

## สารบัญ

|   | หน้า |
|---|------|
| บทคัดย่อ .....  | (1)  |
| กิตติกรรมประกาศ.....  | (4)  |
| บทนำ.....   | 1    |
| บทที่   |      |
| 1. วิวัฒนาการและหลักเกณฑ์ทางกฎหมายในการให้ความคุ้มครองผู้สื่อข่าว<br>ในภาวะการขัดกันทางกำลังทหาร .....                | 5    |
| 1.1. วิวัฒนาการทางกฎหมายในการให้ความคุ้มครองผู้สื่อข่าว<br>ในภาวะการขัดกันทางกำลังทหาร .....                          | 5    |
| 1.1.1. คำจำกัดความของ “ผู้สื่อข่าว” .....   | 10   |
| 1.1.1.1 คำจำกัดความทั่วไปของ “ผู้สื่อข่าว”.....   | 10   |
| 1.1.1.2 คำจำกัดความทางกฎหมายของ “ผู้สื่อข่าว” .....   | 12   |
| 1.1.2. สถานะทางกฎหมายของ “ผู้สื่อข่าว” .....  | 14   |
| 1.1.3. กฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศที่เกี่ยวข้องกับการให้<br>ความคุ้มครองผู้สื่อข่าวในภาวะการขัดกันทางกำลังทหาร ..... | 19   |
| 1.1.3.1 การก่อตัวของกฎหมายจารีตประเพณี<br>ระหว่างประเทศ.....  | 20   |
| 1.1.3.1.1 ทางปฏิบัติของรัฐ.....   | 21   |
| (1) การเลือกทางปฏิบัติของรัฐ .....  | 21   |
| (2) การประเมินทางปฏิบัติของรัฐ.....   | 23   |
| 1.1.3.1.2 ความเชื่อว่าเป็นกฎหมาย.....   | 25   |

|   |    |
|---|----|
| 1.1.3.2 การจัดทำอนุสัญญาเจนีวา ค.ศ. 1949 และพิธีสาร<br>เพิ่มเติม ค.ศ.1977 ในฐานะที่เป็นการประมวล<br>กฎหมายจารีตประเพณีระหว่างประเทศ ..... | 27 |
| 1.2 หลักเกณฑ์ทางกฎหมายในการให้ความคุ้มครองผู้สื่อข่าว<br>ในภาวะการขัดกันทางกำลังทหาร .....  | 36 |
| 1.2.1 การนำหลักการและกฎเกณฑ์ในการคุ้มครองพลเรือนมาใช้<br>กับผู้สื่อข่าว .....   | 37 |
| 1.2.1.1 หลักการคุ้มครองสิทธิในชีวิต.....  | 37 |
| 1.2.1.1.1 สิทธิในชีวิตตามกฎหมายสิทธิมนุษยชน ....  | 38 |
| 1.2.1.1.2 สิทธิในชีวิตตามกฎหมายมนุษยธรรม<br>ระหว่างประเทศ .....   | 45 |
| 1.2.1.2 หลักการปฏิบัติเยี่ยงมนุษย์ .....  | 52 |
| 1.2.1.3 หลักการไม่เลือกปฏิบัติ.....   | 56 |
| 1.2.2 การคุ้มครองเสรีภาพของผู้สื่อข่าวในภาวะการขัดกันทาง<br>กำลังทหาร .....   | 60 |
| 1.2.2.1 เสรีภาพในข่าวสาร .....  | 60 |
| 1.2.2.2 เสรีภาพในการแสดงความคิดเห็นและ<br>การแสดงออก.....   | 62 |
| 1.2.2.3 เสรีภาพในการเผยแพร่ข่าวสาร .....  | 64 |
| 2. กลไกทางกฎหมายในการให้ความคุ้มครองผู้สื่อข่าวใน<br>ภาวะการขัดกันทางกำลังทหาร .....  | 66 |
| 2.1 มาตรการทางกฎหมายของรัฐในการตรวจสอบติดตามและบังคับการ<br>ให้เป็นไปตามกฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศ .....                                | 66 |
| 2.1.1 มาตรการในการป้องกัน .....   | 67 |
| 2.1.1.1 การเผยแพร่ความรู้ทางกฎหมายมนุษยธรรม<br>ระหว่างประเทศ.....   | 67 |

|   |    |
|---|----|
| 2.1.1.2 การรับเอาบทบัญญัติกฎหมายในการปฏิบัติ                    |    |
| ตามกฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศ .....                           | 68 |
| 2.1.2 มาตรการในการตรวจสอบติดตาม .....                           | 70 |
| 2.1.2.1 การตรวจสอบติดตามที่ดำเนินการโดยรัฐ                      |    |
| ที่ให้ความคุ้มครองหรือโดยผู้ที่ทำการแทนรัฐ .....                | 70 |
| 2.1.2.2 การตรวจสอบติดตามของคณะกรรมการกาชาด                      |    |
| ระหว่างประเทศ.....  | 72 |
| 2.1.3 มาตรการในการลงโทษ .....                                   | 74 |
| 2.1.3.1 พันธกรณีในการลงโทษต่ออาชญากรสงคราม .....                | 75 |
| 2.1.3.2 การส่งผู้ร้ายข้ามแดน.....                               | 76 |
| 2.2 กลไกทางกฎหมายที่ดำเนินการโดยองค์การระหว่างประเทศระดับรัฐบาล |    |
| และมีใช้ระดับรัฐบาล .....                                       | 79 |
| 2.2.1 องค์การระหว่างประเทศระดับรัฐบาล.....                      | 79 |
| 2.2.1.1 ระดับสากล.....  | 80 |
| 2.2.1.1.1 องค์การสหประชาชาติ .....                              | 80 |
| (1) องค์การศึกษาวิทยาศาสตร์และ                                  |    |
| วัฒนธรรม แห่งสหประชาชาติ .....                                  | 81 |
| (2) คณะกรรมการสิทธิมนุษยชน                                      |    |
| แห่งสหประชาชาติ .....   | 86 |
| 2.2.1.2 ระดับภูมิภาค .....                                      | 90 |
| 2.2.1.2.1 สหภาพยุโรป.....                                       | 90 |
| (1) องค์การภายในของคณะมนตรี                                     |    |
| แห่งยุโรป.....  | 91 |
| (ก) คณะกรรมการรัฐมนตรี.....                                     | 92 |
| (ข) สหประชาชาติผู้แทน .....                                     | 92 |
| (ค) สำนักเลขาธิการคณะมนตรี                                      |    |
| แห่งยุโรป .....   | 93 |
| (2) ศาลสิทธิมนุษยชนยุโรป .....                                  | 94 |
| (3) ศาลประชาคมยุโรป .....                                       | 95 |

|           |  |     |
|-----------|--|-----|
| 2.2.1.2.2 | สันนิบาตอาหรับ .....   | 100 |
| 2.2.1.2.3 | สหภาพแอฟริกัน.....   | 104 |
|           | (1) คณะกรรมาธิการว่าด้วยสิทธิของมนุษย์<br>และประชาชน.....  | 105 |
|           | (2) ศาลแอฟริกันว่าด้วยสิทธิของมนุษย์และ<br>ประชาชน.....  | 107 |
| 2.2.2     | องค์การระหว่างประเทศที่มีใช้ระดับรัฐบาล .....  | 109 |
| 2.2.2.1   | คณะกรรมการกาชาดระหว่างประเทศ .....   | 110 |
| 2.2.2.2   | กลุ่มพิทักษ์สิทธิมนุษยชนสหรัฐอเมริกา .....   | 115 |
| 2.2.2.3   | สมาคมผู้สื่อข่าวต่างๆ.....   | 118 |
| 2.2.2.3.1 | คณะกรรมาธิการคุ้มครองผู้สื่อข่าว.....  | 119 |
| 2.2.2.3.2 | สมาพันธ์ผู้สื่อข่าวระหว่างประเทศ .....   | 122 |
| 2.2.2.3.3 | สถาบันความปลอดภัยในการทำข่าว<br>ระหว่างประเทศ .....  | 124 |
| 2.2.2.3.4 | องค์กรนักข่าวไร้พรมแดน .....   | 126 |
| 3.        | ความรับผิดชอบต่อการละเมิดพันธกรณีในการให้ความคุ้มครองผู้สื่อข่าว<br>ในภาวะการขัดกันทางกำลังทหาร .....  | 129 |
| 3.1       | ความรับผิดชอบต่อการละเมิดพันธกรณี.....   | 129 |
| 3.1.1     | ความรับผิดชอบของรัฐจากการละเมิดกฎหมายมนุษยธรรม<br>ระหว่างประเทศ .....  | 130 |
| 3.1.1.1   | ความรับผิดชอบของรัฐภายใต้ร่างอนุสัญญาเกี่ยวกับ<br>ความรับผิดชอบของรัฐต่อการกระทำที่เป็นความผิด<br>ตามกฎหมายระหว่างประเทศ (2001) ของ<br>คณะกรรมาธิการกฎหมายระหว่างประเทศ..... | 130 |
| 3.1.1.1.1 | องค์ประกอบของการกระทำระหว่างประเทศ<br>ที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย.....   | 131 |

|   |     |
|---|-----|
| (1) ต้องเป็นการกระทำของรัฐ .....  | 132 |
| (2) ต้องมีการละเมิดพันธกรณีระหว่าง<br>ประเทศ.....   | 134 |
| 3.1.1.1.2 ผลทางกฎหมายของการละเมิดพันธกรณี<br>ระหว่างประเทศ .....                                      | 137 |
| (1) พันธกรณีในการยุติการกระทำผิด<br>กฎหมายและการประกันมิให้<br>การทำซ้ำขึ้นอีก .....                  | 135 |
| (2) พันธกรณีในการชดใช้ความเสียหาย....   | 138 |
| (ก) การทำกลับคืนให้เหมือนเดิม .....   | 138 |
| (ข) การทำให้พึงพอใจ .....   | 138 |
| (ค) การชดใช้ค่าสินไหมทดแทน .....  | 139 |
| 3.1.1.2 ความรับผิดชอบของรัฐภายใต้กฎหมายมนุษยธรรม<br>ระหว่างประเทศ.....                                | 141 |
| 3.1.1.2.1 ผลทางกฎหมายของการละเมิดพันธกรณี<br>ตามกฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศ ..                       | 141 |
| 3.1.1.2.2 ปัญหาจากการพิจารณาเรื่องความรับผิด<br>ชอบของรัฐภายใต้กฎหมายมนุษยธรรม<br>ระหว่างประเทศ ..... | 144 |
| 3.1.2 ความรับผิดชอบของปัจเจกชนผู้กระทำความผิดตามกฎหมาย<br>มนุษยธรรมระหว่างประเทศ.....                 | 146 |
| 3.1.2.1 สำนวนความผิดทางอาญาภายใต้ธรรมนูญกรุงโรม<br>ก่อตั้งศาลอาญาระหว่างประเทศ .....                  | 147 |
| 3.1.2.1.1 อาชญากรรมฆ่าล้างเผ่าพันธุ์.....   | 148 |
| 3.1.2.1.2 อาชญากรรมต่อมนุษยชาติ .....   | 151 |
| 3.1.2.1.3 อาชญากรรมสงคราม .....   | 153 |
| 3.1.2.1.4 อาชญากรรมการรุกราน .....  | 160 |
| 3.2 เขตอำนาจศาลในการพิจารณาพิพากษาคดี .....   | 163 |
| 3.2.1 ศาลภายในของรัฐที่เกี่ยวข้อง .....   | 163 |

|  |     |
|--|-----|
| 3.2.1.1 เขตอำนาจศาลตามหลักดินแดน .....   | 164 |
| 3.2.1.2 เขตอำนาจศาลเหนือบุคคล .....  | 165 |
| 3.2.1.3 เขตอำนาจตามหลักสากล.....   | 165 |
| 3.2.2 ศาลระหว่างประเทศ .....   | 166 |
| 3.2.2.1 เขตอำนาจศาลอาญาระหว่างประเทศ .....   | 167 |
| 3.2.2.2 เขตอำนาจศาลระหว่างประเทศเฉพาะกิจ .....   | 170 |
| 3.2.2.2.1 ศาลอาญาระหว่างประเทศเฉพาะกิจเพื่อ<br>พิจารณากรณีไม่สงบในอดีตกองทัพอากาศ ..                       | 170 |
| 3.2.2.2.2 ศาลอาญาระหว่างประเทศเฉพาะกิจเพื่อ<br>พิจารณากรณีไม่สงบในสำหรับรวันดา.....                        | 173 |
| 4. วิเคราะห์ปัญหาจากกลไกทางกฎหมายในการให้ความคุ้มครองผู้สื่อข่าว<br>ในภาวะการขัดกันทางกำลังทหาร .....      | 177 |
| 4.1 กรณีศึกษา : ปัญหาในการให้ความคุ้มครองผู้สื่อข่าว<br>ในภาวะการขัดกันทางกำลังทหาร .....                  | 177 |
| 4.1.1 กรณีกองกำลังองค์การสนธิสัญญาแอตแลนติกเหนือปฏิบัติ<br>การทางอากาศต่อสหพันธ์สาธารณรัฐยูโกสลาเวีย ..... | 179 |
| 4.1.1.1 ที่มาของปัญหา.....   | 179 |
| 4.1.1.2 การปฏิบัติการทางทหาร .....   | 182 |
| 4.1.1.3 การละเมิดกฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศ .....  | 183 |
| 4.1.2 กรณีสงครามอ่าวเปอร์เซียครั้งที่ 2 .....  | 199 |
| 4.1.2.1 ที่มาของปัญหา.....   | 199 |
| 4.1.2.2 การปฏิบัติการทางทหาร .....   | 201 |
| 4.1.2.3 การละเมิดกฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศ .....  | 203 |
| 4.1.3 กรณีความขัดแย้งระหว่างอิสราเอลและเลบานอน.....  | 212 |
| 4.1.3.1 ที่มาของปัญหา.....   | 212 |
| 4.1.3.2 การปฏิบัติการทางทหาร .....   | 213 |
| 4.1.3.3 การละเมิดกฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศ .....  | 215 |

|   |     |
|---|-----|
| 4.2 ปัญหาจากบทบัญญัติของกฎหมายในการให้ความคุ้มครองผู้สื่อข่าว                                 |     |
| ในภาวะการขัดกันทางกำลังทหาร .....   | 224 |
| 4.2.1 การให้คำจำกัดความ “ผู้สื่อข่าว” .....   | 224 |
| 4.2.2 การกำหนดสถานะพิเศษทางกฎหมายที่มากกว่าพลเรือน<br>ให้แก่ผู้สื่อข่าว .....                 | 225 |
| 4.2.3 การกำหนดเสรีภาพในการปฏิบัติวิชาชีพสื่อมวลชน<br>ในการติดตามกองทัพให้แก่ผู้สื่อข่าว ..... | 226 |
| 4.2.4 การได้รับยกเว้นจากการถูกค้น ยึด ทำลายพยานหลักฐาน<br>โดยมิชอบ .....                      | 228 |
| 4.2.5 การคุ้มครองผู้สื่อข่าวกรณีเป็นพยานในชั้นศาล .....                                       | 229 |
| 4.3 ปัญหาในการบังคับใช้กฎหมายในการให้ความคุ้มครองผู้สื่อข่าว                                  |     |
| ในภาวะการขัดกันทางกำลังทหาร .....   | 230 |
| 4.3.1 สภาพภายในของรัฐภาคีฝ่ายขัดกัน .....   | 230 |
| 4.3.2 องค์การผู้มีอำนาจบังคับใช้กฎหมาย .....  | 231 |
| บทสรุปและข้อเสนอแนะ .....   | 233 |
| บรรณานุกรม .....  | 242 |
| ภาคผนวก   |     |
| 1. The United Nations General Assembly Resolution 2673 (XXV)<br>of 9 December 1970 .....      | 260 |
| 2. The Economic and Social Council Resolution 1597 (L)<br>of 21 May 1971 .....                | 263 |
| 3. The United Nations General Assembly Resolution 2854 (XXVI)<br>of 20 December 1971 .....    | 268 |
| 4. The Commission on Human Rights Resolution 6 (XXVIII)<br>of 31 March 1972 .....             | 271 |

|   |     |
|---|-----|
| 5. The Economic and Social Council Resolution 1690 (LII)<br>of 2 June 1972.....   | 277 |
| 6. The United Nations General Assembly Resolution 3058 (XXVIII)<br>of 2 November 1973.....  | 279 |
| 7. The United Nations General Assembly Resolution 3245 (XXIX)<br>of 29 November 1974.....   | 281 |
| 8. The United Nations General Assembly Resolution 3500 (XXX)<br>of 15 December 1975.....  | 282 |
| 9. Protocol Additional to the Geneva Conventions of 12 August 1949,<br>and relating to the Protection of Victims of International<br>Armed Conflicts (Protocol I) ..... | 285 |
| 10. Charter for the Safety of Journalists Working in War Zones or<br>Dangerous Areas .....  | 345 |
| 11. International Code of Practice for the Safe Conduct of Journalism.  | 348 |
| 12. The International News Safety Institute Safety Code .....   | 350 |