



247439



ความรับผิดชอบทางอาญาของผู้ให้บริการ ตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิด
เกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550

สุรางคณา คำนวณทิพย์

วิทยานิพนธ์เสนอต่อมหาวิทยาลัยรามคำแหง
เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษาตามหลักสูตรปริญญา
นิติศาสตรมหาบัณฑิต
ปีการศึกษา 2553

๖๐๐252319

ห้องสมุดงานวิจัย สำนักงานคณะกรรมการการวิจัยแห่งชาติ



247439

ความรับผิดชอบทางอาญาของผู้ให้บริการ ตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิด
เกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550



สุรางคณา ค่านพิทักษ์

วิทยานิพนธ์เสนอต่อมหาวิทยาลัยรามคำแหง
เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษาตามหลักสูตรปริญญา
นิติศาสตรมหาบัณฑิต
ปีการศึกษา 2553
ลิขสิทธิ์ของมหาวิทยาลัยรามคำแหง

THE CRIMINAL LIABILITY OF SERVICE PROVIDERS IN
ACCORDANCE WITH THE COMPUTER-RELATED
CRIME ACT, B.E. 2550 (2007)

SURANGKHANA DANPITAK

A THESIS PRESENTED TO RAMKHAMHAENG UNIVERSITY
IN PARTIAL FULFILLMENT OF THE REQUIREMENTS
FOR THE DEGREE OF MASTER OF LAWS

2010

COPYRIGHTED BY RAMKHAMHAENG UNIVERSITY

ชื่อเรื่องวิทยานิพนธ์ ความรับผิดชอบทางอาญาของผู้ให้บริการ ตามพระราชบัญญัติว่าด้วย-
การกระทำความผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550

ชื่อผู้เขียน นางสาวสุรางคณา ด้านพิทักษ์

สาขาวิชา นิติศาสตร์

คณะกรรมการที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์

รองศาสตราจารย์จรัส เล็งวิทยา

ประธานกรรมการ

อาจารย์กุลพล พลวัน

มหาวิทยาลัยรามคำแหงอนุมัติให้วิทยานิพนธ์ฉบับนี้เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษา
ตามหลักสูตรปริญญามหาบัณฑิต



คณบดีบัณฑิตวิทยาลัย

(ผู้ช่วยศาสตราจารย์พิมล พูพิพิธ)

คณะกรรมการสอบวิทยานิพนธ์



ประธานกรรมการ

(รองศาสตราจารย์ ดร. สุมาลี วงษ์วิฑิต)



กรรมการ

(รองศาสตราจารย์จรัส เล็งวิทยา)



กรรมการ

(อาจารย์กุลพล พลวัน)



กรรมการ

(อาจารย์ ดร. ไพจิตร สวัสดิ์สาร)



กรรมการ

(อาจารย์ ดร. บวรวิทย์ เปื้องวงศ์)

บทคัดย่อ

ชื่อเรื่องวิทยานิพนธ์ ความรับผิดทางอาญาของผู้ให้บริการ ตามพระราชบัญญัติว่าด้วย-
การกระทำความผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550
ชื่อผู้เขียน นางสาวสุรางคณา คำนพิทักษ์
ชื่อปริญญา นิติศาสตรมหาบัณฑิต
ปีการศึกษา 2553

คณะกรรมการที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์

1. รองศาสตราจารย์จรัส เล็งวิทยา
- ประธานกรรมการ
2. อาจารย์กุลพล พลวัน

247439

การศึกษาวิจัยนี้ มีวัตถุประสงค์เพื่อมุ่งศึกษาถึงความรับผิดทางอาญา
ของผู้ให้บริการ ตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์
พ.ศ. 2550 โดยศึกษาเปรียบเทียบกับกำหนดความรับผิดทางอาญาของผู้ให้บริการ
ในต่างประเทศ เพื่อนำมาซึ่งข้อเสนอแนะในการแก้ไขเพิ่มเติมบทบัญญัติของกฎหมาย
และให้สามารถใช้บังคับได้ครอบคลุมอย่างเพียงพอกับพฤติกรรมการกระทำความผิด
ของผู้ให้บริการยิ่งขึ้น

จากการศึกษาดังกล่าวพบว่า พระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิดเกี่ยวกับ-
คอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550 มีสภาพปัญหาเกี่ยวกับการบังคับใช้กฎหมายกับความรับผิด-
ทางอาญาของผู้ให้บริการ กล่าวคือ บทบัญญัติของกฎหมายมิได้บัญญัติไว้โดยชัดเจน
และครอบคลุมถึงความรับผิดทางอาญากรณีที่ผู้ให้บริการ มีสถานะเป็นนิติบุคคล
ที่จะต้องให้บรรดาผู้เป็นกรรมการผู้จัดการ ผู้จัดการ หรือบุคคลซึ่งรับผิดชอบในการ-
ดำเนินงานของนิติบุคคลนั้นต้องรับผิดชอบหรือร่วมรับผิดชอบกับนิติบุคคลนั้น ๆ ด้วย และมีได้
มีบทบัญญัติที่บัญญัติให้ความคุ้มครองข้อมูลจราจรทางคอมพิวเตอร์ และข้อมูลของ
ผู้ให้บริการจากการถูกทำให้เสียหาย ทำลาย แก้ไข เปลี่ยนแปลง หรือเพิ่มเติมโดยมิชอบ
จากบุคคลผู้มีสถานะเป็นผู้ให้บริการที่มีหน้าที่ในการควบคุมดูแลข้อมูลต่าง ๆ เหล่านั้น

247439

รวมถึงมิได้บัญญัติโดยชัดเจนกรณีการให้ความคุ้มครองและรับรองสิทธิของ
ผู้ให้บริการ ในการกระทำการระงับ ยับยั้งการกระทำความผิดตามมาตรา 14
ในระบบคอมพิวเตอร์ของผู้ให้บริการนั้น ๆ กรณีที่มีเหตุอันควรเชื่อได้ว่าการกระทำ-
ความผิดเกิดขึ้นด้วย

จากสภาพปัญหาดังกล่าวข้างต้น หากได้มีการแก้ไขข้อบกพร่องต่าง ๆ แล้ว
ก็จะสามารถแก้ไขปัญหารวมถึงสามารถการป้องกันและปราบปรามการกระทำความผิด
เกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ได้โดยแท้จริง

ABSTRACT

Thesis Title The Criminal Liability of Service Providers in
 Accordance with the Computer-related Crime
 Act, B.E. 2550 (2007)

Student's Name Miss Surangkana Danpitak

Degree Sought Master of Laws

Field of Study Justice Administration

Academic Year 2010

Advisory Committee

1. Assoc. Prof. Jaral Lengvittaya Chairperson

2. Mr. Kullaphol Phollawan

247439

In this thesis, the researcher investigates the criminal liability of service providers in accordance with the Computer-related Crime Act, B.E. 2550 (2007). The researcher proceeds by comparing how the criminal liability of service providers in foreign countries are determined as the basis for making recommendations for amending current legal provisions. This would conduce to better and more complete enforcement of the law as pertains to offences committed by service providers.

Findings are as follows:

There are problems involved in enforcing the Computer-related Crime Act, B.E. 2550 (2007) in addition to determining the criminal liability of

service providers. The provisions of the law are unclear and do not cover criminal liability in cases in which service providers have the status of juristic persons. In such cases, the managing director, manager, or the person responsible for operations as the juristic person must share liability or must be co-liable. There are no provisions protecting computer traffic data, or any provisions made for cases in which the data of service users have been damaged, destroyed, corrected, changed, or augmented in a wrongful manner by individuals who have the status of service providers and accordingly have the duty to control and protect such data. The law does not contain clear measures protecting and certifying the rights of service providers to plead that there are mitigating circumstances when they have allegedly committed offences under Section 14 in cases in which it is supposed they have committed offenses through the operations of their computer systems.

Therefore, on the basis of the aforementioned problems, the researcher urges that amendments be made such that these defects can be remedied, unnecessary problems avoided, and the prevention and suppression of genuine computer crimes be properly addressed.

กิตติกรรมประกาศ

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จลงได้ด้วยความสามารถและความเอาใจใส่เป็นอย่างดีของรองศาสตราจารย์รศ. เล็งวิทยา ประธานกรรมการที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์ ที่ได้ให้คำแนะนำอันมีค่า และท่านอาจารย์กุลพล พลวันซึ่งกรุณารับเป็นกรรมการที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์ และช่วยชี้แนะ ให้คำแนะนำ คำปรึกษา สั่งสอน รวมตลอดจนถึงช่วยแนะแนวทางในการเขียนวิทยานิพนธ์ ประกอบกับช่วยในการตรวจสอบ แก้ไขข้อบกพร่องต่าง ๆ ของวิทยานิพนธ์ฉบับนี้อย่างละเอียด ให้วิทยานิพนธ์นี้สมบูรณ์

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณกรรมการสอบวิทยานิพนธ์ อันประกอบด้วยรองศาสตราจารย์ ดร. สุมาลี วงษ์วิจิตร อาจารย์ ดร. ไพจิตร สวัสดิ์สาร และอาจารย์ ดร. บวรวิทย์ เป็รื่องวงศ์ ที่ได้เสนอแนะข้อคิดเห็นต่าง ๆ จนทำให้วิทยานิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จมาได้ด้วยดี เพราะหากไม่ได้รับคำแนะนำที่ดี วิทยานิพนธ์ฉบับนี้คงไม่สำเร็จลงอย่างแน่นอน

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณบิดา มารดา ปู่ ย่า ตา ยาย ลุง ป้า น้า อา ที่ได้อบรมเลี้ยงดู สนับสนุน และเป็นกำลังใจอย่างดียิ่งให้ผู้เขียนในทุก ๆ ด้าน มาโดยตลอด

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณเหล่าคณาจารย์ และเจ้าหน้าที่ของวิทยาเขตจักรพงษ์-ภูวนารถ มหาวิทยาลัยเทคโนโลยีราชมงคลตะวันออก รวมถึงเพื่อนสนิท มิตรสหายทุกท่านที่เข้าใจ เป็นกำลังใจให้การช่วยเหลือ สนับสนุนผู้เขียนด้วยดีในขณะเวลาที่อยู่ระหว่างการทำวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ และรวมไปถึงเหล่าคณาจารย์ และเจ้าหน้าที่ของคณะนิติศาสตร์ และของบัณฑิตวิทยาลัย มหาวิทยาลัยรามคำแหงทุกท่านที่ได้อำนวยความสะดวกในการติดต่อ และช่วยเหลือให้การแนะนำวิธีการ และขั้นตอนต่าง ๆ ในการทำวิทยานิพนธ์ ซึ่งนับว่ามีค่าอย่างมาก

สุรางคณา ค่านพิทักษ์

สารบัญ

	หน้า
บทคัดย่อภาษาไทย.....	(4)
บทคัดย่อภาษาอังกฤษ.....	(6)
กิตติกรรมประกาศ.....	(8)
สารบัญตาราง.....	(15)
สารบัญภาพประกอบ.....	(16)
บทที่	
1 บทนำ.....	1
1. ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา.....	1
2. วัตถุประสงค์ของการศึกษา.....	9
3. สมมติฐานของการศึกษา.....	10
4. ขอบเขตของการศึกษา.....	10
5. วิธีดำเนินการศึกษา.....	11
6. ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ.....	11
2 ประวัติความเป็นมา แนวคิด ทฤษฎี เกี่ยวกับการกระทำความผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ และความรับผิดชอบทางอาญาของผู้ให้บริการอินเทอร์เน็ต.....	13
1. ความหมายของอาชญากรรมคอมพิวเตอร์ และอาชญากรรมอินเทอร์เน็ต.....	14
1.1 ความหมายของอาชญากรรมคอมพิวเตอร์.....	14
1.2 ความหมายของอาชญากรรมอินเทอร์เน็ต.....	18
2. รูปแบบของการกระทำความผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์.....	21
2.1 การกระทำความผิดฐานหมิ่นประมาท.....	21
2.2 การกระทำความผิดฐานฉ้อโกง.....	22

บทที่	หน้า
2.3 การกระทำความผิดเกี่ยวกับความมั่นคงแห่งราชอาณาจักร.....	23
2.4 การกระทำความผิดเกี่ยวกับการล่อลวงทางอินเทอร์เน็ต.....	24
3. ประเภทของผู้ให้บริการ การติดต่อสื่อสารผ่านเครือข่ายอินเทอร์เน็ต....	24
3.1 ผู้ประกอบกิจการโทรคมนาคม.....	25
3.2 ผู้ให้บริการให้เช่าพื้นที่เพื่อเปิดให้บริการเว็บไซต์.....	26
3.3 ผู้ให้บริการเข้าใช้คอมพิวเตอร์เพื่อเชื่อมต่ออินเทอร์เน็ต.....	27
3.3 ผู้ให้บริการเว็บไซต์.....	27
4. มาตรการป้องกันการกระทำความผิดและการรักษาความปลอดภัย ของผู้ให้บริการ.....	28
4.1 การสร้างเครือข่ายส่วนตัวของผู้ให้บริการ.....	28
4.2 การจัดให้มีการพิสูจน์ตัวตนของผู้ใช้งาน.....	30
4.3 การรักษาความปลอดภัยของที่อยู่ของข้อมูลในอินเทอร์เน็ต.....	34
4.4 การรักษาความปลอดภัยของเนื้อหา หรือข้อมูลในอินเทอร์เน็ต.....	35
5. ความรับผิดทางอาญาของนิติบุคคล.....	35
5.1 แนวคิดความรับผิดทางอาญาของนิติบุคคล.....	35
5.2 ความรับผิดทางอาญาของนิติบุคคลตามกฎหมายของ ต่างประเทศ.....	39
5.2.1 ประเทศฝรั่งเศส.....	39
5.2.2 ประเทศสหรัฐอเมริกา.....	41
6. แนวคิดและทฤษฎีที่เกี่ยวข้อง.....	43
6.1 แนวคิดการกำหนดความรับผิดทางอาญาของผู้ให้บริการ อินเทอร์เน็ต.....	43
6.2 แนวคิดในการลงโทษผู้กระทำความผิด.....	45
6.3 ทฤษฎีการลงโทษเพื่อเป็นการข่มขู่หรือป้องกันอาชญากรรม.....	47
6.4 ทฤษฎีเกี่ยวกับการป้องกัน.....	49

บทที่	หน้า
6.5 ทฤษฎีกลไกแห่งการควบคุม	51
3 มาตรการทางกฎหมายที่เกี่ยวข้องกับความรับผิดชอบทางอาญาของ- ผู้ให้บริการตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิด- เกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550	52
1. กฎหมายรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทยพุทธศักราช 2550	54
1.1 สิทธิและเสรีภาพส่วนบุคคล	54
1.2 สิทธิในกระบวนการยุติธรรม	55
1.3 สิทธิและเสรีภาพในการแสดงความคิดเห็นของบุคคล และสื่อมวลชน	56
2. พระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550	58
2.1 คำนิยามและความหมาย	59
2.1.1 ระบบคอมพิวเตอร์	59
2.1.2 ข้อมูลคอมพิวเตอร์	60
2.1.3 ข้อมูลจราจรทางคอมพิวเตอร์	60
2.1.4 ผู้ให้บริการ	60
2.2 ฐานความผิด	63
2.3 ความรับผิดชอบทางอาญาของผู้ให้บริการ	70
2.3.1 พฤติกรรมของผู้ให้บริการที่ต้องรับผิดชอบทางอาญาตาม บทบัญญัติมาตรา 15	70
2.3.1.1 พฤติกรรม “จงใจ”	71
2.3.1.2 พฤติกรรม “สนับสนุน”	72
2.3.1.3 พฤติกรรม “ยินยอม”	73
2.3.2 ฐานความรับผิดชอบทางอาญาที่เกี่ยวข้องกับผู้ให้บริการตาม บทบัญญัติมาตรา 14	74

บทที่	หน้า
2.4 หน้าที่ของผู้ให้บริการ.....	76
2.4.1 หน้าที่ในการเก็บรักษาข้อมูลจราจรทางคอมพิวเตอร์.....	77
2.4.2 หน้าที่ในการปฏิบัติตามคำสั่งของเจ้าพนักงาน.....	82
2.5 พนักงานเจ้าหน้าที่.....	85
2.5.1 ความหมาย.....	85
2.5.2 อำนาจหน้าที่ของพนักงานเจ้าหน้าที่.....	85
2.5.3 ความรับผิดชอบทางอาญาของพนักงานเจ้าหน้าที่.....	89
3. ประมวลกฎหมายอาญา.....	91
3.1 การกำหนดความรับผิดในทางอาญา.....	91
3.2 โครงสร้างความรับผิดทางอาญา.....	94
3.2.1 การกระทำครบองค์ประกอบของความผิด.....	95
3.2.2 การกระทำไม่มีกฎหมายยกเว้นความผิด.....	98
3.2.3 การกระทำนั้นไม่มีกฎหมายยกเว้นโทษ.....	99
4. การปรับใช้มาตรการทางอาญากับความรับผิดทางอาญาของ ผู้ให้บริการกรณีทำให้เสียหายทำลาย แก้ไข เปลี่ยนแปลงหรือ เพิ่มเติมข้อมูลจราจรทางคอมพิวเตอร์และข้อมูลของผู้ใช้บริการ.....	100
4.1 มาตรา 264 แห่งประมวลกฎหมายอาญา (ความผิดเกี่ยวกับ การปลอมแปลงเอกสาร).....	101
4.2 มาตรา 268 แห่งประมวลกฎหมายอาญา (ความผิดเกี่ยวกับ การใช้เอกสารปลอม).....	106
4.3 มาตรา 358 แห่งประมวลกฎหมายอาญา (ความผิดเกี่ยวกับ การทำให้เสียทรัพย์).....	109
5. ความรับผิดทางอาญาของนิติบุคคล.....	111
5.1 ความรับผิดทางอาญาของนิติบุคคลตามพระราชบัญญัติว่าด้วย- การกระทำความผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550.....	111

5.2 การดำเนินคดีกับนิติบุคคลตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณา- ความอาญา.....	114
6. ความรับผิดทางอาญาของผู้ให้บริการตามกฎหมายต่างประเทศ.....	117
6.1 สหภาพยุโรป.....	118
6.2 ประเทศสหพันธ์สาธารณรัฐเยอรมนี.....	120
6.3 ประเทศสหรัฐอเมริกา.....	125
7. เปรียบเทียบความรับผิดทางอาญาของผู้ให้บริการตามพระราชบัญญัติ- ว่าด้วยการกระทำความผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550 กับมาตรการทางกฎหมายของต่างประเทศ.....	130
4 วิเคราะห์ปัญหาทางกฎหมายเกี่ยวกับความรับผิดทางอาญาของ ผู้ให้บริการตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิด- เกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550	134
1. วิเคราะห์ปัญหาความรับผิดทางอาญาของผู้ให้บริการที่มีสถานะ เป็นนิติบุคคลตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิด- เกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550	136
2. วิเคราะห์ปัญหาความรับผิดทางอาญาของผู้ให้บริการกรณีการทำให้ เสียหาย ทำลาย แก้ไข เปลี่ยนแปลงหรือเพิ่มเติม ต่อข้อมูลจราจร- ทางคอมพิวเตอร์ หรือข้อมูลของผู้ใช้บริการโดยมิชอบตาม พระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิดเกี่ยวกับ คอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550	144
3. วิเคราะห์มาตรการทางกฎหมายในการป้องกันการกระทำความผิด โดยผู้ให้บริการตาม พระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิด- เกี่ยวกับคอมพิวเตอร์พ.ศ. 2550	155
5 บทสรุปและข้อเสนอแนะ.....	165
1. บทสรุป.....	165

บทที่	หน้า
2. ข้อเสนอแนะ.....	170
บรรณานุกรม.....	174
ประวัติผู้เขียน.....	179

สารบัญตาราง

ตารางที่	หน้า
1 เปรียบเทียบความรับผิดชอบทางอาญาของผู้ให้บริการตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ. 2550 กับ มาตรการทางกฎหมายของต่างประเทศ.....	131

สารบัญภาพประกอบ

ภาพที่	หน้า
1 แผนผังแสดงกระบวนการการพิสูจน์ตัวตน.....	31