

การทำแท้ง : ศึกษาปัญหาทางกฎหมายกรณีที่มีการดามีปัญหาทางจิต

ศิริพร รุ่งรัตน์รัชชัย

วิทยานิพนธ์นี้เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษาตามหลักสูตรนิติศาสตรมหาบัณฑิต

สาขาวิชานิติศาสตร์ คณะนิติศาสตร์ปริทัศน์ พนมยงค์

มหาวิทยาลัยธุรกิจบัณฑิตย์

พ.ศ. 2557

**Abortion : Studying about legal problem in case of mother has  
mental problem**

**SIRIPORN RUNGRATTAWATCHAIA**

**Thesis Submitted in Partial Fulfillment of the Requirements  
for the Degree of Master of Laws**

**Department of Law**

**Pridi Banomyong Faculty of Law, Dhurakij Pundit University**

**2014**

## กิตติกรรมประกาศ

วิทยานิพนธ์เล่มนี้สำเร็จลุล่วงไปได้ด้วยดี ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณคณะนิติศาสตร์ ปรีดี พนมยงค์ มหาวิทยาลัยธุรกิจบัณฑิต ที่ได้มอบโอกาสในการศึกษา รวมทั้งองค์ความรู้ ทางด้านวิชาการต่างๆแก่ผู้เขียน ขอกราบขอพระคุณในความกรุณาและความอนุเคราะห์จากท่าน อาจารย์ ศาสตราจารย์ ดร.สุรศักดิ์ ลิขสิทธิ์วัฒนกุล ที่ได้สละเวลารับเป็นที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์ และได้ให้คำแนะนำ ตรวจสอบวิทยานิพนธ์ ตลอดจนให้คำปรึกษาอันเป็นประโยชน์อย่างยิ่งต่อการทำ วิทยานิพนธ์เล่มนี้ ผู้เขียนจึงขอกราบขอบพระคุณเป็นอย่างสูงมา ณ ที่นี้

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณศาสตราจารย์ ดร.คณิต ณ นคร ที่ได้กรุณาสละเวลารับเป็น ประธานกรรมการสอบวิทยานิพนธ์ อาจารย์ ดร. อุทัย อาทิวา รงศาสตราจารย์ อัจฉริยา ชูดี นันทน์ ที่กรุณาสละเวลารับเป็นกรรมการสอบวิทยานิพนธ์ และกรุณาให้เกียรติรวมทั้งสละเวลา อันมีค่าของท่านให้ข้อคิดและชี้แนะแนวทางในการทำวิทยานิพนธ์ให้มีความสมบูรณ์มากยิ่งขึ้น

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณบิดา มารดา นายทวี นางยินดี ซ้ายเกลี้ยง ผู้ให้กำเนิดและ เลี้ยงดูสั่งสอนผู้เขียนด้วยความรัก ความเมตตา และเป็นกำลังใจให้ผู้เขียนทำวิทยานิพนธ์เล่มนี้ได้ สำเร็จ

ผู้เขียนขอขอบคุณ คุณชาติ รุ่งรัตน์วัชชัย ที่ได้ให้กำลังใจ ความรัก การช่วยเหลือ และสนับสนุนผู้เขียนในด้านต่างๆตลอดระยะเวลาของการศึกษา และขอขอบคุณเพื่อนๆ พี่ๆ น้องๆ จากคณะนิติศาสตร์ มหาวิทยาลัยธุรกิจบัณฑิตที่ได้ให้ความช่วยเหลือแก่ผู้เขียนตลอดระยะเวลา การศึกษา

วิทยานิพนธ์เล่มนี้ หากจะเป็นประโยชน์และมีส่วนดีบ้างแล้ว ผู้เขียนขอขอบแต่ คณะอาจารย์ที่ได้อบรมสั่งสอนผู้เขียน บิดามารดาอันเป็นที่รักยิ่งของผู้เขียน หากมีข้อผิดพลาดหรือ บกพร่องในส่วนใดของวิทยานิพนธ์เล่มนี้ ผู้เขียนขอน้อมรับไว้แต่เพียงผู้เดียว และขออภัยมา ณ โอกาสนี้ด้วย

ศิริพร รุ่งรัตน์วัชชัย

## สารบัญ

	หน้า
บทคัดย่อภาษาไทย.....	๗
บทคัดย่อภาษาอังกฤษ.....	๖
กิตติกรรมประกาศ.....	๗
บทที่	
1. บทนำ.....	1
1.1 ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา.....	1
1.2 วัตถุประสงค์ของการศึกษา.....	4
1.3 สมมติฐานของการศึกษา.....	4
1.4 ขอบเขตของการศึกษา.....	5
1.5 วิธีดำเนินการศึกษา.....	5
1.6 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ.....	5
2. ความผิดฐานทำให้แท้งลูก ปัญหาและอุปสรรคในการบังคับใช้บทบัญญัติแห่ง กฎหมายว่าด้วยความผิดฐานทำให้แท้งลูกในประเทศไทย.....	7
2.1 ความหมายของการทำแท้ง.....	8
2.2 วิวัฒนาการของกฎหมายทำแท้งในประเทศไทย.....	14
2.2.1 กฎหมายตราสามดวง.....	14
2.2.2 กฎหมายลักษณะอาญา ร.ศ. 127 .....	20
2.2.3 ประมวลกฎหมายอาญา (พ.ศ.2500-ปัจจุบัน).....	21
2.3 ขอบเขตความผิดฐานทำให้แท้งลูกในส่วนที่เกี่ยวกับเวลาที่กระทำ.....	24
2.3.1 เวลาอันเป็นจุดเริ่มต้นของการกระทำความผิด.....	24
2.3.2 เวลาอันเป็นจุดสิ้นสุดของการกระทำความผิด.....	33
2.4 ขอบเขตความผิดฐานทำให้แท้งลูกในส่วนที่เกี่ยวกับผลของการกระทำ.....	37
2.4.1 การทำแท้งต้องเป็นการทำให้ทารกในครรภ์ออกมาจากครรภ์ในลักษณะ ที่ไม่มีชีวิต.....	37
2.4.2 การทำแท้งเป็นการทำให้ทารกในครรภ์ตายในขณะที่อยู่ในครรภ์หรือทำ ให้คลอดก่อนกำหนดโดยสภาพที่ไม่อาจมีชีวิตรอดได้ ไม่ว่าจะตาย ภายหลังคลอดนานเท่าใด.....	38

สารบัญ (ต่อ)

บทที่	หน้า
2.5 ปัญหาและอุปสรรคทั่วไปในการบังคับใช้กฎหมายเกี่ยวกับการทำแท้ง.....	40
2.5.1 อุปสรรคอันมาจากความเชื่อทางศาสนา.....	41
2.5.2 ปัญหาจากความไม่ชัดเจนของตัวบทกฎหมายและการตีความของคณะกรรมการกฤษฎีกา.....	54
2.6 ข้อจำกัดทางกฎหมายในการทำแท้งในกรณีที่มีมารดามีปัญหาทางจิต.....	57
2.7 ข้อพิจารณาเกี่ยวกับข้อบังคับแพทยสภาว่าด้วยหลักเกณฑ์การปฏิบัติเกี่ยวกับการยุติการตั้งครรภ์ทางการแพทย์ตามมาตรา 305 แห่งประมวลกฎหมายอาญา พ.ศ. 2548.....	66
3. กฎหมายทำแท้งกรณีเกี่ยวกับปัญหาทางจิตของมารดาในต่างประเทศ.....	70
3.1 ประเทศที่ใช้ระบบกฎหมายคอมมอนลอว์ (Common Law).....	70
3.1.1 ประเทศอังกฤษ.....	70
3.1.2 เทศสหรัฐอเมริกา.....	77
3.1.3 ประเทศสิงคโปร์.....	85
3.2 ประเทศที่ใช้ระบบกฎหมายซีวิลลอว์ (Civil Law).....	88
3.2.1 ประเทศเยอรมนี.....	88
3.2.2 ประเทศสวีเดน.....	99
3.3 ตารางเปรียบเทียบเหตุผลในการทำแท้งของแต่ละประเทศ.....	101
4. บทวิเคราะห์เหตุทำแท้งได้โดยชอบด้วยกฎหมายกรณีที่มีมารดามีปัญหาทางจิต.....	102
4.1 ความชอบธรรมในการทำแท้ง.....	102
4.1.1 ข้อพิจารณาด้านคุณธรรมทางกฎหมาย.....	102
4.1.2 ข้อพิจารณาด้านสิทธิมนุษยชน.....	103
4.1.3 ข้อพิจารณาด้านศาสนาและศีลธรรม.....	104
4.1.4 ข้อพิจารณาด้านจริยธรรม.....	105
4.2 วิเคราะห์เหตุทำแท้งได้โดยชอบด้วยกฎหมาย ตามมาตรา 305.....	106
4.3 วิเคราะห์ปัญหาการทำแท้งในกรณีที่มีมารดามีปัญหาทางจิต.....	110
4.3.1 ผู้ป่วยจิตเภท.....	112
4.3.2 โรคทางจิตที่น่าจะเป็นเหตุให้แพทย์ควรทำแท้งให้แก่หญิงได้.....	114

สารบัญ (ต่อ)

บทที่	หน้า
4.3.3 วิเคราะห์ความสอดคล้องเหมาะสมในการกำหนดเหตุที่จะทำแห่งได้ ในกรณีมารดามีปัญหาทางจิตกับสภาพสังคมในปัจจุบัน.....	122
5. บทสรุปและข้อเสนอแนะ.....	127
5.1 บทสรุป.....	127
5.2 ข้อเสนอแนะ.....	133
บรรณานุกรม.....	137
ภาคผนวก .....	145
ก. ข้อบังคับแพทยสภาว่าด้วยหลักเกณฑ์การปฏิบัติเกี่ยวกับการยุติการ ตั้งครรภ์ทางการแพทย์ตามมาตรา 305 แห่งประมวลกฎหมายอาญา พ.ศ. 2548.....	146
ข. ระบบจำแนกโรคใน ICD-10 ขององค์การอนามัยโลก (World Health Organization).....	149
ประวัติผู้เขียน.....	154