

สารนิพนธ์เรื่อง	ปัญหาการบังคับใช้กฎหมายอาญาเกี่ยวกับการครอบครอง สื่อลามกอนาจารเด็ก
คำสำคัญ	การครอบครอง / สื่อลามกอนาจารเด็ก
นักศึกษา	นางสาวทิพย์วรรณ ทองอนันต์
อาจารย์ที่ปรึกษาสารนิพนธ์	ผู้ช่วยศาสตราจารย์ ดร.นิสิต อินทมาโน
หลักสูตร	นิติศาสตรมหาบัณฑิตกลุ่มวิชากฎหมายอาญาและ กระบวนการยุติธรรมทางอาญา
คณะ	นิติศาสตร์ มหาวิทยาลัยศรีปทุม
พ.ศ.	2562

บทคัดย่อ

ปัจจุบันปัญหาสื่อลามกอนาจารเด็กล้วนเป็นปัญหาสำคัญ ที่จะต้องมีมาตรการทางกฎหมายเพื่อคุ้มครองและปกป้องเด็กจากการถูกล่วงละเมิดทางเพศ สารนิพนธ์ฉบับนี้จึงมีวัตถุประสงค์เพื่อศึกษาปัญหาการบังคับใช้กฎหมายอาญาเกี่ยวกับการครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็ก โดยศึกษาวิเคราะห์แนวทางการบังคับใช้กฎหมายของสหรัฐอเมริกา สหราชอาณาจักร สหพันธ์สาธารณรัฐเยอรมนี และกฎหมายประเทศไทยตลอดจนความร่วมมือระหว่างประเทศเพื่อนำเสนอแนวทางการแก้ไขปัญหากับการครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็กที่เหมาะสมกับประเทศไทย

จากการศึกษาพบว่าการผลิตสื่อลามกอนาจารเด็กในปัจจุบันมีหลากหลายรูปแบบโดยใช้ทั้งเด็กจริงและเด็กเสมือนจริงเป็นตัวแสดงในสื่อดังกล่าว ซึ่งกฎหมายที่บังคับใช้ในประเทศไทยจะถือว่าเป็น “สื่อลามกอนาจารเด็ก” ต่อเมื่อเด็กที่ปรากฏในสื่อลามกอนาจารเป็นเด็กที่มีตัวตนจริง ๆ เท่านั้น จึงยังไม่ครอบคลุมถึงสื่อลามกอนาจารบางประเภท เช่น ภาพการ์ตูนหรือภาพเคลื่อนไหวเด็กเสมือนจริงซึ่งการมีสื่อลามกอนาจารดังกล่าวไว้ในครอบครองเป็นการทำร้ายเด็กในชีวิตจริงโดยทางอ้อม เนื่องจากสื่อเหล่านี้มีส่วนช่วยกระตุ้นให้ผู้ที่เกี่ยวข้องเกิดความต้องการล่วงละเมิดทางเพศกับเด็กจริง ๆ ตลอดจนยังมีปัญหาเรื่องการครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็ก ไม่ว่าจะเป็นกรณีที่เด็กซึ่งอายุเกินสิบห้าปีแต่ไม่เกินสิบแปดปีครอบครองสื่อลามกอนาจาร อันเป็นสื่อที่ได้มาจากความยินยอมในการกระทำชำเราระหว่างเด็กด้วยกันและได้ผลิตสื่อดังกล่าวโดยเด็กเองเพื่อใช้เป็นการส่วนตัว ซึ่งการได้รับความยินยอมของเด็กในช่วงอายุดังกล่าว สามารถเป็นเหตุให้การกระทำนั้นไม่เป็นความผิดฐานกระทำชำเรา อันเป็นความผิด

ร้ายแรงได้ แต่ไม่อาจเป็นเหตุให้การกระทำนั้นไม่เป็นความผิดฐานครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็ก การที่ไม่มีบทกเว้นความผิดในกรณีดังกล่าวด้วย จึงเป็นการลงโทษที่ไม่เหมาะสมตามระดับ ความร้ายแรงของการกระทำ นอกจากนี้ยังไม่มีกำหนดบทบัญญัติที่ชัดเจนในการยกเว้นความผิด สำหรับเจ้าหน้าที่ซึ่งต้องครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็ก อันเป็นอุปสรรคในการปฏิบัติงานของ เจ้าหน้าที่ก่อให้เกิดผลกระทบต่อการดำเนินกระบวนการยุติธรรม

ดังนั้น จากการศึกษากฎหมายที่บังคับใช้อยู่ในปัจจุบันของประเทศไทยยังไม่มีประสิทธิภาพ เพียงพอ จึงได้เสนอแนะให้มีการพัฒนาและปรับปรุงกฎหมายเกี่ยวกับสื่อลามกอนาจารเด็กโดยกำหนด บทนิยามสื่อลามกอนาจารเด็กให้ครอบคลุมถึงสื่อลามกอนาจารเด็กเสมือนจริง ให้มีบทกเว้นความผิด ในกรณีเด็กซึ่งอายุเกินสิบห้าปีแต่ไม่เกินสิบแปดปีครอบครองสื่อลามกอนาจาร อันเป็นสื่อที่ได้มาโดย ความยินยอมของเด็กในการกระทำชำเราระหว่างเด็กด้วยกันและได้ผลิตสื่อดังกล่าวโดยเด็กเองเพื่อใช้ เป็นการส่วนตัว และให้มีบทบัญญัติยกเว้นความผิดสำหรับเจ้าหน้าที่ซึ่งต้องครอบครองสื่อลามก อนาจารเด็ก ทั้งนี้เพื่อให้กฎหมายเกี่ยวกับสื่อลามกอนาจารเด็ก มีความครอบคลุม ชัดเจน ครบถ้วน อันจะเกิดประโยชน์ในการบังคับใช้กฎหมายอย่างมีประสิทธิภาพ และสอดคล้องกับสภาพสังคม ในปัจจุบัน ซึ่งจะสามารถคุ้มครองและปกป้องเด็กจากการถูกล่วงละเมิดทางเพศได้อย่างแท้จริง

THEMATIC TITLE	LAW ENFORCEMENT CONCERNING OFFENSE AGAINST POSSESSION CHILD PORNOGRAPHY
KEYWORDS	POSSESSION / CHILD PORNOGRAPHY
STUDENT	TIPPAWAN TONGANAN
THEMATIC ADVISOR	ASSISTANT PROFESSOR DR.NISIT INTAMANO
LEVEL OF STUDY	MASTER OF LAWS CRIMINAL LAW AND CRIMINAL JUSTICE ADMINISTRATION
FACULTY	SCHOOL OF LAW SRIPATUM UNIVERSITY
YEAR	2019

ABSTRACT

Nowadays, child pornography is a major problem that requires legal measures to safeguard and protect children from sexual abuse. Therefore, this thesis aims at studying the problem regarding the enforcement of criminal law concerning the possession of child pornography by analyzing the law and enforcement guidelines of the United States of America, the Federal Republic of Germany and Thailand along with other international instruments. The end of this paper is present suitable solutions to tackle the problem pertaining the possession of child pornography in Thailand.

According to the study, the production of child pornography are currently being done in various forms, using both actual children and virtual children as actors in such media. The Thai law only considered any item as "child pornography" when the children appearing in pornography are children with authentic identity. It does not cover some other types of pornography such as cartoons or virtual child animations. The possession of such pornography indirectly harms children in real life because these media encourage people who have received such media to possibly cause the desire for sexual harassment with actual children. Another issue is the possession of child pornography, whether in the case of a child over the age of fifteen but not over eighteen, that was obtained under the consent of the children including media produced by children themselves for personal use. With consent for

such act, there is no crime. The absence of impunity in such case is considered as inappropriate punishment concerning severity of the action. Lastly, there is no legal exemption for officials that must be in possession of child pornography for investigation and trial usages causing obstacles in the operation of the officials.

In conclusion Thai laws on this topic are not efficient enough. Therefore, I propose to amend the definition of “child pornography” to cover virtual child pornography. Secondly, there must be provision for crimes in the case of a child over the age of fifteen but not over eighteen in possession of pornography that was obtained under the consent of the children including for personal use. Thirdly, there should be legal exemption for officials that must be in possession of child pornography for official usage. These suggested changes will benefit the law enforcement making it more effective and consistent with current state of society to truly safeguard and protect our children from sexual abuse.

กิตติกรรมประกาศ

สารนิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จลุล่วงไปได้ด้วยความกรุณาของผู้ช่วยศาสตราจารย์ ดร.นิสิต อินทมาโน ที่ได้สละเวลาอันมีค่ารับเป็นอาจารย์ที่ปรึกษาและกรรมการสอบสารนิพนธ์ของผู้เขียน ซึ่งท่านได้ให้คำปรึกษา คำชี้แนะ และข้อคิดเห็นที่เป็นประโยชน์ต่อการทำสารนิพนธ์ในทุกขั้นตอน โดยเฉพาะอย่างยิ่งท่านได้ให้คำแนะนำการวางเค้าโครง แนวทางในการเขียนสารนิพนธ์ รวมทั้งกรุณาตรวจทาน แก้ไขเนื้อหาสารนิพนธ์อย่างตั้งใจ ตลอดจนการกำหนดกรอบระยะเวลาในการเสนอความคืบหน้าของสารนิพนธ์ ซึ่งทำให้ผู้เขียนมีความกระตือรือร้นจนทำสารนิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จไปได้ด้วยดี ผู้เขียนจึงขอกราบขอบพระคุณท่านเป็นอย่างสูง ณ โอกาสนี้

นอกจากนี้ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณอาจารย์ ดร.สุรสิทธิ์ แสงวิโรจน์พัฒนที่กรุณาได้รับเป็นประธานกรรมการสอบสารนิพนธ์ ทั้งยังช่วยเหลือทางด้านข้อมูลสำหรับการทำสารนิพนธ์ และอาจารย์ ดร.กนก จุลมนต์ ที่กรุณาได้รับเป็นกรรมการสอบสารนิพนธ์ ซึ่งได้กรุณาสละเวลาอันมีค่าให้คำปรึกษา แนะนำ ตลอดจนตรวจสอบความเรียบร้อยของสารนิพนธ์ฉบับนี้ จนทำให้สารนิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จไปได้ด้วยดี

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณบิดามารดา ที่เป็นกำลังใจและให้การสนับสนุนด้านการศึกษา แก่ผู้เขียนตลอดมา ขอขอบพระคุณครูบาอาจารย์ทุกท่าน ซึ่งผู้เขียนมิได้เอ่ยนามที่ท่านได้อบรมสั่งสอน และให้ความรู้แก่ผู้เขียน รวมทั้งได้แต่งตำราให้ผู้เขียนได้ใช้ในการค้นคว้า อ้างอิง จนทำให้สารนิพนธ์นี้สำเร็จได้ด้วยดี

ทั้งนี้หากสารนิพนธ์ฉบับนี้มีคุณค่าและประโยชน์ประการใดแล้ว ผู้เขียนขอให้สิ่งเหล่านี้มีส่วนในการปกป้องเด็กผู้บริสุทธิ์จากการตกเป็นเหยื่อของการล่วงละเมิดทางเพศ และขอมอบความดีทั้งหมดนี้แด่บุพการี ผู้ช่วยศาสตราจารย์ ดร.นิสิต อินทมาโน และกรรมการสอบสารนิพนธ์ทุกท่าน ผู้แต่งตำรา บทความต่าง ๆ ที่ผู้เขียนได้นำมาใช้ในการศึกษาค้นคว้า แต่หากมีความบกพร่องประการใดผู้เขียนขอน้อมรับไว้แต่เพียงผู้เดียว

ทิพย์วรรณ ท่องอนันต์

มหาวิทยาลัยศรีปทุม

สารบัญ

		หน้า
	บทคัดย่อภาษาไทย.....	I
	บทคัดย่อภาษาอังกฤษ.....	III
	กิตติกรรมประกาศ.....	V
	สารบัญ.....	VI
	สารบัญตาราง.....	IX
บทที่		
1	บทนำ.....	1
	1.1 ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา.....	1
	1.2 วัตถุประสงค์ของการศึกษา.....	5
	1.3 สมมติฐานการศึกษา.....	5
	1.4 ขอบเขตของการศึกษา.....	6
	1.5 วิธีดำเนินการศึกษา.....	6
	1.6 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ.....	6
2	ความหมาย แนวคิดและทฤษฎีเกี่ยวกับการคุ้มครองเด็กจากผู้ที่มีสื่อลามกอนาจารเด็ก ไว้ในครอบครอง.....	7
	2.1 ความหมายและลักษณะของการครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็ก.....	7
	2.1.1 ความหมายและประเภทของสื่อ (Media).....	7
	2.1.2 ความหมายของคำว่าลามกและอนาจาร (Obscene and Indecent).....	9
	2.1.3 ความหมายของคำว่าเด็ก (Child).....	16
	2.1.4 ความหมายและประเภทของสื่อลามกอนาจารเด็ก (Child Pornography)	19
	2.1.5 ความหมายและลักษณะความผิดของการครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็ก (Possession Child Pornography).....	23

บทที่	หน้า
2.2 อิทธิพลของสื่อลามกอนาจารเด็กที่มีผลต่อการกระทำความผิดทางเพศกับเด็ก.....	27
2.2.1 แนวความคิดและทฤษฎีเกี่ยวกับอิทธิพลของสื่อทั่วไปที่มีผลต่อผู้รับสื่อ	27
2.2.2 อิทธิพลของสื่อลามกอนาจารเด็กที่มีต่อผู้มีไว้ในครอบครอง.....	30
2.2.3 อิทธิพลของสื่อลามกอนาจารเด็กที่มีผลกระทบต่อตัวเด็ก.....	32
2.2.4 อิทธิพลของสื่อลามกอนาจารเด็กที่มีผลต่อการก่ออาชญากรรม.....	35
2.2.5 ความจำเป็นที่ต้องมีมาตรการทางกฎหมายในควบคุมสื่อลามกอนาจารเด็ก	38
2.3 แนวคิดและทฤษฎีเกี่ยวกับการมีไว้ในครอบครองซึ่งสื่อลามกอนาจารเด็ก.....	38
2.3.1 แนวความคิดที่เกี่ยวข้องกับการแสดงออกทางเพศที่มีผลต่อผู้รับรู้.....	38
2.3.2 ทฤษฎีอาชญาวิทยาเกี่ยวกับอาชญากรรมที่เกิดขึ้นจากสื่อลามกอนาจารเด็ก	40
2.3.3 ลักษณะของอาชญากรรมที่ขัดต่อความสงบเรียบร้อยของสังคม.....	43
2.3.4 หลักความได้สัดส่วนของการกระทำและการลงโทษอย่างเหมาะสม.....	44
3 มาตรการทางกฎหมายที่เกี่ยวกับสื่อลามกอนาจารเด็กในประเทศไทยและในต่างประเทศ	47
3.1 มาตรการทางกฎหมายระหว่างประเทศที่เกี่ยวกับสื่อลามกอนาจารเด็ก.....	47
3.1.1 อนุสัญญาที่ให้ความคุ้มครองเด็กจากการถูกกระทำทางเพศ.....	48
(1) อนุสัญญาว่าด้วยสิทธิเด็กแห่งสหประชาชาติ ค.ศ.1989.....	48
3.1.2 อนุสัญญาที่มีการกำหนดบทนิยามสื่อลามกอนาจารเด็ก.....	49
(1) พิธีสารเลือกรับว่าด้วยเรื่องการขายเด็ก การค้าประเวณีเด็กและสื่อลามก ที่เกี่ยวกับเด็ก ค.ศ.2000.....	49
(2) อนุสัญญาว่าด้วยเรื่องอาชญากรรมทางคอมพิวเตอร์ ค.ศ. 2001.....	50
(3) อนุสัญญาว่าด้วยเรื่องการป้องกันเด็กจากการถูกแสวงหาผลประโยชน์ ทางเพศโดยมิชอบและการถูกทารุณกรรมทางเพศ ค.ศ. 2012.....	51
3.2 มาตรการทางกฎหมายที่เกี่ยวกับสื่อลามกอนาจารเด็กในประเทศไทย.....	53
3.2.1 กฎหมายที่กำหนดความผิดเกี่ยวกับสื่อลามกอนาจารเด็กโดยเฉพาะ.....	54
(1) ประมวลกฎหมายอาญา มาตรา 1 (17) และมาตรา 287/1.....	54
3.2.2 กฎหมายที่กำหนดความผิดเกี่ยวกับการลามกอนาจารที่กระทำต่อตัวเด็ก	61
(1) ประมวลกฎหมายอาญามาตรา มาตรา 277.....	61

บทที่	หน้า
3.3 มาตรการทางกฎหมายที่เกี่ยวกับสื่อลามกอนาจารเด็กในต่างประเทศ.....	62
3.3.1 กฎหมายของสหรัฐอเมริกา.....	62
(1) คำจำกัดความคำว่าเด็กในสื่อลามกอนาจารเด็ก.....	62
(2) การยกเว้นความผิดสำหรับการครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็ก....	66
3.3.2 กฎหมายของสหราชอาณาจักร.....	67
(1) คำจำกัดความคำว่าเด็กในสื่อลามกอนาจารเด็ก.....	67
(2) การยกเว้นความผิดสำหรับการครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็ก....	69
3.3.3 กฎหมายของสหพันธ์สาธารณรัฐเยอรมนี.....	71
(1) คำจำกัดความคำว่าเด็กในสื่อลามกอนาจารเด็ก.....	71
(2) การยกเว้นความผิดสำหรับการครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็ก....	73
4 วิเคราะห์เปรียบเทียบการบังคับใช้กฎหมายอาญาเกี่ยวกับการครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็ก ของประเทศไทยและต่างประเทศ.....	77
4.1 คำจำกัดความคำว่าเด็กในสื่อลามกอนาจารเด็ก.....	77
4.2 ความรับผิดทางอาญาในกรณีที่เด็กเป็นผู้ผลิตและครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็ก อันได้มาจากความยินยอมของเด็กด้วยตนเอง.....	81
4.3 การยกเว้นความผิดสำหรับการครอบครองสื่อลามกอนาจารเด็กของเจ้าหน้าที่.....	84
5 บทสรุปและข้อเสนอแนะ.....	88
5.1 บทสรุป.....	88
5.2 ข้อเสนอแนะ.....	90
บรรณานุกรม.....	97
ประวัติผู้เขียน.....	102

สารบัญตาราง

	หน้า
ตารางที่ 3.1 องค์ประกอบความผิดตามมาตรา 287/1 ของประมวลกฎหมายอาญา.....	56
ตารางที่ 3.2 องค์ประกอบความผิดตามมาตรา 287/2 ของประมวลกฎหมายอาญา.....	60
ตารางที่ 5.1 เปรียบเทียบประมวลกฎหมายอาญา (บทบัญญัติเดิม) กับประมวลกฎหมายอาญา (บทบัญญัติแก้ไข).....	92