01 (a) และ (c)²¹ บัญญัติว่า

“(a) ไม่ว่าบุคคลใดก็ตาม, ยกเว้นได้รับอำนาจโดยกฎหมาย, จะกระทำกับศพมนุษย์ในทางที่บุคคลรู้ว่าจะทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของครอบครัว

(c) ผู้ที่ฝ่าฝืน (a) ของมาตรานี้มีความผิดกระทำความผิดต่อศพ misdemeanor ระดับ 2”

²¹ Section 2927.01 Offenses against human corpse.

(A) No person, except as authorized by law, shall treat a human corpse in a way that the person knows would outrage reasonable family sensibilities.

(C) Whoever violates division (A) of this section is guilty of abuse of a corpse, a misdemeanor of the second degree.

มลรัฐ Alabama ใน Section 13A-11-13. (a)²² บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิดต่อคนตายถ้า, ยกเว้นได้รับอนุญาตไว้เป็นอย่างอื่น ตามกฎหมาย, เขารู้ว่ากระทำกับศพมนุษย์ในทางที่เป็นการทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของครอบครัว...”

มลรัฐ Colorado ใน Section 18-13-101 (1) (b)²³ บัญญัติว่า

“(1) บุคคลกระทำความผิดต่อศพ ถ้า, ไม่มีบทบัญญัติหรือคำสั่งของศาลให้อำนาจไว้, เขาหรือเธอ :

(b) กระทำความผิดต่อศพหรือซากศพของบุคคลอื่นในทางที่เป็นการทำร้ายความรู้สึกตามธรรมดาของครอบครัว”

มลรัฐ Kentucky ใน Section 520.120 (1)²⁴ บัญญัติว่า

“(1) บุคคลจะมีความผิดฐานกระทำต่อศพ เว้นแต่จะได้รับมอบอำนาจโดยกฎหมาย, ผู้ใดเจตนากระทำต่อศพในทางที่จะเป็นการทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของครอบครัว...”

บทบัญญัติที่กำหนดให้การกระทำต่อศพจะถือเป็นความผิด หากการกระทำนั้นเป็นการทำร้ายความรู้สึกของครอบครัวคนตายนั้น บทบัญญัตินี้มิได้กำหนดถึงลักษณะเฉพาะของการกระทำที่กฎหมายถือว่าเป็นการทำร้ายความรู้สึกของบุคคลที่ยังมีชีวิตอยู่ซึ่งเป็นสมาชิกในครอบครัวของคนตายที่ถูกกระทำ ซึ่งการบัญญัติกฎหมายในลักษณะนี้เป็นการบัญญัติที่ไม่

²² Section 13A-11-13 Offenses Against Public Order and Decency.

(a) A person commits the crime of abuse of a corpse if, except as otherwise authorized by law, he knowingly treats a human corpse in a way that would outrage ordinary family sensibilities.

²³ Section 18-13-101 Abuse of a corpse.

(1) A person commits abuse of a corpse if, without statutory or court-ordered authority, he or she:

(b) Treats the body or remains of any person in a way that would outrage normal family sensibilities.

²⁴ Section 525.120 Abuse of corpse.

(1) A person is guilty of abuse of a corpse when except as authorized by law he intentionally treats a corpse in a way that would outrage ordinary family sensibilities.

คำนึงถึงลักษณะของการกระทำ โดยผู้กระทำจะกระทำต่อศพในลักษณะใดก็ตาม หากการกระทำนั้นก่อให้เกิดผลเป็นการทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของครอบครัวคนตายแล้ว การกระทำนั้นก็อาจเป็นความผิดฐานนี้ได้ กล่าวคือ ในบทบัญญัตินี้มุ่งให้ความคุ้มครองต่อความรู้สึกของครอบครัวคนตายเป็นสำคัญ มากกว่าการกำหนดถึงลักษณะของการกระทำต่อศพที่จะถือเป็นความผิด ดังนั้น การกระทำความผิดในลักษณะนี้อาจถือเป็นการกระทำความผิดในลักษณะอื่นๆ ที่เป็นการกระทำต่อคนตายดังที่จะได้กล่าวต่อไปได้อีกด้วย

3.1.2 การกระทำความผิดต่อศพในลักษณะที่เป็นการทำร้ายความรู้สึกของคนในสังคม

การกระทำความผิดต่อศพในลักษณะที่เป็นการทำร้ายความรู้สึกของสังคมหรือการกระทำต่อศพที่เป็นการละเมิดต่อความรู้สึกของวิญญาณที่ถือเป็นความผิดนั้น มีปรากฏในมลรัฐ Ohio, Tennessee, Arkansas และ Oregon

มลรัฐ Ohio ใน Section 2927.01 (b) และ (c)²⁵ บัญญัติว่า

“(b) ไม่ว่าบุคคลใดก็ตาม, ยกเว้นได้รับอำนาจโดยกฎหมาย, จะกระทำกับศพมนุษย์ในทางที่รู้ว่าจะทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของสังคม

(c) ผู้ที่ฝ่าฝืน (b) ของมาตรานี้เป็นความผิดของการกระทำความผิดต่อศพทั้งหมด, เป็น felony ระดับ 5”

มลรัฐ Tennessee ใน Section 39-17-312 (a) (1)²⁶ บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิด, ยกเว้นมีเอกสิทธิ์ตามกฎหมาย, ถ้าผู้นั้นโดยรู้ว่า

(1) กระทำต่อร่างของศพในลักษณะล่วงละเมิดต่อความรู้สึกของบุคคลทั่วไป”

²⁵ Section 2927.01 Offenses against human corpse

(B) No person, except as authorized by law, shall treat a human corpse in a way that would outrage reasonable community sensibilities.

(C) Whoever violates division (B) of this section is guilty of gross abuse of a corpse, a felony of the fifth degree.

²⁶ Section 39-17-312 Corpses; abuse.

(a) A person commits an offense who, without legal privilege, knowingly:

(1) Physically mistreats a corpse in a manner offensive to the sensibilities of an ordinary person.

มลรัฐ Arkansas ใน Section 5-60-101 (a) (2)²⁷ บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิดต่อศพถ้า, ยกเว้นมีอำนาจโดยกฎหมาย, เขาหรือเธอโดยรู้
ว่า;

(2) กระทำทางกายภาพกับศพในลักษณะล่วงละเมิดต่อความรู้สึกของวิญญาณ”

มลรัฐ Oregon ใน Section 166.085 (1) (a)²⁸ ประกอบกับ Section 166.085 (3)

“(1) บุคคลกระทำความผิดต่อศพในระดับ 2 ถ้า, ยกเว้นได้รับอำนาจโดยกฎหมาย,
บุคคลตั้งใจที่จะ:

(a) กระทำผิดต่อศพ;

(3) ในมาตรานี้ และมาตรา 166.087 “กระทำความผิดต่อศพ” รวมการกระทำต่อศพโดย
บุคคลใดก็ตามในลักษณะที่ไม่ถูกยอมรับโดยมาตรฐานการยอมรับโดยทั่วไปของสังคมหรือการ
กระทำของผู้มีวิชาชีพในลักษณะไม่เป็นที่ยอมรับโดยทั่วไปว่าเป็นการดำเนินการที่เหมาะสมโดย
สมาชิกอื่นของวิชาชีพเดียวกันตามที่ถูกให้ความหมายโดยกฎหมายที่เหมาะสมของวิชาชีพ”

²⁷ Section 5-60-101 Abusing corpses.

(a) A person commits abuse of a corpse if, except as authorized by law, he
or she knowingly:

(2) Physically mistreats a corpse in a manner offensive to a person of
reasonable sensibilities.

²⁸ Section 166.085 Abuse of corpse in the second degree

(1) A person commits the crime of abuse of corpse in the second degree if,
except as otherwise authorized by law, the person intentionally:

(a) Abuses a corpse;

(3) As used in this section and ORS 166.087, "abuse of corpse" includes
treatment of a corpse by any person in a manner not recognized by generally accepted
standards of the community or treatment by a professional person in a manner not
generally accepted as suitable practice by other members of the profession, as may be
defined by rules applicable to the profession.

ในบทบัญญัติของมลรัฐ Oregon นั้นนอกจากจะกำหนดถึงการกระทำต่อศพในลักษณะที่ไม่เหมาะสมที่ไม่ถูกยอมรับโดยมาตรฐานโดยทั่วไปของสังคมแล้ว ยังได้กำหนดถึงการกระทำต่อศพของผู้ที่มีวิชาชีพที่เกี่ยวข้องกับศพ ซึ่งจำต้องปฏิบัติต่อศพนั้นอย่างเหมาะสมตามมาตรฐานของวิชาชีพนั้น ซึ่งมาตรฐานของผู้มีวิชาชีพที่เกี่ยวข้องนี้อาจมีมาตรฐานของการปฏิบัติที่สูงกว่ามาตรฐานของการยอมรับโดยทั่วไปของคนในสังคม กล่าวคือหากได้กระทำต่อศพในลักษณะที่ไม่เป็นที่ยอมรับโดยทั่วไปของบุคคลในวิชาชีพนั้นก็ถือเป็นการกระทำความผิดต่อศพในบทบัญญัติดังกล่าวเช่นกัน

การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการทำร้ายความรู้สึกของคนในสังคมนั้น ลักษณะของการบัญญัติกฎหมายนี้เป็นเช่นเดียวกับการบัญญัติถึงการกระทำต่อคนตายที่เป็นการทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของครอบครัวคนตาย กล่าวคือ ไม่ได้ระบุถึงลักษณะของการกระทำต่อคนตายไว้โดยเฉพาะ ฉะนั้นหากมีการกระทำต่อคนตาย และการกระทำนั้นถือได้ว่าเป็นการทำร้ายความรู้สึกของคนในสังคมหรือไม่เป็นที่ยอมรับของคนในสังคมแล้ว การกระทำนั้นก็จะถือเป็นความผิดฐานการกระทำความผิดต่อคนตายได้ แต่อย่างไรก็ตามในบทบัญญัติที่คุ้มครองถึงความรู้สึกของคนในสังคมนั้น ไม่ได้จำกัดเฉพาะว่าต้องเป็นการทำร้ายความรู้สึกของคนในครอบครัวคนตายเท่านั้น ดังนั้นหากการกระทำต่อคนตายนั้นเป็นการกระทำที่ครอบครัวยอมรับหรือยินยอมให้มีการกระทำนั้นแต่การกระทำต่อคนตายนั้นเป็นการทำร้ายความรู้สึกของคนในสังคมการกระทำนั้นย่อมเป็นความผิดฐานนี้ได้ และในขณะเดียวกันหากการกระทำนั้นเป็นการกระทำที่เป็นการทำร้ายความรู้สึกของคนในครอบครัวคนตายและเป็นการทำร้ายความรู้สึกของคนในสังคมด้วยแล้วก็ย่อมถือเป็นความผิดฐานนี้ได้เช่นเดียวกัน

3.2 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการละเมิดต่อคนตาย

การกระทำที่เป็นการรบกวนคนตายและการดูหมิ่นคนตาย

3.2.1 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการละเมิดต่อคนตาย

กฎหมายที่บัญญัติถึงการกระทำความผิดต่อคนตายสำหรับการกระทำในลักษณะที่เป็นการกระทำละเมิดนี้สามารถจำแนกตามสิ่งที่กฎหมายมุ่งจะคุ้มครองหรือสิ่งที่ถูกกระทำละเมิดได้เป็น 3 ลักษณะ คือ

3.2.1.1 การกระทำที่เป็นการละเมิดต่อสถานที่ฝังศพ

กฎหมายที่บัญญัติถึงการกระทำละเมิดต่อสถานที่ฝังศพนั้นมีปรากฏในบทบัญญัติของประเทศสหรัฐอเมริกา ในมลรัฐ Texas ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลี และประมวลกฎหมายอาญาของประเทศฝรั่งเศส ดังนี้

มลรัฐ Texas ใน Section 42.08 (a) (5)²⁹ บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิดถ้า, โดยไม่ได้รับอนุญาตตามกฎหมาย, เขารู้ว่าเป็นการ

(5) ทำลายวัฒนธรรม, ทำให้เสียหาย, หรือกระทำในลักษณะล่วงละเมิดบริเวณที่ศพมนุษย์ได้ถูกฝังอยู่ไม่ว่าชั่วคราวหรือถาวร”

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลี ใน มาตรา 407³⁰ การละเมิดสถานที่ฝังศพ บัญญัติว่า

“ผู้ใดละเมิดหลุมฝังศพ ที่ฝังศพ หรือโกศใส่ศพ ต้องได้รับโทษจำคุกตั้งแต่ 1 ถึง 5 ปี”

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศฝรั่งเศส ในมาตรา 225-17 วรรคสอง³¹ บัญญัติว่า

“การละเมิดหรือการลบหลู่ หลุมฝังศพ พื้นที่ฝังศพ หรืออนุสาวรีย์ซึ่งสร้างเพื่อระลึกถึงผู้ตาย, ไม่ว่ากระทำโดยวิธีใดก็ตาม ต้องได้รับโทษจำคุก 1 ปี และปรับ 15,000 ยูโร”

²⁹ 42.08 Abuse of Corpse.

(a) A person commits an offense if the person, without legal authority,

(5) vandalizes, damages, or treats in an offensive manner the space in which a human corpse has been interred or otherwise permanently laid to rest.

³⁰ Article 407 Violation of Burial Places.

Whoever violates a tomb, sepulcher or urn shall be punished by imprisonment for from one five years.

³¹ ARTICLE 225-17

The violation or desecration of tombs, burials grounds or monuments erected to the memory of the dead, committed by any means, is punished by one year's imprisonment and a fine of €15,000.

3.2.1.2 การกระทำที่เป็นการละเมิดต่อสิ่งระลึกถึงคนตาย

ในประมวลกฎหมายอาญามาตรา 407 ของประเทศอิตาลี และในประมวลกฎหมายอาญาของประเทศฝรั่งเศส มาตรา 225-17 วรรคสอง นอกจากจะกำหนดให้การกระทำละเมิดต่อสถานที่ฝังศพเป็นความผิดแล้ว ยังได้กำหนดถึงความผิดสำหรับการกระทำละเมิดต่อสิ่งระลึกถึงคนตาย เช่น โกลีเสศพ หรืออนุสาวรีย์ซึ่งได้สร้างขึ้นเพื่อระลึกถึงผู้ตายด้วย ตามที่ปรากฏในบทบัญญัติข้างต้น

3.2.1.3 การกระทำที่เป็นการละเมิดต่อร่างของคนตาย

บทบัญญัติที่กำหนดถึงการกระทำในลักษณะที่เป็นการละเมิดต่อร่างของคนตายนี้ ปรากฏอยู่ในประมวลกฎหมายอาญาของประเทศฝรั่งเศสหมวด 5 การกระทำความผิดต่อศักดิ์ศรีความเป็นมนุษย์ ในลักษณะ 4 เรื่องการฝ่าฝืนความเคารพนับถือต่อคนตาย ได้บัญญัติการคุ้มครองคนตายไว้ดังนี้

มาตรา 225-17 “การกระทำละเมิดอันใดก็ตามที่เกี่ยวข้องกับร่างของศพ, ไม่ว่าโดยวิธีใดก็ตาม ต้องได้รับโทษจำคุก 1 ปี และปรับ 15,000 ยูโร

การละเมิดหรือการลบหลู่หลุมฝังศพ พื้นที่ฝังศพ หรืออนุสาวรีย์ซึ่งสร้างเพื่อระลึกถึงผู้ตาย, ไม่ว่ากระทำโดยวิธีใดก็ตาม ต้องได้รับโทษจำคุก 1 ปี และปรับ 15,000 ยูโร

โทษจะเพิ่มขึ้นเป็นจำคุก 2 ปี และปรับ 30,000 ยูโร ถ้าการกระทำความผิดในวรรคก่อนมีการกระทำละเมิดต่อร่างของศพด้วย”

มาตรา 225-18 “การกระทำความผิดที่บัญญัติไว้ในมาตราก่อน หากได้กระทำโดยเหตุที่ผู้ตายเป็นสมาชิกหรือไม่เป็นสมาชิกของกลุ่มวัฒนธรรม, เชื้อชาติ, เผ่าพันธุ์หรือศาสนา ไม่ว่าจะมีความจริงหรือการคาดคะเนว่าผู้ตายเป็นสมาชิกหรือไม่ ต้องได้รับโทษเพิ่มขึ้นเป็น จำคุก 3 ปี และปรับ 45,000 ยูโร สำหรับการกระทำตามมาตรา 225-17 วรรคแรกและวรรคสอง และโทษจำคุก 5 ปี และปรับ 75,000 ยูโร สำหรับการกระทำตามวรรคท้าย”

กฎหมายได้กำหนดให้การกระทำละเมิดต่อร่างของศพเป็นความผิดตามมาตรา 225-17 วรรคแรก นอกจากนั้นในกรณีของผู้กระทำความผิดที่ได้กระทำละเมิดหรือการลบหลู่หลุมฝังศพ พื้นที่ฝังศพ หรืออนุสาวรีย์ซึ่งสร้างเพื่อระลึกถึงผู้ตายได้กระทำการละเมิดต่อร่างของศพด้วยแล้ว ผู้กระทำจะต้องได้รับโทษหนักขึ้นตามมาตรา 225-17 วรรคสาม เช่นเดียวกับการกระทำที่ผู้กระทำต้องรับโทษหนักขึ้นหากได้กระทำโดยเหตุที่ผู้ตายเป็นสมาชิกหรือไม่เป็นสมาชิกของกลุ่มวัฒนธรรม, เชื้อชาติ, เผ่าพันธุ์หรือศาสนา ไม่ว่าจะมีความจริงหรือการคาดคะเนว่าผู้ตายเป็นสมาชิกหรือไม่ ตามมาตรา 225-18

นอกจากนั้นประมวลกฎหมายอาญา มาตรา 225-18-1 ของประเทศฝรั่งเศส ได้กำหนดว่านิติบุคคลอาจมีความรับผิดชอบทางอาญาในความผิดที่กำหนดภายใต้มาตรา 225-17 และ 225-18 ได้อีกด้วย

ดังนั้น เมื่อได้พิจารณาถึงกฎหมายที่กำหนดให้การกระทำละเมิดต่อคนตาย ทั้งใน ส่วนของการละเมิดต่อสถานที่ฝังศพ สิ่งระลึกถึงคนตายอื่นๆ หรือการละเมิดต่อเนื้อตัวหรือร่างของ คนตายก็ตาม จะเห็นได้ว่ากฎหมายนั้นใช้ถ้อยคำในลักษณะที่ผู้กระทำได้กระทำละเมิดต่อสิ่งที่ กฎหมายมุ่งคุ้มครอง โดยมีได้ระบุเฉพาะถึงลักษณะของการกระทำในลักษณะใดลักษณะหนึ่ง ฉะนั้นหากมีการกระทำต่อสิ่งที่กฎหมายมุ่งคุ้มครองในลักษณะต่างๆ เช่น การกระทำความผิดทาง เพศต่อศพ การขุดหรือเคลื่อนย้ายศพ การชำแหละหรือการทำลายศพ การทำให้ศพเสียรูป เป็นต้น ก็อาจถือเป็นการกระทำละเมิดต่อคนตายได้อีกประการหนึ่งด้วย

3.2.2 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการรบกวนคนตาย

กฎหมายที่บัญญัติถึงความผิดต่อคนตายสำหรับการกระทำในลักษณะที่เป็นการ รบกวนนี้สามารถจำแนกตามสิ่งที่กฎหมายมุ่งจะคุ้มครองหรือสิ่งที่ถูกรบกวนได้เป็น 2 ลักษณะ คือ

3.2.2.1 การรบกวนการประกอบพิธีศพ

กฎหมายที่บัญญัติความผิดสำหรับการรบกวนการประกอบพิธีศพ มีปรากฏอยู่ใน ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลี ญี่ปุ่น และประเทศเยอรมนี ดังนี้

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลี ในมาตรา มาตรา 409³² การรบกวนงาน ศพ บัญญัติว่า

“นอกเหนือจากกรณีตามมาตรา 405 ผู้ใดขัดขวางหรือทำลายงานฝังศพหรือพิธีศพ ต้องได้รับโทษไม่เกิน 1 ปี”

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศญี่ปุ่น ใน มาตรา 188 (2)³³ การรบกวนการ บริการทางศาสนา บัญญัติว่า

³² Article 409 Disturbing a Funeral or Funeral Service.

Whoever, apart from the case designated in Article 405, prevents or disrupts a funeral or a funeral service shall be punished by imprisonment for up to one year.

³³ Article 188

“(2) บุคคลใดรบกวนการเทศนา, การสักการบูชาหรืองานศพ ต้องรับโทษจำคุก ไม่ว่าจะต้องใช้แรงงานหรือไม่ ไม่เกิน 1 ปี หรือปรับไม่เกิน 100,000 เยน”

ประมวลกฎหมายอาญา (Strafgesetzbuch StGB) ของประเทศเยอรมนี ในมาตรา 167 a³⁴ การรบกวนพิธีศพ บัญญัติว่า

“ผู้ใดรบกวนพิธีศพโดยเจตนาหรือโดยรู้ในการกระทำ ต้องได้รับโทษจำคุกไม่เกิน 3 ปี หรือปรับ”

บทบัญญัติที่กำหนดความผิดสำหรับการรบกวนการประกอบพิธีศพนั้น ในประมวลกฎหมายอาญาของไทยก็มีบัญญัติไว้ในความผิดเกี่ยวกับศาสนา ซึ่งกำหนดไว้ใน มาตรา 207 โดยกำหนดห้ามมิให้ผู้ใดก่อให้เกิดการวุ่นวายในการทำพิธีกรรมตามศาสนา ซึ่งถือว่าการประกอบพิธีศพตามศาสนาไม่ว่าศาสนาใดก็ตาม ก็ได้รับความคุ้มครองตามมาตรานี้เช่นกัน

3.2.2.2 การรบกวนความสงบของคนตาย

กฎหมายที่กำหนดให้การกระทำต่อคนตายในลักษณะที่เป็นกรรบกวนคนตายเป็นความผิดนั้น มีปรากฏในบทบัญญัติของมลรัฐ Texas ในประเทศสหรัฐอเมริกา และประมวลกฎหมายอาญา (Strafgesetzbuch StGB) ของประเทศเยอรมนี ดังนี้

มลรัฐ Texas ใน Section 42.08 (a) (1)³⁵ บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิดถ้า, โดยไม่ได้รับอนุญาตตามกฎหมาย, เขารู้ว่าเป็นการ

(2) A person who interferes with a sermon, worship or a funeral service shall be punished by imprisonment with or without work for not more than 1 year or a fine of not more than 100,000 yen.

³⁴ Section 167a Disturbing a Funeral Service.

Whoever intentionally or knowingly disturbs a funeral service shall be punished with imprisonment for not more than three years or a fine.

³⁵ Section 42.08 Abuse of Corpse.

(a) A person commits an offense if the person, without legal authority, knowingly:

(1) disinters, disturbs, damages, dissects, in whole or in part, carries away, or treats in an offensive manner a human corpse.

(1) ขุด, ระบาย, ทำให้เสียหาย, เผาเพื่อการศึกษา ทั้งหมดหรือบางส่วน, ขนย้ายไปหรือกระทำในลักษณะล่วงละเมิดต่อศพมนุษย์”

ประมวลกฎหมายอาญา (Strafgesetzbuch StGB) ของประเทศเยอรมนี ในมาตรา 168³⁶ การรบกวนความสงบของคนตาย บัญญัติว่า

“1) ผู้ใดโดยไม่ได้รับอนุญาต, เอาไปซึ่งร่างหรือส่วนของร่างของผู้ที่ตายแล้ว, ทารกที่ตายในครรภ์หรือส่วนของทารกดังกล่าว หรือส่วนที่เหลือ (เก่า) ของผู้ที่ตายแล้วไปจากความดูแลของบุคคลผู้มีสิทธิหรือผู้ที่ได้รับมอบหมายให้ดูแล หรือผู้ใดกระทำการรบกวน ซึ่งเป็นการดูหมิ่นสิ่งเหล่านั้น ต้องได้รับโทษจำคุกไม่เกิน 3 ปี หรือปรับ

2) ผู้ใดทำลายหรือทำให้เสียหายซึ่งสถานที่ตั้งศพ, สถานที่ฝังศพ หรือสถานที่สาธารณะสำหรับระลึกถึงคนตาย หรือผู้ใดกระทำการรบกวนซึ่งเป็นการดูหมิ่นสถานที่เช่นนั้น ต้องได้รับโทษเช่นเดียวกัน

3) ผู้ใดพยายามกระทำความผิดดังกล่าว ก็ต้องได้รับโทษ”

การกระทำที่ถือเป็นการรบกวนความสงบของคนตายตามประมวลกฎหมายอาญา (Strafgesetzbuch StGB) ของประเทศเยอรมนีนั้น ถือเอาการกระทำต่อคนตายในลักษณะต่างๆ เช่น การเอาไปหรือการดูหมิ่นศพหรือส่วนของศพ และการกระทำต่อสถานที่ฝังศพ เช่น การทำลายทำให้เสียหายซึ่งสถานที่ฝังศพ สถานที่สาธารณะสำหรับระลึกถึงคนตาย หรือการดูหมิ่นสถานที่ดังกล่าว จัดเป็นการรบกวนความสงบสุขของคนตายด้วย ซึ่งการกระทำในลักษณะต่างๆ ดังกล่าวข้างต้นจะได้กล่าวถึงต่อไป นอกจากการรบกวนความสงบของคนตายที่ประมวลกฎหมายอาญา

³⁶ Section 168 Disturbing the Peace of the Dead.

(1) Whoever, without authorization, takes away the body or parts of the body of a deceased person, a dead fetus or parts thereof or the ashes of a deceased person from the custody of the person entitled thereto, or whoever commits insulting mischief thereon, shall be punished with imprisonment for not more than three years or a fine.

(2) Whoever destroys or damages a place for laying-in-state, burial site or public place for remembering the dead, or whoever commits insulting mischief there, shall be similarly punished.

(3) An attempt shall be punishable.

(Strafgesetzbuch StGB) ของประเทศเยอรมนี ได้กำหนดถึงการกระทำต่อร่างของศพหรือส่วนของศพแล้ว ยังได้กำหนดให้ความคุ้มครองถึงทารกที่ตายในครรภ์หรือส่วนของทารกดังกล่าวและส่วนที่เหลือ (ถ้า) ของผู้ที่ตายแล้วไว้อย่างชัดเจนอีกด้วย ยิ่งไปกว่านั้นในมาตรา 168 (2) ของประมวลกฎหมายอาญา (Strafgesetzbuch StGB) ของประเทศเยอรมนีได้กำหนดให้การทำลายการทำให้เสียหายหรือการดูหมิ่นสถานที่ตั้งศพ, สถานที่ฝังศพ หรือสถานที่สาธารณะสำหรับระลึกถึงคนตาย ถือเป็นการรบกวนความสงบสุขของคนตายเช่นกัน

3.2.3 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการดูหมิ่นคนตาย

กฎหมายที่บัญญัติถึงการกระทำความผิดต่อคนตายสำหรับการกระทำในลักษณะที่เป็นการดูหมิ่นนี้สามารถจำแนกตามสิ่งที่กฎหมายมุ่งจะคุ้มครองหรือสิ่งที่ผู้กระทำดูหมิ่นได้เป็น 2 ลักษณะ คือ

3.2.3.1 การดูหมิ่นสถานที่ฝังศพหรือสิ่งระลึกถึงคนตายอื่นๆ

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศเยอรมนี (Strafgesetzbuch StGB) ในมาตรา 168 (2) ได้กำหนดความผิดสำหรับการดูหมิ่นสถานที่ฝังศพหรือสถานที่สาธารณะสำหรับระลึกถึงคนตายไว้อย่างชัดเจน นอกจากนั้นในบทบัญญัติของมลรัฐ Maine ของประเทศสหรัฐอเมริกาประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลี และประเทศญี่ปุ่นก็ได้กำหนดความผิดสำหรับการดูหมิ่นสถานที่ฝังศพหรือสิ่งระลึกถึงคนตายอื่นๆ อีกดังนี้

มลรัฐ Maine ใน Section 507³⁷ การดูหมิ่นและการทำลาย บัญญัติว่า

³⁷ Section 507 Desecration and defacement.

1. A person is guilty of desecration and defacement if he intentionally desecrates any public monument or structure, any place of worship or burial, or any private structure not owned by him.

2. As used in this section, "desecrate" means marring, defacing, damaging or otherwise physically mistreating, in a way that will outrage the sensibilities of an ordinary person likely to observe or discover the actions.

3. Desecration is a Class D crime.

“1. บุคคลมีความผิดฐานดูหมิ่นและทำลายถ้าเขาตั้งใจดูหมิ่นอนุสาวรีย์สาธารณะหรือสิ่งก่อสร้างใดก็ตาม, สถานที่สักการบูชาหรือสถานที่ฝังศพใดก็ตาม, หรือสิ่งก่อสร้างของเอกชนใดก็ตามที่เขาไม่ได้เป็นเจ้าของ

2. ภายใต้มาตรานี้, “การดูหมิ่น” หมายถึง การทำให้เสื่อมเสีย, ทำลาย, ทำให้เสียหายหรือการกระทำอย่างอื่นทางกายภาพ, ในทางที่จะทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของบุคคลที่สังเกตเห็นหรือพบการกระทำนั้น

3. การดูหมิ่นเป็น Class D crime”

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลี ในมาตรา 408³⁸ การลบหลู่หลุมฝังศพ บัญญัติว่า

“ผู้ใด ในสุสานหรือในสถานที่ฝังศพ กระทำการอันเป็นการลบหลู่หลุมฝังศพ ที่ฝังศพหรือโกศใส่ศพ หรือสิ่งอื่นใดที่ออกแบบมาเพื่อแสดงความเคารพต่อคนตาย หรือเพื่อกำหนดหรือตกแต่งสุสาน ต้องได้รับโทษจำคุกตั้งแต่ 6 เดือนถึง 3 ปี”

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศญี่ปุ่น ในมาตรา 188³⁹ การดูหมิ่นสถานที่สักการบูชา บัญญัติว่า

“(1) บุคคลใดในที่สาธารณะ ดูหมิ่นสถานที่สักการบูชา, วัด, สุสานหรือสถานที่ใดก็ตามที่ไว้สักการบูชา ต้องถูกลงโทษจำคุกไม่ว่าจะต้องใช้แรงงานด้วยหรือไม่เป็นเวลาไม่เกิน 6 เดือน หรือปรับไม่เกิน 100,000 เยน”

³⁸ Article 408 Vilification of Tombs.

Whoever, in cemeteries or other places of burial, commits acts of vilification on tombs, sepulchers or urns, or on things designed to show respect for the dead, or for the protection or ornament of cemeteries, shall be punished by imprisonment for from six months to three years.

³⁹ Article 188 (Profaning Places of Worship; Interference with Religious Service)

(1) A person who in public profanes a shrine, temple, cemetery or any other place of worship shall be punished by imprisonment with or without work for not more than 6 months or a fine of not more than 100,000 yen.

3.2.3.2 การลบหลู่ศพ

กฎหมายที่บัญญัติให้การลบหลู่ศพเป็นความผิดนั้น มีปรากฏอยู่ในประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลี ในมาตรา 410 วรรคแรก⁴⁰ ซึ่งได้บัญญัติว่า

“ผู้ใดกระทำการอันเป็นการลบหลู่ศพหรือเถ้าของศพต้องได้รับโทษจำคุกตั้งแต่ 1 ถึง 3 ปี”

กฎหมายที่กำหนดให้การดูหมิ่นคนตายเป็นความผิดนั้น ในประมวลกฎหมายอาญาของประเทศไทย มาตรา 327 ก็ปรากฏความคุ้มครองในลักษณะดังกล่าวด้วยเช่นกัน แต่จำกัดเฉพาะการกระทำที่เป็นการใส่ความเท่านั้น และการใส่ความนั้นต้องน่าจะเป็นเหตุให้ บิดา มารดา คู่สมรสหรือบุตรของผู้ตายเสียชื่อเสียง ถูกดูหมิ่นหรือถูกเกลียดชังจึงจะถือเป็นความผิด ซึ่งต่างจากบทบัญญัติในประเทศต่างๆ ซึ่งไม่จำกัดเฉพาะการกระทำที่เป็นการใส่ความเท่านั้น และไม่คำนึงว่าการดูหมิ่นนั้นจะก่อให้เกิดผลกระทบประการใดต่อบุคคลในครอบครัวของคนตายหรือไม่ นอกจากนี้การกำหนดความผิดที่เป็นการดูหมิ่นคนตายในต่างประเทศนั้นได้มีการกำหนดให้ความคุ้มครองถึงสถานที่ฝังศพหรือสิ่งระลึกถึงคนตายประการอื่นอีกด้วย

3.3 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการครอบครอง การซื้อขายศพมนุษย์หรือสิ่งทีระลึกถึงคนตายและการเอาไปซึ่งทรัพย์สินจากศพมนุษย์

3.3.1 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการครอบครองหรือการซื้อขายศพมนุษย์

กฎหมายที่บัญญัติให้การครอบครองหรือการซื้อขายศพมนุษย์เป็นความผิดนั้น มีปรากฏอยู่ในบทบัญญัติของมลรัฐ Arizona, Texas ของประเทศสหรัฐอเมริกา และในประมวลกฎหมายอาญาของประเทศญี่ปุ่น ดังนี้

มลรัฐ Arizona ใน Section. 32-1364 ข้อ B⁴¹ บัญญัติว่า

⁴⁰ Article 410 Vilification of a corpse.

Whoever commits an act of vilification on a corpse or its ashes shall be punished by imprisonment for from one to three years.

⁴¹ Section 32-1364 Crimes against the dead; classification.

B. It is unlawful for a person, without the authority of law, to disinter or remove a dead human body or any part of a dead human body from its sepulcher,

“การขุดขึ้นมาหรือการเคลื่อนย้ายศพมนุษย์หรือส่วนใดก็ตามของศพจากหลุมฝังศพ, สุสานหรือสถานที่ฝังศพอื่นๆ หรือจากสถานที่ซึ่งศพรอการจัดการ ด้วยความประสงค์ร้ายหรือความมุ่งร้ายหรือด้วยความตั้งใจที่จะขายศพหรือผ่าศพเพื่อการศึกษาก็ตาม โดยปราศจากอำนาจตามกฎหมาย, เป็นการไม่ชอบด้วยกฎหมาย”

มลรัฐ Texas ใน Section 42.08 (a)⁴² ข้อ (3) และ (4) บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิดถ้า, โดยไม่ได้รับอนุญาตตามกฎหมาย, เขารู้ว่าเป็นการ

(3) ขายหรือซื้อศพมนุษย์ หรือทำการค้าในทางใดทางหนึ่งซึ่งศพมนุษย์

(4) ส่งต่อหรือโอนหรือกระทำการเพื่อส่งต่อหรือโอนศพมนุษย์ไปยังสถานที่อื่นนอก

รัฐ”

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศญี่ปุ่น ในมาตรา 190⁴³ บัญญัติว่า

“บุคคลผู้ซึ่งทำลาย ละทิ้ง หรือครอบครองโดยไม่ชอบด้วยกฎหมายซึ่งศพ, ส่วนที่เหลือ (ถ้า) หรือปอของศพของศพตาย, หรือสิ่งของที่ใส่ในโรงศพ ต้องถูกลงโทษจำคุกพร้อมกับใช้แรงงานไม่เกิน 3 ปี”

กฎหมายที่บัญญัติให้การครอบครองหรือการซื้อขายศพมนุษย์โดยไม่ชอบด้วยกฎหมายเป็นความผิดนั้น เป็นบทบัญญัติที่ทำให้เกิดความชัดเจนว่าศพมนุษย์ไม่สามารถครอบครองหรือซื้อขายกันได้หากไม่มีอำนาจตามกฎหมาย ซึ่งหากไม่มีบทบัญญัติเช่นนี้อาจจะต้อง

grave or other interment site, or from the place where the body is awaiting disposition, with malice or wantonness or with the intent to sell or dissect the body.

⁴² 42.08 Abuse of Corpse.

(a) A person commits an offense if the person, without legal authority, knowingly:

(3) sells or buys a human corpse or in any way traffics in a human corpse;

(4) transmits or conveys, or procures to be transmitted or conveyed, a human corpse to a place outside the state.

⁴³ Article 190

A person who damages, abandons or unlawfully possesses a corpse, the ashes or hair of a dead person, or an object placed in a coffin shall be punished by imprisonment with work for not more than 3 years.

นำบทบัญญัติความผิดเกี่ยวกับทรัพย์สินมาปรับใช้ซึ่งยังมีความไม่แน่ชัดว่าจะสามารถนำมาปรับใช้กับศพมนุษย์ได้หรือไม่

3.3.2 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการครอบครองหรือการขายสุสานหรือสิ่งระลึกถึงคนตายโดยผิดกฎหมาย

กฎหมายที่มีการบัญญัติถึงความผิดสำหรับการครอบครอง การขายหรือการแลกเปลี่ยนสุสานหรือสิ่งระลึกถึงคนตายโดยผิดกฎหมาย มีปรากฏอยู่ในบทบัญญัติของ มลรัฐ Maine ใน Section 507-B⁴⁴ ครอบครองหรือขายหินศิลาบนหลุมฝังศพโดยไม่ชอบด้วยกฎหมายซึ่งบัญญัติไว้ ดังนี้

“1. ไม่มีบุคคลใดจะสามารถครอบครอง, ขาย, พยายามขาย, เสนอขาย, แลกเปลี่ยนหรือโอนสุสาน, อนุสาวรีย์, หินศิลาบนหลุมฝังศพ, สิ่งที่เป็นเครื่องหมายหรือสิ่งก่อสร้างอื่นซึ่งได้ถูกวางหรือออกแบบไว้เป็นอนุสาวรีย์ของคนตาย, หรือส่วนใดส่วนหนึ่งหรือส่วนที่แตกออกมาของอนุสรณ์ดังกล่าว โดยรู้หรือมีเหตุอันสมควรที่จะรู้ว่ามีนเป็นการเคลื่อนย้ายโดยผิดกฎหมายจากสุสานหรือสถานที่ฝังศพ”

3.3.3 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการเอาไปซึ่งทรัพย์สินที่ติดอยู่กับศพมนุษย์

กฎหมายที่บัญญัติให้เป็นความผิดสำหรับการกระทำเพื่อให้ได้มาซึ่งทรัพย์สินที่ติดอยู่กับศพมนุษย์นั้น มีปรากฏอยู่ในบทบัญญัติของมลรัฐ Arizona, Texas ของประเทศสหรัฐอเมริกา ซึ่งมีบทบัญญัตินี้

มลรัฐ Arizona ใน Section 32-1364 ข้อ C⁴⁵ บัญญัติว่า

⁴⁴ Section 507-B Illegal possession or sale of gravestones.

1. No person may possess, sell, attempt to sell, offer for sale, transfer or dispose of any tomb, monument, gravestone, marker or other structure placed or designed as a memorial for the dead, or any portion or fragment of any such memorial, knowing or having reasonable cause to know that it has been illegally removed from a cemetery or burial ground.

⁴⁵ Section 32-1364 Crimes against the dead; classification.

“การได้มาหรือเปลี่ยนแปลงทรัพย์สินที่อยู่หรือที่ติดกับศพมนุษย์หรือส่วนของมนุษย์ด้วยความตั้งใจตัดสิทธิ์ของคนตายหรือกรรมสิทธิ์ในทรัพย์สินของคนตายโดยปราศจากอำนาจตามกฎหมาย, เป็นการไม่ชอบด้วยกฎหมาย”

มลรัฐ Texas ใน Section 31.03⁴⁶ ได้มีการบัญญัติถึงการขโมยทรัพย์สินจากศพมนุษย์หรือหุลุมฝังศพโดยไม่ว่าทรัพย์สินนั้นจะมีคุณค่าเท่าใด โดยผู้กระทำเจตนาที่จะตัดสิทธิ์เจ้าของทรัพย์สินนั้นโดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย

3.4 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการกระทำทางเพศ

การกระทำความผิดทางเพศต่อคนตายนั้นมีปรากฏบทบัญญัติที่กำหนดไว้อย่างชัดเจนในประเทศที่ใช้ระบบกฎหมายคอมมอนลอว์ เช่น ประเทศอังกฤษ มีการบัญญัติไว้อย่างชัดเจนใน Sexual Offences Act 2003⁴⁷ ซึ่งใน Sexual Offences Act 2003 ก็ได้กำหนดความผิดสำหรับกระทำการอันไม่เหมาะสมต่อศพไว้ในหมวด 42 ความผิดอื่นๆ มาตรา 70 การล่วงเกินทางเพศต่อศพ⁴⁸ ซึ่งกำหนดไว้ว่า

C. It is unlawful for a person, without the authority of law, to obtain or convert property that is located with or affixed to a dead human body or any part of a dead human body with the intent to deprive the decedent or the decedent's estate of the property.

⁴⁶<http://tlo2.tlc.state.tx.us/statutes/docs/PE/content/word/pe.007.00.000031.00.doc>

⁴⁷ <http://www.opsi.gov.uk/acts/acts2003/30042--b.htm>

⁴⁸ Sexual Offences Act 2003

Chapter 42 Other offences

70 Sexual penetration of a corpse

(1) A person commits an offence if

(a) he intentionally performs an act of penetration with a part of his body or anything else,

(b) what is penetrated is a part of the body of a dead person,

“(1) บุคคลจะเป็นผู้กระทำความผิดฐานนี้ ถ้า

(a) เขามีเจตนาที่จะกระทำการล่วงล้ำร่างกาย (สอดใส่) โดยใช้ส่วนใดส่วนหนึ่งของร่างกายหรือใช้สิ่งใดก็ตาม

(b) สิ่งที่ถูกล่วงล้ำ (สอดใส่) นั้นคือส่วนใดส่วนหนึ่งของร่างของคนตาย

(c) เขารู้หรือเขาจะเลยว่าการกระทำนั้นเป็นการสอดใส่

(d) การล่วงล้ำ (สอดใส่) นั้นเป็นการกระทำที่มุ่งผลในทางเพศ

(2) บุคคลผู้กระทำความผิดภายใต้มาตรานี้มีความรับผิดชอบต่อไป

(a) ในกรณีที่เป็นการฟ้องร้องดำเนินคดีโดยผ่านการพิจารณาในประเด็นข้อเท็จจริงโดยคณะลูกขุนว่ามีกระทำความผิดต้องรับโทษ, จำคุกไม่เกิน 6 เดือน หรือปรับไม่เกินที่กฎหมายกำหนดหรือทั้งจำทั้งปรับ

(b) ในกรณีที่มีการฟ้องร้องดำเนินคดีโดยผ่านการพิจารณาในประเด็นข้อเท็จจริงโดยคณะลูกขุนว่ามีกระทำความผิดต้องรับโทษ, จำคุกไม่เกิน 2 ปี”

ซึ่งองค์ประกอบภายในของความผิดฐานนี้คือ⁴⁹ ความตั้งใจกระทำการล่วงล้ำต่อร่างของผู้ตาย การกระทำที่เป็นการล่วงล้ำดังกล่าวอาจทำโดยส่วนหนึ่งส่วนใดของร่างกายผู้กระทำความผิดหรือโดยวัตถุอื่นใด โดยผู้กระทำความผิดต้องรู้หรือจะเลยว่าเขาล่วงล้ำคือส่วนของร่างของผู้ตาย (ศพ) ตัวอย่างที่แสดงถึงการรู้เช่น การกระทำต่อศพที่อยู่ในสถานที่เก็บศพเพื่อการฝังหรือเผา ซึ่งการล่วงล้ำนั้นต้องเป็นการมุ่งหวังในทางเพศ แต่ผู้กระทำจะไม่ต้องมีความผิดมาตรานี้ถ้าผู้กระทำเชื่อ

(c) he knows that, or is reckless as to whether, that is what is penetrated, and

(d) the penetration is sexual.

(2) A person guilty of an offence under this section is liable-

(a) on summary conviction, to imprisonment for a term not exceeding 6 months or a fine not exceeding the statutory maximum or both;

(b) on conviction on indictment, to imprisonment for a term not exceeding 2 years.

⁴⁹ Diane Birch and other, *supra* note 4, p. 281.

ว่าผู้ถูกระทำยังมีชีวิตอยู่ โดยที่ความจริงผู้ถูกระทำตายไปแล้ว⁵⁰ หรือผู้ถูกระทำตายในระหว่างการร่วมประเวณี เว้นแต่ผู้กระทำรู้และยังคงทำการล่วงล้ำต่อไป⁵¹

โดยในส่วนของ การมุ่งผลในทางเพศนั้น มีบทบัญญัติในมาตรา 78⁵² ของ Sexual Offences Act 2003 บัญญัติไว้ว่า

“สำหรับวัตถุประสงค์ของส่วนนี้ (ยกเว้นมาตรา 71), การล่วงล้ำ การสัมผัสหรือการกระทำอย่างอื่นเป็นการมุ่งผลในทางเพศ ถ้าวิญญูชนเห็นว่า

(a) สภาวะหรือจุดประสงค์ใดก็ตามของบุคคลใดที่เกี่ยวข้องกับการกระทำดังกล่าว, เพราะโดยลักษณะของมันเป็นการมุ่งผลทางเพศ, หรือ

(b) เพราะโดยลักษณะทั่วไปของมันอาจเป็นการมุ่งผลในทางเพศ และเพราะสภาวะของมันหรือจุดประสงค์ของบุคคลใดก็ตามที่เกี่ยวข้อง (หรือทั้ง 2 อย่าง) เป็นลักษณะการมุ่งผลในทางเพศ”

มาตรา 78 (a) เป็นการครอบคลุมกระทำที่วิญญูชนพิจารณาได้ว่าเป็นการมุ่งผลในทางเพศ เนื่องจากโดยลักษณะของมัน เช่นการร่วมเพศ ขณะที่ มาตรา 78 (b) เป็นการครอบคลุมการกระทำที่วิญญูชนพิจารณาว่าอาจเป็นหรืออาจไม่เป็นความมุ่งหวังในทางเพศ ขึ้นอยู่กับสภาพแวดล้อมหรือความตั้งใจของผู้กระทำ (หรือทั้งสองอย่าง) เช่น การใช้นิ้วล่วงล้ำอวัยวะเพศของหญิง อาจเป็นการมุ่งหวังทางเพศ หรืออาจทำโดยเหตุผลทางการแพทย์ เพื่อตัดสินใจว่าการ

⁵⁰ <http://www.opsi.gov.uk/acts/en2003/03en42-b.htm>

⁵¹ J.C. Smith and Brian Hogan , *supra* note 7, p. 747.

⁵² Sexual Offences Act 2003

For the purposes of this Part (except section 71), penetration, touching or any other activity is sexual if a reasonable person would consider that

(a) whatever its circumstances or any person's purpose in relation to it, it is because of its nature sexual, or

(b) because of its nature it may be sexual and because of its circumstances or the purpose of any person in relation to it (or both) it is sexual

กระทำนั้นเป็นการมุ่งหวังทางเพศหรือไม่ วิญญูชนจำเป็นต้องพิจารณาลักษณะหรือสภาวะแวดล้อมของการกระทำนั้น⁵³ กล่าวคือ หากการกระทำของแพทย์มีจุดประสงค์เพื่อความพึงพอใจทางเพศ โดยมันแสดงจากสถานการณ์หรือข้อความใดๆ ที่แสดงว่าจุดประสงค์ของแพทย์ไม่ได้เป็นการกระทำเพื่อทดสอบทางการแพทย์โดยเจตนาอันบริสุทธิ์ ก็สามารถสรุปได้ว่าเป็นการกระทำที่มุ่งผลในทางเพศ

ประเทศสหรัฐอเมริกา นั้น ในการกระทำต่อศพที่เป็นความผิดทางเพศนั้น เช่นการร่วมประเวณีกับศพ ซึ่งได้มีการอธิบายว่า⁵⁴ การร่วมประเวณีกับศพ มีความหมายว่าเป็นโรคที่มีแรงดึงดูดใจที่ผิดปกติกับความตายและคนตาย โดยเฉพาะอย่างยิ่ง การมีแรงดึงดูดใจของบุคคลที่มีความต้องการทางเพศกับศพ ซึ่งถือเป็นความผิดปกติทางกายหรือจิตเกี่ยวกับความสัมพันธ์ระหว่างจิตและเพศและถูกจัดอยู่ในกลุ่มของความผิดปกติที่เรียกว่า กามวิปริต ซึ่งในประเทศสหรัฐอเมริกาได้มีวิธีการที่หลากหลายในเรื่องของความรับผิดชอบทางอาญาสำหรับการร่วมประเวณีกับศพ ซึ่งอาจจำแนกได้ 3 ประเภท คือ

(1) การตีความของศาลในบทบัญญัติเกี่ยวกับการข่มขืน ให้รวมถึงการร่วมประเวณีกับศพ เช่น มลรัฐ Massachusetts และ Tennessee ที่เห็นว่า การข่มขืนไม่จำเป็นต้องมีชีวิต โดยเฉพาะศาลฎีกาของ Tennessee ที่เห็นว่า ไม่ควรถือสถานการณ์ที่บังเอิญว่าผู้เสียหายตายแล้ว ทำให้การกระทำไม่ถือเป็นความผิดฐานข่มขืนหรือให้เป็นความผิดที่เบาลง เพราะเท่ากับการสนับสนุนผู้ข่มขืนให้ฆ่าเหยื่อ ซึ่งต่างจากการตีความของมลรัฐต่างๆ เช่น Pennsylvania ถือว่าการล่วงล้ำเหยื่อที่ตายไม่ถือเป็นความผิดฐานข่มขืน (Com. V. Sudler, 436 A.2d 1376, 496 Pa. 295, Sup 1981) หรือ Alabama ถือว่า ถ้าผู้ถูกกระทำได้ตายก่อนที่จำเลยมีความตั้งใจที่จะร่วมประเวณี ซึ่งไม่สามารถแสดงถึงการใช้กำลังบังคับผู้ถูกกระทำ ดังนั้นการกระทำดังกล่าวไม่ถือเป็นความผิดฐานข่มขืน (Padgett v. State, 668 So. 2d 78 (Ala. Crim. App. 1995) หรือใน Michigan ที่ถือว่า การร่วมประเวณีกับศพ ไม่ถือเป็นความผิดฐานข่มขืน เพราะคนตาย ไม่ใช่บุคคล ไม่สามารถกล่าวอ้างอะไรได้ ไม่มีความยินยอมที่จะถูกกระทำได้และเป็นไปไม่ได้ที่จะให้การอนุญาตทั้งทางกายภาพและทางจิตใจเหมือนกับบุคคลที่มีชีวิต (People v. Hutner Mich. Ct. App. 1995) และใน California ซึ่งเห็นว่าการข่มขืนเป็นการร่วมประเวณีโดยขัดต่อความยินยอม

⁵³ <http://www.opsi.gov.uk/acts/en2003/03en42-b.htm>

⁵⁴ Tyler Trent Ochoa and Christine Newman, "Defiling The Dead : Necrophilia And The Law," (Whittier Law Review), Spring 1997

ของบุคคล เป็นการทำร้ายความรู้สึกของผู้ถูกข่มขืน ดังนั้นความผิดฐานข่มขืนนั้นต้องเป็นการกระทำกับผู้เสียหายที่มีชีวิต เพราะคนตายไม่สามารถยินยอมหรือคัดค้านได้ (People v. Kelly 1 Cal. 4th 495, 3 Cal. Rptr. 2d 677, 822 P.2d 385 (1992)) นอกจากนั้นได้มีการอธิบายเพิ่มขึ้นด้วยว่า ถ้าผู้กระทำไม่รู้ว่าความจริงแล้วผู้ถูกข่มขืนไม่มีชีวิตแล้ว ผู้กระทำอาจยังมีความรับผิดชอบพยายามข่มขืนได้ ในขณะที่หากผู้กระทำตั้งใจที่จะร่วมประเวณีกับศพ การกระทำนั้นไม่มีความผิดฐานข่มขืนและไม่เป็นความผิดฐานพยายามข่มขืนอีกด้วย (People v. Thompson 12 Cal. App. 4th 195, 15 Cal. Rptr. 2d 333 (1993)) กล่าวคือ ผู้กระทำจะสามารถถูกดำเนินคดีฐานพยายามข่มขืนได้หรือไม่ ขึ้นอยู่กับว่าจำเลยเชื่อว่าผู้ถูกกระทำยังมีชีวิตอยู่ ณ เวลาที่เขาพยายามร่วมประเวณีหรือไม่ ถ้าผู้กระทำเชื่อว่าผู้ถูกกระทำยังมีชีวิตอยู่ จำเลยอาจมีความผิดฐานพยายามข่มขืน ในทางตรงกันข้าม ถ้าจำเลยตั้งใจตลอดเวลาที่ร่วมประเวณีกับศพ จำเลยไม่มีความผิดฐานข่มขืนและพยายามข่มขืนแต่อย่างใด

(2) การตีความของศาลในการกระทำความผิดต่อศพ ให้รวมถึงการร่วมประเวณีกับศพ เช่น ในมลรัฐ Ohio นอกจากนั้นในบทบัญญัติของมลรัฐ Kentucky, Oregon, Indiana, Alaska และ Arizona ซึ่งในบทบัญญัติของการกระทำความผิดต่อศพได้กำหนดถึงการกระทำความผิดทางเพศต่อศพไว้อย่างชัดเจน ดังนี้

มลรัฐ Kentucky ใน Section 520.120 (2)⁵⁵ บัญญัติว่า

“(2) การกระทำความผิดต่อศพ เป็น Class A misdemeanor เว้นแต่ เป็นการกระทำหรือพยายามกระทำเกี่ยวกับการล่วงเกินทางเพศ หรือกระทำการร่วมประเวณีกับศพ หรือไตร่ตรองที่จะไม่เตรียมการฝังหรือเผาศพ หลังจากได้รับคำตอบแทนตามที่ได้ตกลงในสัญญา เป็น Class D felony”

มลรัฐ Oregon ใน Section 166.087 (1) (a)⁵⁶ การกระทำความผิดต่อศพในระดับแรก บัญญัติว่า

⁵⁵ Section 525.120 Abuse of corpse.

(2) Abuse of a corpse is a Class A misdemeanor, unless the act attempted or committed involved sexual intercourse or deviate sexual intercourse with the corpse or the deliberate failure to prepare, bury, or cremate a corpse after the acceptance of remuneration in accordance with any contract negotiated, in which case it is a Class D felony.

“(1) บุคคลกระทำความผิดต่อศพในระดับแรก ถ้าเขา

(a) เข้าร่วมในการมีเพศสัมพันธ์กับศพหรือเกี่ยวกับศพ

(2) การกระทำความผิดต่อศพในระดับแรกเป็น Class B felony”

มลรัฐ Indiana ใน Indiana (IC) 35-45-11-2 ส่วนที่ 2⁵⁷ บัญญัติว่า

“บุคคลผู้รู้หรือตั้งใจ:

(2) มีเพศสัมพันธ์หรือกระทำทางเพศที่ผิดปกติกับศพ; หรือ

(3) เปิดโรงศพโดยตั้งใจกระทำตามที่กำหนดใน (1) หรือ (2)

การกระทำความผิดต่อศพเป็น Class D felony”

ซึ่งในการกระทำความผิดทางเพศต่อศพ ใน Indiana นี้มีตัวอย่างของการกระทำผิดในคดี Steven Workman v. State of Indiana ซึ่งจำเลยเป็นอดีตสามีของผู้ตาย โดยในคืนวันเกิดเหตุจำเลยทะเลาะกับผู้ตาย และจำเลยดื่มสุรา หลังจากนั้นจำเลยได้แบกปืนไรเฟิลไปที่ห้องนอนของผู้ตายและยิงศีรษะผู้ตายโดยมีลูกวัย 3 ปี อยู่ในที่เกิดเหตุ และในเช้าวันต่อมาจำเลยพยายามจะร่วมประเวณีกับศพ แต่ทำไม่สำเร็จ อย่างไรก็ตามเขาได้กระทำการล้วงลำ (สอดใส่) ด้วยตัวนี้ของผู้ตายกับช่องคลอดของศพ

มลรัฐ Alaska ใน Section. 11.61.130 (a) (2)⁵⁸ บัญญัติว่า

⁵⁶ Section 166.087 Abuse of corpse in the first degree.

(1) A person commits the crime of abuse of corpse in the first degree if the person:

(a) Engages in sexual activity with a corpse or involving a corpse

(2) Abuse of corpse in the first degree is a Class B felony.

⁵⁷ 35-45-11-2 Sec.2 A person who knowingly or intentionally:

(2) has sexual intercourse or sexual deviate conduct with the corpse; or

(3) opens a casket with the intent to commit an act described in subdivision

(1) or (2);

Commits abuse of a corpse, a class D felony.

⁵⁸ Section 11.61.130 Misconduct involving a corpse.

(a) A person commits the crime of misconduct involving a corpse if

(2) the person engages in sexual penetration of a corpse.

“(a) บุคคลกระทำความผิดเกี่ยวกับศพ ถ้า

(2) บุคคลนั้นเกี่ยวข้องกับการล่่วงล้ำ (สอดใส่) เพื่อผลในทางเพศต่อศพ”

มลรัฐ Arizona ใน Section. 32-1364⁵⁹ ข้อ D และ E บัญญัติว่า

“D. บุคคลที่เข้าร่วมในการชำเราศพเป็นความผิดกฎหมาย หากบุคคลที่เข้าร่วมในการชำเราศพ โดย:

1. มีความสัมพันธ์ทางเพศกับศพมนุษย์ (การร่วมประเวณีกับศพ)
2. มีความสัมพันธ์ทางเพศกับศพมนุษย์, อย่างอื่นๆ ที่นอกจากความสัมพันธ์ที่ต้องการทั่วไปในการเก็บรักษา, ตระเตรียม, ชำระล้างหรือดองศพมนุษย์ตามมาตรฐานของการปฏิบัติในธุรกิจของงานศพ

E. สำหรับจุดประสงค์ของ D:

1. “สัมพันธ์ทางเพศ” หมายถึง การสัมผัสโดยตรงหรือโดยอ้อมก็ตาม, รวมถึงความสัมผัสด้วยปาก, กอดหรือจับต้องส่วนใดก็ตามที่เกี่ยวข้องกับอวัยวะสืบพันธุ์, ทวารหนักหรือหน้าอก ผู้หญิงด้วยส่วนใดส่วนหนึ่งของร่างกายผู้กระทำหรือด้วยวัตถุใดก็ตาม

⁵⁹ Section 32-1364 Crimes against the dead; classification.

D. It is unlawful for a person to engage in necrophilia. A person engages in necrophilia by:

1. Having sexual intercourse with a dead human body.
2. Having sexual contact with a dead human body, other than the contact normally required to store, prepare, disinfect or embalm a dead human body according to standards of practice in the funeral industry.

E. For the purposes of subsection D:

1. "Sexual contact" means any direct or indirect touching, including oral contact, fondling or manipulating of any part of the genitals, anus or female breast by any part of the body or by any object.
2. "Sexual intercourse" means penetration into the vulva or anus by any part of the body or by any object or masturbatory contact with the penis or vulva.

2. “การร่วมประเวณี” หมายถึง การล้วงล้ำเข้าไปในแคมช่องคลอดหรือทวารหนักด้วยส่วนใดของร่างกายหรือด้วยวัตถุใดหรือการกระตุ้นตนเองเพื่อให้ถึงจุดสุดยอดด้วยอวัยวะเพศชายหรือแคมช่องคลอด”

(3) กฎหมายที่กำหนดห้ามการร่วมประเวณีกับศพโดยเฉพาะ เช่นมลรัฐ Rhode Island⁶⁰ และ Georgia⁶¹ ที่กำหนดบทลงโทษสำหรับการกระทำความผิดดังกล่าวโดยให้จำคุกไม่น้อยกว่า 1 ปี แต่ไม่เกิน 10 ปี

โดยในส่วนของ การบัญญัติความผิดทางเพศที่กระทำต่อคนตายในประเทศอิตาลี และประเทศฝรั่งเศสนั้น แม้จะไม่ได้กำหนดด้วยถ้อยคำที่ชัดเจนอย่างในบทบัญญัติของประเทศอังกฤษหรือบทบัญญัติในบางมลรัฐของประเทศสหรัฐอเมริกาก็ตาม แต่บทบัญญัติในประมวลกฎหมายของประเทศอิตาลี ในมาตรา 410 วรรคสอง ที่ห้ามกระทำการใดๆ อันเป็นการลามกหยาบโลนต่อศพ หรือการห้ามกระทำการละเมิดต่อร่างของศพในประมวลกฎหมายอาญาของฝรั่งเศส ก็สามารถตีความให้รวมถึงการกระทำผิดทางเพศต่อศพได้เช่นเดียวกัน

⁶⁰ General Law of Rhode Island, 1956

Section 11-20-1.2 Necrophilia.

Any person who performs the act of first degree sexual assault upon a dead human body shall be guilty of the crime of necrophilia. Any person convicted of the crime of necrophilia shall be punished by imprisonment for not less than one nor more than ten years and may be fined in an amount not exceed ten thousand dollars.

⁶¹ West' s code of Georgia

Section 16-6-7 Necrophilia.

(a) A person commits the offense of necrophilia when he performs any sexual act with a dead human body involving the sex organs of the one and the mouth, anus, penis, or vagina of the other.

(b) A person convicted of the offense of necrophilia shall be punished by imprisonment for not less than one nor more than ten years.

3.5 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการปิดบัง ซ่อนเร้น ลอบฝังศพ

กฎหมายที่กำหนดความผิดสำหรับการกระทำที่เป็นการปิดบังอำพราง ซ่อนเร้น ลอบฝังศพหรือส่วนใดส่วนหนึ่งของศพนั้น มีปรากฏอยู่ในบทบัญญัติ Offences against the Person Act 1861 ของประเทศอังกฤษ บทบัญญัติของมลรัฐ Alaska, Maine และ Texas ของประเทศสหรัฐอเมริกา และในประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลีและญี่ปุ่น

บทบัญญัติของประเทศไทย ใน Offences against the Person Act 1861 มาตรา 60⁶² ได้กำหนดถึงการจัดการอย่างลับๆ ต่อศพของเด็กเพื่อการปิดบังการเกิดไว้ว่า

“ถ้าหญิงใดให้กำเนิดเด็ก แล้วบุคคลใดพยายามปิดบังการเกิด โดยการจัดการอย่างลับๆ ต่อศพของเด็กดังกล่าว ไม่ว่าเด็กนั้นจะตายก่อน ขณะหรือหลังเกิด จะต้องมีความผิดและถูกฟ้องร้องในการไต่ตรองอย่างรอบคอบของศาล ให้มีโทษจำคุกไม่เกิน 2 ปี”

บทบัญญัติของประเทศสหรัฐอเมริกาในมลรัฐ Alaska ใน Section. 11.61.130 (a) (1)⁶³ บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิดเกี่ยวกับศพ ถ้า

(1) เว้นแต่ได้รับอนุญาตตามกฎหมายหรือในกรณีฉุกเฉิน, บุคคลนั้นจงใจขุดออกมา, เคลื่อนย้าย, ปิดบัง, หรือตัดชิ้นส่วนของศพ”

มลรัฐ Maine ใน Section 508 ข้อ 1⁶⁴ การกระทำความผิดต่อศพ บัญญัติว่า

⁶² Offences against the Person Act 1861

S. 60 If any woman shall be delivered of a child, every person who shall, by any secret disposition of the dead body of the said child, whether such child died before, at, or after its birth, endeavour to conceal the birth thereof, shall be guilty of (an offence), and being convicted, thereof shall be liable, at the discretion of the court, to be imprisoned for any term not exceeding two years.

⁶³ Section 11.61.130 Misconduct involving a corpse.

(a) A person commits the crime of misconduct involving a corpse if

(1) except as authorized by law or in an emergency, the person intentionally disinters, removes, conceals, or mutilates a corpse.

⁶⁴ Section 508 Abuse of corpse

“1. บุคคลมีความผิดฐานกระทำความผิดต่อศพ ถ้าเขาโดยเจตนาและไม่ชอบด้วยกฎหมาย เปิดเผย, ขุดขึ้นมา, เคลื่อนย้าย, ซ่อนเร้น, ทำให้ศพเสียรูปหรือทำลายซึ่งศพมนุษย์ หรือส่วนใดหรือ แก้วของศพนั้น”

มลรัฐ Texas ใน Section 42.08 (a) (2)⁶⁵ บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิดถ้า, โดยไม่ได้รับอนุญาตตามกฎหมาย, เขารู้ว่าเป็นการ

(2) ปิดบังศพมนุษย์โดยรู้ว่ามีเป็นการขุดขึ้นมาโดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย”

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลี ในมาตรา 412⁶⁶ การปิดบังอำพรางศพ บัญญัติว่า

“ผู้ใดปิดบังอำพรางศพหรือส่วนใดของศพ หรือซ่อนเร้นแก้วของศพ ต้องได้รับโทษ จำคุกไม่เกิน 3 ปี”

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศญี่ปุ่น ในมาตรา มาตรา 192⁶⁷ การลอบฝังศพ ของบุคคลที่ตายจากการตายผิดธรรมชาติ บัญญัติว่า

“บุคคลใดซึ่งไม่เกี่ยวกับการสอบสวนที่เป็นการชันสูตร และฝังบุคคลที่ตายโดยผิด ธรรมชาติ ต้องรับโทษปรับไม่เกิน 100,000 เยน หรือปรับเล็กน้อย”

1. A person is guilty of abuse of corpse if he intentionally and unlawfully disinters, digs up, removes, conceals, mutilates or destroys a human corpse, or any part or the ashes thereof.

⁶⁵ 42.08 Abuse of Corpse.

(a) A person commits an offense if the person, without legal authority, knowingly:

(2) conceals a human corpse knowing it to be illegally disinterred

⁶⁶ Article 412 Concealment of a Corpse.

Whoever conceals a corpse, or a part thereof, or hides its ashes, shall be punished by imprisonment for up to three years.

⁶⁷ Article 192 (Secret Burial of Persons Dying from an Unnatural Death)

A person who, without a postmortem examination, buries a person who died an unnatural death shall be punished by a fine of not more than 100,000 yen or a petty fine.

บทบัญญัติที่กำหนดความผิดสำหรับการปิดบัง ซ่อนเร้นหรือลอบฝังศพมนุษย์นั้น ใน Offences against the Person Act 1861 ของประเทศอังกฤษมีการกำหนดไว้เป็นพิเศษหรือกำหนดไว้อย่างชัดเจนถึงการกระทำต่อศพของเด็ก ไม่ว่าเด็กนั้นจะตายก่อน ขณะหรือหลังเกิดก็ตาม และแม้จะเป็นบทบัญญัติที่กำหนดถึงความผิดสำหรับการปิดบังการเกิดก็ตาม แต่หากการกระทำต่อศพเด็กนั้นไม่ว่าผู้กระทำจะได้กระทำในลักษณะใดก็ตาม หากถือเป็นการจัดการอย่างลับๆ ต่อศพเด็กนั้นก็ถือเป็นการปิดบังการเกิดซึ่งเป็นความผิดตามบทบัญญัตินี้ ในขณะที่บทบัญญัติของประเทศอื่นที่กำหนดความผิดสำหรับการกระทำในลักษณะนี้ไม่จำกัดเฉพาะการกระทำที่เป็นการปิดบังการเกิดเท่านั้น ซึ่งจะเห็นได้ว่าแม้การบัญญัติกฎหมายให้การกระทำในลักษณะเดียวกันเป็นความผิด แต่ความมุ่งหมายของบทบัญญัตินั้นอาจมีความแตกต่างกันก็เป็นได้

3.6 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการขุด เคลื่อนย้าย เอาไปซึ่งศพ

การกระทำความผิดต่อศพมนุษย์ในลักษณะของการขุด เคลื่อนย้ายหรือเอาไปซึ่งศพ นั้นมีปรากฏในบทบัญญัติของมลรัฐ Colorado, Tennessee, Arkansas, Oregon, Alaska, Arizona, Maine และมลรัฐ Texas ในประเทศสหรัฐอเมริกา และในประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลี ญี่ปุ่นและประเทศเยอรมนี ดังนี้

มลรัฐ Colorado ใน Section 18-13-101 (1) (a)⁶⁸ บัญญัติว่า

“(1) บุคคลกระทำความผิดต่อศพ ถ้า, ไม่มีบทบัญญัติหรือคำสั่งของศาลให้อำนาจไว้, เขาหรือเธอ:

(a) เคลื่อนย้ายศพหรือซากศพของบุคคลใดก็ตามจากสุสานหรือสถานที่ฝังศพโดยมิได้รับความยินยอมของบุคคลซึ่งมีสิทธิจัดการซากศพตาม section 15-19-106”

⁶⁸ Section 18-13-101 Abuse of a corpse.

(1) A person commits abuse of a corpse if, without statutory or court-ordered authority, he or she:

(a) Removes the body or remains of any person from a grave or other place of sepulcher without the consent of the person who has the right to dispose of the remains pursuant to section 15-19-106, C.R.S;

โดยใน Section 18-13-101 (1) (a) นี้บุคคลซึ่งมีสิทธิจัดการศพตาม Section 15-19-106 หมายถึง ญาติที่มีชีวิตอยู่หรือเพื่อนสนิทที่มีชีวิตอยู่นั้นเอง

มลรัฐ Tennessee ใน Section 39-17-312 (a) (2)⁶⁹ บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิด, ยกเว้นมีเอกสิทธิ์ตามกฎหมาย, ถ้าผู้นั้นโดยรู้ว่าเป็นศพที่ประกอบพิธีฝังแล้วขึ้นมาหรือที่ฝังแล้วโดยประการอื่น”

มลรัฐ Arkansas ใน Section 5-60-101 (a) (1)⁷⁰ บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิดต่อศพถ้า, ยกเว้นมีอำนาจโดยกฎหมาย, เขาหรือเธอโดยรู้ว่าเป็นศพขึ้นมา, เคลื่อนย้าย, ขุดหรือเพื่อการศึกษาหรือทำให้ศพเสียรูปไป”

มลรัฐ Oregon ใน Section 166.085 (1) (b)⁷¹ บัญญัติว่า

“(1) บุคคลกระทำความผิดต่อศพในระดับ 2 ถ้า, ยกเว้นได้รับอำนาจโดยกฎหมาย, บุคคลตั้งใจที่จะ:

(b) ขุดขึ้นมา, เคลื่อนย้ายหรือขนศพไป”

มลรัฐ Alaska ใน Section 11.61.130 (a) (1)⁷² บัญญัติว่า

⁶⁹ Section 39-17-312 Corpses; abuse

(a) A person commits an offense who, without legal privilege, knowingly:

(2) Disinters a corpse that has been buried or otherwise interred.

⁷⁰ Section 5-60-101 Abusing corpses.

(a) A person commits abuse of a corpse if, except as authorized by law, he or she knowingly:

(1) Disinters, removes, dissects, or mutilates a corpse.

⁷¹ Section 166.085 Abuse of corpse in the second degree.

(1) A person commits the crime of abuse of corpse in the second degree if, except as otherwise authorized by law, the person intentionally:

(b) Disinters, removes or carries away a corpse.

⁷² Section 11.61.130 Misconduct involving a corpse.

(a) A person commits the crime of misconduct involving a corpse if

(1) Except as authorized by law or in an emergency, the person intentionally disinters, removes, conceals, or mutilates a corpse.

“(a) บุคคลกระทำความผิดเกี่ยวกับศพ ถ้า

(1) เว้นแต่ได้รับอนุญาตตามกฎหมายหรือในกรณีฉุกเฉิน, บุคคลนั้นจงใจขุดออกมา, เคลื่อนย้าย, ปิดบัง, หรือตัดชิ้นส่วนของศพ”

มลรัฐ Arizona ใน Section 32-1364 ข้อ B⁷³ บัญญัติว่า

“B. การขุดขึ้นมาหรือการเคลื่อนย้ายศพมนุษย์หรือส่วนใดก็ตามของศพจากหลุมฝังศพ, สุสานหรือสถานที่ฝังศพอื่นๆ, หรือจากสถานที่ซึ่งศพรอการจัดการ, ด้วยความประสงค์ร้ายหรือมุ่งร้ายหรือด้วยความตั้งใจที่จะขายหรือผ่าศพเพื่อการศึกษาโดยปราศจากอำนาจตามกฎหมาย เป็นการไม่ชอบด้วยกฎหมาย”

มลรัฐ Maine ใน Section 508 ข้อ 1⁷⁴ บัญญัติว่า

“1. บุคคลมีความผิดฐานกระทำความผิดต่อศพ ถ้าเขาเจตนาเปิดเผย, ขุดขึ้นมา, เคลื่อนย้าย, ซ่อนเร้น, ทำให้ศพเสียรูปหรือทำลายซึ่งศพมนุษย์ หรือส่วนใดหรือเก้าอี้ของศพนั้น โดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย”

ในมลรัฐ Maine นั้นนอกจากจะกำหนดความผิดสำหรับการขุด การเคลื่อนย้ายหรือการซ่อนเร้นศพหรือส่วนใดส่วนหนึ่งของศพมนุษย์หรือเก้าอี้ของศพแล้ว ยังได้กำหนดความผิดสำหรับการเคลื่อนย้ายหลุมฝังศพหรือสิ่งที่จะลึกแทนคนตายใน Section 507-A ข้อ 1 และข้อ 3⁷⁵ บัญญัติว่า

⁷³ Section 32-1364 Crimes against the dead; classification.

B. It is unlawful for a person, without the authority of law, to disinter or remove a dead human body or any part of a dead human body from its sepulcher, grave or other interment site, or from the place where the body is awaiting disposition, with malice or wantonness or with the intent to sell or dissect the body.

⁷⁴ Section 508 Abuse of corpse.

1. A person is guilty of abuse of corpse if he intentionally and unlawfully disinters, digs up, removes, conceals, mutilates or destroys a human corpse, or any part or the ashes thereof.

⁷⁵ Section 507-A Interference with cemetery or burial ground.

1. No person may intentionally or knowingly destroy, mutilate, deface, injure or remove any tomb, monument, gravestone, marker or other structure placed or

“1. ไม่มีบุคคลใดจะโดยตั้งใจหรือโดยรู้ว่าเป็นการทำลาย, การตัดส่วนสำคัญของร่างของคนตาย, การทำให้ศพเสียรูปหรือการเคลื่อนย้ายหลุมฝังศพ, อนุสาวรีย์, หินศิลาบนหลุมฝังศพ, สิ่งที่เป็นเครื่องหมายหรือสถานที่ก่อสร้างอื่นๆ หรือที่ได้ออกแบบไว้สำหรับเป็นที่ระลึกถึงคนตาย หรือส่วนหรือเศษที่แตกออกของสิ่งของที่ระลึกอื่น, หรือรั้ว, ราว, ขอบหรือสิ่งปิดล้อมอื่นสำหรับการฝังศพ

3. ผู้ฝ่าฝืนอนุมาตรา 1 เป็นการกระทำความผิด Class D crime”

มลรัฐ Texas ใน Section 42.08 (a) (1)⁷⁶ บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิดถ้า, โดยไม่ได้รับอนุญาตตามกฎหมาย, เขารู้ว่าเป็นการ

(1) ขุด, รบกวน, ทำให้เสียหาย, ฝ่าฝืนเพื่อการศึกษา ทั้งหมดหรือบางส่วน, ขนย้ายไปหรือกระทำในลักษณะล่วงละเมิดต่อศพมนุษย์”

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลี ในมาตรา มาตรา 411⁷⁷ การทำลายหรือเคลื่อนย้ายศพ บัญญัติว่า

“ผู้ใดทำลาย กำจัด หรือเคลื่อนย้ายศพหรือส่วนใดของศพ หรือเคลื่อนย้ายเถ้าของศพ หรือทำให้เถ้าของศพกระจัดกระจาย ต้องได้รับโทษจำคุกตั้งแต่ 2 ถึง 7 ปี

หากการกระทำตามวรรคหนึ่งเป็นการกระทำในสุสานหรือสถานที่ฝังศพ สถานที่เก็บหรือดูแลศพ ต้องได้รับโทษเพิ่มขึ้น”

designed as a memorial for the dead, or any portion or fragment of any such memorial, or any fence, railing, curb or other enclosure for the burial of the dead.

3. Any person who violates subsection 1 commits a Class D crime.

⁷⁶ 42.08 Abuse of Corpse.

(a) A person commits an offense if the person, without legal authority, knowingly:

(1) disinters, disturbs, damages, dissects, in whole or in part, carries away, or treats in an offensive manner a human corpse.

⁷⁷ Article 411 Destruction or Removal of a Corpse.

Whoever destroys, suppresses or removes a corpse, or any part thereof, or removes or disperses its ashes, shall be punished by imprisonment for from two to seven years.

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศญี่ปุ่น ในมาตรา มาตรา 189⁷⁸ การขุดสุสาน
บัญญัติว่า

“บุคคลผู้ซึ่งขุดสุสานต้องถูกลงโทษโดยจำคุกพร้อมกับใช้แรงงานไม่เกิน 2 ปี”

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศเยอรมนี กำหนดถึงความผิดสำหรับการเอาศพ
หรือส่วนของศพมนุษย์ รวมถึงทารกที่ตายในครรภ์หรือส่วนของทารกนั้นไปจากบุคคลผู้มีสิทธิดูแล
ตามมาตรา มาตรา 168 ข้อ 1⁷⁹ บัญญัติว่า

“1) ผู้ใดโดยไม่ได้รับอนุญาต, เอาไปซึ่งร่างหรือส่วนของร่างของผู้ที่ตายแล้ว, ทารกที่
ตายในครรภ์หรือส่วนของทารกดังกล่าว หรือส่วนที่เหลือ (แก้ว) ของผู้ที่ตายแล้วไปจากความดูแล
ของบุคคลผู้มีสิทธิหรือผู้ที่ได้รับมอบหมายให้ดูแล หรือผู้ใดกระทำการรบกวน ซึ่งเป็นการดูหมิ่นสิ่ง
เหล่านั้น ต้องได้รับโทษจำคุกไม่เกิน 3 ปี หรือปรับ”

3.7 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการชำแหละ ทบตี ทำให้เสียรูปหรือทำลาย ศพมนุษย์ และการทำลาย ทำให้เสียหายซึ่งสถานที่ฝังศพหรือสิ่งระลึกถึงคนตาย

3.7.1 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการชำแหละ ทบตี ทำให้เสียรูปหรือทำลาย ศพมนุษย์

กฎหมายที่บัญญัติให้การตัด การฉีก การชำแหละ การทบตี การทำให้เสียรูปหรือการ
ทำลายศพหรือส่วนใดส่วนหนึ่งของศพมนุษย์เป็นความผิดนั้น มีปรากฏในบทบัญญัติของมลรัฐ
Arkansas, Oregon, Indiana, Alaska, Arizona, Maine และ Texas ของประเทศสหรัฐอเมริกา
ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลีและในประมวลกฎหมายอาญาของประเทศญี่ปุ่น ดังนี้

⁷⁸ Article 189 (Excavation of Graves)

A person who excavates a grave shall be punished by imprisonment with
work for not more than 2 years.

⁷⁹ Section 168 Disturbing the Peace of the Dead.

(1) Whoever, without authorization, takes away the body or parts of the body
of a deceased person, a dead fetus or parts thereof or the ashes of a deceased person
from the custody of the person entitled thereto, or whoever commits insulting mischief
thereon, shall be punished with imprisonment for not more than three years or a fine.

มลรัฐ Arkansas ใน Section 5-60-101 (a) (1)⁸⁰ บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิดต่อศพถ้า, ยกเว้นมีอำนาจโดยกฎหมาย, เขาหรือเธอโดยรู้ว่;

(1) ขุดขึ้นมา, เคลื่อนย้าย, ซ้ำแหละเพื่อการศึกษาหรือทำให้ศพเสียรูปไป”

มลรัฐ Oregon ใน Section 166.087 (1) (b)⁸¹ บัญญัติว่า

“(1) บุคคลกระทำความผิดต่อศพในระดับแรก ถ้าเขา

(b) ตัดศพออกเป็นส่วนๆ, ทำให้ศพเสียรูป, หั่นหรือทุบตีศพ”

มลรัฐ Indiana ใน IC 35-45-11-2 ส่วนที่ 2 (1)⁸² บัญญัติว่า

“บุคคลผู้รู้หรือตั้งใจ:

(1) ทำให้ศพเสียรูป”

มลรัฐ Alaska ใน Section 11.61.130 (a) (1)⁸³ บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิดเกี่ยวกับศพ ถ้า

(1) เว้นแต่ได้รับอนุญาตตามกฎหมายหรือในกรณีฉุกเฉิน, บุคคลนั้นจงใจขุดออกมา, เคลื่อนย้าย, ปิดบัง, หรือตัดชิ้นส่วนของศพ”

⁸⁰ Section 5-60-101 Abusing corpses.

(a) A person commits abuse of a corpse if, except as authorized by law, he or she knowingly:

(1) Disinters, removes, dissects, or mutilates a corpse.

⁸¹ Section 166.087 Abuse of corpse in the first degree.

(1) A person commits the crime of abuse of corpse in the first degree if the person:

(b) Dismembers, mutilates, cuts or strikes a corpse.

⁸² 35-45-11-2 Sec. 2 A person who knowingly or intentionally:

(1) mutilates a corpse;

⁸³ Section 11.61.130 Misconduct involving a corpse.

(a) A person commits the crime of misconduct involving a corpse if

(1) except as authorized by law or in an emergency, the person intentionally disinters, removes, conceals, or mutilates a corpse;

มลรัฐ Arizona ใน Section. 32-1364 ข้อ A⁸⁴ บัญญัติว่า

“A. การกระทำของบุคคลใดก็ตามโดยปราศจากอำนาจตามกฎหมายหรือโดยไม่มีอำนาจจำเป็นที่จะเก็บรักษา, ตระเตรียม, ขำระล้าง (ฆ่าเชื้อโรค) หรือดองศพมนุษย์ตามมาตรฐานของการปฏิบัติในธุรกิจของงานศพ, ทำให้ศพมนุษย์เสียรูป (ตัดแขนขาหรือส่วนสำคัญของศพมนุษย์) เป็นความผิดกฎหมาย”

มลรัฐ Maine ใน Section 508 ข้อ 1⁸⁵ บัญญัติว่า

“1. บุคคลมีความผิดฐานกระทำผิดต่อศพ ถ้าเขาเจตนาเปิดเผย, ขุดขึ้นมา, เคลื่อนย้าย, ซ่อนเร้น, ทำให้ศพเสียรูปหรือทำลายซึ่งศพมนุษย์ หรือส่วนใดหรือถ้าส่วนของศพนั้น โดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย”

มลรัฐ Texas ใน Section 42.08 (a) (1) และ (5)⁸⁶ บัญญัติว่า

“(a) บุคคลกระทำความผิดถ้า, โดยไม่ได้รับอนุญาตตามกฎหมาย, เขารู้ว่าเป็นการ
(1) ขุด, ระบาย, ทำให้เสียหาย, ผ่าเพื่อการศึกษา ทั้งหมดหรือบางส่วน, ขนย้ายไปหรือกระทำในลักษณะล่วงละเมิดต่อศพมนุษย์

⁸⁴ Section 32-1364 Crimes against the dead; classification.

A. It is unlawful for a person, without the authority of law or as normally required to store, prepare, disinfect or embalm a dead human body according to standards of practice in the funeral industry, to mutilate a dead human body.

⁸⁵ Section 508 Abuse of corpse.

1. A person is guilty of abuse of corpse if he intentionally and unlawfully disinters, digs up, removes, conceals, mutilates or destroys a human corpse, or any part or the ashes thereof.

⁸⁶ Section 42.08 Abuse of corpse.

(a) A person commits an offense if the person, without legal authority, knowingly:

(1) disinters, disturbs, damages, dissects, in whole or in part, carries away, or treats in an offensive manner a human corpse.

(5) vandalizes, damages, or treats in an offensive manner the space in which a human corpse has been interred or otherwise permanently laid to rest.

(5) ทำลายวัฒนธรรม, ทำให้เสียหาย, หรือกระทำในลักษณะล่วงละเมิดบริเวณที่ศพมนุษย์ได้ถูกฝังอยู่ไม่ว่าชั่วคราวหรือถาวร”

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศอิตาลี ในมาตรา 411⁸⁷ การทำลายหรือเคลื่อนย้ายศพ บัญญัติว่า

”ผู้ใดทำลาย กำจัด หรือเคลื่อนย้ายศพหรือส่วนใดของศพ หรือเคลื่อนย้ายเถ้าของศพ หรือทำให้เถ้าของศพกระจัดกระจาย ต้องได้รับโทษจำคุกตั้งแต่ 2 ถึง 7 ปี

หากการกระทำตามวรรคหนึ่งเป็นการกระทำในสุสานหรือสถานที่ฝังศพ สถานที่เก็บหรือดูแลศพ ต้องได้รับโทษเพิ่มขึ้น”

นอกจากนั้นในมาตรา 413⁸⁸ การใช้ศพโดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย บัญญัติว่า

”ผู้ใดตัดศพหรือส่วนใดของศพหรือใช้ศพหรือส่วนใดของศพด้วยประการอื่นใด เพื่อวัตถุประสงค์ทางวิทยาศาสตร์หรือเพื่อการสอนให้ความรู้ โดยไม่มีอำนาจตามกฎหมาย ต้องได้รับโทษจำคุกไม่เกิน 6 เดือน หรือปรับไม่เกิน 200,000 ลีร์

หากผู้กระทำความผิดกระทำต่อศพหรือส่วนใดของศพโดยรู้ว่าศพนั้นถูกทำให้ฉีกขาด ถูกปิดบังอำพราง หรือถูกเคลื่อนย้ายโดยผู้อื่น ต้องได้รับโทษเพิ่มขึ้น”

⁸⁷ Article 411 Destruction or Removal of a Corpse.

Whoever destroys, suppresses or removes a corpse, or any part thereof, or removes or disperses its ashes, shall be punished by imprisonment for from two to seven years.

The punishment shall be increased if the act was committed in a cemetery or other place of burial, storage or custody.

⁸⁸ Article 413. Unlawful Use of a Corpse.

Whoever dissects or otherwise uses a corpse, or a part thereof, for scientific, or instructional purposes, in cases not authorized by law, shall be punished by imprisonment for up to six months or by a fine of up to 200,000 lire.

The punishment shall be increased if the act was committed on a corpse, or on a part thereof, which the offender knows to have been mutilated, concealed or removed by others.

ประมวลกฎหมายอาญาของประเทศญี่ปุ่น ในมาตรา มาตรา 190⁸⁹ การทำลายศพ
บัญญัติว่า

“บุคคลผู้ซึ่งทำลาย ละทิ้ง หรือครอบครองโดยไม่ชอบด้วยกฎหมายซึ่งศพ, ส่วนที่เหลือ (ถ้า) หรือปอຍผมของศพ, หรือสิ่งของที่ใส่ในโรงศพ ต้องถูกลงโทษจำคุกพร้อมกับใช้แรงงานไม่เกิน 3 ปี”

โดยในมาตรา 190 เดิมซึ่งบัญญัติในลักษณะเดียวกับในบทบัญญัตินี้ได้มีการอธิบายว่าสิ่งที่กฎหมายมุ่งที่จะคุ้มครองคือ ความสงบสุขของสาธารณะและศีลธรรมอันดี โดยไม่ได้คุ้มครองผลประโยชน์ของบุคคลเกี่ยวกับสิทธิในทรัพย์สิน และคำว่า “ศพ” ในที่นี้ให้รวมถึงทารกที่ตายในครรภ์ ที่มารดาได้ตั้งครรภ์ตั้งแต่ 4 เดือนขึ้นไปด้วย⁹⁰

3.7.2 การกระทำความผิดต่อศพในลักษณะที่เป็นการทำลายหรือการทำให้เสียหายซึ่งสถานที่ฝังศพหรือสิ่งระลึกถึงศพ

กฎหมายที่บัญญัติให้การทำลายหรือการทำให้เสียหายต่อสถานที่ฝังศพหรือสิ่งระลึกถึงศพนั้น มีปรากฏในบทบัญญัติของมลรัฐ Maine ของประเทศสหรัฐอเมริกาและในประมวลกฎหมายอาญา (Strafgesetzbuch StGB) ของประเทศเยอรมนี ดังนี้

ในบทบัญญัติของมลรัฐ Maine ได้กำหนดให้การการทำลาย การทำให้เสียรูปซึ่งอนุสาวรีย์, หินศิลาบนหลุมฝังศพ, สิ่งที่เป็นเครื่องหมายหรือสถานที่ก่อสร้างอื่นๆ หรือที่ได้ออกแบบไว้สำหรับเป็นที่ระลึกถึงศพเป็นความผิด ตามที่กำหนดใน Section 507-A ข้อ 1 และข้อ 3⁹¹
บัญญัติว่า

⁸⁹ Article 190. (Destruction of Corpses)

A person who damages, abandons or unlawfully possesses a corpse, the ashes or hair of a dead person, or an object placed in a coffin shall be punished by imprisonment with work for not more than 3 years.

⁹⁰ The Criminal Code of Japan, Translated and Annotated by William J. Sebald (Kobe: Japan, 1936), pp.139-140.

⁹¹ Section 507-A Interference with cemetery or burial ground.

1. No person may intentionally or knowingly destroy, mutilate, deface, injure or remove any tomb, monument, gravestone, marker or other structure placed or

“1. ไม่มีบุคคลใดจะโดยตั้งใจหรือโดยรู้ว่าเป็นการทำลาย, การตัดส่วนสำคัญ, การทำให้เสียรูปหรือการเคลื่อนย้ายหลุมฝังศพ, อนุสาวรีย์, หินศิลาบนหลุมฝังศพ, สิ่งที่เป็นเครื่องหมายหรือสถานที่ก่อสร้างอื่นๆ หรือที่ได้ออกแบบไว้สำหรับเป็นที่ระลึกถึงคนตาย หรือส่วนหรือเศษที่แตกออกของสิ่งของที่ระลึกอื่น, หรือรั้ว, ราว, ขอบหรือสิ่งปิดล้อมอื่นสำหรับการฝังศพ

3. ผู้ฝ่าฝืนอนุมาตรา 1 เป็นการกระทำความผิด Class D crime”

ประมวลกฎหมายอาญา (Strafgesetzbuch StGB) ของประเทศเยอรมนี ในมาตรา 168 ข้อ 2⁹² การรบกวนความสงบของคนตาย บัญญัติว่า

“2) ผู้ใดทำลายหรือทำให้เสียหายซึ่งสถานที่ตั้งศพ, สถานที่ฝังศพ หรือสถานที่สาธารณะสำหรับระลึกถึงคนตาย หรือผู้ใดกระทำการรบกวนซึ่งเป็นการดูหมิ่นสถานที่เช่นนั้น ต้องได้รับโทษเช่นเดียวกัน”

3.8 การกระทำความผิดต่อคนตายในลักษณะที่เป็นการยิดหน่วงศพ หรือการผิดสัญญาเตรียมศพมนุษย์

กฎหมายที่บัญญัติความผิดสำหรับการกระทำที่เป็นการยิดหน่วงศพนั้น มีปรากฏในบทบัญญัติของมลรัฐ Alaska ของประเทศสหรัฐอเมริกา ใน Section. 11.61.130 (a) (3)⁹³ ดังนี้

designed as a memorial for the dead, or any portion or fragment of any such memorial, or any fence, railing, curb or other enclosure for the burial of the dead.

3. Any person who violates subsection 1 commits a Class D crime.

⁹² Section 168 Disturbing the Peace of the Dead.

(1) Whoever, without authorization, takes away the body or parts of the body of a deceased person, a dead fetus or parts thereof or the ashes of a deceased person from the custody of the person entitled thereto, or whoever commits insulting mischief thereon, shall be punished with imprisonment for not more than three years or a fine.

(2) Whoever destroys or damages a place for laying-in-state, burial site or public place for remembering the dead, or whoever commits insulting mischief there, shall be similarly punished.

(3) An attempt shall be punishable.

⁹³ Section 11.61.130 Misconduct involving a corpse.

“(a) บุคคลกระทำความผิดเกี่ยวกับศพ ถ้า

(3) บุคคลนั้นยึดหน่วงศพเพื่อการชำระหนี้หรือเพื่อเรียกร้องสิทธิหรือเพื่อวางเงื่อนไขหรือเพื่อนำมาชำระหนี้หรือจนกว่าจะนำเงินมาชำระหนี้หรือค่าใช้จ่าย”

กฎหมายที่บัญญัติความผิดสำหรับการกระทำผิดสัญญาในการเตรียมศพมนุษย์นั้น มีปรากฏในบทบัญญัติของมลรัฐ Alabama, Kentucky, Arizona ของประเทศสหรัฐอเมริกา ดังนี้

มลรัฐ Alabama ใน Chapter 11 ความผิดฐานขัดขวางคำสั่งและความปลอดภัย

Article 1. ความผิดต่อความสงบเรียบร้อยของประชาชนและความเหมาะสม

Section 13A-11-13⁹⁴ การกระทำความผิดต่อศพ

“(a) บุคคลกระทำความผิดต่อคนตายถ้า, ยกเว้นได้รับอนุญาตไว้เป็นอย่างอื่น ตามกฎหมาย, เขารู้ว่ากระทำกับศพมนุษย์ในทางที่เป็นการทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของครอบครัว. การกระทำผิดต่อศพอาจรวมถึงโดยรู้และมีเจตนาที่จะทำสัญญารับรองว่าจะทำการดองศพ, เผาศพหรือเตรียมศพมนุษย์ สำหรับจัดการเมื่อ, แต่ตามความเป็นจริง, การบริการนั้นไม่ได้กระทำตามที่แสดงไว้

(b) การกระทำความผิดต่อศพ เป็น Class C felony”

(a) A person commits the crime of misconduct involving a corpse if

(3) the person detains a corpse for a debt or demand or upon a lien or charge.

⁹⁴ Code of Alabama

Title 13A Criminal Code.

Chapter 11 Offenses Against Order and Safety.

Article 1 Offenses Against Public Order and Decency.

(a) A person commits the crime of abuse of a corpse if, except as otherwise authorized by law, he knowingly treats a human corpse in a way that would outrage ordinary family sensibilities. Abuse of a corpse may include knowingly and willfully signing a certificate as having embalmed, cremated, or prepared a human body for disposition when, in fact, the services were not performed as indicated.

(b) Abuse of a corpse is a Class C felony.

มลรัฐ Kentucky ใน Chapter 525 การก่อจลาจล, การกระทำที่ไม่เหมาะสมและความผิดที่เกี่ยวข้อง

Section 520.120⁹⁵ การกระทำความผิดต่อศพ

“(1) บุคคลจะมีความผิดฐานกระทำความผิดต่อศพ เว้นแต่จะได้รับมอบอำนาจโดยกฎหมาย, ผู้ใดเจตนากระทำความผิดในทางที่จะเป็นการทำร้ายความรู้สึกโดยทั่วไปของครอบครัว และบุคคลจะเป็นผู้กระทำความผิดต่อศพ ถ้าผู้นั้นเข้าทำสัญญาโดยมีการรับค่าตอบแทนเพื่อเตรียมศพสำหรับการทำพิธีฝังศพหรือเผาศพ และผู้นั้นเจตนาที่จะทำให้ไม่สามารถเตรียมการฝังหรือการเผาพ ที่จะเป็นไปตามสัญญา

(2) การกระทำความผิดต่อศพ เป็น Class A misdemeanor เว้นแต่ เป็นการกระทำหรือพยายามกระทำเกี่ยวกับการล่วงเกินทางเพศ หรือกระทำการร่วมประเวณีกับศพ หรือไต่ร่ตรองที่จะไม่เตรียมการฝังหรือเผาศพ หลังจากได้รับค่าตอบแทนตามที่ได้ตกลงในสัญญา เป็น Class D felony”

⁹⁵ Baldwin's Kentucky Revised Statutes

Title L. Kentucky Penal Code.

Chapter 525 Riot, Disorderly Conduct, and Related Offenses.

Section 525.120 Abuse of corpse.

(1) A person is guilty of abuse of a corpse when except as authorized by law he intentionally treats a corpse in a way that would outrage ordinary family sensibilities. A person shall also be guilty of abuse of a corpse if that person enters into a contract and accepts remuneration for the preparation of a corpse for burial or the burial or cremation of a corpse and then deliberately fails to prepare, bury, or cremate that corpse in accordance with that contract.

(2) Abuse of a corpse is a Class A misdemeanor, unless the act attempted or committed involved sexual intercourse or deviate sexual intercourse with the corpse or the deliberate failure to prepare, bury, or cremate a corpse after the acceptance of remuneration in accordance with any contract negotiated, in which case it is a Class D felony.

มลรัฐ Arizona ใน Section 32-1364 ข้อ A⁹⁶ บัญญัติว่า

“A. การกระทำของบุคคลใดก็ตามโดยปราศจากอำนาจตามกฎหมายหรือโดยไม่มี ความจำเป็นที่จะเก็บรักษา, ตระเตรียม, ซ้ำระล้าง (ฆ่าเชื้อโรค) หรือดองศพมนุษย์ตามมาตรฐานของการ ปฏิบัติในธุรกิจของงานศพ, ทำให้ศพมนุษย์เสียรูป (ตัดแขนขาหรือส่วนสำคัญของศพมนุษย์) เป็น ความผิดกฎหมาย”

ตามที่ได้กล่าวมาทั้งหมดในบทนี้เป็นการแสดงให้เห็นถึงกฎหมายที่บัญญัติคุ้มครอง คนตายจากการกระทำในลักษณะต่างๆ เพื่อนำมาศึกษาวิเคราะห์ให้เกิดขึ้นเป็นมาตรการทาง กฎหมายสำหรับการกระทำความผิดต่อคนตายเพื่อให้เกิดความเหมาะสมกับประเทศไทย ดังจะได้ กล่าวถึงในบทต่อไป

⁹⁶ Section 32-1364 Crimes against the dead; classification.

A. It is unlawful for a person, without the authority of law or as normally required to store, prepare, disinfect or embalm a dead human body according to standards of practice in the funeral industry, to mutilate a dead human body.

