

สารบัญ

| | |
|--|-------------|
| บทคัดย่อภาษาไทย..... | I |
| บทคัดย่อภาษาอังกฤษ..... | IV |
| กิตติกรรมประกาศ..... | VII |
| สารบัญ..... | VIII |
| บทที่ | หน้า |
| | |
| 1. บทนำ..... | 1 |
| 1.1 ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา..... | 1 |
| 1.2 วัตถุประสงค์ของการศึกษา..... | 2 |
| 1.3 สมมติฐานของการศึกษา..... | 3 |
| 1.4 ขอบเขตของการศึกษา..... | 3 |
| 1.5 วิธีการศึกษา..... | 3 |
| 1.6 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ..... | 4 |
| | |
| 2. วิวัฒนาการ ความหมาย แนวคิด ทฤษฎีเกี่ยวกับการระงับข้อพิพาท โดยอนุญาโตตุลาการ และสัญญารับตั้งครมภ์แทน..... | 5 |
| 2.1 วิวัฒนาการ ความหมายและลักษณะสำคัญของการอนุญาโตตุลาการ..... | 5 |
| 2.1.1 วิวัฒนาการของการอนุญาโตตุลาการ..... | 5 |
| 2.1.2 ความหมายและลักษณะสำคัญของการอนุญาโตตุลาการ..... | 9 |
| 2.2 ทฤษฎีเกี่ยวกับการอนุญาโตตุลาการ..... | 13 |
| 2.2.1 ทฤษฎีที่ถือว่าการชี้ขาดข้อพิพาทเป็นของรัฐ (Jurisdictional Theory)... | 13 |
| 2.2.2 ทฤษฎีสัญญา (Contractual Theory)..... | 15 |
| 2.2.3 ทฤษฎีผสม (Mixed or Hybrid Theory)..... | 16 |
| 2.2.4 ทฤษฎีความเป็นเอกเทศ (Autonomous Theory)..... | 17 |
| 2.3 ประเภทของการอนุญาโตตุลาการ..... | 18 |
| 2.3.1 การแบ่งประเภทตามขั้นตอนของข้อพิพาท..... | 18 |
| 2.3.1.1 การอนุญาโตตุลาการนอกศาล..... | 18 |

สารบัญ

| บทที่ | หน้า |
|---|------|
| 2.3.1.2 การอนุญาโตตุลาการในศาล..... | 19 |
| 2.3.2 การแบ่งประเภทตามบุคคลที่ดำเนินการ..... | 19 |
| 2.3.2.1 อนุญาโตตุลาการที่ใช้สถาบัน (Institutional Arbitration)..... | 19 |
| 2.3.2.2 อนุญาโตตุลาการที่คู่พิพาทกำหนดเอง (Ad Hoc Arbitration).. | 20 |
| 2.4 เจตนารมณ์ของการอนุญาโตตุลาการ..... | 22 |
| 2.4.1 รวดเร็วและมีประสิทธิภาพ (Speedy and Efficiency)..... | 22 |
| 2.4.2 ค่าใช้จ่าย (Cost)..... | 22 |
| 2.4.3 รักษาชื่อเสียงและความลับทางธุรกิจ (Famousness and Confidential)..... | 23 |
| 2.4.4 รักษาสัมพันธ์ภาพ (Relationship)..... | 23 |
| 2.4.5 เหมาะสมกับข้อพิพาทที่ยุ้งยากและสลับซับซ้อน (Appropriation)..... | 23 |
| 2.4.6 สมประโยชน์ของคู่กรณีพิพาท (Fulfillment)..... | 24 |
| 2.4.7 แบ่งเบาภาระของศาล (Reduce the Case)..... | 24 |
| 2.5 วิวัฒนาการ ความหมาย ประเภท และลักษณะของสัญญารับตั้งครรภ์แทน..... | 25 |
| 2.5.1 วิวัฒนาการของการตั้งครรภ์แทน..... | 25 |
| 2.5.2 ความหมายของการตั้งครรภ์แทน..... | 27 |
| 2.5.3 ประเภทของการตั้งครรภ์แทน..... | 28 |
| 2.5.3.1 การตั้งครรภ์แทนโดยการฉีดเชื้อ..... | 29 |
| 2.5.3.2 การตั้งครรภ์แทนโดยการปฏิสนธินอกร่างกาย..... | 29 |
| 2.5.3.3 การตั้งครรภ์แทนโดยใช้ตัวอ่อนที่ได้รับการบริจาค..... | 30 |
| 2.5.4 ความหมายของสัญญารับตั้งครรภ์แทน..... | 30 |
| 2.5.5 ประเภทของสัญญารับตั้งครรภ์แทน..... | 30 |
| 2.5.5.1 พิจารณาจากวิธีการก่อให้เกิดการตั้งครรภ์..... | 30 |
| 1) Traditional Surrogacy Contract..... | 30 |
| 2) Gestational Surrogacy Contract..... | 31 |
| 2.5.5.2 พิจารณาจากวัตถุประสงค์ของผู้รับตั้งครรภ์แทน..... | 31 |

สารบัญ

| บทที่ | หน้า |
|--|-----------|
| 1) สัญญารับตั้งครรรภ์แทนเพื่อประโยชน์ในเชิงพาณิชย์..... | 31 |
| 2) สัญญารับตั้งครรรภ์แทนเพื่อช่วยเหลือ ผู้ที่ไม่สามารถมีบุตรได้..... | 31 |
| 2.5.6 ลักษณะของสัญญารับตั้งครรรภ์แทน..... | 31 |
| 2.5.6.1 สัญญาเช่า..... | 32 |
| 2.5.6.2 สัญญาจ้างแรงงาน..... | 33 |
| 2.5.6.3 สัญญาจ้างทำของ..... | 33 |
| 2.5.6.4 การบังคับตามสัญญา..... | 34 |
| 3. มาตรการทางกฎหมายในการระงับข้อพิพาทเกี่ยวกับสัญญารับตั้งครรรภ์แทน โดยอนุญาโตตุลาการตามหลักกฎหมายไทยและต่างประเทศ..... | 36 |
| 3.1 การระงับข้อพิพาทในสัญญารับตั้งครรรภ์แทน..... | 36 |
| 3.1.1 การระงับข้อพิพาทโดยศาล..... | 36 |
| 3.1.1.1 การดำเนินกระบวนการพิจารณาคดี..... | 37 |
| 3.1.1.2 การไกล่เกลี่ยเพื่อให้เกิดการประนีประนอมยอมความ..... | 38 |
| 3.1.1.3 การอนุญาโตตุลาการในศาล..... | 42 |
| 3.1.2 การระงับข้อพิพาทโดยอนุญาโตตุลาการ..... | 44 |
| 3.2 สัญญาอนุญาโตตุลาการ..... | 45 |
| 3.2.1 ลักษณะสำคัญของสัญญาอนุญาโตตุลาการ..... | 45 |
| 3.2.1.1 เกิดจากความตกลงของคู่กรณี..... | 45 |
| 3.2.1.2 มีการมอบอำนาจให้อนุญาโตตุลาการวินิจฉัยชี้ขาดข้อพิพาท.... | 47 |
| 3.2.1.3 คำชี้ขาดของอนุญาโตตุลาการถือเป็นที่สุด และมีผลผูกพันคู่กรณี..... | 48 |
| 3.2.2 คณะอนุญาโตตุลาการ..... | 49 |
| 3.2.2.1 จำนวนอนุญาโตตุลาการ..... | 49 |
| 3.2.2.2 การแต่งตั้งอนุญาโตตุลาการ..... | 51 |

สารบัญ

| บทที่ | หน้า |
|---|------|
| 3.2.2.3 คุณสมบัติของอนุญาโตตุลาการ..... | 53 |
| 3.2.2.4 สิทธิและหน้าที่ของอนุญาโตตุลาการ..... | 54 |
| 3.2.2.5 ความรับผิดชอบของอนุญาโตตุลาการ..... | 55 |
| 3.2.3 ประเภทของข้อพิพาทที่อาจระงับได้โดยอนุญาโตตุลาการ..... | 56 |
| 3.2.3.1 ข้อพิพาทที่เกิดขึ้นแล้วหรือที่จะเกิดขึ้นในอนาคต..... | 56 |
| 3.2.3.2 ข้อพิพาทที่เกิดขึ้นจากนิติสัมพันธ์ทางสัญญาหรือทางอื่น โดยไม่จำกัดว่าต้องเป็นข้อพิพาททางแพ่งเท่านั้น..... | 57 |
| 3.2.3.3 ข้อพิพาทที่เกิดจากสัญญาทางปกครอง..... | 58 |
| 3.2.4 ผลของสัญญาอนุญาโตตุลาการ..... | 59 |
| 3.2.4.1 ผลผูกพันของสัญญาอนุญาโตตุลาการระหว่างคู่สัญญา..... | 59 |
| 3.2.4.2 สัญญาอนุญาโตตุลาการผูกพันผู้รับโอนสิทธิเรียกร้อง..... | 60 |
| 3.2.4.3 ความเป็นเอกเทศของสัญญาอนุญาโตตุลาการ..... | 60 |
| 3.2.5 การบังคับตามสัญญาอนุญาโตตุลาการ..... | 61 |
| 3.2.6 วิธีพิจารณาของอนุญาโตตุลาการ..... | 67 |
| 3.2.6.1 การเริ่มต้นของการอนุญาโตตุลาการ..... | 67 |
| 3.2.6.2 กระบวนวิธีพิจารณาของอนุญาโตตุลาการ..... | 68 |
| 3.2.7 คำชี้ขาดและการบังคับตามคำชี้ขาดของอนุญาโตตุลาการ..... | 69 |
| 3.3 มาตรการทางกฎหมายเกี่ยวกับการตั้งครรภ์แทนตามกฎหมายไทย..... | 71 |
| 3.3.1 การเกิดสัญญา..... | 71 |
| 3.3.2 ความสมบูรณ์ของสัญญา..... | 73 |
| 3.3.2.1 วัตถุประสงค์เป็นการขัดต่อความสงบเรียบร้อยของประชาชน... | 77 |
| 3.3.2.2 วัตถุประสงค์เป็นการขัดศีลธรรมอันดีของประชาชน..... | 77 |
| 3.4 บุคคลผู้เป็นคู่สัญญาและการเกิดข้อพิพาทระหว่างคู่สัญญา ที่เกี่ยวข้องในสัญญารับตั้งครรภ์แทน..... | 83 |
| 3.4.1 คู่สัญญาที่เกี่ยวข้องในสัญญารับตั้งครรภ์แทน..... | 83 |
| 3.4.1.1 ผู้ขอให้ตั้งครรภ์แทน..... | 83 |

สารบัญ

| บทที่ | หน้า |
|---|------|
| 3.4.1.2 ผู้รับตั้งครรรภ์แทน..... | 84 |
| 3.4.1.3 ผู้จัดการตั้งครรรภ์แทน..... | 85 |
| 3.4.1.4 แพทย์..... | 85 |
| 3.4.2 การเกิดข้อพิพาทระหว่างคู่สัญญา | |
| ที่เกี่ยวข้องในสัญญารับตั้งครรรภ์แทน..... | 85 |
| 3.4.2.1 ระหว่างผู้ขอให้ตั้งครรรภ์แทนกับผู้รับตั้งครรรภ์แทน..... | 85 |
| 3.4.2.2 ระหว่างแพทย์กับผู้ขอให้ตั้งครรรภ์แทน..... | 86 |
| 3.4.2.3 ระหว่างแพทย์กับผู้รับตั้งครรรภ์แทน..... | 86 |
| 3.4.2.4 ระหว่างผู้จัดการแทนกับผู้ขอให้ตั้งครรรภ์แทน..... | 87 |
| 3.4.2.5 ระหว่างผู้จัดการแทนกับผู้รับตั้งครรรภ์แทน..... | 88 |
| 3.4.2.6 ระหว่างผู้จัดการแทนกับแพทย์..... | 88 |
| 3.5 กรณีศึกษาการรับตั้งครรรภ์แทนที่เกิดในประเทศไทยในปัจจุบัน..... | 89 |
| 3.5.1 การบังคับตามสัญญารับตั้งครรรภ์แทน..... | 89 |
| 3.5.2 การจะไม่ปฏิบัติตามสัญญาโดยการทำแท้ง..... | 90 |
| 3.5.3 สถานะความเป็นบิดามารดาของเด็กที่เกิดจากการรับตั้งครรรภ์แทน..... | 93 |
| 3.5.3.1 การตั้งครรรภ์แทนโดยการปฏิสนธิในร่างกาย..... | 93 |
| 3.5.3.2 การตั้งครรรภ์แทนโดยการฉีดเชื้อ..... | 98 |
| 3.5.4 ปัญหาทางจริยธรรมกับการรับตั้งครรรภ์แทน..... | 100 |
| 3.5.4.1 มุมมองด้านศาสนา..... | 100 |
| 3.5.4.2 มุมมองด้านสังคม..... | 102 |
| 1) ฝ่ายสนับสนุนการรับตั้งครรรภ์แทน..... | 102 |
| 2) ฝ่ายคัดค้านการรับตั้งครรรภ์แทน..... | 103 |
| 3.5.5 ความเป็นโมฆะของสัญญารับตั้งครรรภ์แทน..... | 105 |
| 3.5.6 ระยะเวลาการดำเนินกระบวนการพิจารณาของอนุญาโตตุลาการ..... | 106 |
| 3.6 มาตรการทางกฎหมายในการระงับข้อพิพาทเกี่ยวกับสัญญารับตั้งครรรภ์แทน | |
| โดยอนุญาโตตุลาการของต่างประเทศ..... | 108 |

สารบัญ

| บทที่ | หน้า |
|---|------------|
| 3.6.1 ประเทศอังกฤษ..... | 108 |
| 3.6.2 ประเทศสหรัฐอเมริกา..... | 114 |
| 3.6.3 ประเทศฝรั่งเศส..... | 118 |
| 4. วิเคราะห์ปัญหาการระงับข้อพิพาทเกี่ยวกับสัญญารับตั้งครรภ์แทน โดยอนุญาโตตุลาการ..... | 121 |
| 4.1 ปัญหาเกี่ยวกับประเภทของข้อพิพาทในสัญญารับตั้งครรภ์แทน ที่ระงับได้โดยการอนุญาโตตุลาการ..... | 122 |
| 4.2 ปัญหาเกี่ยวกับการนำหลักกฎหมายมาใช้ในการพิจารณา ชี้ขาดข้อพิพาทของอนุญาโตตุลาการ..... | 128 |
| 4.3 ปัญหาความเป็นที่ยุติในการพิจารณาชี้ขาดเขตอำนาจของอนุญาโตตุลาการ... | 131 |
| 4.4 ปัญหาเกี่ยวกับองค์คณะของอนุญาโตตุลาการ..... | 133 |
| 4.5 ปัญหาเกี่ยวกับอำนาจของอนุญาโตตุลาการ ในการพิจารณาพยานหลักฐานและคำพิพากษาของศาล ในการบังคับตามคำชี้ขาดของอนุญาโตตุลาการ..... | 135 |
| 5. บทสรุปและข้อเสนอแนะ..... | 138 |
| บรรณานุกรม..... | 150 |
| ประวัติผู้วิจัย..... | 154 |