



การประชุมวิชาการระดับชาติ “การเรียนรู้ด้านมนุษยศาสตร์และด้านสังคมศาสตร์” ครั้งที่ 3

คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์ มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา

วันที่ 23 พฤศจิกายน 2562

## ศึกษาความผิดเกี่ยวกับเพศเปรียบเทียบระหว่างกฎหมายไทยกับกฎหมายอิสลาม

เมวดี ศรีวิเชียร<sup>1</sup>, ชื่นชีวิน ยิ้มเฟื่อง<sup>2</sup>

<sup>1,2</sup>สาขาวิชานิติศาสตร์ คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์ มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา

<sup>1</sup>E-mail: s59123440012@ssru.ac.th, momay\_mayvadee@hotmail.com

### บทคัดย่อ

ปัจจุบันปัญหาการกระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรานั้นได้ทวีความรุนแรงมากขึ้น รวมถึงปริมาณคดีที่เพิ่มมากขึ้นในทุกยุคทุกสมัย จะเห็นได้ว่าการกระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราสร้างความเสียหายให้แก่ผู้เสียหายทั้งร่างกาย จิตใจและเสียงชื่อ ดังนั้นในทุกประเทศ ทุกศาสนา และทุกวัฒนธรรมจึงถือได้ว่าการกระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราเป็นความผิดร้ายแรงและเป็นการกระทำความผิดตามประมวลกฎหมายอาญาไทยซึ่งมีความแตกต่างจากกฎหมายอิสลาม หรือกฎหมายซารีอะห์ ดังนี้ การกระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามกฎหมายอาญาไทย คือ การกระทำใด ๆ เพื่อสนองความใคร่ของตน โดยการใช้อวัยวะเพศสอดใส่กับอวัยวะเพศ ทวารหนัก หรือช่องปากของผู้อื่น และการที่ชายข่มขืนชายซึ่งเป็นเพศเดียวกันนั้น ก็เป็นการกระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา แต่แตกต่างจากหญิงข่มขืนหญิงซึ่งเป็นเพศเดียวกันที่มีความผิดฐานอนาจารเพียงเท่านั้น และในกรณีสามีข่มขืนภรรยาโดยชอบด้วยกฎหมายนั้นเป็นความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา ซึ่งการกระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามกฎหมายอิสลาม คือ การกระทำผิดซินา เป็นการกระทำใด ๆ ที่กระทำต่ออวัยวะเพศหญิง โดยมีเจตนาร้าย ที่ถือว่าเป็นการจงใจกระทำความผิด และการกระทำความผิดในเพศเดียวกันไม่ว่าจะเป็นชายและชาย หญิงและหญิงร่วมประเวณี ก็ถือว่าการกระทำความผิดฐานการกระทำชำเรา แต่สามีภรรยาโดยชอบด้วยกฎหมาย ไม่ถือว่าเป็นความผิดซินาไม่ว่าจะยินยอมหรือไม่ก็ตาม

งานวิจัยฉบับนี้จึงมุ่งเน้นที่จะศึกษาถึงหลักเกณฑ์ เปรียบเทียบลักษณะของการกระทำความผิดเกี่ยวกับเพศและวัตถุประสงค์เพื่อเป็นการเปรียบเทียบความผิดเกี่ยวกับเพศตามกฎหมายไทยกับกฎหมายอิสลามหรือกฎหมายซารีอะห์ทั้งนี้เพื่อศึกษาข้อดี ข้อเสีย และแนวทางปรับปรุงแก้ไขกฎหมายไทยให้สอดคล้องกับสภาพทางสังคม เศรษฐกิจ และวัฒนธรรมของไทยต่อไป

**คำสำคัญ :** ข่มขืนกระทำชำเรา, กฎหมายซารีอะห์, กระทำผิดซินา



การประชุมวิชาการระดับชาติ “การเรียนรู้ด้านมนุษยศาสตร์และด้านสังคมศาสตร์” ครั้งที่ 3  
คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์ มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา  
วันที่ 23 พฤศจิกายน 2562

## A comparative study of sexual offences between Thai and Islamic laws

Ms.Mewadee Sriwichien<sup>1</sup>, Cheunchiwin Yimfeuang<sup>2</sup>

Undergraduate students majored in Law program, Social Science and Humanities, Suan Sunandha Rajabhat University

<sup>1</sup>E-mail: s59123440012@ssru.ac.th, momay\_mayvadee@hotmail.com

### Abstract

Nowadays unlawful sexual intercourse problems are more severe; worse still, the cases have constantly increased over time. We can see that rape and unlawful sexual intercourse offences cause bodily and mentally harm to the victims and taint their reputation. Therefore, these offences are deemed very serious in every country, religion and culture. They are deemed as crime committing in Thai penal codes but different from Islamic laws or Sharia laws. In Thai penal code, rape and unlawful sexual intercourse means “sexual gratification by a penetration of the vagina, genitalia by the penis, anus or mouth in other person”. Male-on-male rape (gay rape) is deemed as an unlawful sexual intercourse offence; however, female-on-female rape (lesbian rape) is deemed as an indecency offence. Marital rape is deemed as unlawful sexual intercourse. Comparing to Thai penal code, rape and unlawful sexual intercourse offences in Islamic laws are deemed as Zina offences; that is to say, any act with malice against vagina is deemed as an intended offence; moreover, any offence in same sex whether in male-on-male or female-on-female intercourse is deemed as an unlawful one. Nonetheless, a sexual activity between lawful spouse is not considered as an offence whether it is consensual or not.

This paper aims to study principles comparatively, investigate sexual offence characteristics and compare sexual offences in Thai law to Islamic laws (Sharia laws) to identify their advantage and disadvantage and a way to improve Thai laws to keep up with Thai society, economy and culture.

**Keywords** : unlawful sexual intercourse, Sharia law and Zina offence

---

<sup>1</sup> This is a sole author (student) paper.



การประชุมวิชาการระดับชาติ “การเรียนรู้ด้านมนุษยศาสตร์และด้านสังคมศาสตร์” ครั้งที่ 3

คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์ มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา

วันที่ 23 พฤศจิกายน 2562

## บทนำ

ความผิดเกี่ยวกับเพศนั้นในปัจจุบันประเทศไทยมีปัญหาอาชญากรรมความผิดเกี่ยวกับเพศค่อนข้างมาก ในขณะที่ความผิดเกี่ยวกับเพศนั้นถือได้ว่าเป็นความผิดที่กระทบต่อความรู้สึกของประชาชนเป็นอย่างมาก รวมทั้งยังทำให้เสื่อมเสียต่อร่างกายและสภาพจิตใจกับผู้เสียหายอีกด้วยและยังเป็นสาเหตุที่ทำให้สถาบันครอบครัวได้รับผลกระทบในด้านความมั่นคง ซื่อเสียดังกล่าวจะเป็นปัญหาภายใต้กรอบต่อไปอีก ดังเช่นว่านับที่บัญญัติกฎหมายไทยที่เกี่ยวกับความผิดทางเพศนั้น จึงเป็นบทบัญญัติที่ถือว่ามีความสำคัญในทุกสังคมทุกวัฒนธรรมและทุกศาสนา นอกจากนี้กฎหมายไทยเองก็ได้มีการแก้ไขเปลี่ยนแปลงกฎหมายหลายฉบับเพราะเนื่องจากคดีที่มีความเกี่ยวข้องกับเพศในฐานข่มขืนกระทำชำเราเพิ่มมากขึ้นในปัจจุบันและมีแนวโน้มที่คดีและข้อกฎหมายจะมีความซับซ้อนเพิ่มมากขึ้น ไม่ว่าจะเป็นการรักร่วมเพศในลักษณะต่าง ๆ ทั้งชายรักชาย และหญิงรักหญิง ความผิดเกี่ยวกับเพศในปัจจุบันจึงเป็นที่น่าสนใจของประชาชน เพราะในปัจจุบันนี้ในเรื่องเกี่ยวกับเพศดังกล่าวเป็นเรื่องใกล้ตัวของประชาชนในสังคมมากขึ้น รวมถึงการกระทำที่เป็นความผิดเกี่ยวกับเพศนั้นยังมีความรุนแรงเพิ่มขึ้นตามลำดับ ส่วนใหญ่มักเกิดขึ้นกับเด็กที่ยังไม่บรรลุนิติภาวะโดยที่ตัวผู้เสียหายจะยินยอมหรือไม่ก็ตาม นอกจากนี้อายุของผู้ถูกระทำยังเป็นปัจจัยสำคัญอีกประการหนึ่ง ทั้งขณะที่ถูกล่วงละเมิดผู้ถูกระทำนั้นอยู่ในช่วงระหว่างอายุเท่าไร และมีแนวโน้มว่าจะเพิ่มสูงขึ้น

ทั้งนี้ในปัจจุบันสังคมไทย ก็ได้มีการคุกคามทางเพศหลากหลายรูปแบบไม่ใช่เพียงแค่ชายและหญิงเท่านั้น ถึงแม้ว่าพระราชบัญญัติว่าด้วยกฎหมายเกี่ยวกับเพศได้กำหนดถึงลักษณะของความผิดเกี่ยวกับเพศต่างดังเช่น การข่มขืนกระทำชำเรา เมื่อก่อนกำหนดแต่เพียงว่า “ชายใด” นั้นแสดงให้เห็นว่ากฎหมายไทยตระหนักถึงผู้กระทำผิดที่เป็นเพศชายเท่านั้นที่จะสามารถทำความผิดได้หรือการพาไปเพื่ออนาจารหรือการโทรมหญิง เป็นต้น แต่ทั้งนี้บทลงโทษก็มีความรุนแรงถึงขั้นประหารชีวิต ถ้าจำเลยรับสารภาพ เป็นประโยชน์แก่คดีศาลก็พิจารณาลดโทษลงกึ่งหนึ่งเป็นจำคุกตลอดชีวิต จำคุก 50 ปี ตามลำดับมูลเหตุคดีนั้น แต่ในปัจจุบันนี้ความผิดเกี่ยวกับเพศนั้นได้เปลี่ยนไปแล้ว เนื่องจากสามารถเกิดกับหญิงกระทำต่อชายหรือเพศเดียวกันก็ได้ ตามด้วยบทของกฎหมายที่บอกว่า “ผู้ใด” นั้นจึงแสดงให้เห็นว่ากฎหมายไทยได้มีการพัฒนาให้เหมาะสมกับยุคสมัยนั้น ๆ เพื่อลดความไม่เสมอภาคในสังคม แต่ก็ส่งผลให้มีการละเมิดสิทธิที่เพิ่มทวีคูณขึ้นเนื่องจากมีปัจจัยหลายประการที่มีผลกระทบต่อสถานะทางอารมณ์ดังเช่น ปัจจุบันเป็นยุคของเทคโนโลยี โซเชียลมีเดีย ยูทูบ อินสตราแกรม และการมีสื่อลามกอยู่ในอินเทอร์เน็ตเป็นจำนวนมาก เป็นต้น รวมถึงประชาชนคนไทยปัจจุบัน ใช้สื่อเทคโนโลยีที่ไม่เหมาะสม ปรับตัวไม่ทันถึงความทันสมัย อย่างเช่นการลงรูปภาพหรือวิดีโอที่อนาจารการพิมพ์ข้อความที่ไม่เหมาะสม ไม่คำนึงถึงความปลอดภัยของตนเอง เป็นที่ล่อตาล่อใจของบุคคลผู้ไม่หวังดี และกลายมาเป็นสาเหตุของการกระทำผิดจึงเป็นข้อสันนิษฐานว่า กฎหมายไทยยังไม่มีควมน่าเกรงกลัวว่าด้วยกฎหมายเกี่ยวกับเพศแต่อย่างใด ทั้งนี้ในประเทศไทยก็มีประชากรจำนวนมากที่นับถือศาสนาอิสลาม โดยเฉพาะทางภาคใต้ของประเทศไทย ซึ่งในศาสนาอิสลามก็ได้มีกฎหมายที่ใช้บังคับเป็นของตนเอง โดยได้รับอิทธิพลมาจาก คำสอนศาสนาอิสลามและเป็นคำสอนที่เคร่งครัด เมื่อผู้ที่นับถือศาสนาอิสลามและศาสนาพุทธต่างเป็นคนไทยได้อยู่อาศัยและมีวัฒนธรรมทางสังคมที่ใกล้ชิดกัน จึงมีความจำเป็นที่จะต้องศึกษาการกระทำผิดตามกฎหมายอิสลามเปรียบเทียบกับกฎหมายไทย ซึ่งประเทศไทยนั้นก็ได้มีการแก้ไขเปลี่ยนแปลงกฎหมายอยู่เสมอมาในแต่ละปีรวมถึงการปรับเปลี่ยนเพิ่มอัตราโทษที่แม้ว่าจะยังคงมีช่องว่างอยู่ค่อนข้างมากพอสมควร เหตุนี้กฎหมายไทยนั้นจึงยังไม่ตอบโจทย์ตามเจตนารมณ์ของกฎหมายที่จะคุ้มครองบุคคลในความผิดเกี่ยวกับเพศได้



การประชุมวิชาการระดับชาติ “การเรียนรู้ด้านมนุษยศาสตร์และด้านสังคมศาสตร์” ครั้งที่ 3

คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์ มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา

วันที่ 23 พฤศจิกายน 2562

เช่นนั้นการนำตัวบทกฎหมายไทยที่มีการแก้ไขเปลี่ยนแปลงล่าสุดมาเปรียบเทียบกับกฎหมายอิสลาม ทั้ง การบังคับใช้และการกำหนดระวางโทษ กฎหมายไทยได้มีการกำหนดความผิดเกี่ยวกับเพศเพิ่มสูงขึ้นจากเดิม และมีการแก้ไขกฎหมายเกี่ยวกับเพศหลายครั้ง ไม่ว่าจะเป็นบุคคลเพศเดียวกันหรือต่างเพศก็ตาม โดยมีการ กำหนดโทษไว้อย่างสูง ส่วนกฎหมายอิสลาม หรือกฎหมายชารีอะห์นั้น มีบทลงโทษที่หนัก เพราะในศาสนา อิสลาม มีความเคร่งครัดในเรื่องการใช้ชีวิตประจำวัน การละหมาด การถือศีลและโดยเฉพาะเกี่ยวกับเพศเป็น เรื่องที่ทางศาสนาได้ให้ความสำคัญเป็นอันดับต้น เนื่องจากการกระทำเกี่ยวกับเพศบางอย่างถือเป็นสิ่งต้องห้าม ของศาสนาอิสลาม ในเรื่องประเพณีและวัฒนธรรมความผิดเกี่ยวกับเพศที่มีอยู่แล้ว

งานวิจัยฉบับนี้ ผู้วิจัยมุ่งเน้นที่จะศึกษาถึงลักษณะ หลักเกณฑ์ บทลงโทษและการเปรียบเทียบของ กฎหมายไทย ที่ระบุไว้ในประมวลกฎหมายอาญาว่าด้วยความผิดเกี่ยวกับเพศกับกฎหมายอิสลามหรือกฎหมาย ชารีอะห์ ที่ระบุไว้ใน ซินา (ความผิดฐานผิดประเวณี) ว่ากฎหมายไทยที่เกี่ยวกับเพศควรจะไปแนวทิศทางใด เพื่อทราบถึงหลักเกณฑ์ แนวทางการตีความ การบังคับใช้กฎหมายและการกำหนดโทษในความผิดเกี่ยวกับเพศ ตามกฎหมายไทยเปรียบเทียบกับกฎหมายอิสลามหรือกฎหมายชารีอะห์และนำข้อดี ข้อเสียมาเสนอแนะแนวทาง ในการแก้ไขกฎหมายให้สอดคล้องกับสถานการณ์ในปัจจุบัน

### วัตถุประสงค์ของการวิจัย

1. เพื่อต้องการเปรียบเทียบถึงลักษณะ หลักเกณฑ์ บทลงโทษของแต่ละกฎหมายเป็นอย่างไรใน ระหว่างกฎหมายไทยกับกฎหมายอิสลาม ว่าด้วยความผิดเกี่ยวกับเพศ
2. เพื่อเสนอแนะแนวทางในการแก้ไขกฎหมายไทยที่ว่าด้วยความผิดเกี่ยวกับเพศ ให้สอดคล้องกับ สถานการณ์ในปัจจุบัน

### ขอบเขตการวิจัย

เป็นการเปรียบเทียบกฎหมายไทยกับกฎหมายอิสลาม หรือกฎหมายชารีอะห์ ว่ากฎหมายความผิด เกี่ยวกับเพศทั้งสองฉบับ ว่ามีการตราขึ้นมาในรูปแบบใด มีการกำหนดอัตราโทษแตกต่างกันหรือไม่ อย่างไร โดยที่กฎหมายไทยระบุไว้ในประมวลกฎหมายอาญา ลักษณะ 9 ว่าด้วยความผิดเกี่ยวกับเพศส่วน กฎหมายอิสลามหรือเรียกอีกอย่างหนึ่งว่า กฎหมายชารีอะห์ ที่ว่าด้วยความผิดซินา (ความผิดฐานผิดประเวณี)

### การทบทวนวรรณกรรม

การวิจัยศึกษาความผิดเกี่ยวกับเพศเปรียบเทียบระหว่างกฎหมายไทยกับกฎหมายอิสลามหรือ กฎหมายชารีอะห์ โดยมีเอกสารที่เกี่ยวข้องดังต่อไปนี้

การข่มขืน หมายถึง การกระทำใดๆ ที่กระทำโดยคนคนหนึ่งหรือหลายคน ต่ออีกคนหนึ่งโดย ปราศจากความยินยอม โดยเป็นผลมาจากการใช้กำลังหรือใช้กำลังคุกคาม หรือจากการที่ถูกกระทำ ไร้ความสามารถในการป้องกันตัวเอง

การกระทำชำเรา หมายถึง การกระทำเพื่อสนองความใคร่ของผู้กระทำโดยการใช้อวัยวะเพศล่วงล้ำ ต่ออวัยวะเพศ ทวารหนัก หรือช่องปากของผู้ถูกระทำโดยที่ผู้กระทำไม่ยินยอม

การร่วมประเวณี หมายถึง การร่วมเพศตามธรรมชาติ เฉพาะชายและหญิง



การประชุมวิชาการระดับชาติ “การเรียนรู้ด้านมนุษยศาสตร์และด้านสังคมศาสตร์” ครั้งที่ 3

คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์ มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา

วันที่ 23 พฤศจิกายน 2562

ใช้กำลังประทุษร้าย หมายถึง การประทุษร้ายแก่ร่างกายหรือจิตใจไม่ว่าจะเป็นการใช้กำลังหรือกระทำด้วยวิธีใดก็ตามซึ่งเป็นเหตุให้ผู้ถูกกระทำไม่สามารถขัดขืนได้

โทษสำหรับการกระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราโดยประเทศไทยกำหนดโทษสำหรับการกระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราไว้หนัก และกระทำความผิดฐานอนาจารที่ได้ทำโดยทำให้ผู้ถูกกระทำเข้าใจว่า ผู้กระทำมีอาวุธปืน หรือวัตถุระเบิดผู้กระทำต้องรับโทษหนักขึ้น (มาตรา 276 วรรคสอง มาตรา 277 วรรคสาม มาตรา 278 วรรคสามและมาตรา 279 วรรคหก)

มีการแก้ไขระวางโทษขั้นต่ำของฐานความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราเด็ก มาตรา 277 วรรคหนึ่ง จาก “จำคุกตั้งแต่ 4 ปีถึง 20 ปี และปรับตั้งแต่ 80,000 ถึง 400,000 บาท” เป็น “จำคุกตั้งแต่ 5 ปีถึง 20 ปี และปรับตั้งแต่ 100,000 ถึง 400,000 บาท” เนื่องจากการข่มขืนกระทำชำเราเด็กควรมีการกำหนดระวางโทษหนักกว่า การข่มขืนกระทำชำเราบุคคลตามมาตรา 277 เพื่อเป็นการยับยั้งผู้กระทำความผิดไม่ให้กระทำต่อเด็กที่ไม่สามารถปกกันตนเองได้เหมือนกับผู้ใหญ่

การกำหนดเพิ่มเติมให้การกระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราเด็กและอนาจารเด็กอายุไม่เกิน 13 ปีต้องรับโทษหนักขึ้น (มาตรา 277 วรรคสอง, มาตรา 279 วรรคสอง)

มีการเพิ่มการกำหนดโทษจำคุกตลอดชีวิตในมาตรา 280 (1) กรณีการกระทำความผิดฐานอนาจารบุคคลตามมาตรา 278 หรือฐานอนาจารเด็กตามมาตรา 279 ซึ่งเป็นเหตุให้ผู้ถูกกระทำได้รับอันตรายสาหัส เนื่องจากได้มีการกำหนดความผิดฐานอนาจารโดยการล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของผู้อื่นด้วยวัตถุอื่นใด ซึ่งเป็นการกระทำที่มีลักษณะร้ายแรงจึงสมควรเพิ่มโทษจำคุกตลอดชีวิตในมาตรา 280 (1) ที่เป็นเหตุจูงใจให้ได้สัดส่วนกันและเพื่อให้ศาลใช้ดุลพินิจในการกำหนดบทลงโทษได้อย่างเหมาะสมกับข้อเท็จจริงในการกระทำความผิดแต่ละกรณี

กำหนดให้ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราเป็นความผิดอาญาแผ่นดินที่ยอมความไม่ได้ เนื่องจากเป็นอาชญากรรมร้ายแรงที่เป็นภัยของสังคมและเป็นการทำร้ายทั้งร่างกายและจิตใจของผู้ถูกกระทำ เว้นแต่เป็นการกระทำระหว่างคู่สมรสเพื่อรักษาความสัมพันธ์ในครอบครัว โดยการกระทำความผิดจะต้องไม่เกิดต่อหน้าธารกำนัล หรือไม่เป็นเหตุให้ผู้ถูกกระทำได้รับอันตรายสาหัสหรือถึงแก่ความตาย ถึงจะสามารถยอมความได้ และกำหนดให้ความผิดฐานอนาจารโดยการล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักซึ่งมีลักษณะร้ายแรงเทียบเท่าการข่มขืนกระทำชำเราไม่ให้เป็นการยอมความได้ด้วยเช่นกัน โดยยกเว้นกรณีการกระทำระหว่างคู่สมรสที่ไม่เกิดต่อหน้าธารกำนัล หรือไม่เป็นเหตุให้ผู้ถูกกระทำได้รับอันตรายสาหัสหรือถึงแก่ความตาย เช่นเดียวกัน ทั้งนี้เป็นไปตามมาตรา 281

กำหนดเพิ่มเติมจากเดิมในมาตรา 285 ให้การกระทำความผิดเกี่ยวกับเพศแก่บุพการี พี่น้องร่วมบิดามารดา หรือร่วมแต่บิดาหรือมารดา ญาติสืบสายโลหิต และผู้อยู่ภายใต้อำนาจด้วยประการอื่นใด ผู้กระทำต้องรับโทษหนักขึ้น เนื่องจากการกระทำความผิดเกี่ยวกับเพศแก่บุคคลดังกล่าว เป็นเรื่องที่ขัดต่อศีลธรรมที่ผู้กระทำความผิดควรต้องรับโทษหนักขึ้น

กำหนดให้การกระทำความผิดเกี่ยวกับเพศแก่บุคคลซึ่งไม่สามารถปกป้องตนเองได้เนื่องจากเป็นผู้ทุพพลภาพ ผู้มีจิตบกพร่อง ไร้จิต หรือจิตฟั่นเฟือน คนป่วยเจ็บ คนชรา สตรีมีครรภ์หรือผู้ซึ่งอยู่ในภาวะ ไม่สามารถรู้ผิดชอบ ผู้กระทำต้องรับโทษหนักขึ้นกว่าที่บัญญัติไว้สำหรับความผิดนั้นๆ 1 ใน 3 ตามมาตรา 285/2



การประชุมวิชาการระดับชาติ “การเรียนรู้ด้านมนุษยศาสตร์และด้านสังคมศาสตร์” ครั้งที่ 3

คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์ มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา

วันที่ 23 พฤศจิกายน 2562

เพื่อเป็นการคุ้มครองบุคคลที่ไม่สามารถปกป้องตนเองได้ ซึ่งผู้กระทำความผิดมีโอกากระทำความผิดสำเร็จได้ง่ายกว่าการกระทำต่อบุคคลปกติที่สามารถปกป้องตนเองได้

### กฎหมายอาญาอิสลาม

คำนิยามการผิดประเวณีคือ การสอดอวัยวะเพศชายที่เป็นมุสลิมมีสติสัมปชัญญะบรรลุนิติภาวะ และรู้ว่าสิ่งที่ทำอยู่นั้นเป็นสิ่งที่ไม่อิสลามต้องห้ามที่อาศัยรัฐอิสลามเข้าไปในอวัยวะเพศหญิงโดยมิได้มีความสัมพันธ์กันฉันสามีภรรยา ซึ่งแม้จะเป็นจะเป็นวิธีปกติธรรมดาแต่ก็เป็นที่ต้องห้ามทางกฎหมาย (ชะซีอะฮฺ) ซินา หมายถึง การมีเพศสัมพันธ์ด้วยความยินยอมระหว่างชายหญิงที่ได้สมรสกันตามกฎหมาย ลิวาฮฺ (การร่วมสังวาสทางทวารหนัก) ถือเป็นการล่วงผิดประเวณีที่ศาสนาห้าม โดยท่านเราะฮ์ลุส กล่าวไว้ว่า เมื่อผู้ชายมีความสัมพันธ์กับผู้ชาย ก็เท่ากับทั้งสองเป็นผู้ผิดประเวณี

### บทลงโทษสำหรับผู้กระทำผิดประเวณี

ในระยะแรกอิสลามกำหนดบทลงโทษสำหรับผู้กระทำผิดประเวณีคือ การกักขังผู้กระทำความผิดในบริเวณบ้าน หรืออาจลงโทษโดยใช้คำพูดด่าว่าและประณามอย่างรุนแรง การลงโทษดังกล่าว มีวัตถุประสงค์เพื่อให้ผู้กระทำความผิดเกิดความละอายใจในสิ่งที่ตนได้กระทำไป หากกระทำนั้นเป็นการกระทำต้องห้ามที่ร้ายแรงของกฎหมายอิสลาม หรือกฎหมายชารีอะห์ก็มีการกำหนดระวางโทษไว้อย่างสูง คือ การประหารชีวิต โดยการปาหินจนผู้กระทำผิดถึงแก่ความตาย

### วิธีดำเนินการวิจัย

การวิจัยเปรียบเทียบอัตราโทษตามกฎหมายไทยกับกฎหมายอิสลาม เรียกอีกอย่างหนึ่งว่า กฎหมายชารีอะห์ ซึ่งเป็นการเรียนรู้การเปรียบเทียบอัตราโทษของกฎหมายทั้งสองฉบับ โดยมุ่งเน้นไปในรูปแบบของการเทียบตัวบทและหลักกฎหมายอิสลาม ซึ่งเรียกอีกอย่างหนึ่งว่า กฎหมายชารีอะห์ ที่ระบุไว้ใน ซินา (ความผิดฐานผิดประเวณี) ซึ่งกฎหมายไทยที่ระบุไว้ในประมวลกฎหมายอาญา ลักษณะ 9 ว่าด้วยความผิดเกี่ยวกับเพศ เป็นการศึกษาวิจัยเชิงคุณภาพ ซึ่งดำเนินการวิจัยเชิงเอกสาร

#### 1. ประชากรและกลุ่มตัวอย่าง

การวิจัยดังกล่าวนี้เป็นการศึกษาวิจัยโดยการวิเคราะห์จากเอกสาร จึงไม่ได้ระบุประชากรและกลุ่มตัวอย่าง

#### 2. เครื่องมือที่ใช้ในการวิจัย

การวิจัยดังกล่าวนี้ เป็นการวิจัยทางเอกสาร โดยศึกษาค้นคว้าจากแหล่งข้อมูลจากเอกสารต่าง ๆ ที่เกี่ยวข้องกับความผิดเกี่ยวเพศทั้งกฎหมายไทยและกฎหมายอิสลามหรือกฎหมายชารีอะห์ ได้แก่ กฎหมายตำรา และเอกสารต่าง ๆ ที่เผยแพร่ทางอินเทอร์เน็ต เพื่อนำมาเป็นพื้นฐานความรู้ในการวิเคราะห์ เปรียบเทียบข้อมูลที่นำมาให้เกิดความรู้ใหม่ต่อไป

#### 3. การเก็บรวบรวมข้อมูล

ผู้วิจัยเก็บรวบรวมเอกสารข้อมูลจากแหล่งข้อมูลต่าง ๆ จากแหล่งที่มาหลายหลาก รวมถึงเอกสารทางวิชาการอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้องเนื้อหาที่ผู้ทำวิจัยสนใจ ประกอบด้วยตำรา ข้อมูลเอกสารต่าง ๆ ที่เผยแพร่ทางอินเทอร์เน็ต

#### 4. การวิเคราะห์ข้อมูล



การประชุมวิชาการระดับชาติ “การเรียนรู้ด้านมนุษยศาสตร์และด้านสังคมศาสตร์” ครั้งที่ 3  
คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์ มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา  
วันที่ 23 พฤศจิกายน 2562

ผู้วิจัยได้นำข้อมูลที่ได้จากการศึกษาและค้นคว้าเอกสารทางวิชาการต่าง ๆ โดยการวิเคราะห์และเปรียบเทียบ ซึ่งเป็นการวิเคราะห์ข้อมูลโดยใช้การวิเคราะห์เนื้อหา เพื่อสรุปประเด็นสำคัญ ๆ ดังต่อไปนี้

- 4.1 หลักเกณฑ์ และรูปแบบของตัวบทกฎหมาย
- 4.2 เทียบอัตราโทษของกฎหมาย
- 4.3 ความแตกต่างของกฎหมาย และเนื้อหา

### ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ

1. ทำให้ทราบถึงหลักเกณฑ์ แนวทางการตีความ การบังคับใช้กฎหมายและการกำหนดโทษในความผิดเกี่ยวกับเพศตามกฎหมายไทยเปรียบเทียบกับกฎหมายอิสลาม หรือกฎหมายชารีอะห์
2. ทำให้สามารถเสนอแนะแนวทางในการแก้ไขกฎหมายให้สอดคล้องกับสถานการณ์ในปัจจุบัน

### ผลการวิจัย

กฎหมายไทยในความผิดเกี่ยวกับเพศซึ่งบัญญัติไว้ในประมวลกฎหมายอาญาว่าด้วยความผิดเกี่ยวกับเพศนั้น เกี่ยวกับความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา หมายถึงการกระทำใดๆ เพื่อสนองความใคร่ของตน โดยการใช้อวัยวะเพศกระทำต่ออวัยวะเพศ ทวารหนัก หรือช่องปากของผู้อื่น อันถือเป็นการใช้กำลังประทุษร้าย ทำให้ผู้อื่นไม่สามารถขัดขืนได้ตามประมวลกฎหมายอาญามาตรา 1 (18) ซึ่งเป็นการทำให้ผู้อื่นได้รับความเสียหายแก่ร่างกายหรือจิตใจ ซึ่งผู้ถูกกระทำไม่ยินยอมที่จะร่วมประเวณี ไม่ว่าจะเป็นการชู้เชน หรือใช้อาวุธใด ๆ ในการกระทำความผิดนั้น ทำให้ผู้อื่นมีความเสียหายในการกระทำความผิดดังกล่าว ไม่รวมการใช้วัตถุอื่นใดกระทำต่ออวัยวะเพศของผู้อื่น แต่จะถือเป็นอนาจารร้ายแรงที่มีโทษเทียบเท่ากับการข่มขืนกระทำชำเราแทนการอนาจารนี้เป็นการล่วงล้ำเข้าไปในอวัยวะเพศของผู้อื่น โดยการสอดใส่ หรือถูไถโดยใช้นิ้ว หรืออุปกรณ์ใด ๆ กระทำต่ออวัยวะผู้อื่นหรือใช้กำลังประทุษร้าย เพื่อให้ผู้อื่นไม่ขัดขืนตามประมวลกฎหมายอาญามาตรา 278 ส่วนในกรณีที่กฎหมายอาญาได้มีการแก้ไขหรือเปลี่ยนแปลงบัญญัติว่าด้วยความผิดเกี่ยวกับเพศ ในปี พ.ศ. 2562 ซึ่งได้มีการแก้ไขเพิ่มเติมในเรื่องของเพศเดียวกันข่มขืนกันได้หรือไม่และสามีมข่มขืนภรรยาได้หรือไม่ ดังตัวอย่างลักษณะความผิดที่กล่าวต่อไปนี้

- ชายข่มขืนชาย ผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา เนื่องจากกระทำใด ๆ ที่กระทำต่อทวารหนักของผู้อื่น การกระทำความผิดดังกล่าว ได้สอดใส่อวัยวะเพศกับทวารหนักของผู้อื่นและได้ใช้กำลังประทุษร้ายตามประมวลกฎหมายอาญา มาตรา 276 (อัตราโทษคือ จำคุกตั้งแต่สี่ปีถึงยี่สิบปีหรือปรับตั้งแต่แปดหมื่นบาทถึงสี่แสนบาท)

- หญิงข่มขืนหญิง ผิดฐานอนาจารร้ายแรงที่มีความผิดเทียบเท่าความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราเป็นเพียงการใช้นิ้วถูไถหรืออุปกรณ์ใด ๆ ซึ่งไม่ได้กระทำกับอวัยวะเพศต่ออวัยวะเพศด้วยกัน หากเป็นการใช้กำลังประทุษร้าย อันเป็นเหตุที่ผู้อื่นไม่สามารถขัดขืนได้ เพื่อสนองความใคร่ของตนตามประมวลกฎหมายอาญา มาตรา 278 (อัตราโทษคือ จำคุกไม่เกินสิบปี หรือปรับไม่เกินสองแสนบาทหรือทั้งจำทั้งปรับ)

- ส่วนในกรณีสามีมข่มขืนภรรยา ถือว่าเป็นความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา แต่การกระทำความผิดดังกล่าวสามารถยอมความได้ ตามประมวลกฎหมายอาญามาตรา 281 ถ้ามิได้กระทำต่อหน้าธารกำนัลหรือไม่เป็นเหตุให้ผู้ถูกกระทำได้รับอันตรายสาหัสหรือถึงแก่ความตาย เนื่องจากเป็นความผิดฐานข่มขืนระหว่างสามีมภรรยาที่อยู่กินกันฉันสามีภรรยา ศาลจะให้รับโทษน้อยกว่าโทษที่กฎหมายกำหนดไว้เพียงใดก็ได้ ในกรณีที่มีคำพิพากษา



การประชุมวิชาการระดับชาติ “การเรียนรู้ด้านมนุษยศาสตร์และด้านสังคมศาสตร์” ครั้งที่ 3

คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์ มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา

วันที่ 23 พฤศจิกายน 2562

ให้ลงโทษจำคุก คู่สมรสฝ่ายใดฝ่ายหนึ่งประสงค์จะฟ้องหย่า สามารถกระทำได้โดยการแจ้งให้ศาลทราบตาม ประมวลกฎหมายอาญามาตรา 276 วรรค 4

กฎหมายอาญาไทยว่าด้วยความผิดเกี่ยวกับเพศ ได้กำหนดบทลงโทษในการข่มขืนไว้มี 3 กรณี ดังนี้

### 1. กรณีเป็นเด็ก

- เด็กที่อายุไม่เกิน 15 ปี ต้องโทษจำคุกตั้งแต่ 5 – 20 ปี และปรับตั้งแต่ 100,000 – 400,000 บาท
- เด็กที่อายุไม่เกิน 13 ปี ต้องโทษจำคุกตั้งแต่ 7 – 20 ปี และปรับตั้งแต่ 140,000 – 400,000 บาท
- ทำให้ผู้ถูกกระทำเข้าใจว่ามีอาวุธอื่นใด หรือวัตถุระเบิด ต้องโทษจำคุกตั้งแต่ 10 – 20 ปี และปรับตั้งแต่ 200,000 – 400,000 บาท
- กระทำโดยมีอาวุธอื่นใด หรือวัตถุระเบิด ต้องโทษจำคุกตั้งแต่ 15 – 20 ปี และปรับตั้งแต่ 300,000 – 400,000 บาท

### 2. กรณีของบุคคลทั่วไป

- ข่มขืน ต้องโทษจำคุกตั้งแต่ 4 – 20 ปี และปรับตั้งแต่ 80,000 – 400,000 บาท
- ข่มขืน ทำให้ผู้ถูกกระทำเข้าใจว่ามีอาวุธอื่นใด หรือวัตถุระเบิด ต้องโทษจำคุกตั้งแต่ 7 – 20 ปี และปรับตั้งแต่ 140,000 – 400,000 บาท
- ข่มขืน โดยมีอาวุธอื่นใด หรือวัตถุระเบิด ต้องโทษจำคุกตั้งแต่ 15 – 20 ปี และปรับตั้งแต่ 300,000 – 400,000 บาท

### 3. กรณีอื่นๆ

- ข่มขืน ทำให้ผู้ถูกกระทำได้รับอันตรายสาหัส ต้องโทษจำคุกตั้งแต่ 15 – 20 ปี และปรับตั้งแต่ 300,000 – 400,000 บาท

- ข่มขืน ทำให้ผู้ถูกกระทำถึงแก่ความตาย ต้องโทษจำคุก ตลอดชีวิตหรือประหารชีวิต

กฎหมายอิสลามลักษณะอาญาว่าด้วยเรื่องความผิดชัณา หมายความว่าความผิดฐานผิดประเวณี ซึ่งหมายถึงการกระทำใดๆ ที่กระทำต่ออวัยวะเพศหญิงนั้น โดยนำอวัยวะเพศชายล่วงล้ำเข้าไปในอวัยวะเพศหญิง โดยมีเจตนาร้าย ที่ถือลักษณะว่าเป็นการจงใจกระทำความผิด และการกระทำนั้นผู้กระทำย่อมรู้อยู่แล้วว่าเป็นการกระทำที่ต้องห้ามของศาสนาอิสลาม ผิดต่อประเพณีและวัฒนธรรม ไม่ว่าจะยินยอมหรือไม่ก็ตามที่ชาว muslim ต้องยึดถือปฏิบัติ ในการร่วมประเวณีนั้นให้หมายความรวมถึงคู่สมรสของตนและบุคคลอื่นที่ไม่ใช่คู่สมรสของตน เนื่องจากจะร่วมประเวณีกับหญิงใดได้ก็ต่อเมื่อหญิงนั้นเป็นคู่สมรสของชายนั้นตามกฎหมายอิสลาม ความผิดลักษณะนี้เป็นความผิดเกี่ยวกับเพศของกฎหมายอิสลาม หรือกฎหมายซาเราะฮ์ เนื่องจากกฎหมายอิสลามเป็นกฎหมายที่ยึดหลักในการให้ความสำคัญกับธรรมชาติของมนุษย์

- ตามกฎหมายอิสลามกำหนดให้ชายเท่านั้นที่เป็นผู้กระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราหญิง โดยไม่มีบทบัญญัติให้หญิงเป็นผู้กระทำความผิดฐานกระทำชำเราชาย ส่วนในกรณีที่หญิงร่วมประเวณีกับหญิงรวมทั้งชายร่วมประเวณีกับชายนั้นเป็นการมีเพศสัมพันธ์ระหว่างหญิงกับหญิง และชายกับชาย ซึ่งการกระทำเช่นว่านี้เป็นกรกระทำที่ถือว่าเป็นบาปอย่างหนึ่งและเป็นสิ่งต้องห้าม เมื่อหญิงใดได้ล่วงล้ำหญิงอีกฝ่ายหนึ่งและชายใดได้ล่วงล้ำชายอีกฝ่ายหนึ่ง โดยมีการกล่าวไว้ว่า “ผู้ชายห้ามมองส่วนที่เป็นอวัยวะห้ามมองของผู้ชาย และผู้หญิงห้ามมองที่เป็นอวัยวะห้ามมองของผู้หญิง” ถือว่าเป็นความผิดชัณา หรือที่เรียกว่าความผิดฐานผิด





การประชุมวิชาการระดับชาติ “การเรียนรู้ด้านมนุษยศาสตร์และด้านสังคมศาสตร์” ครั้งที่ 3

คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์ มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา

วันที่ 23 พฤศจิกายน 2562

ประเด็น การกำหนดระวางโทษนั้นจะต้องลงโทษ โดยการตะอูซีร์ (การลงโทษเชิงตักเตือนและสั่งสอน) นั้นตามความเหมาะสมของผู้กระทำผิดข้อต้องห้าม

- สามาร่วมประเวณีภรรยาต้องเป็นคู่สมรสที่ถูกต้องตามกฎหมายอิสลามโดยการผ่านพิธีนิกะห์ (พิธีการแต่งงาน) จึงจะไม่มี ความผิดฐานซินา ดังนั้นสามีมข่มขืนภรรยาจึงไม่เป็นความผิดตามกฎหมายอิสลาม ซึ่งแตกต่างกฎหมายอาญาที่กำหนดให้การข่มขืนกระทำชำเราแม้เป็นสามีภรรยากันก็เป็นความผิดกฎหมาย

ซึ่งกฎหมายอิสลามหรือกฎหมายซารีอะห์จะเป็นบทลงโทษสำหรับผู้กระทำผิดประเวณี ในกรณีสำหรับผู้กระทำผิดประเวณีที่ยังไม่ได้สมรสบทลงโทษฮัดของ ความผิดซินาสำหรับผู้ที่ยังมิได้สมรส นั้น คือการโบยจำนวนหนึ่งร้อยทีและเนรเทศเป็นเวลาหนึ่งปี จะมีโทษสถานเบาสำหรับผู้กระทำความผิดประเวณี ที่สมรสแล้ว ไม่ว่าจะ เป็นชายหรือหญิงมีโทษเท่ากับบทลงโทษสำหรับผู้กระทำผิดซินา ซึ่งสมรสแล้วอรรถัจญ์มกล่าวคือการขว้างปาด้วยก้อนหินจนกระทั่งตาย

ดังนั้นกฎหมายไทยและกฎหมายอิสลามหรือกฎหมายซารีอะห์นั้น จะมีความแตกต่างกันอย่างเห็นได้ชัด ในเรื่องของการกำหนดบทลงโทษของผู้กระทำความผิดที่สูงขึ้นลักษณะของความผิด หลักเกณฑ์ในการตัดสินมูลความผิด และส่งผลให้มีความรุนแรงเพิ่มขึ้นด้วยเช่นกัน ตัวอย่างกฎหมายมีการแบ่งโทษที่แตกต่างกันตามมูลความผิดและมีเจตนารมณ์ที่แตกต่างกันของกฎหมายนั้น ดังนี้จึงเห็นว่าบทลงโทษตามประมวลกฎหมายอาญาของไทยมีความหลากหลายจำแนกการลงโทษของแต่ละมูลเหตุความผิด ตามอายุ ตามลักษณะ และการกำหนดบทลงโทษที่ต่างกันสูงสุดคือประหารชีวิต ต่ำที่สุดคือการเสียค่าปรับ จึงเป็นการกำหนดบทลงโทษที่แตกต่างกับหรือหนักกว่ากฎหมายอิสลาม หรือกฎหมายซารีอะห์

### อภิปรายผลการวิจัย

ผลที่ได้จากเปรียบเทียบความผิดเกี่ยวกับเพศระหว่างกฎหมายไทยกับกฎหมายอิสลาม หรือกฎหมายซารีอะห์นั้น ในส่วนของกฎหมายไทยที่ความผิดเกี่ยวกับเพศจะเห็นได้ว่า กฎหมายของไทยได้มีการแก้ไขเปลี่ยนแปลงจำนวนหลายฉบับ โดยการให้คำนิยามกฎหมายดังกล่าวที่แคบลง เช่น ความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราเป็นการกระทำใด ๆ กระทำต่ออวัยวะเพศ ทวารหนัก หรือช่องปากเพียงเท่านั้น เพื่อสนองความใคร่ของผู้กระทำเองด้วย รวมถึงได้ใช้กำลังประทุษร้าย หรือมีอุปกรณ์อื่นใดกระทำให้ผู้เสียหายยินยอมจึงจะเป็นความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา ส่วนกรณีที่ใช้นิ้วหรืออุปกรณ์อื่นใดทางเพศ ล้วงล้ำเข้าไปในอวัยวะเพศนั้นถือว่าเป็นความผิดฐานอนาจาร แต่ไม่ถือว่าเป็นความผิดฐานข่มขืน นอกจากนี้กฎหมายไทยยังมีอัตราโทษที่เพิ่มขึ้น โดยวินิจฉัยความผิดของผู้กระทำว่าได้กระทำความผิดไว้เพียงใด เพราะเนื่องจากโทษของกฎหมายไทยที่ว่าด้วยความผิดเกี่ยวกับเพศนั้น ได้กล่าวถึงว่าหากเป็นกระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราให้ผู้เสียหายได้รับอันตรายสาหัสหรือเสียชีวิต อัตราโทษดังกล่าวก็จะสูงขึ้นตามลำดับ แต่กฎหมายไทยไม่เคร่งครัดในเรื่องของการที่จะจัดการกับปัญหาความผิดดังกล่าวได้เหมาะสม

การที่กฎหมายไทยเกี่ยวกับเพศมีการเพิ่มอัตราโทษประหารขึ้นนั้น ไม่ถือเป็นการแก้ปัญหาได้ตรงจุดเนื่องจากทำให้ผู้เสียหายอาจจะมีอัตราในการเสียชีวิตที่เพิ่มมากขึ้น เพราะเหตุการณ์ฆ่าปิดปาก เพื่อต้องการหนีความผิดที่ก่อ เมื่อผู้กระทำความผิดไม่เกรงกลัวต่อกฎหมาย เพราะประเทศไทยมิได้บังคับใช้กฎหมายอย่างเคร่งครัด เพื่อให้ผู้กระทำความผิดรู้สึกสำนึกและไม่กลับมาก่อเหตุอีกครั้งหนึ่ง



การประชุมวิชาการระดับชาติ “การเรียนรู้ด้านมนุษยศาสตร์และด้านสังคมศาสตร์” ครั้งที่ 3

คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์ มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา

วันที่ 23 พฤศจิกายน 2562

ดังเช่นกรณีผู้เสียหายได้มาแจ้งความต่อเจ้าหน้าที่ตำรวจ เจ้าพนักงานก็ไม่ตระหนักถึงความเดือดร้อนของผู้เสียหายมากพอสมควรในบางคดีก็ได้มีการใช้เวลาที่นานเกินเหตุ หรือผู้เสียหายเป็นผู้ทำการหาเบาะแส และติดตามผลคดีด้วยตัวเอง เช่นนี้กฎหมายเกี่ยวกับเพศที่ยังมีได้เพิ่มอัตราโทษสูงขึ้น จึงเป็นหน้าที่ของหน่วยงานที่เกี่ยวข้องในการให้ความดูแลและเอาใจใส่ต่อผู้เสียหายมากกว่าเดิม

ในส่วนของกฎหมายอิสลาม หรือกฎหมายชารีอะห์ เป็นกฎหมายใช้บังคับที่ครอบคลุมถึงทุกชนชั้น ซึ่งทำให้ทุกคนได้รับความยุติธรรมเท่าเทียมกันตระหนักถึงประชาชนอย่างแท้จริง ไม่ว่าโทษจะหนักหรือทารุณกรรมก็ตาม และในความผิดลหุโทษ ก็จำต้องรับผิดในสถานหนักซึ่งเป็นเหตุให้ผู้คนที่อยู่ภายใต้กฎหมายอิสลาม ไม่กล้ามากระทำความผิดซ้ำ ถือเป็นเหตุที่ทำให้ความผิดเกี่ยวกับเพศนั้นไม่เกิดขึ้นอีกครั้ง ดังที่กล่าวมาข้างต้น ได้แสดงที่มาของความแตกต่างระหว่างกฎหมายไทยและกฎหมายอิสลามถึงการบังคับใช้ การลงโทษ ลักษณะหลักเกณฑ์ที่มีได้เป็นเพียงการเพิ่มโทษในการที่จะทำให้บุคคลเกรงกลัวต่อกฎหมาย

ดังนั้นจึงเห็นได้ว่ากฎหมายอิสลามได้บังคับใช้นานกว่า 1,400 ปี และไม่มีการแก้ไขหรือเปลี่ยนแปลงใด ๆ เนื่องจากศาสนาอิสลามถือว่ากฎหมายของพระเจ้าที่มีความสมบูรณ์แบบที่สุดแล้ว ถึงแม้ว่ายุคสมัยจะเปลี่ยนแปลงไปตามกาลเวลา แต่บทบัญญัติก็ยังคงสอดคล้องกับช่วงเวลาที่ผ่านมา สิ่งที่บุคคลในศาสนาอิสลามถือเป็นแบบอย่างนั้นซึ่งถือเป็นประโยชน์ต่อชาวมุสลิมทุกคน และข้อห้ามของบุคคลในศาสนาอิสลามก็ต่างเป็นสิ่งที่ทำให้เกิดโทษแก่ชาวมุสลิมเมื่อได้กระทำความผิดทั้งสิ้น

เช่นนี้กฎหมายที่มนุษย์สร้างขึ้นในยุคสมัยหนึ่งก็อาจจะใช้ได้เพียงแค่นั้นในช่วงเวลานั้น แต่เมื่อสังคมได้มีความก้าวหน้าเพิ่มมากขึ้นตามยุคสมัยต่าง ๆ จึงทำให้ต้องมีการปรับเปลี่ยนแก้ไขกฎหมายเพื่อให้กฎหมายนั้นมีความครอบคลุมตามกาลเวลาที่แตกต่างกัน เหตุนี้จึงเห็นได้ว่ากฎหมายอิสลามนั้นครอบคลุมมากกว่ากฎหมายไทย เพราะบทบัญญัติของกฎหมายอิสลาม หรือกฎหมายชารีอะห์ที่ยังคงมีอยู่และไม่เปลี่ยนแปลงตลอดทุกยุคทุกสมัย สามารถใช้ร่วมกันได้แม้ว่าการใช้ชีวิตในแต่ละยุคสมัยจะมีการเปลี่ยนแปลงไปอย่างไรก็ตาม เมื่อกฎหมายที่ดีและน่าเชื่อถือก็คือกฎหมายที่ไม่ควรจะมีการแก้ไขเปลี่ยนแปลงบ่อยครั้งจนอาจจะทำให้ผู้คนสับสนในข้อกฎหมายดังกล่าว และไม่เข้าใจถึงผลที่ตามมาจากการกระทำความผิด หรือกระทำผิดแล้วกฎหมายก็ไม่สามารถทำให้รู้สำนึกผิดชอบได้

### ข้อเสนอแนะ

1. ควรมีบทลงโทษกับผู้กระทำผิดซ้ำ โดยให้มีโทษหนักขึ้นมากกว่าเดิม เพราะเนื่องจากผู้กระทำไม่เกรงกลัวต่อกฎหมาย
2. ไม่ควรเพิ่มอัตราโทษประหารชีวิต เพราะการเพิ่มโทษประหารชีวิตนั้นไม่ใช่การแก้ปัญหาอย่างแท้จริงตามเจตนารมณ์ของกฎหมายไทย ควรกำหนดถึงผลที่จะตามมาจากการกระทำความผิด ให้ผู้ที่กระทำความผิดรู้สึกผิดในการที่ตนได้ทำลง แต่จะไม่กลับมาทำซ้ำอีกครั้ง
3. ควรตระหนักถึงประชาชนให้มากกว่านี้สำหรับผู้ที่ได้รับผิดชอบ ตำรวจ อัยการ รวมถึงชั้นศาล ทุกคนย่อมมีสิทธิที่เท่าเทียมกันทุกคน ดังกฎหมายอิสลามที่ตระหนักถึงประชาชนแท้จริง เพื่อให้กฎหมายไทยนั้นได้เกิดความเสมอภาค เสถียรภาพในการนำบทกฎหมายมาบังคับใช้กับสังคมไทยต่อไป



การประชุมวิชาการระดับชาติ “การเรียนรู้ด้านมนุษยศาสตร์และด้านสังคมศาสตร์” ครั้งที่ 3  
คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์ มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา  
วันที่ 23 พฤศจิกายน 2562

### เอกสารอ้างอิง

- ผู้ช่วยศาสตราจารย์ ดร.สุลัยมาน ดอเลาะและดร. ญาตุลฮัก มิงสมร(2557), กฎหมายอิสลามลักษณะอาญา, บันลือการพิมพ์ 298 ถนนสาครมวงคล 2 อำเภอบางใหญ่ จังหวัดสงขลา 90110
- ดร.มูฮัมหมัดซาคี เจ๊ะหะ(2555), กฎหมายอาญาอิสลาม, พิมพ์ครั้งที่ 2, ศูนย์หนังสืออิสลาม: บริษัท ออฟเซ็ท จำกัด
- ดร.เกียรติขจร วัจนะสวัสดิ์ (2557), กฎหมายอาญา ภาคความผิด เล่ม 2, พิมพ์ครั้งที่ 6, บริษัท กรุงเทพมหานคร พับลิชชิ่ง จำกัด
- อาจารย์มัสนัน มาหะมะ.(2015). บทลงโทษในอิสลาม.สืบค้นเมื่อ 5 กรกฎาคม2562, จาก <http://www.islammore.com/view/1039>
- อาลี เสือสมิง.(2561). เรื่องบทลงโทษต่างๆ.สืบค้นเมื่อ 2 กรกฎาคม 2562, จาก [http://al-fiqh1.blogspot.com/p/blog-page\\_37.html](http://al-fiqh1.blogspot.com/p/blog-page_37.html)
- นุรฮายาตี สะอิด.(2011). บทลงโทษในอิสลาม.สืบค้นเมื่อ 4 กรกฎาคม 2562, จาก<http://mawinekin.blogspot.com/2011/04/3-6-1-2-3-4-5-6-1.html>
- ดร.ธนภฤต วรณัชชากุล.(2562). การแก้ไขประมวลกฎหมายอาญาเรื่องความผิดเกี่ยวกับเพศ.สืบค้นเมื่อ 16 กรกฎาคม 2562, จาก <https://www.isranews.org/isranews/77129-law-77129.html>
- มุหัมมัด บิน อิบรอฮีม อัตตุวัยญีรีย.(2015).บทลงโทษการผิดประเวณี.สืบค้นเมื่อ 1 สิงหาคม 2562, จาก <http://www.islammore.com/view/2216>
- Matichon Online. (2019).ป.อาญาใหม่บังคับใช้วันนี้ เพิ่มผิดข่มขืนอนาจาร โทษหนักกระท่อเหยื่อ-ถ่ายคลิป.สืบค้นเมื่อ 24 สิงหาคม 2562, จาก[https://www.matichon.co.th/local/crime/nEws\\_154220](https://www.matichon.co.th/local/crime/nEws_154220)
- PPTV Online. (2562).เปิดโทษกฎหมายใหม่ “ความผิดทางเพศ” เพิ่มโทษ ข่มขืน.สืบค้นเมื่อ 1 สิงหาคม 2562, จาก<https://www.pptvhd36.com/news>
- ปกป้อง ศรีสนิท.(2019). การแก้ไขประมวลกฎหมายอาญาเรื่องเพศ: ความหมายใหม่และโทษใหม่ของการข่มขืนกระทำชำเรา.สืบค้นเมื่อ 3 สิงหาคม 2562, จาก<https://www.the101.world/rape-in-thai-law>
- Mango Zero Exclusive.(2562).พาไปดูกฎหมายข่มขืนฉบับใหม่ 2562 บังคับใช้ตั้งแต่วันนี้เป็นต่อไป.สืบค้นเมื่อ 2 สิงหาคม 2562, จาก <https://today.line.me/th/pc/article>