



## ความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยา

การที่ชายและหญิงสมัครใจที่จะอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยาโดยการสมรสกันตามกฎหมายนั้นเป็นการเริ่มต้นสถานภาพและความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยา อีกทั้งยังเป็นการก่อกำเนิดสถาบันครอบครัวอันเป็นหน่วยพื้นฐานย่อยของสังคมขึ้นอีกด้วย

### 2.1 ความทั่วไปเกี่ยวกับครอบครัว

#### 2.1.1 ความหมายของครอบครัว

คำว่า "ครอบครัว" เป็นคำยากที่จะให้นิยามศัพท์ได้ ทั้งนี้เพราะคำว่า "ครอบครัว" เป็นคำทั่วไปที่ใช้กันในสาขาวิชาต่างๆ<sup>1</sup> ฉะนั้นนิยามคำว่า "ครอบครัว" จึงมีความแตกต่างกันหลายนัย ดังจะเห็นได้จากสารานุกรมบริแทนนิกา<sup>2</sup> ให้นิยามคำว่า "ครอบครัว" ว่า "ครอบครัว คือ กลุ่มของบุคคลต่างๆ ที่รวมกันขึ้นโดยการผูกพันด้านการสมรส การสืบสายโลหิต หรือการรับบุตรบุญธรรม ซึ่งทำให้บุคคลเหล่านั้นอยู่รวมในบ้านเรือนเดียวกัน"

แมคอีเวอร์และเพจ กล่าวว่า "ครอบครัว คือ กลุ่มคนที่มีเพศสัมพันธ์กันมั่นคงถาวรเพียงพอที่จะเลี้ยงดูกันและกัน เพื่อการสร้างสรรค์และให้การอบรมแก่บุตรที่อาจเกิดขึ้นจากการมีเพศสัมพันธ์นั้น"

วิลเลียม ออกเบอร์และไมเออร์ นิมคอฟฟ์ กล่าวว่า "ครอบครัวเป็นการอยู่ร่วมกันของสามีภริยาจะมีบุตรหรือไม่ก็ตาม หรือการอยู่ร่วมกันของชายหญิงคู่หนึ่งพร้อมด้วยบุตรที่อาจถือกำเนิดมาภายหลัง"

---

<sup>1</sup>Brenda M. Hoggett and David S. Pearl, *The family law and society: Cases and materials*, 3<sup>rd</sup> ed. (London: Butterworths, 1991), pp. 1-18.

<sup>2</sup>การถ่ายทอดวัฒนธรรมในครอบครัว [Online]. (ม.ป.ป.). แหล่งที่มา: <http://dnfe5.nfe.go.th/ilp/42005/Index.htm> [17 ธันวาคม 2544]

นักมานุษยวิทยา ได้กล่าวถึงลักษณะของครอบครัวไว้อีกแง่หนึ่งว่า ครอบครัวเป็นสถาบันที่สำคัญในสังคมสถาบันหนึ่ง โดยที่ครอบครัวนั้นจะประกอบด้วยหญิงหนึ่งคนหรือมากกว่านั้นอยู่ร่วมกันกับชายหนึ่งคนหรือมากกว่านั้นและมีบุตรด้วยกัน และความสัมพันธ์ทางเพศอันเป็นที่ยอมรับกันทางสังคมจะโดยการสมรสกันตามระบบใดๆ ก็ตาม รวมทั้งสิทธิและหน้าที่ต่างๆ อันเป็นผลที่เกิดขึ้นจากการสมรสนั้นจัดเข้าลักษณะเป็นครอบครัวทั้งสิ้น<sup>3</sup>

ด้านจิตวิทยา กล่าวว่า กลุ่มคนที่ประกอบกันขึ้นเป็นสมาชิกครอบครัวนั้นต่างมีลักษณะเป็นกลุ่มปฐมภูมิ (primary group)<sup>4</sup> กล่าวคือ ครอบครัวเป็นกลุ่มที่มีความเกี่ยวพันกันอย่างใกล้ชิดระหว่างสมาชิกแต่ละคน ซึ่งหมายความว่า สมาชิกแต่ละคนต่างมีความสัมพันธ์กับอีกบุคคลหนึ่งอย่างแน่นแฟ้น

ทางด้านสังคมวิทยา นักสังคมวิทยาให้ความเห็นเกี่ยวกับลักษณะของครอบครัวว่าเป็นการประดิษฐ์อย่างหนึ่งของทางสังคมด้วยการสมรส ซึ่งหมายความว่า แต่ละฝ่ายที่ตกลงจะอยู่ร่วมกันเพื่อก่อสภาพครอบครัวขึ้น โดยสังคมจะมอบหมายสามีคนหนึ่งให้กับหญิงแต่ละคนและกำเนิดบุตรด้วยกัน ด้วยวิธีการนี้เองจึงเกิดการสร้างกลุ่มพิเศษเกี่ยวกับบิดามารดาและบุตรที่เรียกกันว่า "ครอบครัว" ซึ่งครอบครัวจัดเป็นกลุ่มทางสังคมอีกกลุ่มหนึ่งที่แสดงถึงลักษณะของตัวเองออกมาให้ประจักษ์ด้วยการอยู่ร่วมกันร่วมมือกันทางเศรษฐกิจและร่วมกันสร้างสรรค์สิ่งใหม่ๆ ขึ้นมา<sup>5</sup>

สรุปได้ว่าครอบครัว คือ กลุ่มของบุคคลสองคนหรือมากกว่านั้น โดยที่บุคคลเหล่านี้ผูกพันกันด้วยการสมรส การสืบสายโลหิต การรับบุตรบุญธรรม และอยู่ร่วมกัน มีการกำหนดบทบาทหน้าที่ความรับผิดชอบ และมีหลักยึดทางใจร่วมกัน

การแบ่งประเภทของครอบครัวแบ่งได้ 2 ประเภท กล่าวคือ ครอบครัวเดี่ยว (nuclear family) และครอบครัวขยาย (extended family) ทั้งนี้ขึ้นอยู่กับลักษณะและจำนวนสมาชิกในครอบครัว หากสมาชิกในครอบครัวมีเพียงสามีภรรยาและบุตรครอบครัวนั้นจัดอยู่ประเภทครอบครัวเดี่ยว หากสมาชิกในครอบครัวประกอบด้วยสามีภรณานุตรและญาติอาศัยอยู่ร่วมกันครอบครัวนั้นจัดอยู่ประเภทครอบครัวขยาย แต่อย่างไรก็ตามไม่ว่าครอบครัวจะเป็นครอบครัวเดี่ยวหรือครอบครัวขยาย

<sup>3</sup>Charles Winick, *Dictionary of anthropology* (Totowa, NJ: Littlefield, Adams, 1972), p. 202.

<sup>4</sup>Francis J. Brown, *Educational sociology*, 2<sup>nd</sup> ed. (New York: A Prentice-Hall, 1954), pp. 105-107.

<sup>5</sup>Niel J. Smelser, *Sociology: An introduction* (New York: John Wiley, 1967), p. 508.

การก่อกำเนิดของครอบครัวทั้งสองประเภทนี้เกิดขึ้นจากความสัมพันธ์ระหว่างชายหญิงที่มีความต้องการจะทำการสมรสกัน

ความสำคัญของครอบครัว คือ ความสัมพันธ์ระหว่างสมาชิกครอบครัวที่มีต่อกัน ซึ่งความสัมพันธ์นั้นจะมีได้ต้องขึ้นอยู่กับเอกภาพ กล่าวคือ ความเป็นอันหนึ่งอันเดียวกันของครอบครัว เอกภาพนี้สามารถแบ่งได้เป็น 5 ประเภท ดังนี้<sup>6</sup>

1. ครอบครัวเป็นความสัมพันธ์ทางเพศที่แน่นอนมีแบบฉบับในการครองคู่อันเป็นที่ยอมรับของสังคมโดยทั่วกัน

2. ครอบครัวเป็นระบบที่ถือว่าการที่ชายหญิงจะอยู่ร่วมครอบครัวเดียวกันนั้นจะต้องมีระบบการเลือกคู่ครอง (selection of mates) ที่แน่นอน

3. ครอบครัวเป็นระบบที่มีการสืบสกุลของตนเอง (system of nomenclature)

4. ครอบครัวเป็นระบบที่ทั้งสองฝ่ายตกลงกันสร้างภาวะทางเศรษฐกิจอันจะทำให้ทั้งสองฝ่ายอยู่ร่วมกันได้

5. ครอบครัวเป็นระบบที่กำหนดการอยู่อาศัยของสามีภริยาที่ตกลงมาอยู่ร่วมกัน

ในทางสังคมศาสตร์นั้นนักวิชาการได้กล่าวถึงลักษณะและหน้าที่ของครอบครัว ดังนี้<sup>7</sup>

1. ด้านชีววิทยา ครอบครัวถือเป็นเรื่องของมนุษย์ที่มีการผสมพันธุ์กันตามระบบ โดยมนุษย์มีความต้องการทางเพศและแรงขับทางเพศนี้เองที่ก่อให้เกิดความรับผิดชอบของทางสังคมขึ้นจนเกิดสภาพครอบครัวขึ้นมา

2. ด้านจิตวิทยา ครอบครัวทำหน้าที่เพื่อบำบัดความต้องการทางเพศ สังคมยอมรับว่าครอบครัวมีหน้าที่ต่อการเร้าและการตอบสนองความต้องการทางเพศของทั้งเพศชายและเพศหญิง ผู้เป็นสามีภริยาอันจะพึงมีต่อกัน

3. ด้านสังคมวิทยา หน้าที่ที่ครอบครัวพึงปฏิบัติต่อกันในทุกสังคมคือ การสร้างสมาชิกใหม่ให้กับสังคม โดยถือกันว่าเป็นหน้าที่ของครอบครัวโดยเฉพาะอันเป็นการสืบพันธุ์มนุษยชาติให้ดำรงอยู่ต่อไปในสังคม

<sup>6</sup>ไพฑูริย์ เครือแก้ว, ลักษณะสังคมไทย, พิมพ์ครั้งที่ 2 (พระนคร: โรงพิมพ์เสียงเชียงใหม่, 2515), หน้า 107-111.

<sup>7</sup>บุญลือ วันทายนต์, ครอบครัวและวงศักราน, พิมพ์ครั้งที่ 2 (กรุงเทพมหานคร: มหาวิทยาลัยรามคำแหง, 2520), หน้า 87-88.

กล่าวโดยสรุป ความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาเริ่มขึ้นเมื่อชายและหญิงสมรสกัน อันเป็นการก่อกำเนิดครอบครัว โดยที่หน้าที่หลักของครอบครัวไม่ว่าจะพิจารณาในด้านชีววิทยา ด้านจิตวิทยา และด้านสังคมวิทยาล้วนแต่มุ่งประเด็นเรื่องการเมืองการมีเพศสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยา เพื่อสนองตอบความต้องการทางเพศและการดำรงเผ่าพันธุ์ จึงเป็นที่ยอมรับโดยทั่วไปว่าการมีเพศสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาเป็นเรื่องที่เหมาะสมและจำเป็นอย่างยิ่ง

## 2.1.2 ความรุนแรงภายในครอบครัว

เป็นที่ยอมรับโดยทั่วไปว่าทัศนคติในสังคมไทยสมัยก่อนให้ความสำคัญต่อชายมากกว่าหญิงดังจะเห็นได้จากการถือว่าสามีเป็นใหญ่ในครอบครัวสามารถใช้กำลังทำร้ายโยบตีภริยาของตนได้ แม้ว่าการกระทำดังกล่าวของสามีจะเป็นการก่อให้เกิดภาวะที่เรียกว่า "ความรุนแรงภายในครอบครัว (domestic violence)"

โดยทั่วไป "ความรุนแรง" หมายความว่า การที่ฝ่ายหนึ่งใช้กำลังเข้าทำร้ายอีกฝ่ายหนึ่งอันมีผลกระทบต่อร่างกายเป็นสำคัญ แต่ "ความรุนแรงในครอบครัว (domestic violence)" มิได้มีความหมายเพียงแค่นั้น แต่หมายความรวมถึงกรณีทำร้ายกันทางด้านจิตใจและอารมณ์ (physically and psychologically) ของอีกฝ่ายหนึ่งด้วย<sup>๑</sup>

มติที่ประชุมสมัชชาใหญ่แห่งสหประชาชาติว่าด้วยเรื่อง "ปฏิญญาสากลว่าด้วยการขจัดความรุนแรงต่อสตรี (Declaration on the Elimination of Violence against Women)" เมื่อวันที่ 20 ธันวาคม คริสต์ศักราช 1993 ให้นิยามศัพท์คำว่า "ความรุนแรงต่อสตรี" หมายความว่า การกระทำใดๆ ที่เป็นความรุนแรงทางเพศซึ่งเป็นผลหรืออาจจะเป็นผลให้เกิดการทำร้ายร่างกายทางเพศหรือทางจิตใจเป็นผลให้เกิดความทุกข์ทรมานแก่สตรี รวมทั้งการขู่เข็ญคุกคามกีดกันเสรีภาพทั้งในที่สาธารณะและในชีวิตส่วนตัว เป็นที่เข้าใจว่า "ความรุนแรงต่อสตรี" หมายความรวมถึง การข่มขืนกระทำชำเราโดยคู่สมรสด้วย

ปฏิญญายังกึงได้ให้นิยามศัพท์คำว่า "ความรุนแรงต่อสตรี" หมายความว่า การใช้ความรุนแรงใดๆ อันเนื่องมาจากความแตกต่างระหว่างหญิงชาย ซึ่งมีผลหรือมักจะมีผลทำให้เกิดอันตรายหรือความเดือดร้อนทางกาย ทางเพศ หรือทางจิตใจต่อสตรี รวมตลอดถึงการขู่เข็ญคุกคามว่าจะใช้ความรุนแรงการบีบบังคับหรือการทำให้สูญเสียอิสรภาพโดยพลการ ทั้งนี้ไม่ว่าจะเกิดขึ้นในชีวิต

<sup>๑</sup>จิตฤดี วีระเวสส์, "ความรุนแรงภายในครอบครัว," บทบัณฑิตย 56, ฉบับที่ 3 (กันยายน 2543): 223.

สาธารณชนหรือชีวิตส่วนตัวก็ตาม ดังนั้น "ความรุนแรงต่อสตรี" จึงรวมถึงการข่มขืนกระทำชำเราโดยคู่สมรสด้วย

จากนิยามความรุนแรงภายในครอบครัวดังกล่าวข้างต้นนี้ จึงพอสรุปได้ว่าการที่สามีข่มขืนกระทำชำเราภริยานั้นเป็นการทำร้ายภริยา ทั้งยังถือเป็นความรุนแรงภายในครอบครัว (domestic violence) ประการหนึ่งด้วย

การพิจารณาถึงปัญหาความรุนแรงที่เกิดขึ้นภายในครอบครัวกรณีที่สามีทำร้ายภริยานั้น Goode ได้กล่าวไว้ว่า ทั้งสามีและภริยานั้นต่างมีความต้องการที่จะแสวงหาการตอบแทนที่เป็นรางวัลสูงสุดและพยายามที่จะให้ตนได้รับการสูญเสียน้อยที่สุดจากการดำเนินความสัมพันธ์ระหว่างกัน ดังนั้นหากสามีมีความคิดที่ว่า "ความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาทำให้เขาสูญเสียทรัพยากร (resource) ตัวอย่างเช่น รายได้ สถานภาพทางสังคม บุคลิกภาพในการเป็นผู้นำครอบครัวของตนเอง ไปอย่างไม่สมดุลกับผลที่จะได้รับ" อันจะส่งผลทำให้สามีเกิดพฤติกรรมการทำร้ายร่างกายภริยาเพื่อเรียกร้องความเป็นธรรมหรือเพื่อให้เกิดความสมดุลของการแลกเปลี่ยน (balance of exchange)<sup>9</sup>

สาเหตุของปัญหาการที่สามีข่มขืนกระทำชำเราภริยาของตนอันเป็นการก่อให้เกิดความรุนแรงภายในครอบครัวอาจแยกสาเหตุทางทฤษฎีได้ 2 ทฤษฎีดังนี้คือ<sup>10</sup>

1.) จากการศึกษาค้นคว้ารากฐานของความรุนแรงในครอบครัวโดยมุ่งประเด็นไปที่บุคลิกลักษณะของทั้งสามีและภริยาพบว่า สาเหตุของความรุนแรงประการแรกคือ ความบกพร่องทางด้านบุคลิกภาพของสามีภริยา กล่าวคือ ความเบี่ยงเบนทางจิตใจหรือมีลักษณะเฉพาะตัวที่ผิดปกติ ตัวอย่างเช่น การติดยา การได้รับประสบการณ์ความรุนแรงในครอบครัวเมื่อเยาว์วัย ความเจ็บป่วยทางจิต ความสามารถในการควบคุมตนเองอยู่ในระดับต่ำ ความเชื่อที่ว่าภริยาเป็นผู้ช่วยผู้ให้สามีทำร้ายภริยาหรือภริยาพึงพอใจที่จะให้สามีทำร้ายภริยา เป็นต้น ส่วนสาเหตุของความรุนแรงประการที่สองคือ ความกดดันจากสภาพภายนอกที่เป็นปัจจัยก่อให้เกิดสามีข่มขืนกระทำชำเราหรือทำร้ายภริยาของตน ปัจจัยดังกล่าวคือ ปัจจัยทางเศรษฐกิจหรือการว่างงานอันส่งผลทำให้สภาวะจิตใจตึงเครียดคับข้องใจสิ้นหวัง แต่อย่างไรก็ตามสภาวะต่างๆ เหล่านี้จะเป็นเหตุให้สามีข่มขืนกระทำชำเราภริยาของตนอันเป็นการก่อให้เกิดความรุนแรงภายในครอบครัวหรือไม่นั้นต้องขึ้นอยู่กับจริยธรรมหรือระดับชนชั้นทางสังคม ตลอดจนวัฒนธรรมต่างๆ ประกอบด้วย

<sup>9</sup>Goode, J., "Force and violence in the family," *Journal of Marriage and Family* 33 : 624-636.

<sup>10</sup>United Nations, *Violence against women in the family* (Austria: United Nations Publication, 1989), p. 25.

2.) จากรากฐานโครงสร้างทางสังคมการทำร้ายภริยาอันหมายถึงความรวมถึงการข่มขืนกระทำชำเราภริยาด้วยนั้นเกิดจากการยอมรับความรุนแรงต่อภริยาอย่างแพร่หลาย ดังนั้นการทำร้ายภริยาจึงไม่ใช่เรื่องส่วนตัวหรือปัญหาครอบครัวเท่านั้นแต่เป็นการสะท้อนให้เห็นโครงสร้างในมุมมองของความไม่เท่าเทียมกันทางเพศ นอกจากนั้นการทำร้ายภริยาไม่ใช่ความผิดปกติหรือความล้มเหลวในระยะเบียดเบียนสังคม แต่เป็นการแสดงให้เห็นถึงระดับเบียดเบียนสังคมในตัวของมันเองที่เกิดจากความเชื่อทางด้านวัฒนธรรมจิตวิทยา (the socio-cultural) ว่าหญิงมีความสำคัญและคุณค่าน้อยกว่าชาย หญิงจึงไม่ได้รับความเคารพนับถือเท่าเทียมกันกับชาย ความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาจึงถือว่าสามีเป็นฝ่ายที่เหนือกว่าภริยาและภริยาต้องพึ่งพาทางด้านเศรษฐกิจจากสามี จากความเป็นรองทางด้านความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาดังกล่าวจึงก่อให้เกิดปัญหาการกระทำรุนแรงต่อภริยาซึ่งได้รับการยอมรับจากคุณค่าทางวัฒนธรรมซึ่งเน้นความเป็นส่วนตัวและอำนาจปกครองตนเองของครอบครัว ดังนั้นบุคคลภายนอกจึงไม่ต้องการเข้าไปแทรกแซงเรื่องภายในครอบครัวหรือหากมีการแทรกแซงก็จะเน้นการไกล่เกลี่ยให้สามีภริยากลับคืนดีกัน

เมื่อศึกษาประวัติศาสตร์ของประเทศไทยพบว่าบทบาททางสังคมของชายและหญิงมีความแตกต่างกันมาก โดยหญิงจะมีสถานภาพด้อยกว่าชายดังจะเห็นได้จากตั้งแต่ในสมัยกรุงสุโขทัยเมื่อมีการรวบรวมชนชาติไทยตั้งตนเป็นอิสระ ประเทศไทยได้รับอิทธิพลโดยตรงจากขนบธรรมเนียมประเพณีและวัฒนธรรมของอินเดียและอิทธิพลโดยอ้อมจากชนชาติขอมและมอญ โดยที่วัฒนธรรมของทั้งอินเดียขอมและมอญต่างให้ความสำคัญต่อชายมากกว่าหญิง โดยถือว่าชายเป็นหัวหน้าครอบครัวดังปรากฏในศิลาจารึกของพ่อขุนรามคำแหงที่ได้จัดทำขึ้นในระหว่างพุทธศักราช 1828 ถึงพุทธศักราช 1835 หญิงไม่มีบทบาทในทางครอบครัวหรือสังคม<sup>11</sup> ในสมัยกรุงศรีอยุธยาได้มีกฎหมายพระอภัยการลักษณะผัวเมียซึ่งตราขึ้นในสมัยพระเจ้าอยู่หัวเมื่อพุทธศักราช 1904<sup>12</sup> ได้บัญญัติไว้อย่างชัดเจนว่า ภริยาต้องเชื่อฟังและเคารพสามีอันเป็นการให้อำนาจสามีเหนือกว่าภริยา นอกจากนี้จดหมายเหตุลาลูแบร์<sup>13</sup> ได้บันทึกไว้ว่าสามีมีอำนาจเหนือภริยา สามีสามารถขายภริยาได้ จนมาในสมัยปัจจุบันทัศนคติความเชื่อค่านิยมและวัฒนธรรมที่ถือว่าชายมีอำนาจเหนือกว่าหญิงยังคงมีปรากฏ

<sup>11</sup>ประสพสุข บุญเดช, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว, พิมพ์ครั้งที่ 10 (กรุงเทพมหานคร: สำนักพิมพ์นิติบรรณการ, 2539), หน้า 1.

<sup>12</sup>บุญยงค์ เกศเทศ, สถานภาพสตรีไทย, พิมพ์ครั้งที่ 1 (กรุงเทพมหานคร: สำนักพิมพ์ไอยเตียนสตรี, 2532), หน้า 34.

<sup>13</sup>ซีมอง เดอ ลาลูแบร์, ราชอาณาจักรสยาม แปลโดย สันต์ ท. โกมลบุตร (พระนคร: ก้าวหน้าการพิมพ์, 2510), หน้า 229-233.

อยู่ในสังคมไทย จากความไม่เท่าเทียมกันของชายและหญิงดังที่กล่าวข้างต้นนี้เป็นที่มาที่สำคัญของปัญหากรณีสามีใช้อำนาจเหนือกว่าข่มขืนกระทำชำเราภริยาของตนอันเป็นการก่อให้เกิดความรุนแรงภายในครอบครัว

แต่อย่างไรก็ตามประเทศไทยได้พยายามแก้ไขปัญหาคความรุนแรงภายในครอบครัว โดยที่รัฐบาลของประเทศไทยได้ตอบสนองต่อมติที่ประชุมสมัชชาของคณะมนตรีเศรษฐกิจและสังคมแห่งสหประชาชาติเมื่อวันที่ 7 ธันวาคม พุทธศักราช 2536 ที่ประกาศให้ปีพุทธศักราช 2537 เป็นปีครอบครัวสากล (1994 International Year of the Family) เช่นเดียวกับประเทศสมาชิกทั่วโลกอีก 91 ประเทศ โดยอนุกรรมการด้านครอบครัวร่วมกับหน่วยงานราชการและองค์กรเอกชนจัดกิจกรรมต่างๆ เพื่อสนับสนุนปีครอบครัวสากลพุทธศักราช 2537 นอกจากนี้อนุกรรมการด้านครอบครัวได้จัดทำร่างนโยบายและแผนงานในการพัฒนาสถาบันครอบครัว คือ นโยบายและแผนระยะยาวด้านครอบครัว (พุทธศักราช 2537-2546)<sup>14</sup> ขึ้นเป็นครั้งแรก โดยส่งเสริมให้สมาชิกในครอบครัวเข้าใจถึงบทบาทหน้าที่ของตน ทั้งดำเนินการปรับปรุงทางด้านกฎหมายที่เกี่ยวข้องกับครอบครัว เพื่อให้เกิดการเคารพในคุณค่าและสิทธิซึ่งกันและกันของบุคคลในครอบครัว ส่งเสริมสิทธิสตรีและสิทธิครอบครัว อีกทั้งยังได้กำหนดแผนงานเพื่อการพัฒนาครอบครัว โดยจัดให้มีรายละเอียดเกี่ยวเนื่องกับกรณีการรณรงค์ยุติการปฏิบัติต่อกันและกันในครอบครัว โดยใช้ความรุนแรงทั้งทางกาย วาจา อารมณ์และทางใจ

## 2.2 ลักษณะทั่วไปและความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยา

ทฤษฎีที่เกี่ยวข้องกับความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยา คือ ทฤษฎีที่ว่าด้วยโครงสร้างและหน้าที่ โดยถือว่าสังคมเป็นระบบหนึ่งๆ ที่มีอาณาเขตแน่นอนมีระเบียบมีการควบคุมตนเองและมีการเปลี่ยนแปลงได้ในทุกส่วน รวมทั้งยังส่งผลสะท้อนไปส่วนอื่นๆ ให้ถูกกระทบกระเทือนไปด้วย นอกจากนี้สังคมยังเป็นระบบที่ประกอบไปด้วยส่วนต่างๆ ที่มีความสัมพันธ์ระหว่างกัน เพื่อตอบสนองต่อความจำเป็นหรือความต้องการ เป็นการรักษาระบบให้เกิดภาวะสมดุลย์ (equilibrium) ภาวะการณิ่งพิงพิง (homeostasis) และการมีชีวิตรอด (survival) โดยแนวคิดทางโครงสร้างและหน้าที่นี้มองว่าครอบครัวเป็นกลุ่มสังคมขนาดเล็กหรือลักษณะระบบสังคมซึ่งมีการประสานบทบาทของ

---

<sup>14</sup>ร่างนโยบายแผนงานในการพัฒนาครอบครัว (กรุงเทพมหานคร: สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมและประสานงานสตรีแห่งชาติ, 2537), หน้า 54-56.

สมาชิกเข้าด้วยกัน ทำหน้าที่ดำรงไว้ซึ่งครอบครัวในระบบสังคมใหญ่ ความสัมพันธ์ภายในครอบครัวเป็นระบบที่ไม่มีความซับซ้อน เมื่อพิจารณาบทบาทและความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาพบว่า บทบาทที่สำคัญอย่างยิ่งของสามีคือ การที่สามีจะต้องรับผิดชอบต่อบทบาทที่เกี่ยวข้องกับสิ่งภายนอก ส่วนภริยาจะรับบทบาทเฉพาะภายในครอบครัว สามีได้รับการคาดหวังให้เป็นผู้หาเลี้ยงครอบครัวเพื่อเป็นหลักประกันแก่ภริยา (instrumental role) ส่วนภริยาได้รับการคาดหวังให้ได้รับการพัฒนาทักษะด้านมนุษยสัมพันธ์ซึ่งเป็นแกนกลางที่ทำให้เกิดความปรองดองกัน กล่าวคือ บทบาทของภริยามุ่งเน้นบทบาทที่เกี่ยวข้องกับจิตใจ (expressive role) อันได้แก่ การอบรมเลี้ยงดูบุตร การให้ความรัก ความอบอุ่นแก่สมาชิกในครอบครัว การแบ่งแยกบทบาทดังกล่าวนี้แบ่งโดยการยึดถือเพศเป็นหลัก จึงพอสรุปบทบาทหน้าที่ของสามีและภริยาได้ว่า บทบาทอันเป็นเป้าหมายทางวัตถุเป็นบทบาทของสามีซึ่งเป็นบทบาทของเพศชาย ส่วนบทบาทในการสนองจิตใจเป็นบทบาทของภริยาซึ่งเป็นบทบาทของเพศหญิง<sup>15</sup>

### 2.2.1 ความสัมพันธ์ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์

ความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาเริ่มขึ้นเมื่อชายและหญิงสมรสกันถูกต้องตามกฎหมาย โดยกฎหมายจะกำหนดเงื่อนไขของการสมรส ผลของการสมรส และการสิ้นสุดของการสมรสอย่างชัดเจน เมื่อกฎหมายได้กำหนดกฎเกณฑ์เงื่อนไขแห่งความสมบูรณ์ของการสมรสไว้ กฎหมายก็ย่อมรับรองหรือรับรู้แต่การสมรสที่สมบูรณ์ตามกฎหมาย ถ้าหากจะมีการรับรองการสมรสที่ไม่สมบูรณ์ให้มีผลตามกฎหมายสำหรับกรณีโดยอ้อมบัญญัติไว้เป็นอย่างชัดแจ้งในบทบัญญัตินั้นๆ<sup>16</sup>

<sup>15</sup> วิชา คลายนาท, "บทบาทในการหาเลี้ยงครอบครัวกับการใช้อำนาจระหว่างคู่สมรสในกรุงเทพมหานคร," (วิทยานิพนธ์ปริญญาโทบริหารธุรกิจ คณะศึกษาศาสตร์ มหาวิทยาลัยศรีนครินทรวิถียุทธศาสตร์, 2526), หน้า 5.

<sup>16</sup> ไพโรจน์ กัมพูศิริ, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ครอบครัว (กรุงเทพมหานคร: สำนักพิมพ์นิติธรรม, 2538), หน้า 85-88.



สำหรับความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์เกิดขึ้นหลังจากที่สามีภริยาได้จดทะเบียนสมรส ซึ่งความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาจะพึงมีตามกฎหมายดังนี้

### 2.2.1.1 สามีภริยาต้องอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยา

บทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์มาตรา 1461 วรรคหนึ่งบัญญัติว่า "สามีภริยาต้องอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยา"

จากบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์มาตรา 1461 วรรคหนึ่งข้างต้นนี้พิจารณาได้ว่ากฎหมายวางหลักให้สามีภริยาต้องอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยา แต่ไม่ปรากฏคำอธิบายว่า "อยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยา" นั้นเป็นอย่างไร เมื่อพิจารณาจากแนวที่ปรากฏตามคำพิพากษาศาลฎีกา "อยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยา" คือ การอยู่ร่วมกันในฐานะที่เป็นสามีภริยา<sup>17</sup>

การอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยาจะต้องมีลักษณะประกอบกันหลายประการ กล่าวคือ

(1) ต้องแสดงตนในการเป็นสามีภริยากันโดยเปิดเผยไม่ปิดบังซ่อนเร้นในการเป็นสามีภริยากันเพื่อให้คนอื่นเข้าใจผิด

(2) ต้องมีการอยู่ร่วมห้องร่วมบ้านเดียวกันเว้นแต่สามีภริยาที่มีความจำเป็นต้องแยกห้องแยกบ้านกันเนื่องจากอาชีพการงานเป็นต้นเหตุ แต่อย่างไรก็ตามแม้จะแยกกันเพราะอาชีพเมื่อถึงวันหยุดก็ต้องมาใช้ชีวิตอยู่ร่วมกัน

(3) ต้องรู้จักถ้อยที่ถ้อยอาศัยต่อกันไม่ควรใช้กำลังตัดสินปัญหา ต้องรู้จักระงับอารมณ์และพยายามพูดจาปรับความเข้าใจต่อกัน

(4) ต้องมีสัมพันธ์ทางเพศต่อกัน วัตถุประสงค์แห่งการสมรสก็เพื่อให้ชายหญิงได้อยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยา การอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยานั้นย่อมหมายความว่าความรวมถึงการร่วมประเวณีต่อกันระหว่างสามีภริยาด้วย หากสามีภริยาอยู่ร่วมกันแต่ไม่มีการร่วมประเวณีต่อกันระหว่างสามีภริยานั้นหาใช่การอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยาไม่<sup>18</sup> ทั้งนี้เพราะธรรมชาติของมนุษย์ในการสมรสย่อมมุ่งที่จะได้อยู่กินด้วยกันมีความสัมพันธ์ในทางเพศเพื่อให้ครอบครัวมีสมาชิกและเชิดชูยกย่องฐานะของ

<sup>17</sup> วิชา สมลสวัสดิ์, กฎหมายครอบครัว, พิมพ์ครั้งที่ 1 (กรุงเทพมหานคร: โครงการจัดพิมพ์คบไฟ, 2540), หน้า 57.

<sup>18</sup> ประสพสุข บุญเดช, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว, หน้า 145-146.

อีกฝ่ายหนึ่งฉันสามีภริยาไม่เหยียดหยามอย่างนางบำเรอหรือทาส ทั้งไม่ทำการอันเป็นปฏิปักษ์ต่อการเป็นสามีภริยา ตัวอย่างเช่น หญิงไม่ยอมให้ชายร่วมประเวณีโดยไม่มีเหตุสมควร<sup>19</sup>ซึ่งชายยอมอ้างเป็นเหตุฟ้องหย่าได้ตามมาตรา 1516 (6) แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ ในการอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยานั้น สามีควรมีสัมพันธ์ทางเพศต่อภริยาของตนเพียงคนเดียวไม่ควรมีสัมพันธ์ทางเพศกับหญิงอื่น สวณภริยาต้องตอบสนองทางเพศต่อสามีไม่คิดนอกใจสามีไปมีสัมพันธ์ทางเพศกับชายอื่น

แต่อย่างไรก็ตามหากฝ่ายใดฝ่ายหนึ่งไม่สมัครใจที่จะอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยา ตัวอย่างเช่น การจงใจละทิ้งร้างอีกฝ่ายหนึ่งไปเกินหนึ่งปีหรือภริยาไม่ยอมให้สามีร่วมประเวณีด้วย ถือได้ว่าเป็นการกระทำอันเป็นปฏิปักษ์ต่อการเป็นสามีภริยาอย่างร้ายแรงถือเป็นเหตุให้ฟ้องหย่า<sup>20</sup> แต่ไม่อาจฟ้องร้องบังคับให้อีกฝ่ายหนึ่งปฏิบัติตามภาระหน้าที่ดังกล่าวได้ ทั้งนี้เพราะการอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยาเป็นความสัมพันธ์ตามกฎหมายครอบครัวมิใช่กฎหมายลักษณะหนี้จึงต้องเป็นเรื่องของความสมัครใจ หากไม่อาจอยู่ร่วมกันได้จริงๆ ก็ต้องฟ้องหย่า<sup>20</sup>

### 2.2.1.2 สามีภริยาต้องช่วยเหลือ อุปการะเลี้ยงดูกันตามความสามารถและฐานะของตน

เดิมกฎหมายบัญญัติให้สามีเป็นผู้อำนวยความสะดวกในเรื่องของการช่วยเหลืออุปการะเลี้ยงดูกัน<sup>21</sup> อันเป็นบทบัญญัติที่ล้าสมัยไม่อาจใช้ได้ในสังคมปัจจุบัน ทั้งนี้เพราะในสังคมปัจจุบันหญิงได้รับการยอมรับจากสังคมมากขึ้นจึงมีการแก้ไขเปลี่ยนแปลงกฎหมายใหม่ให้สามีภริยาต้องช่วยเหลืออุปการะเลี้ยงดูกัน ทั้งนี้เป็นไปตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์มาตรา 1461

<sup>19</sup>ชาติชาย อัครวิบูลย์, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว, พิมพ์ครั้งที่ 3 (กรุงเทพมหานคร: สำนักพิมพ์วิญญูชน, 2544), หน้า 168-169.

มาตรา 1516 (6) แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บัญญัติว่า "สามีหรือภริยาไม่ให้ความช่วยเหลืออุปการะเลี้ยงดูอีกฝ่ายหนึ่งตามสมควรหรือทำการเป็นปฏิปักษ์ต่อการที่เป็นสามีหรือภริยากันอย่างร้ายแรง ทั้งนี้ถ้าการกระทำนั้นถึงขนาดที่อีกฝ่ายหนึ่งเดือดร้อนเกินควรในเมื่อเขาสุขภาพ ฐานะและความเป็นอยู่ร่วมกันฉันสามีภริยามาคำนี้ประกอบ อีกฝ่ายหนึ่งนั้นฟ้องหย่าได้"

<sup>20</sup> ทั้งนี้เป็นไปตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์มาตรา 1516 (4) และ มาตรา 1516 (6)

<sup>21</sup>ชาติชาย อัครวิบูลย์ และ สมบูรณ์ ชัยเดชสุริยะ, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว (กรุงเทพมหานคร: โรงพิมพ์มหาวิทยาลัยธรรมศาสตร์, 2521), หน้า 161.

<sup>22</sup>ประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ฉบับ พุทธศักราช 2477 มาตรา 1455.

วรรคสองซึ่งบัญญัติว่า "สามีภริยาต้องช่วยเหลืออุปการะเลี้ยงดูกันตามความสามารถและฐานะของตน"<sup>22</sup> การที่กฎหมายบัญญัติให้สามีภริยาต้องช่วยเหลืออุปการะเลี้ยงดูกันตามความสามารถและฐานะของตนนั้นเพราะบุคคลที่เป็นสามีภริยากันควรเป็นผู้ร่วมทุกข์ร่วมสุขกัน<sup>23</sup>

ความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาตามข้อนี้เป็นเรื่องที่สามีจะต้องช่วยเหลืออุปการะเลี้ยงดูภริยาและในขณะเดียวกันภริยาต้องช่วยเหลืออุปการะเลี้ยงดูสามีเช่นกัน กล่าวคือ หากสามีหรือภริยาฝ่ายใดฝ่ายหนึ่งเกิดเจ็บไข้ได้ป่วยช่วยเหลือตนเองไม่ได้ อีกฝ่ายหนึ่งต้องช่วยเหลือนำส่งโรงพยาบาลทำการรักษาช่วยเหลืออุปการะเลี้ยงดูกันตามความสามารถและฐานะ นอกจากนี้หากสามีมีรายได้ดีกว่าภริยาหรือเป็นผู้ประกอบอาชีพการงานเพียงผู้เดียว สามีต้องแบ่งรายได้ที่หามาได้ให้ภริยาเพื่อใช้จ่ายภายในครอบครัวด้วย

จากหลักความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาตามมาตรา 1461 วรรคสองแห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์นี้ได้มีคำพิพากษาฎีกาที่ 901/2520 วินิจฉัยว่า สามีภริยาต้องอุปการะเลี้ยงดูกัน<sup>24</sup>

2.2.1.3 ถ้าการอยู่ร่วมกันของสามีภริยาจะเป็นอันตรายแก่กายจิตใจหรือทำลายความผาสุกอย่างมากของสามีหรือภริยา สามีภริยาแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวได้

ในระหว่างการอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยานั้นอาจมีความจำเป็นที่สามีภริยาต้องแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราว โดยเหตุที่จะแยกกันอยู่ของสามีภริยานี้อาจเนื่องมาจากความประพฤติปฏิบัติของสามีภริยาเหตุภายนอกหรือการทะเลาะเบาะแว้งของสามีภริยาจนถึงขนาดครอบครัวแตกสลายไปแล้ว แต่สามีภริยาไม่พึงประสงค์ที่จะหย่าขาดจากกันทั้งนี้เพราะเกรงจะเกิดปมด้อยแก่บุตรหรือเกิดความเสียหายแก่ชื่อเสียงในสังคมของตนได้ ฉะนั้นกฎหมายจึงอนุญาตให้สามีภริยามีโอกาสแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวเพื่อปลดเบียดหนักหน่วงในการอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยาของคู่สมรสแต่ละฝ่ายออกจากกัน<sup>25</sup> ทั้งนี้เป็นไปตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายแพ่งและ

<sup>22</sup> วิชา สมสวัสดิ์, กฎหมายครอบครัว, หน้า 57.

<sup>23</sup> ประสพสุข บุญเดช, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว, หน้า 147.

<sup>24</sup> คำพิพากษาฎีกา ประจำพุทธศักราช 2520 ตอน 4 (กรุงเทพมหานคร: เนติบัณฑิตยสภา, 2520),

หน้า 519.

<sup>25</sup> เรื่องเดียวกัน, หน้า 152.

พาณิชย์มาตรา 1462 ซึ่งบัญญัติว่า "ถ้าการอยู่ร่วมกันจะเป็นอันตรายแก่กายหรือจิตใจหรือทำลายความผาสุกอย่างมากของสามีหรือภริยา ฝ่ายที่จะต้องรับอันตรายหรือความเสียหายอาจร้องต่อศาลขอให้สั่งอนุญาตให้ตนอยู่ต่างหาก ในระหว่างที่เหตุนี้ๆ ยังมีอยู่ก็ได้ ในกรณีเช่นนี้ศาลจะกำหนดจำนวนค่าอุปการะเลี้ยงดูให้ฝ่ายหนึ่งเสียให้แก่อีกฝ่ายหนึ่งตามควรแก่พฤติการณ์ก็ได้"

**2.2.1.4. เมื่อศาลได้สั่งให้สามีหรือภริยาเป็นคนไร้ความสามารถหรือเสมือนไร้ความสามารถ สามีหรือภริยาย่อมเป็นผู้อนุบาลหรือเป็นผู้พิทักษ์ตามความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยา**

การที่สามีหรือภริยาฝ่ายใดฝ่ายหนึ่งกลายเป็นคนวิกลจริตถึงขนาดที่ศาลสั่งให้เป็นคนไร้ความสามารถหรือเสมือนไร้ความสามารถแล้วนั้น อีกฝ่ายหนึ่งย่อมเป็นผู้อนุบาลหรือผู้พิทักษ์<sup>26</sup> แต่หากผู้มีส่วนได้เสียหรืออัยการร้องขอและมีเหตุอันสมควร ศาลย่อมตั้งผู้อื่นเป็นผู้อนุบาลหรือผู้พิทักษ์ได้ ทั้งนี้เป็นไปตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์มาตรา 1463<sup>27</sup>

จากหลักความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาตามมาตรา 1463 แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์นี้ ได้มีคำพิพากษาฎีกาที่ 346/2509 วินิจฉัยว่า ตามปกติสามีย่อมเป็นผู้อนุบาลภริยา ซึ่งศาลสั่งว่าเป็นคนไร้ความสามารถต้องจัดให้อยู่ในความอนุบาล เมื่อผู้มีส่วนได้เสียผู้ใดคัดค้านต่อศาล ผู้คัดค้านชอบที่จะนำสืบแสดงเหตุสำคัญให้เห็นว่าศาลควรตั้งผู้อื่นเป็นผู้อนุบาล<sup>28</sup> และคำพิพากษาฎีกาที่ 6939/2537 วินิจฉัยว่า ประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์มาตรา 28 วรรคสอง และมาตรา 1463 การตั้งผู้อนุบาลในเบื้องต้นจะต้องตั้งคู่สมรสเป็นผู้อนุบาลก่อนเพียงคนเดียว หากมีผู้อื่นร้องขอและมีเหตุสำคัญ ศาลจะตั้งผู้อื่นเป็นผู้อนุบาลก็ได้ การจะตั้งทั้งคู่สมรสและบุคคลอื่นเป็นผู้อนุบาลร่วมกันจะไม่สอดคล้องกับมาตรา 1463 เมื่อไม่ปรากฏว่ามีเหตุสำคัญใดที่จะตั้งผู้ร้องซึ่งเป็น

<sup>26</sup> รัชฎา เอกบุตร, ความรู้เบื้องต้นเกี่ยวกับกฎหมายครอบครัว, พิมพ์ครั้งที่ 2 (กรุงเทพมหานคร: สำนักพิมพ์นิติธรรม, 2539), หน้า 30.

<sup>27</sup> ประสพสุข บุญเดช, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว, หน้า 160.

<sup>28</sup> คำพิพากษาฎีกา ประจำพุทธศักราช 2509 ตอน 4 (กรุงเทพมหานคร: เนติบัณฑิตยสภา, 2509), หน้า 2008.

บุตรสืบสายโลหิตของคนไร้ความสามารถเป็นผู้อุปบาล จึงไม่มีเหตุสมควรที่จะตั้งผู้ร้องเป็นผู้อุปบาลร่วมกับผู้คัดค้านซึ่งเป็นภริยาของคนไร้ความสามารถ<sup>29</sup>

### 2.2.1.5. สามีหรือภริยาฝ่ายใดฝ่ายหนึ่งเป็นบุคคลวิกลจริต อีกฝ่ายหนึ่งต้องให้ความอุปการะตามสมควร

การที่สามีหรือภริยาฝ่ายใดฝ่ายหนึ่งกลายเป็นบุคคลวิกลจริตไม่ว่าศาลจะสั่งให้เป็นคนไร้ความสามารถหรือไม่ก็ตาม อีกฝ่ายหนึ่งต้องให้ความอุปการะเลี้ยงดูและกระทำการตามสมควรเพื่อให้ฝ่ายที่วิกลจริตปลอดภัยทั้งทางทรัพย์สิน ทางกาย และทางจิตใจตามสมควร<sup>30</sup> กล่าวคือ ไม่ว่าศาลจะสั่งให้เป็นคนไร้ความสามารถหรือไม่ หากคู่สมรสอีกฝ่ายหนึ่งไม่อุปการะเลี้ยงดูฝ่ายที่วิกลจริตตามสมควรอันเป็นเหตุให้ฝ่ายที่วิกลจริตได้รับภัยต่อทรัพย์สินภัยทางกายหรือทางใจ บุพการีของบุคคลวิกลจริตหรือผู้สืบสันดานของบุคคลวิกลจริตมีอำนาจฟ้องคู่สมรสอีกฝ่ายหนึ่งเพื่อเรียกค่าอุปการะเลี้ยงดูให้แก่ฝ่ายวิกลจริตนั้น หรือขอให้ศาลมีคำสั่งใดๆ เพื่อคุ้มครองบุคคลวิกลจริตนั้น ทั้งนี้เป็นไปตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์มาตรา 1464

## 2.2.2 ความสัมพันธ์ตามประมวลกฎหมายอาญา

ในการบัญญัติความผิดตามกฎหมายอาญาบางฐานความผิดได้วางหลักกฎหมายโดยอาศัยความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาและบุคคลในครอบครัวเป็นข้อกำหนดให้การกระทำความผิดโดยบุคคลในฐานะสามีภริยาหรือในฐานะครอบครัวเดียวกันเป็นเหตุยกเว้นโทษเหตุลดโทษหรือให้มีการยอมความกันได้ในความผิดซึ่งโดยทั่วไปยอมความกันไม่ได้ เพื่อไม่ให้ความผิดอาญาเป็นเหตุกระทบกระเทือนความสงบสุขของครอบครัวอันเป็นสถาบันพื้นฐานของสังคมที่สำคัญที่สุดในทางตรงกันข้ามการกระทำใดถือได้ว่าเป็นความผิดร้ายแรงหากกระทำโดยบุคคลในฐานะสามีภริยาหรือในฐานะครอบครัวเดียวกัน กฎหมายอาญาบัญญัติให้เป็นเหตุต้องรับโทษหนักขึ้น ตัวอย่างเช่น การข่มขืนกระทำชำเราผู้สืบสันดาน การกระทำอนาจารผู้สืบสันดาน การกระทำเพื่อสนองความใคร่

<sup>29</sup>คำพิพากษาศาลฎีกา ประจำปีพุทธศักราช 2537 ตอน 11 (กรุงเทพมหานคร: เนติบัณฑิตยสภา, 2537), หน้า 2453.

<sup>30</sup>เรื่องเดียวกัน, หน้า 162.

ของผู้อื่นเป็นธุระจัดหาสื่อไปหรือชักพาไปเพื่ออนาจารผู้สืบสันดาน ทั้งนี้เป็นไปตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายอาญามาตรา 285 การชำนุกพการี ทั้งนี้เป็นไปตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายอาญามาตรา 289 (1) เนื่องจากกฎหมายเห็นว่าการกระทำความผิดในลักษณะดังกล่าวเป็นปฏิปักษ์ต่อสถาบันครอบครัวอย่างร้ายแรง<sup>31</sup>

ความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาตามกฎหมายอาญาที่ถือเป็นเหตุยกเว้นโทษได้บัญญัติไว้ในมาตรา 71 วรรคแรก แห่งประมวลกฎหมายอาญาโดยวางหลักกฎหมายว่า การกระทำความผิดฐานลักทรัพย์ ชิงทรัพย์ ฉ้อโกง โกงเจ้าหนี้ ยักยอก รับของโจร ทำให้เสียทรัพย์ บุกรุก หากเป็นการกระทำที่สามีกระทำต่อภริยา หรือภริยากระทำต่อสามี ผู้กระทำไม่ต้องรับโทษ

สำหรับความเป็นสามีภริยากันนั้น ตามมาตรา 71 วรรคแรกแห่งประมวลกฎหมายอาญานี้ หมายความว่า สามีภริยาที่ถูกต้องตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว กล่าวคือ หากสมรสกันเมื่อใช้ประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์บรรพ 5 แล้ว ต้องได้จดทะเบียนสมรสโดยถูกต้องตามกฎหมาย<sup>32</sup>

## 2.3 การแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวระหว่างสามีภริยา<sup>33</sup>

การแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวเป็นหลักการของกฎหมายคริสต์ศาสนา (canon law) ที่ไม่ยอมให้สามีภริยาหย่าขาดจากกัน เพียงแต่อนุญาตให้แยกที่กินอยู่หลับนอนจากกัน

---

มาตรา 285 แห่งประมวลกฎหมายอาญา บัญญัติว่า "ถ้าการกระทำความผิดตามมาตรา 276 มาตรา 277 มาตรา 277 ทวิ มาตรา 277 ตริ มาตรา 278 มาตรา 279 มาตรา 280 มาตรา 282 หรือมาตรา 283 เป็นการกระทำแก่ผู้สืบสันดาน... ผู้กระทำต้องระวางโทษหนักกว่าที่บัญญัติไว้ในมาตรานั้น ๆ หนึ่งในสาม"

<sup>31</sup>ทวีเกียรติ มีนะกนิษฐ, กฎหมายอาญา: หลักและปัญหา, พิมพ์ครั้งที่ 4 (กรุงเทพมหานคร: สำนักพิมพ์นิติธรรม, 2543), หน้า 328.

มาตรา 71 แห่งประมวลกฎหมายอาญา บัญญัติว่า "ความผิดตามที่บัญญัติไว้ในมาตรา 334 ถึงมาตรา 336 วรรคแรก และมาตรา 341 ถึงมาตรา 364 นั้น ถ้าเป็นการกระทำที่สามีกระทำต่อภริยา หรือภริยากระทำต่อสามี ผู้กระทำไม่ต้องรับโทษ"

<sup>32</sup>จิตติ ติงศภกิจย์, กฎหมายอาญา ภาค 1, พิมพ์ครั้งที่ 9 (กรุงเทพมหานคร: กรุงเทพมหานครพิมพ์, 2536), หน้า 758-760.

<sup>33</sup>ประสพสุข บุญเดช, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว, หน้า 152-156.

ได้เท่านั้น ในประเทศที่ใช้ระบบประมวลกฎหมาย ตัวอย่างเช่น ประเทศฝรั่งเศส กฎหมายเดิมให้สิทธิแต่เฉพาะภริยาเท่านั้นที่จะขออนุญาตให้ตนแยกที่กินอยู่หลับนอนจากสามีที่ทารุณ โหดร้ายหรือใช้อำนาจหัวหน้าครอบครัวในทางที่ผิด ส่วนประเทศที่ใช้ระบบกฎหมายคอมมอนลอร์ ตัวอย่างเช่น ประเทศอังกฤษ หลักการนี้เดิมถือว่าเป็นการหย่าชนิดหนึ่งที่ศาลมีคำสั่งให้สามีภริยาแยกที่กินอยู่หลับนอนจากกันที่เรียกว่า "Divorce a mensa et thoro (separation from bed and board)" แต่บุคคลทั้งสองยังคงเป็นสามีภริยากันอยู่ตามกฎหมาย

ในปัจจุบันประเทศที่ใช้ระบบกฎหมายคอมมอนลอร์ส่วนใหญ่ถือว่าเหตุที่สามีภริยาขอศาลสั่งอนุญาตให้แยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวเป็นเหตุเดียวกันกับเหตุฟ้องหย่า กล่าวคือ การสมรสได้แตกสลายจนไม่อาจกลับคืนดีกันได้อีกแล้ว อาทิเช่น ประเทศอังกฤษ Matrimonial Causes Act 1973, Section 17(1) บัญญัติให้เหตุฟ้องหย่ากับเหตุฟ้องขอให้แยกกันอยู่เป็นเหตุเดียวกัน แต่ไม่ห้ามที่จะขอแยกกันอยู่ในปีแรกของการสมรส ในประเทศสหรัฐอเมริกา สามีภริยาที่ประสงค์จะหย่าขาดจากกันมักจะทำข้อตกลงขอแยกกันอยู่ (separation agreement) เสียก่อนทั้งนี้เพื่อเตรียมการเกี่ยวกับการแบ่งทรัพย์สิน การอุปการะเลี้ยงดูบุตร และค่าอุปการะเลี้ยงดูระหว่างกัน

ในมลรัฐแคลิฟอร์เนีย ประมวลกฎหมายแพ่งแห่งมลรัฐแคลิฟอร์เนีย มาตรา 4506 บัญญัติเหตุที่จะขอให้ศาลมีคำสั่งให้แยกกันอยู่ไว้ 2 เหตุ คือ ความแตกต่างที่ไม่อาจปรองดองกันได้อันก่อให้เกิดการแตกสลายของการสมรสจนไม่อาจกลับคืนดีกันได้อีก หรือ ความวิกลจริตที่รักษาไม่หาย อีกทั้งยังมีบทบัญญัติมาตรา 5119 กำหนดให้รายได้หรือทรัพย์สินที่ได้มาหลังจากศาลมีคำสั่งให้แยกกันอยู่เป็นสินส่วนตัวของคู่สมรสที่ได้รับมาด้วย

สำหรับประเทศไทย การที่สามีภริยาจะแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวอาจทำได้ 2 กรณี กล่าวคือ

### 2.3.1 กรณีที่สามีภริยาแยกกันอยู่ต่างหากโดยความสมัครใจ

สามีภริยาอาจทำข้อตกลงระหว่างกันเพื่อแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราว (separation agreement) ได้ ข้อตกลงเช่นนี้ใช้บังคับได้ ทั้งนี้เพราะเมื่อเกิดมีเหตุจำเป็นหรือเหตุขัดข้องชั่วคราวที่สามีภริยาต้องอยู่ต่างหากจากกันก็ดี หรือการสมรสได้แตกสลายไปจนไม่มีทางที่สามีภริยาจะหวนกลับมาอยู่กินด้วยกันโดยปกติสุขต่อไปได้อีกแล้วก็ดี น่าจะเป็นการดีแก่ผู้ที่เกี่ยวข้องทุกฝ่ายหรือต่อสังคมส่วนรวมที่สามีภริยาจะสามารถยุติข้อพิพาทของตนเองโดยไม่ต้องนำคดีมาสู่ศาลอันเป็นการนำเรื่องภายในครอบครัวมาเปิดเผยให้สังคมภายนอกทราบ

แต่อย่างไรก็ตามข้อตกลงเพื่อแยกกันอยู่ต่างหากนี้เป็นสัญญาประเภทหนึ่งเช่นกัน ดังนั้นข้อตกลงดังกล่าวจึงต้องอยู่ภายใต้หลักกฎหมายในส่วนที่ว่าด้วยการโมฆะกรรมและโมฆียะกรรมของสัญญาด้วย ตัวอย่างเช่น หากการกระทำข้อตกลงเพื่อแยกกันอยู่ต่างหากนี้เกิดขึ้นด้วยความสำคัญผิด ถูกข่มขู่ หรือขัดต่อความสงบเรียบร้อยและศีลธรรมอันดีของประชาชน ข้อตกลงตกเป็นโมฆะกรรมหรือโมฆียะกรรมตามกฎหมาย ฉะนั้นการที่สามีภริยาตกลงแยกกันอยู่และตกลงให้สามีหลุดพ้นจากหน้าที่ในการอุปการะเลี้ยงดูบุตรผู้เยาว์นั้น ข้อตกลงที่ให้สามีหลุดพ้นจากหน้าที่ดังกล่าวจึงน่าจะตกเป็นโมฆะกรรมเพราะขัดต่อศีลธรรมอันดีของประชาชน

การทำข้อตกลงเพื่อแยกกันอยู่นี้สามีภริยาอาจทำข้อตกลงกันด้วยวาจาหรือโดยลายลักษณ์อักษรก็ได้ โดยหลักการสำคัญของข้อตกลงดังกล่าวคือ สามีภริยาจะแยกกันอยู่ต่างหากจากกัน (agree to live apart) นอกจากนี้อาจจะมีข้อตกลงอย่างอื่นมาประกอบด้วยก็ได้ เช่น ข้อตกลงที่จะไม่ทำการรบกวนหรือก่อความยุ่งยากให้คู่สมรสอีกฝ่ายหนึ่ง (non-molestation clause) ข้อตกลงเกี่ยวกับการอุปการะเลี้ยงดูสามีภริยาและบุตร ข้อตกลงเกี่ยวกับทรัพย์สินระหว่างสามีภริยา เป็นต้น

ในต่างประเทศเช่นประเทศอังกฤษการทำข้อตกลงเพื่อแยกกันอยู่นี้มีข้อตกลงประกอบที่เรียกว่า ข้อตกลงเกี่ยวกับการอุปการะเลี้ยงดูภริยาโดยมีข้อแม้ว่าภริยาจะต้องไม่ยุ่งเกี่ยวทางชู้สาวกับชายอื่น (dum casta clause) โดยสามีตกลงที่จะชำระค่าอุปการะเลี้ยงดูภริยาตลอดไปตราบที่ภริยายังคงครองชีวิตที่บริสุทธิ์ (chaste life) อยู่ หากภริยาร่วมประเวณีกับชายอื่นแล้วสามีก็หมดหน้าที่ตามสัญญาที่จะต้องชำระค่าอุปการะเลี้ยงดูภริยา ข้อตกลงนี้หากทำขึ้นในประเทศไทยย่อมน่าจะบังคับใช้ได้เช่นเดียวกัน

สำหรับในประเทศสหรัฐอเมริกาการแยกกันอยู่นี้อาจมีข้อตกลงกำหนดจำนวนค่าเลี้ยงชีพ (alimony) โดยให้คู่สมรสฝ่ายหนึ่งชำระหนี้ให้แก่คู่สมรสอีกฝ่ายหนึ่ง รวมทั้งค่าอุปการะเลี้ยงดูบุตร<sup>34</sup>

### 2.3.2 กรณีที่ศาลมีคำสั่งให้สามีภริยาแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราว

บทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์มาตรา 1462 บัญญัติว่า "ถ้าการอยู่ร่วมกันจะเป็นอันตรายแก่กายหรือจิตใจหรือทำลายความผาสุกอย่างมากของสามีหรือภริยา ฝ่ายที่

<sup>34</sup>Howard L. Bass, *Divorce Law: The complete practical guide*, 1<sup>st</sup> ed. (Englewood Cliffs, NJ:



จะต้องรับอันตรายหรือความเสียหายอาจร้องต่อศาลขอให้สั่งอนุญาตให้ตนอยู่ต่างหาก ในระหว่างที่เหตุนั้นๆ ยังมีอยู่ก็ได้ ในกรณีเช่นนี้ศาลจะกำหนดจำนวนค่าอุปการะเลี้ยงดูให้ฝ่ายหนึ่งเสียให้แก่อีกฝ่ายหนึ่งตามควรแก่พฤติการณ์ก็ได้"

โดยทั่วไปแล้วกรณีที่เกิดเหตุเดือดร้อนจำเป็นที่สามีภริยาไม่อาจอยู่กินด้วยกันต่อไป แต่สามีภริยาก็ไม่อาจทำข้อตกลงระหว่างกันเพื่อแยกกันอยู่ต่างหากได้ หากสามีภริยายังคงอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยาต่อไปแล้วสามีหรือภริยาจะได้รับอันตรายแก่กายจิตใจหรือเกิดความเดือดร้อนอย่างมากจากการอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยา สามีหรือภริยาฝ่ายที่ต้องเสียหายหรือเดือดร้อนมีสิทธิตามมาตรา 1462 แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ที่จะมาขึ้นคำร้องต่อศาลขอให้มีคำสั่งอนุญาตให้ตนอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราว (judicial separation) ได้ ทั้งนี้เพื่อเป็นการคุ้มครองทั้งทางร่างกายจิตใจและทางเศรษฐกิจของสามีภริยาด้วย โดยข้อเท็จจริงส่วนใหญ่ที่เกิดขึ้นมักจะเป็นฝ่ายภริยาที่มาขึ้นคำร้องต่อศาลขอให้สั่งอนุญาตให้ตนอยู่ต่างหาก การขอให้แยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวนั้นนับว่าเป็นมาตรการที่ดีในการบรรเทาความเดือดร้อนของสามีภริยาซึ่งยังไม่ประสงค์จะหย่าขาดจากกัน ทั้งนี้เพราะเห็นแก่บุตรหรือชื่อเสียงทางสังคม อีกทั้งยังเป็นมาตรการเบื้องต้นที่ให้สามีภริยาได้มีโอกาสตกลงรวมขอมกันและปรับปรุงแก้ไขความประพฤติที่ไม่เหมาะสมหรือพฤติกรรมที่นำมาซึ่งความแตกร้างในครอบครัวเสียก่อนที่ปัญหาต่างๆ จะถึงขั้นรุนแรงเป็นเหตุให้สามีภริยาต้องหย่าขาดจากกันด้วย

เหตุที่จะร้องขอให้ศาลอนุญาตให้สามีภริยาแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวมี 3 กรณี ดังต่อไปนี้

### 2.3.2.1 การอยู่ร่วมกันจะเป็นอันตรายแก่กายอย่างมากของสามีหรือภริยา

"อันตรายแก่กาย (injury to the body)" หมายความว่า การรบกวนอย่างรุนแรงต่อสภาพปกติของร่างกายหรือทำให้ความสมบูรณ์ของร่างกายลดน้อยถอยลง โดยกระทำต่ออวัยวะต่างๆ ของบุคคลตั้งแต่เส้นผมจนถึงปลายเท้าตั้งแต่ผิวหนังจนถึงอวัยวะภายในจนทำให้เกิดบาดแผล (wound) โลหิตไหล โดยที่ระดับความอันตรายนั้นต้องเป็นอันตรายอย่างมากต่อกายด้วย เหตุในข้อนี้ น่าจะเทียบเคียงได้กับเหตุฟ้องหย่าเพราะการทำร้ายร่างกายตามมาตรา 1516 (3) แห่งประมวล

กฎหมายแพ่งและพาณิชย์ หรือความผิดฐานทำร้ายร่างกายตามประมวลกฎหมายอาญามาตรา 295” แต่มีขอบเขตกว้างกว่าโดยรวมถึงการกระทำที่ไม่ตั้งใจทำร้ายด้วย ตัวอย่างเช่น สามีเป็นโรคติดต่อร้ายแรงหากอยู่ร่วมกันภริยาจะได้รับเชื้อโรค ภริยาอาจร้องขอให้ศาลอนุญาตให้แยกกันอยู่ชั่วคราวได้ หรือภริยาเป็นโรคโลหิตจางหากจะต้องอยู่กินกับสามีฉันภริยาแล้วอาจเป็นอันตรายถึงชีวิต ภริยามีสติขออนุญาตให้อยู่ต่างหากจากสามีจนกว่าโรคโลหิตจางจะหายได้<sup>35</sup> หรือกรณีที่สามีหรือภริยาที่มีความวิปริตทางจิตใจในการร่วมประเวณีโดยกระทำให้อีกฝ่ายหนึ่งได้รับความเจ็บปวดก่อนนั้น หรือที่เรียกว่า “โรคจิต sadism” หากการกระทำเช่นนั้นเป็นเหตุให้อีกฝ่ายหนึ่งได้รับอันตรายแก่กายอย่างมากย่อมสามารถขอให้ศาลมีคำสั่งให้แยกกันอยู่ได้ แต่หากเป็นอันตรายแก่กายไม่มากย่อมไม่อาจขอให้ศาลมีคำสั่งให้แยกกันอยู่ได้ เป็นต้น<sup>36</sup>

### 2.3.2.2 การอยู่ร่วมกันจะเป็นอันตรายแก่จิตใจอย่างมากของสามีหรือภริยา

“อันตรายต่อจิตใจ (injury to mind)” หมายความว่า การกระทำที่กระทบถึงจิตใจ อันเป็นที่เกิดแห่งความรู้สึกความสำนึกความคิดและอารมณ์ จนทำให้จิตไม่ปกติสิ้นเพื่อนไม่สมประกอบหมดสติ หรือหมดความรู้สึกไปเป็นเวลานาน โดยจะต้องเป็นอันตรายแก่จิตใจเป็นอย่างมากด้วยจึงจะเป็นเหตุมากร้องขอ แต่ทั้งนี้น่าจะรวมถึงการกระทำที่ไม่ตั้งใจทำร้ายจิตใจด้วย เหตุข้อนี้จึงกว้างกว่าเหตุฟ้องหย่าเพราะการทำร้ายจิตใจตามมาตรา 1516 (3) แห่งประมวลกฎหมาย

---

มาตรา 1516 (3) แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บัญญัติว่า “สามีหรือภริยาทำร้าย หรือทรมาณร่างกายหรือจิตใจ หรือหมิ่นประมาทหรือเหยียดหยามอีกฝ่ายหนึ่งหรือบุพการีของอีกฝ่ายหนึ่ง ทั้งนี้ ถ้าเป็นการร้ายแรง อีกฝ่ายหนึ่งนั้นฟ้องหย่าได้”

มาตรา 295 แห่งประมวลกฎหมายอาญา บัญญัติว่า “ผู้ใดทำร้ายผู้อื่น จนเป็นเหตุให้เกิดอันตรายแก่กายหรือจิตใจของผู้อื่นนั้น ผู้นั้นกระทำความผิดฐานทำร้ายร่างกาย ต้องระวางโทษจำคุกไม่เกินสองปี หรือปรับไม่เกินสี่พันบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ”

<sup>35</sup>ประสพสุข บุญเดช, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว, หน้า 156-157.

<sup>36</sup>ชาติชาย อัครวิบูลย์, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว, หน้า 172.

แพ่งและพาณิชย์ ตัวอย่างเช่น สามีชอบพาพาร์ทเนอร์มานอนในบ้านเป็นประจำ หรือสามีข่มขู่บังคับให้ภริยาไปเป็นโสเภณี เป็นต้น การกระทำเหล่านี้ย่อมเป็นการทำลายจิตใจของภริยาอย่างมาก ภริยาอาจร้องขอต่อศาลขอให้สั่งอนุญาตให้ตนแยกกันอยู่ได้

### 2.3.2.3 การอยู่ร่วมกันจะเป็นการทำลายความผาสุกอย่างมากของสามีหรือภริยา

"ความผาสุก (happiness)" หมายความว่า ความสุขสำราญ ความสะดวกสบายในการดำรงชีวิต โดยมีสุขภาพที่สมบูรณ์ทั้งร่างกายและจิตใจ การทำลายความผาสุกอย่างมากของสามีหรือภริยามีความหมายกว้างรวมถึงการก่อให้เกิดอันตรายต่อสุขภาพ (injury to health) ด้วย และต้องเป็นการกระทำที่ร้ายแรง (grave and weighty) โดยพิเคราะห์ถึงคู่สมรสแต่ละคู่ต่างหากแตกต่างกันไป ตัวอย่างเช่น สามีเป็นคนวิกลจริตมีอาการดุร้ายเป็นที่หวาดกลัวแก่ภริยาและบุตร<sup>37</sup> นอกจากนี้การที่สามีมีความต้องการทางเพศสูงเกินปกติจนอีกฝ่ายทนไม่ได้ อันเป็นการทำลายความผาสุกอย่างมาก ภริยาอาจร้องขอต่อศาลขอให้สั่งอนุญาตให้ตนแยกกันอยู่ได้

คำพิพากษาฎีกาที่น่าสนใจในกรณีการร้องขอต่อศาลขอให้สั่งอนุญาตให้สามีภริยาแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราว คือ

คำพิพากษาฎีกาที่ 369/2509 วินิจฉัยว่า จำเลยชอบด่าชอบเสพสุราเคยพินโจทก์ 2 ครั้งที่แขนซ้ายและมือซ้ายเคยเอากาแฟร้อนสาดหน้าและตอยโจทก์ และโจทก์ก็เคยพินจำเลยถึงกระดูกนิ้วขาด แม้จะนับได้ว่าเป็นเรื่องรุนแรงอยู่มาก แต่ก็เกิดขึ้นเป็นครั้งคราวจากการที่เป็นสามีภริยากันมารวม 2 ระยะ เป็นเวลาประมาณ 7-8 ปีแล้ว ถือว่าไม่มีลักษณะจะเป็นเหตุที่โจทก์จะขอให้ตนแยกอยู่ต่างหากจากจำเลยดังที่บัญญัติไว้ในประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์<sup>38</sup>

---

มาตรา 1516 (3) แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บัญญัติว่า "สามีหรือภริยาทำร้าย หรือทรมานร่างกายหรือจิตใจ หรือหมิ่นประมาทหรือเหยียดหยามอีกฝ่ายหนึ่งหรือบุพการีของอีกฝ่ายหนึ่ง ทั้งนี้ ถ้าเป็นการร้ายแรง อีกฝ่ายหนึ่งนั้นฟ้องหย่าได้"

<sup>37</sup>ประสพสุข บุญเดช, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว, หน้า 157-158.

<sup>38</sup>คำพิพากษาฎีกา ประจําพุทธศักราช 2509 ตอน 1 (กรุงเทพมหานคร: เนติบัณฑิตยสภา, 2509), หน้า 355.

จากคำพิพากษาฎีกาดังกล่าวข้างต้นผู้เขียนมีความเห็นว่า การที่ศาลจะมีคำสั่งให้สามีภริยาแยกกันอยู่หรือไม่นั้น ศาลต้องพิจารณาถึงการคุ้มครองสถาบันครอบครัวทั้งนี้เพราะเจตนารมณ์ในการร่างกฎหมายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์มาตรา 1462 นี้ กฎหมายมุ่งคุ้มครองและดำรงไว้ซึ่งสถาบันครอบครัว แต่อย่างไรก็ตามศาลต้องคำนึงถึงสิทธิเสรีภาพของปัจเจกชนเป็นสำคัญด้วย หากใช้มุ่งรักษาและคงไว้ซึ่งสถาบันครอบครัวแต่เพียงอย่างเดียวไม่

### 2.3.3 ผลของการที่สามีภริยาแยกกันอยู่

เมื่อสามีภริยาแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวแล้ว สามีและภริยาต่างฝ่ายต่างหมดหน้าที่ที่จะอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยา แต่สถานะความเป็นสามีภริยายังคงมีอยู่ยังไม่ถือว่าการสมรสสิ้นสุดลง ทั้งนี้เป็นไปตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์มาตรา 1501 ซึ่งบัญญัติว่า "การสมรสย่อมสิ้นสุดลงด้วยความตาย การหย่าหรือศาลพิพากษาให้เพิกถอน" และคำพิพากษาฎีกาที่ 892/2482 วิวินิจฉัยว่า สามีภริยาแยกกันอยู่ แม้จะเป็นเวลาช้านาน แต่มิได้ทำนิติกรรมหย่าขาดจากกัน ดังนั้นยังไม่ถือว่าขาดจากสามีภริยาตามกฎหมาย

นอกจากนี้แล้ว ในกรณีที่สามีภริยาแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวเป็นเวลาเกินหนึ่งปีแล้ว ก็ไม่ถือว่าเป็นการจงใจทิ้งร้าง (desertion) คู่สมรสฝ่ายใดฝ่ายหนึ่งจึงจะนำเหตุนี้มาอ้างเป็นเหตุฟ้องหย่าตามมาตรา 1516 (4) แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ไม่ได้ แต่ถ้าหากการตกลงแยกกันอยู่นี้เป็นเพราะเหตุที่ไม่อาจอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยาได้โดยปกติสุขและสามีภริยาได้แยกกันอยู่มาแล้วเป็นเวลาเกินสามปี สามีหรือภริยาฝ่ายใดฝ่ายหนึ่งมีสิทธิฟ้องหย่าได้ตามมาตรา 1516 (4/2) แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ นอกจากนี้ข้อตกลงแยกกันอยู่อาจสิ้นสุดลงได้ด้วยการที่สามีภริยาตกลงเลิกสัญญานี้ต่อกันหรือหากภายหลังศาลมีคำพิพากษาถึงที่สุดให้หย่าขาดจากกันได้<sup>39</sup>

---

<sup>39</sup> มาตรา 1516 (4) แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บัญญัติว่า "สามีหรือภริยาจงใจละทิ้งร้างอีกฝ่ายหนึ่งไปเกินหนึ่งปี อีกฝ่ายหนึ่งนั้นฟ้องหย่าได้"

<sup>39</sup> มาตรา 1516 (4/2) แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บัญญัติว่า "สามีและภริยาสมัครใจแยกกันอยู่เพราะเหตุที่ไม่อาจอยู่ร่วมกันฉันสามีภริยาได้โดยปกติสุขตลอดมาเกินสามปี หรือแยกกันอยู่ตามคำสั่งของศาลเป็นเวลาเกินสามปี ฝ่ายใดฝ่ายหนึ่งฟ้องหย่าได้"

<sup>39</sup> ประสพสุข บุญเดช, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว, หน้า 157-

อนึ่ง หลักสำคัญของการที่สามีภริยาแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวนั้น คือ การแยกกันอยู่ของสามีและภริยานั้นต้องเป็นการแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการชั่วคราวมิใช่เป็นการแยกกันอยู่ต่างหากเป็นการถาวร กล่าวคือ การแยกกันอยู่ต่างหากจะยังคงมีผลตามกฎหมายอยู่ตลอดเวลาที่มูลเหตุแห่งการขอให้ศาลมีคำสั่งให้สามีภริยาแยกกันอยู่ต่างหากยังคงมีอยู่ เมื่อมูลเหตุที่ขอให้ศาลมีคำสั่งให้สามีภริยาแยกกันอยู่ต่างหากหมดไป สามีและภริยาต้องกลับมาอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยาต่อไป<sup>40</sup>

จากความสัมพันธ์ระหว่างสามีภริยาที่ได้กล่าวมาข้างต้นนี้ ผู้เขียนมีความเห็นในส่วนของ การแยกกันอยู่ระหว่างสามีและภริยาว่า การแยกกันอยู่นี้มีทั้งข้อดีและข้อไม่ดี กล่าวคือ ในส่วนของข้อดีของการแยกกันอยู่นี้เป็นการรักษาไว้ซึ่งสถาบันครอบครัวและเป็นการให้ออกสแก่ทั้งสามีและภริยาในการปรับพฤติกรรมต่างๆ เพื่อให้ทั้งสามีและภริยากลับมาอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยาอย่างผาสุก ส่วนข้อไม่ดีของการแยกกันอยู่นี้ในบางกรณีการแยกกันอยู่นั้นอาจส่งผลให้ทั้งสามีและภริยาไม่อาจกลับมาอยู่กินด้วยกันฉันสามีภริยาได้ ทั้งนี้เพราะการแยกกันอยู่เป็นการที่สามีและภริยาต่างต้องแยกกันอยู่ต่างหากไม่มีโอกาสที่จะได้ปรับความเข้าใจซึ่งกันและกัน แต่อย่างไรก็ตามมีข้อที่น่าสังเกตว่าคดีขอแยกกันอยู่นี้ไม่มีปรากฏในชั้นศาลมากนัก ผู้เขียนมีความเห็นว่าเป็นเพราะวัฒนธรรมในสังคมไทยที่มองว่าภริยามีหน้าที่ตอบสนองความต้องการทางเพศของสามี ภริยาจึงมิได้ทำการร้องขอศาลหรือการไม่ใช้สิทธิทางศาลเพราะเหตุอื่น ตัวอย่างเช่น อับอาย เห็นแก่บุตร ไม่ต้องการให้บุตรมีปัญหากลับเสียชื่อเสียง เป็นต้น หรือแม้กระทั่งภริยาเองไม่ทราบว่าตนมีสิทธิตามกฎหมายที่จะขอศาลสั่งให้แยกกันอยู่

---

<sup>40</sup> สหัช สิงหวิริยะ, คำอธิบายประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บรรพ 5 ว่าด้วยครอบครัว, พิมพ์ครั้งที่ 5 (กรุงเทพมหานคร: สำนักพิมพ์นิติบรรณการ, 2540), หน้า 65.