

การกระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราระหว่างสามีภริยาที่แยกกันอยู่



นางสาวอำไพ จิ่งวัฒนกิจ

วิทยานิพนธ์นี้เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษาตามหลักสูตรปริญญานิติศาสตรมหาบัณฑิต

สาขาวิชานิติศาสตร์

คณะนิติศาสตร์ จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

ปีการศึกษา 2545

ISBN 974-17-1393-2

ลิขสิทธิ์ของจุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

I20824464

31 พ.ค. 2549

MARITAL RAPE OF SPOUSES LIVING APART

Miss Umpai Jungwattanakit

A Thesis Submitted in Partial Fulfillment of the Requirements

for the Degree of Master of Laws in Laws

Faculty of Law

Chulalongkorn University

Academic Year 2002

ISBN 974-17-1393-2





## 4386157534 : MAJOR LAW

KEYWORD: MARITAL RAPE / SPOUSES LIVING APART / THE PENAL CODE

UMPAI JUNGWATTANAKIT : MARITAL RAPE OF SPOUSES LIVING APART. THESIS

ADVISOR : ASSOCIATE PROFESSOR MATTAYA JITTIRAT, 144 pp. ISBN 974-17-1393-2.

This thesis intends to probe the limitations in the Penal Code B.E. 2499 (Amendment B.E. 2540), which do not have a specific sanction for marital rape of spouses living apart. Law on rape under the Penal Code section 276 are not aimed at protecting wife from sexual assault by her husband. Although, the husband may force his wife and intimidate her into performing sexual intercourse against her consent, the husband cannot be guilty of the rape committed.

The study found that the Penal Code (section 276) still cause problems related to sexual intercourse without consent of the wife occurring during spouses living apart because of ambiguity. Whereas the law in the United States of America, the United Kingdom, and Japan, the husband can be guilty of a rape committed by himself upon his lawful wife in the case of spouses living apart. This thesis also shows that in other countries, there have been enactments regarding the forced sexual intercourse by husband.

The author has the opinion that a wife need protection from forced sexual intercourse by her husband. Furthermore, if offence is committed, a wife may be mentally affected in a severe manner. On the top of that she may have a chance to be infected by venereal diseases or injured due to the said offence. Wife suffers pain, humiliation, or fear from forced sexual relation by her husband.

Since marital rape of spouses living apart is an act which the state should have measure to control in order to protect a wife. This is to guard the human dignity as provided under the Constitution of the Kingdom of Thailand B.E. 2540 and the public order and bono mores of the people. The author therefore suggest that the provisions on marital rape of spouses living apart should be added to the Penal Code. Thence, the Penal Code shall acquire the recognition for having international standard.

Department Law

Field of study Law

Academic year 2002

Student's signature ..... *U. Jungwattanakit* .....

Advisor's signature ..... *[Signature]* .....

## กิตติกรรมประกาศ

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จลุล่วงได้ด้วยความอนุเคราะห์จากท่านรองศาสตราจารย์ มัทยา จิตติรัตน์ ที่ได้ให้ความกรุณา รับเป็นอาจารย์ที่ปรึกษาให้กับผู้เขียน ท่านได้ให้ความช่วยเหลือ ให้กำลังใจ และให้คำปรึกษาแนะนำอันมีคุณค่ายิ่งในการทำวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ ซึ่งผู้เขียนมีความรู้สึกซาบซึ้งและประทับใจในความเมตตากรุณาของท่านเป็นอย่างยิ่งและขอกราบขอบพระคุณท่านไว้ ณ ที่นี้ด้วย

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณผู้ช่วยศาสตราจารย์อมราวดี อังค์สุวรรณ ที่กรุณา รับเป็นประธานกรรมการสอบโครงร่างวิทยานิพนธ์ รองศาสตราจารย์วิระพงษ์ บุญญภาส ที่กรุณา รับเป็นประธานกรรมการสอบวิทยานิพนธ์ และท่านอาจารย์ธนพิชญ์ มูลพฤกษ์ ท่านอาจารย์ ประสพสุข บุญเดช ท่านอาจารย์ ประสิทธิ์ พัฒนอมร ที่กรุณา รับเป็นกรรมการสอบวิทยานิพนธ์ โดยที่ ท่านทั้งห้าได้สละเวลาอันมีค่ายิ่งทำการตรวจพิจารณาวิทยานิพนธ์ และให้คำแนะนำในการที่จะนำไปปรับปรุงแก้ไขวิทยานิพนธ์ให้สมบูรณ์ยิ่งขึ้น

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณรองศาสตราจารย์ ดร.ทวีเกียรติ มีนะกนิษฐ และ รองศาสตราจารย์พิชัยศักดิ์ หรยางกูร สำหรับความเมตตาและคำแนะนำอันมีค่ายิ่งแก่ผู้เขียน

ผู้เขียนขอขอบคุณเอกพงศ์ คลังกรณ์ สำหรับคำปรึกษา กำลังใจ ความปรารถนาดี ความช่วยเหลือและสนับสนุนที่มีให้แก่ผู้เขียนมาโดยตลอด

ผู้เขียนขอขอบคุณเพื่อนๆ พี่ๆ น้องๆ คณะนิติศาสตร์ จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย สำหรับกำลังใจที่มีให้แก่ผู้เขียน นอกจากนี้ ผู้เขียนขอขอบคุณพี่ๆ บัณฑิตวิทยาลัย คณะนิติศาสตร์ จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัยทุกท่านที่ช่วยดำเนินการในการจัดทำวิทยานิพนธ์ ขอขอบคุณพี่ๆ บรรณารักษ์ และพี่ๆ เจ้าหน้าที่คณะนิติศาสตร์ จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัยทุกท่าน สำหรับมิตรจิตที่มีให้แก่ผู้เขียน

ท้ายนี้ ผู้เขียน ขอกราบ ขอบ พระคุณ บิดา นิติ พงศ์ จีงวัณ น กิจ มารดา ทศนา สุวรรณอำพรชัย พี่สาว กนกพร จีงวัณน กิจ พี่ชาย จิตติ จีงวัณ น กิจ และน้องชาย บัญชา จีงวัณน กิจ รวมถึงญาติของผู้เขียนที่ได้ให้คำปรึกษา กำลังใจ ความปรารถนาดี ความช่วยเหลือ และสนับสนุนผู้เขียนมาโดยตลอด อันเป็นแรงผลักดันให้ผู้เขียนสามารถทำวิทยานิพนธ์สำเร็จลุล่วง

ประโยชน์ใดๆ ที่เกิดจากวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ ผู้เขียนขอกราบเป็นกตเวทิตาคุณแก่ บิดา มารดา คณาจารย์ ตลอดจนทุกท่านที่มีพระคุณแก่ผู้เขียน และผู้เขียนขอน้อมรับไว้ผู้เดียว ในความบกพร่องไม่สมบูรณ์ใดๆ ของวิทยานิพนธ์ฉบับนี้

อำไพ จีงวัณน กิจ

# สารบัญ

	หน้า
บทคัดย่อภาษาไทย .....	ง
บทคัดย่อภาษาอังกฤษ .....	จ
กิตติกรรมประกาศ .....	ฉ
สารบัญ .....	ช
บทที่	
1 บทนำ .....	1
1.1 ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา .....	1
1.2 วัตถุประสงค์ของการวิจัย .....	6
1.3 สมมติฐาน .....	6
1.4 ขอบเขตของการวิจัย .....	7
1.5 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ .....	7
1.6 วิธีดำเนินการวิจัย .....	7
2 ความสัมพันธ์ระหว่างสามീภரிய .....	9
2.1 ความทั่วไปเกี่ยวกับครอบครัว .....	9
2.1.1 ความหมายของครอบครัว .....	9
2.1.2 ความรุนแรงภายในครอบครัว .....	12
2.2 ลักษณะทั่วไปและความสัมพันธ์ระหว่างสามीภரிய .....	15
2.2.1 ความสัมพันธ์ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ .....	16
2.2.1.1 สามीภரியต้องอยู่กินด้วยกันฉันสามीภரிய .....	17
2.2.1.2 สามीภரியต้องช่วยเหลืออุปการะเลี้ยงดูกัน ตามความสามารถและฐานะของตน .....	18
2.2.1.3 ถ้าการอยู่ร่วมกันของสามीภரியจะเป็นอันตราย แก่กายจิตใจหรือทำลายความผาสุกอย่างมาก ของสามีหรือภரிய สามीภரியแยกกันอยู่ต่างหาก เป็นการชั่วคราวได้ .....	19

บทที่	หน้า
2.2.1.4 เมื่อศาลได้สั่งให้สามีหรือภริยาเป็น คนไร้ความสามารถหรือเสมือนไร้ความสามารถ สามีหรือภริยาย่อมเป็นผู้อนุบาลหรือเป็นผู้พิทักษ์ ตามความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยา .....	20
2.2.1.5 สามีหรือภริยาฝ่ายใดฝ่ายหนึ่งเป็นบุคคลวิกลจริต อีกฝ่ายหนึ่งต้องให้ความอุปการะเลี้ยงดู .....	21
2.2.2 ความสัมพันธ์ตามประมวลกฎหมายอาญา .....	21
2.3 การแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวระหว่างสามีภริยา .....	22
2.3.1 กรณีที่สามีภริยาแยกกันอยู่ต่างหากโดยความสมัครใจ .....	23
2.3.2 กรณีที่ศาลมีคำสั่งให้สามีภริยาแยกกันอยู่ต่างหาก เป็นการชั่วคราว .....	24
2.3.2.1 การอยู่ร่วมกันจะเป็นอันตรายแก่กาย อย่างมากของสามีหรือภริยา .....	25
2.3.2.2 การอยู่ร่วมกันจะเป็นอันตรายแก่จิตใจ อย่างมากของสามีหรือภริยา .....	26
2.3.2.3 การอยู่ร่วมกันจะเป็นการทำลายความผาสุก อย่างมากของสามีหรือภริยา .....	27
2.3.3 ผลของการที่สามีภริยาแยกกันอยู่ .....	28
<b>3 ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรากับการแยกกันอยู่ระหว่าง สามีและภริยา .....</b>	<b>30</b>
3.1 ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรากับการแยกกันอยู่ระหว่าง สามีและภริยาตามกฎหมายไทย .....	31
3.1.1 ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา .....	32
3.1.1.1 พระราชกำหนดใหม่ .....	33
3.1.1.2 กฎหมายลักษณะฉ้อฉล .....	34
3.1.1.3 พระราชกำหนดลักษณะข่มขืนล่วงประเวณี .....	35
3.1.1.4 ความผิดตามกฎหมายลักษณะอาญา ร.ศ. 127 .....	35
3.1.1.5 ความผิดตามประมวลกฎหมายอาญา พหุศักราช 2499 .....	36



บทที่	หน้า
3.1.2 ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรากับการแยกกันอยู่ ระหว่างสามีและภรรยา .....	50
3.2 ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรากับการแยกกันอยู่ระหว่าง สามีและภรรยาตามกฎหมายต่างประเทศ .....	59
3.2.1 ประเทศสหรัฐอเมริกา .....	59
3.2.2 ประเทศอังกฤษ .....	69
3.2.3 ประเทศญี่ปุ่น .....	78
<b>4 วิเคราะห์ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรากับการแยกกันอยู่ ระหว่างสามีและภรรยา .....</b>	<b>83</b>
4.1 สภาพปัญหาที่เกิดขึ้นกรณีที่สามีข่มขืนกระทำชำเราภรรยา เมื่อสามีภรรยาแยกกันอยู่ .....	83
4.2 ผลกระทบจากปัญหากรณีที่สามีข่มขืนกระทำชำเราภรรยา เมื่อสามีภรรยาแยกกันอยู่ .....	88
4.3 วิเคราะห์ความไม่เท่าเทียมกันในเรื่องของสิทธิและเสรีภาพ กรณีปัญหาสามีข่มขืนกระทำชำเราภรรยาเมื่อสามีภรรยาแยกกันอยู่ .....	93
4.4 ความจำเป็นและเหตุผลในการบัญญัติกฎหมายให้กรณีที่สามี ข่มขืนกระทำชำเราภรรยาเมื่อสามีภรรยาแยกกันอยู่เป็นความผิด .....	103
<b>5 บทสรุปและข้อเสนอแนะ .....</b>	<b>121</b>
5.1 สรุป .....	121
5.2 ข้อเสนอแนะ .....	126
รายการอ้างอิง .....	132
ประวัติผู้เขียนวิทยานิพนธ์ .....	144