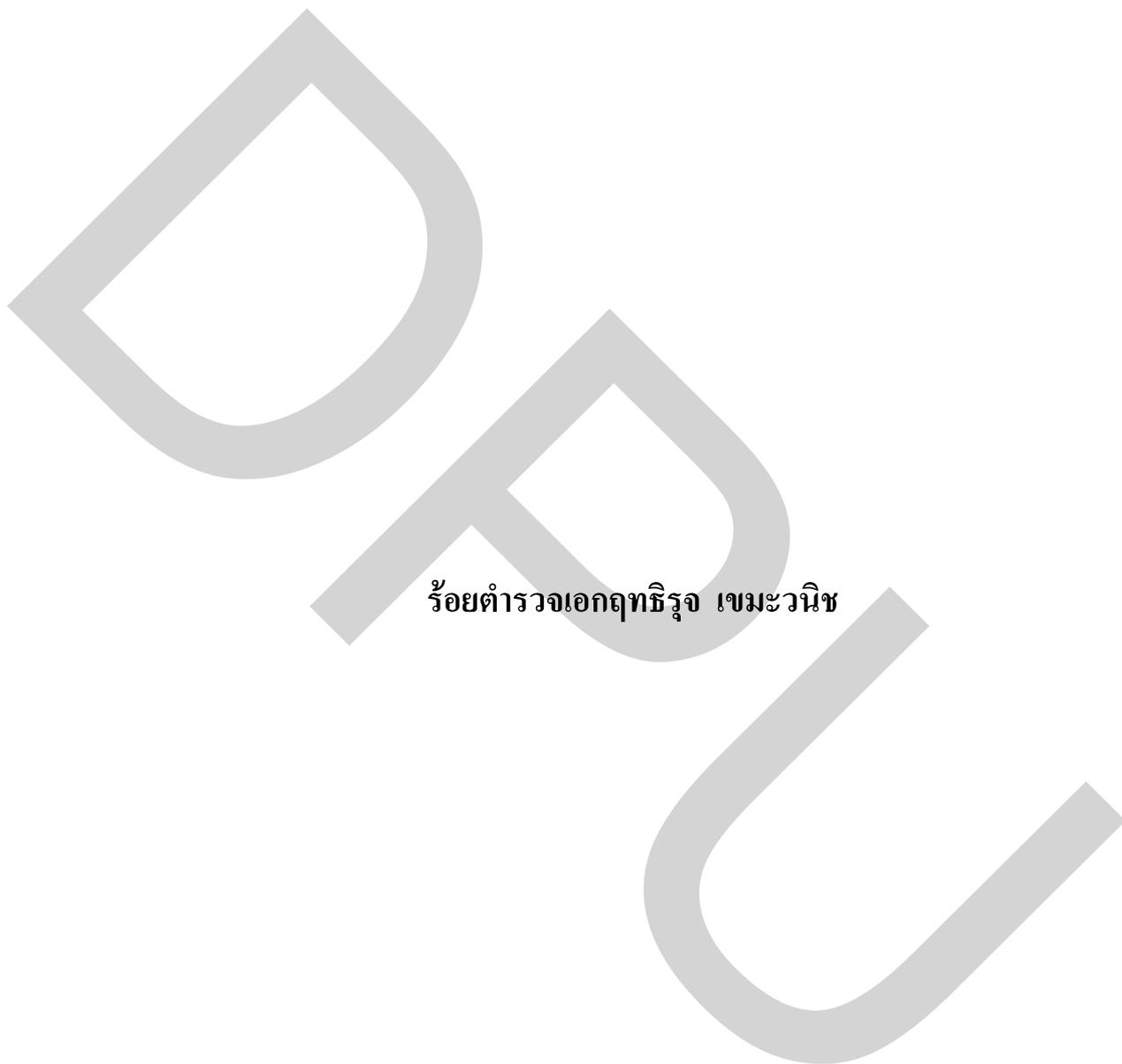


การพยายามกระทำความผิด : ศึกษาเฉพาะหลักเกณฑ์การแบ่งแยกระหว่าง
การลงมือกระทำความผิดกับการเตรียมกระทำความผิด



วิทยานิพนธ์นี้เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษาตามหลักสูตรปริญญานิติศาสตรมหาบัณฑิต
สาขาวิชานิติศาสตร์ บัณฑิตวิทยาลัย มหาวิทยาลัยธุรกิจบัณฑิตย์

พ.ศ. 2549

ISBN 974-671-391-4

**CRIMINAL ATTEMPTS : A STUDY ON THE DISTINCTION
BETWEEN COMMENCEMENT AND PREPARATION**

Pol.Capt.RIDTIRUJ KAMAWANICH

A Thesis Submitted in Partial Fulfillment of the Requirements

for the Degree of Master of Laws

Department of Law

Graduate School, Dhurakij Pundit University

2006

ISBN 974-671-391-4

กิตติกรรมประกาศ

ในการค้นคว้าวิจัยเพื่อจัดทำวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณท่านรองศาสตราจารย์ ดร. สุรศักดิ์ ลิขสิทธิ์วัฒนกุล เป็นอย่างสูง ที่ได้สละเวลามาเป็นอาจารย์ที่ปรึกษาให้ผู้เขียน ทั้งยังอนุเคราะห์ ช่วยเหลือให้คำแนะนำผู้เขียนในการค้นคว้า จัดทำวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ เป็นอย่างดียิ่ง

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณท่าน ศาสตราจารย์ ดร.คณิต ฒ นคร เป็นอย่างสูงที่ได้กรุณาสละเวลาอันมีค่ามาเป็นประธานกรรมการ ตลอดจนให้คำแนะนำในการจัดทำวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ให้สำเร็จลงได้ด้วยดี

ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณท่านอาจารย์ ดร.พีรพันธุ์ พาลุสุข ท่านรองศาสตราจารย์ ดร.กมลชัย รัตนสกววงศ์ ท่านรองศาสตราจารย์ ดร.อุดม รัฐอมฤต และท่านรองศาสตราจารย์ ดร.อุทัย อาทิวะ เป็นอย่างสูงที่ได้กรุณาสละเวลาเป็นกรรมการ แนะนำ ช่วยให้แนวคิดแก่ผู้เขียนจนวิทยานิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จตามความมุ่งหมาย

นอกจากนี้ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณบิดา มารดา ของผู้เขียนที่ได้ให้กำลังใจผู้เขียนในการศึกษาจนประสบความสำเร็จ

การเขียนวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ หากมีข้อบกพร่องประการใด ผู้เขียนขอน้อมรับความบกพร่องไว้แต่ผู้เดียว หวังว่าผู้อ่านคงได้ความรู้เพิ่มขึ้นไม่มากก็น้อย

ร้อยตำรวจเอกฤทธิรงค์ เขมะวนิช

สารบัญ

	หน้า
บทคัดย่อภาษาไทย.....	ฉ
บทคัดย่อภาษาอังกฤษ.....	ฉ
กิตติกรรมประกาศ.....	ช
สารบัญตาราง.....	ท
สารบัญภาพ.....	ฒ
บทที่	
1. บทนำ	1
1.1 ที่มาและความสำคัญของปัญหา.....	1
1.2 วัตถุประสงค์ของการวิจัย.....	7
1.3 สมมติฐานของการวิจัย.....	7
1.4 วิธีดำเนินการวิจัย.....	8
1.5 ขอบเขตการวิจัย.....	8
1.6 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ	9
2. แนวคิดเกี่ยวกับการพยายามกระทำความผิดทางอาญา	10
2.1 องค์ประกอบความรับผิดทางอาญา.....	10
2.1.1 องค์ประกอบภายนอก (Objective)	11
2.1.2 องค์ประกอบภายใน (Subjective)	14
2.1.3 ขั้นตอนการกระทำความผิดทางอาญา	16
2.2 ลักษณะทั่วไปของการพยายามกระทำความผิดทางอาญา.....	21
2.2.1 ความหมาย.....	21
2.2.2 หลักเกณฑ์ของการพยายามกระทำความผิดทางอาญา.....	22
2.2.2.1 องค์ประกอบภายนอก (Objective)	22
2.2.2.2 องค์ประกอบภายใน (Subjective)	24
2.2.3 แนวคิดการบัญญัติให้การพยายามเป็นความผิดทางอาญา.....	25
2.2.4 ประเภทของการพยายามกระทำความผิดทางอาญา.....	27

สารบัญ (ต่อ)

	หน้า
2.2.4.1 การพยายามกระทำความผิด (attempts).....	27
2.2.4.2 การพยายามกระทำความผิดที่เป็นไปไม่ได้ (Impossibility) attempts).....	28
2.2.5 ความผิดที่ไม่สามารถมีการพยายาม.....	28
2.3 แนวคิดการกำหนดสัดส่วนระหว่างสถานะทางจิตใจกับการกระทำในความ รับผิดของการพยายามกระทำความผิด.....	34
2.3.1 ทฤษฎีอัตตะวิสัย (Subjective theory).....	34
2.3.1.1 เกณฑ์ความรับผิดตามแบบอัตตะวิสัย.....	34
ก. เกณฑ์ความรับผิดแบบ “การเลือก” (Choice).....	34
ข. เกณฑ์ความรับผิดแบบ “ลักษณะเฉพาะ” (Character).....	35
2.3.1.2 บทบัญญัติการพยายามกระทำผิดตามแบบอัตตะวิสัย.....	36
2.3.1.3 การกำหนดโทษตามแบบอัตตะวิสัย.....	36
2.3.2 ทฤษฎีภาวะวิสัย (Objective Theory).....	39
2.3.2.1 เกณฑ์ความรับผิดตามแบบภาวะวิสัย.....	40
ก. เกณฑ์การรับผิดในสิ่งที่เกิดขึ้นอย่างแท้จริงของการ กระทำ.....	40
ข. เกณฑ์การการรับผิดอาญาแบบวิญญูชน.....	40
2.3.2.2 บทบัญญัติการพยายามกระทำผิดตามแบบภาวะวิสัย.....	41
2.3.2.3 การกำหนดโทษตามแบบภาวะวิสัย.....	41
2.4 แนวคิดและความเป็นมาในการลงโทษการพยายามกระทำความผิดทางอาญา..	42
2.4.1 ในประเทศที่ใช้ระบบ Common Law.....	42
2.4.2 ในประเทศที่ใช้ระบบ Civil Law.....	47
3. ความหมายและหลักเกณฑ์การแบ่งแยกระหว่างการลงมือกระทำความผิดกับการ เตรียมกระทำความผิดในต่างประเทศ.....	53
3.1 ในประเทศที่ใช้ระบบ Common Law.....	54

สารบัญ (ต่อ)

	หน้า
3.1.1 ประเทศอังกฤษ	54
3.1.1.1 ทฤษฎีการกระทำแรก (First acts theory).....	54
ก. ข้อดี.....	56
ข. ข้อเสีย.....	56
ค. ข้อพิจารณาในทฤษฎีการกระทำแรก.....	57
3.1.1.2 ทฤษฎีการกระทำขั้นสุดท้าย (Last acts theory).....	58
ก. การเพิ่มข้อพิจารณาเรื่องการกระทำที่เกี่ยวข้องกันใกล้ชิด (immediately connected) โดยผู้พิพากษา Park B.....	59
ข. การให้ความหมายของ Lord Diplock	60
ค. ข้อพิจารณาเกี่ยวกับการเข้าแทรกแซงที่เป็นไปได้ (possible intervention).....	62
ง. ข้อดีข้อเสีย.....	64
3.1.1.3 ทฤษฎีการกระทำที่ใกล้ชิดต่อผล (The Proximity acts theory)	67
ก. เกณฑ์ของ Stephen.....	69
ข. ข้อเพิ่มเติมเรื่อง โอกาสที่เป็นไปได้ในการล้มเลิกความ ตั้งใจ.....	71
3.1.1.4 ทฤษฎีการกระทำที่ใกล้ชิดต่ออันตราย (Dangerous proximity acts theory).....	73
3.1.1.5 ข้อกำหนดตามพระราชบัญญัติการพยายามกระทำความผิด (The Criminal Attempts Acts 1981)	75
ก. การให้ความหมายการกระทำที่มากกว่าเป็นเพียงการ เตรียมตามพระราชบัญญัติ.....	77
ข. การให้ความหมายตามความเห็นของ Antony Duff.....	81
ค. การให้ความหมายตามความเห็นของ Michael j. Allen	84

สารบัญ (ต่อ)

	หน้า
3.1.2 ประเทศสหรัฐอเมริกา.....	85
3.1.2.1 ทฤษฎีการกระทำในขั้นตอนที่สำคัญ (The Substantial steps acts theory).....	86
ก. ข้อคัดค้านในทฤษฎีการกระทำในขั้นตอนที่สำคัญ...	96
3.1.2.2 ทฤษฎีการกระทำที่ไม่คลุมเครือ (The Unequivocal acts theory).....	97
ก. ข้อคัดค้านในทฤษฎีการกระทำที่ไม่คลุมเครือ.....	99
3.2 ในประเทศที่ใช้ระบบ Civil Law.....	103
3.2.1 ประเทศฝรั่งเศส.....	103
3.2.2 ประเทศเยอรมนี.....	108
4. ความหมายและลักษณะการแบ่งแยกระหว่างการลงมือกระทำความผิดกับการเตรียมกระทำผิดในประเทศไทย.....	120
4.1 บทบัญญัติของกฎหมาย	120
4.2 ความเห็นในทางตำรา.....	126
4.2.1 ฝ่ายที่เห็นด้วยกับทฤษฎีการกระทำที่ใกล้ชิดต่อผล (The Proximity acts theory).....	126
4.2.1.1 แนวทางการอธิบายของศาสตราจารย์จิตติ ดิงศภัทย์.....	127
4.2.1.2 แนวทางการอธิบายของรองศาสตราจารย์ ดร. เกียรติขจร วัจนะสวัสดิ์.....	129
4.2.2 ฝ่ายที่เห็นด้วยกับทฤษฎีความเป็นภัยอันตรายของการกระทำนั้น (Dangerous possibility acts theory).....	131
4.2.3 แนวความเห็นอื่น.....	136
4.2.3.1 แนวทางการอธิบายตามทฤษฎีการกระทำในขั้นตอนสำคัญ.....	137
4.2.3.2 แนวทางการอธิบายโดยใช้การกระทำเป็นเกณฑ์.....	137

สารบัญ (ต่อ)

	หน้า
4.2.3.3 แนวทางที่เห็นว่าไม่มีหลักเกณฑ์ตายตัวสำหรับเรื่องนี้....	138
4.3 เกณฑ์การวินิจฉัยของศาลฎีกา.....	139
4.3.1 แนวคำพิพากษากลุ่มที่ 1 ถือการใกล้ชิดต่อผลสำเร็จเป็นเกณฑ์ในการตัดสินซึ่งการใกล้ชิดต่อต้องถึงขนาดใกล้ชิดต่อลักษณะของการกระทำหรือเป็นส่วนหนึ่งในองค์ประกอบความผิด หรือเหตุฉกรรจ์.....	141
4.3.2 แนวคำพิพากษากลุ่มที่ 2 ถือรวมเอาการกระทำขั้นสุดท้ายของผู้กระทำเป็นการใกล้ชิดต่อผลสำเร็จของความผิดด้วยแม้จะไม่ใกล้ชิดต่อผลสำเร็จจริง ๆ.....	158
4.3.2.1 กรณีนำมาข้ออธิบายเกี่ยวกับกรณีการฆ่าหรือทำร้ายโดยใช้บุคคลหรือสัตว์เป็นเครื่องมือ	158
4.3.2.2 กรณีการนำเหตุผลของการกระทำในขั้นสุดท้ายมาขยายขอบเขตของการพยายามกระทำความผิดออกไปใช้กับความผิดฐานอื่น ๆ.....	159
4.3.3 แนวคำพิพากษากลุ่มที่ 3 แนวคำพิพากษาที่เป็นการขยายขอบเขตของการพยายามกระทำความผิดออกไปกว้างกว่าแนวคำพิพากษากลุ่มที่ 1 และกลุ่มที่ 2.....	162
5. บทสรุปและข้อเสนอแนะ.....	165
บรรณานุกรม.....	175
ภาคผนวก.....	182
ประวัติผู้เขียน	199

สารบัญตาราง

ตารางที่	หน้า
3.1 ข้อแตกต่างระหว่างทฤษฎีการกระทำที่ใกล้ ชิดต่ออันตราย (Dangerous proximity acts theory) กับทฤษฎีการกระทำในขั้นตอนสำคัญ (The Substantial steps acts theory).....	96

สารบัญภาพ

ภาพที่	หน้า
2.1 แสดงขั้นตอนการกระทำความคิดทางอาญา.....	17
2.2 แสดงความหมายของการพยายามกระทำ ความผิดทางอาญา.....	22
3.1 แสดงลักษณะและตำแหน่งของการกระทำแรก (first acts) และการกระทำสุดท้าย (last acts).....	53