

สารบัญ

	หน้า
บทคัดย่อ.....	(1)
กิตติกรรมประกาศ.....	(5)
บทนำ.....	1
1. สภาพปัญหาและความสำคัญของปัญหา.....	8
2. วัตถุประสงค์ในการศึกษา.....	15
3. ขอบเขตการศึกษา.....	15
4. วิธีการศึกษา.....	16
5. ผลที่คาดว่าจะได้รับ.....	16

ส่วนที่ 1 การให้คำนิยามทางกฎหมายของการขัดกันทางอาวุธ และ ปัญหาในการจำแนกประเภทของการขัดแย้งกันในรูปแบบใหม่

บทที่

1. การให้คำนิยามของ “การขัดกันทางอาวุธ” ตามที่ปรากฏในกฎหมาย ความเห็นของนักวิชาการ และคำพิพากษาของศาล.....	19
1. การให้คำนิยามการขัดกันทางอาวุธที่มีลักษณะระหว่างประเทศ (International Armed Conflicts).....	21
1.1 การให้คำนิยามตามที่ปรากฏในกฎหมายมนุษยธรรม ระหว่างประเทศ ความเห็นของนักวิชาการ และคำพิพากษา....	21
1.1.1 มาตรา 2 ร่วม แห่งอนุสัญญาเจนีวา 1949.....	21
1.1.2 พิธีสารเพิ่มเติม 1977 ฉบับที่ 1.....	23
1.1.3 ความเห็นของผู้ร่างอนุสัญญาเจนีวา 1949.....	24

1.1.4 คำพิพากษาของศาลอาญาระหว่างประเทศ สำหรับอดีตยูโกสลาเวีย (The International Criminal Tribunal for the former Yugoslavia: ICTY).....	24
1.1.5 ความเห็นของนักวิชาการ.....	25
1.2 เงื่อนไขของการเกิดการขัดกันทางอาวุธที่มีลักษณะ ระหว่างประเทศ.....	26
1.2.1 สถานะความเป็นรัฐของฝ่ายที่สู้รบ.....	27
1.2.2 การใช้กำลังทางทหาร.....	30
1.2.3 การใช้กำลังทางทหารระหว่างรัฐกับรัฐหรือ มากกว่าสองรัฐขึ้นไป.....	30
1.2.4 การเข้ายึดครอง (Occupation).....	31
1.2.5 การสู้รบตามมาตรา 1 แห่งพิธีสารเพิ่มเติม ฉบับที่ 1 แม้เกิดขึ้นภายในประเทศ.....	33
2. การให้คำนิยามของการขัดกันทางอาวุธที่ไม่ใช่ระดับระหว่าง ประเทศ (Non- International Armed Conflicts).....	38
2.1 การให้คำนิยามตามที่ปรากฏในกฎหมายมนุษยธรรม ระหว่างประเทศ ความเห็นของนักวิชาการและคำพิพากษาของ ศาล.....	39
2.1.1 มาตรา 3 ร่วม แห่งอนุสัญญาเจนีวา 1949.....	39
2.1.2 มาตรา 1 แห่งพิธีสารเพิ่มเติมฉบับที่ 2 ปี 1977..	41
2.1.3 ธรรมเนียมของศาลระหว่างประเทศ.....	42
1) ธรรมเนียมของศาลอาญาระหว่างประเทศ สำหรับรวันดา(Statute of The International Criminal Tribunal for Rwanda : ICTR).....	42
2) ธรรมเนียมของศาลอาญาระหว่างประเทศ (Statute of The International Criminal Court : ICC).....	44

2.1.4 คำพิพากษาของศาลอาญาระหว่างประเทศ สำหรับอดีตยูโกสลาเวีย (The International Criminal Tribunal for the former Yugoslavia : ICTY).....	46
2.1.5 ความเห็นจากนักวิชาการต่างๆ.....	48
2.2 เจื่อนไขของการเกิดการขัดกันทางอาชญาที่ไม่ใช่ระดับ ระหว่างประเทศ.....	49
2.2.1 การใช้กำลังทางทหารที่เกิดขึ้นภายในรัฐหนึ่ง เท่านั้น.....	49
2.2.2 “รัฐ” ภาควิชาแห่งอนุสัญญาเจนีวา1949.....	51
2.2.3 การใช้กำลังทางทหารที่ฝ่ายหนึ่งต้องเป็นกอง กำลังของรัฐบาลกับอีกฝ่ายเป็นกลุ่มกองกำลังติดอาวุธ หรือเป็นการสู้รบระหว่างกลุ่มกองกำลังติดอาวุธด้วยกัน	51
2.2.4 การเข้าควบคุมยึดครองดินแดนแม้แต่บางส่วน หรือทั้งหมดของประเทศโดยกลุ่มกองกำลังติดอาวุธ.....	52
2.2.5 การเผชิญหน้ากันทางทหารจะต้องมีลักษณะที่ ยืดเยื้อและความรุนแรงโดยใช้อาวุธ.....	53
2.2.6 การขัดกันทางอาชญาที่ไม่ใช่สถานการณ์ความไม่ สงบความตึงเครียดภายในประเทศ.....	54
2. ปัญหาในการนิยามซึ่งเกิดจากการขัดแย้งในลักษณะอื่นๆที่มีปัญหาใน การจำแนกประเภทของการขัดกันทางอาชญา.....	57
1. สงครามต่อต้านการก่อการร้าย (War on Terrorism).....	58
1.1 ลักษณะของการก่อการร้าย.....	58
1.2 ความแตกต่างของการขัดกันทางอาชญาและการก่อการร้าย	68
1.3 ความเป็นไปได้ในการนำการก่อการร้ายเข้าเป็นลักษณะ หนึ่งของการขัดกันทางอาชญา.....	75
1.3.1 ความเห็นแรกว่าการก่อการร้ายนั้นเป็นการ ขัดกันทางอาชญาลักษณะหนึ่ง.....	75

1.3.2 ความเห็นตรงกันข้ามว่าการก่อการร้ายนั้นไม่ เป็นการขัดกันทางอาวุธแต่เป็นอาชญากรรม.....	79
2. การขัดกันทางอาวุธที่มีลักษณะผสม (Internationalized Armed Conflicts).....	80
2.1 ลักษณะของการขัดกันทางอาวุธที่มีลักษณะผสม.....	81
2.1.1 การขัดกันทางอาวุธภายในประเทศได้ เปลี่ยนแปลงลักษณะเป็นการขัดกันทางอาวุธระหว่าง ประเทศ.....	84
2.1.2 การได้รับการสนับสนุน การแทรกแซงจาก ต่างชาติหรือการปฏิบัติการในนามของประเทศอื่น.....	85
2.2 ความแตกต่างของการขัดกันทางอาวุธ และการขัดกันทาง อาวุธที่มีลักษณะผสม.....	87

ส่วนที่ 2 ปัญหาในทางปฏิบัติในการบังคับใช้กฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศ ตามนิยามคำว่า “การขัดกันทางอาวุธ”

3. การบังคับใช้กฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศ และปัญหาในทาง ปฏิบัติของการปรับใช้กฎหมายในการขัดกันทางอาวุธลักษณะต่างๆ.....	92
1. การบังคับใช้กฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศในการขัดกัน ทางอาวุธลักษณะต่างๆ ตามนิยามของ “Armed Conflicts” และ ปัญหาในการบังคับใช้.....	92
1.1 การขัดกันทางอาวุธที่มีลักษณะระหว่างประเทศ.....	93
1.1.1 ขอบเขตในการบังคับใช้กฎหมายมนุษยธรรม ระหว่างประเทศ.....	93
1) ขอบเขตในด้านสถานการณ์ที่ต้องปรับใช้ กฎหมาย.....	94
2) ขอบเขตในเรื่องระยะเวลาเริ่มต้นและสิ้นสุด.....	96
1.1.2 ปัญหาในการบังคับใช้กฎหมาย.....	97

1) ปัญหาที่เกิดจากความไม่ชัดเจนของ บทบัญญัติกฎหมายทำให้ขอบเขตในการบังคับ ใช้ไม่ชัดเจน.....	97
2) ปัญหาในการบังคับใช้ต่อฝ่ายในคู่สงครามที่ ไม่ใช่รัฐ.....	101
1.2 การขัดกันทางอาวุธที่ไม่ใช่ระดับระหว่างประเทศ.....	103
1.2.1 ขอบเขตในการบังคับใช้กฎหมายมนุษยธรรม ระหว่างประเทศ.....	104
1) ขอบเขตในด้านสถานการณ์ที่ต้องปรับใช้ กฎหมาย.....	104
2) ขอบเขตในเรื่องระยะเวลาเริ่มต้นและสิ้นสุด.....	106
1.2.2 ปัญหาในการบังคับใช้กฎหมาย.....	106
1) ความไม่ชัดเจนของถ้อยคำในกฎหมายทำ ให้เกิดปัญหาในการปรับใช้.....	106
2) ไม่มีความชัดเจนในการแบ่งแยกประเภท ของความขัดแย้ง.....	108
3) ปัญหาในการใช้ดุลยพินิจในการตีความและ ในการปรับใช้.....	109
2. ปัญหาในการบังคับใช้กฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศต่อ การขัดกันทางอาวุธในลักษณะอื่นๆ.....	110
2.1 สงครามต่อต้านการก่อการร้าย (War on Terrorism).....	110
2.1.1 ความยุ่งยากของการบังคับใช้มาตรา 3 ร่วมต่อ การก่อการร้าย เนื่องจากไม่ใช่การกระทำของรัฐ.....	111
2.1.2 การไม่สามารถบังคับใช้กฎหมายมนุษยธรรม ระหว่างประเทศต่อฝ่ายต่างๆ.....	113
1) ผู้ที่ไม่มีส่วนเกี่ยวข้องในการสู้รบ.....	114
2) การปฏิบัติต่อผู้ต้องสงสัยว่าเป็น ผู้ก่อการร้ายเช่นเดียวกับทหารที่ทำการสู้รบ.....	115

2.1.3 ปัญหาในทางปฏิบัติที่ไม่สามารถจำแนกหรือชี้ตัวฝ่ายศัตรูได้.....	118
2.2 การขัดกันทางอาวุธที่มีลักษณะผสม (Internationalized Armed Conflicts).....	120
2.2.1 การปราศจากคำจำกัดความที่ชัดเจนของการขัดกันทางอาวุธลักษณะผสม เกิดความยุ่งยากในการแบ่งแยกว่าเป็นการสู้รบระหว่างรัฐหรือภายในรัฐ.....	120
2.2.2 การไม่มีกฎเกณฑ์ทางกฎหมายที่ชัดเจนเหมาะสมและเพียงพอเพื่อปรับใช้.....	121
4. ปัญหาจากการปฏิเสธการขัดกันทางอาวุธ ตามเงื่อนไขของคำนิยามการขัดกันทางอาวุธและผลทางกฎหมาย.....	124
1. ปัญหาจากการที่รัฐปฏิเสธการขัดกันทางอาวุธภายในดินแดนแห่งรัฐ และความเป็นไปได้ของการบังคับใช้กฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศแม้มีการปฏิเสธของรัฐ.....	124
1.1 ปัญหาจากการที่รัฐปฏิเสธการขัดกันทางอาวุธภายในรัฐ...	125
1.1.1 การไม่อาจให้ความคุ้มครองต่อผู้ที่เสียหายจากการขัดแย้ง.....	125
1.1.2 ปัญหาในการปฏิบัติต่อบุคคลที่ถูกจับกุมโดยมิชอบด้วยกฎหมาย.....	127
1.2 ความเป็นไปได้ต่อการบังคับใช้กฎหมายมนุษยธรรมระหว่างประเทศแม้รัฐนั้นปฏิเสธ.....	129
1.2.1 การบังคับใช้กฎหมายขึ้นอยู่กับข้อเท็จจริงไม่ได้ขึ้นอยู่กับการประกาศสงคราม.....	129
1.2.2 การบังคับใช้กฎหมายแม้ฝ่ายอีกฝ่ายไม่ให้การรับรองสถานะความเป็นรัฐของอีกฝ่ายหนึ่ง.....	131

1.2.3 ความสามารถในการบังคับใช้กฎหมาย โดยไม่ เป็นการให้สถานะแก่กลุ่มกบฏและไม่เป็นการรับรอง สถานะของคู่สงคราม.....	132
1.2.4 การบังคับใช้อนุสัญญาเจนีวาและพิธีสาร เพิ่มเติมในส่วนที่เป็นจารีตประเพณีแม้รัฐไม่ได้ให้ สัตยาบัน.....	133
1.3 ความเป็นไปได้ในการบังคับใช้กฎหมายมนุษยธรรม ระหว่างประเทศต่อการขัดกันทางอาวุธลักษณะอื่นๆ.....	135
1.3.1 การก่อการร้าย.....	135
1.3.2 การขัดกันทางอาวุธที่มีลักษณะผสม.....	138
2. ผลทางกฎหมายในการที่รัฐไม่ให้ความร่วมมือในการนำกฎหมาย มนุษยธรรมระหว่างประเทศมาบังคับใช้.....	140
2.1 การละเมิดกฎหมายมนุษยธรรมระหว่าง ประเทศ.....	140
2.1.1 การละเมิดกฎหมายมนุษยธรรมระหว่าง ประเทศในส่วนที่เป็นจารีตประเพณีระหว่างประเทศ.....	142
2.1.2 การละเมิดกฎหมายมนุษยธรรมระหว่าง ประเทศในส่วนที่ต้องยอมรับเอา.....	143
2.2 ความรับผิดชอบต่อการละเมิดกฎหมาย มนุษยธรรมระหว่างประเทศ.....	143
2.2.1 ความรับผิดชอบของรัฐ.....	144
2.2.2 ความรับผิดชอบทางอาญาของปัจเจกชน.....	146
บทสรุปและข้อเสนอแนะ.....	151
บรรณานุกรม.....	156