

บทที่ 3

ความยินยอมของผู้เยาว์ในการสร้างกายและการขลิบอวัยวะเพศ ตามกฎหมายต่างประเทศ

การสร้างกายให้ผู้เยาว์โดยความยินยอมจากผู้เยาว์นั้น ปัจจุบันมีการสร้างกายให้แก่ผู้เยาว์อย่างกว้างขวาง ซึ่งการกระทำนั้นทำให้สังคมเดือดร้อนหรือเสียหาย แม้ว่ากฎหมายไทยจะมีได้บัญญัติเป็นความผิดไว้เป็นการเฉพาะ แต่กฎหมายของประเทศต่างๆ ทั้งระบบกฎหมายจารีตประเพณี (Common Law system) ในสกุลแองโกลแซกซอน (Anglo-Saxon) และระบบกฎหมายลายลักษณ์อักษร (Civil Law system) ในสกุลโรมานอเยอรมนิก (Romano-Germanics) ได้มีการวางกฎเกณฑ์การให้ความยินยอมทางอาญา อีกทั้งได้มีการบัญญัติเกี่ยวกับการให้ความยินยอมของผู้เยาว์ในการสร้างกายไว้อีกด้วย และในกรณีของการขลิบอวัยวะเพศของผู้เยาว์ กฎหมายต่างประเทศก็ได้มีการถกเถียงและวางหลักกฎหมายไว้เช่นกัน

ดังนั้น ผู้ศึกษาจึงได้เลือกศึกษาหลักกฎหมายจากประเทศดังกล่าว ดังต่อไปนี้

3.1 ความยินยอมในกฎหมายอาญา

3.1.1 สหพันธ์สาธารณรัฐเยอรมัน

ประมวลกฎหมายเยอรมัน มาตรา 226 (a) วางหลักว่า ผู้ใดทำร้ายร่างกายผู้อื่นโดยความยินยอมของผู้ถูกทำร้าย การกระทำนั้นจะเป็นความผิดก็ต่อเมื่อการกระทำนั้นขัดต่อศีลธรรมอันดี¹ (แม้ว่าจะมีความยินยอมก็ตาม) โดยในเนื้อหาของมาตรานี้ ครอบคลุมถึงการทำร้ายร่างกายทุกกรณี ตัวอย่างเช่น การที่ยินยอมให้ผู้อื่นทำร้ายร่างกาย หรืออันตรายที่ได้รับจากการเล่นกีฬา²

3.1.2 ประเทศออสเตรเลีย

ประเทศออสเตรเลียได้มีการเสนอร่างบัญญัติประมวลกฎหมายอาญาเรื่องการให้ความยินยอมว่า การทำร้ายร่างกายด้วยความยินยอมนั้น เป็นการกระทำที่ไม่ชอบด้วยกฎหมายก็แต่เฉพาะที่เป็นอันตรายแก่ชีวิต หรือพิการ³ หมายความว่า ความผิดต่อชีวิต และทำร้ายร่างกายให้ได้รับ

¹ The German Penal Code 1871 .Sec.226(a)

² ความยินยอมของผู้เสียหายในคดีอาญา (น. 156). เล่มเดิม

³ Peter Brett and Peter L.Waller (pp. 322-323). Op.cit.

อันตรายสาหัส ผู้กระทำไม่สามารถอ้างความยินยอมของผู้เสียหายเพื่อยกเว้นความผิดได้ ส่วนการทำร้ายร่างกายธรรมดา ผู้กระทำจะอ้างความยินยอมของผู้เสียหายมาลบล้างความผิดก็ต่อเมื่อ การกระทำนั้นไม่ขัดต่อความสงบเรียบร้อยและศีลธรรมอันดีของประชาชน⁴

3.2 การกระทำต่อร่างกายโดยการสัก

3.2.1 ประเทศฝรั่งเศส

ประเทศฝรั่งเศสคำนึงถึงการมี บทบัญญัติเกี่ยวกับการสัก และเจาะร่างกาย จึงมีการออกกฎหมายจากกระทรวงสาธารณสุขเยาวชนและการกีฬาตามพระราชกฤษฎีกาฉบับที่ 2008-149 ของวันที่ 19 กุมภาพันธ์ ปี 2008 (Décret no 2008-149 du 19 février 2008 fixant les conditions d'hygiène et de salubrité relatives aux pratiques du tatouage avec effraction cutanée et du perçage et modifiant le code de la santé publique (dispositions réglementaires) NOR: SJSP0766174D)⁵ วางเงื่อนไขของสุขอนามัยและความปลอดภัย ปฏิบัติรอยสักที่มีผิวหนังแตกและเจาะและการแก้ไขรหัสของ สุขภาพของประชาชน (ระเบียบ) NOR: SJSP0766174D⁶ เป็นการออกกฎหมายสำหรับการป้องกันสุขภาพของประชาชนที่เกี่ยวข้องกับการปฏิบัติของการสักเกี่ยวกับการป้องกันการติดเชื้อ ภาวะเจ็บป่วยที่เกี่ยวข้องกับร่างกาย / การเจาะผิวหนังซึ่งเป็นกิจกรรมของตัวผู้กระทำที่ไม่ใช่แพทย์ เช่นการสักเจาะ โดยปกติการดำเนินการสักลายผู้กระทำโดยทำลายผิวหนังเท่านั้นที่สามารถทำได้ ด้วยผลิตภัณฑ์ที่มีคุณภาพ⁷

กฎหมายที่กระทรวงสาธารณสุขเยาวชนและการกีฬาตามพระราชกฤษฎีกาฉบับที่ 2008-149 วันที่ 19 กุมภาพันธ์ 2008 ได้ให้ลักษณะของการทำลายผิวหนังสักลายบนผิวหนังและ

⁴ ความยินยอมของผู้เสียหายในคดีอาญา (น. 158). เล่มเดิม.

⁵ <http://www.legifrance.gouv.fr/affichTexte.do?cidTexte=JORFTEXT000018149461>.

⁶ [www.sante.gouv.fr/IMG/pdf/Decret_2008-149_Art. R. 1311-1- 1312-13](http://www.sante.gouv.fr/IMG/pdf/Decret_2008-149_Art._R._1311-1-1312-13). Or <http://www.sante.gouv.fr/>.

⁷ AVIS DU CONSEIL SUPERIEUR D'HYGIENE PUBLIQUE DE FRANCE CONCERNANT LES REGLES DE PROPHYLAXIE DES INFECTIONS POUR LA PRATIQUE « D'ACTES CORPORELS » SANS CARACTERE MEDICAL AVEC EFFRACTION CUTANEE (TATOUAGE, PIERCING, DERMOGRAPHIE, EPILATION PAR ELECTROLYSE, RASAGE), Séance du 15 Septembre 2000

เจาะในส่วนที่ 1 เป็นลักษณะสักผิวแตกและเจาะตามร่างกาย โดยบทบัญญัติของส่วนนี้นำไปใช้กับการดำเนินการสักร่างกาย โดยเป็นการทำลายผิวหนัง รวมไปถึงเทคนิคการแต่งหน้าแบบถาวร และเจาะร่างกาย ยกเว้นเจาะใบหูและปีกจมูกเมื่อมีการดำเนินการ โดยทางเทคนิคพิเศษเป็นต้น⁸

3.2.2 ประเทศฟิลิปปินส์

การสักในฟิลิปปินส์ได้รับการบันทึกไว้เป็นครั้งแรกโดยนักสำรวจชาวสเปนยุโรป ขณะที่พวกเขาเป็นเจ้าของที่ดินในหมู่เกาะในช่วงปลายศตวรรษที่ 16 ก่อนการสำรวจในยุโรป เป็นประเพณีที่แพร่หลายในหมู่เกาะสักถูกตั้งอยู่ที่ท่ามกลางกลุ่มชนพื้นเมืองของฟิลิปปินส์ซึ่งบางครั้งสักเป็นสัญลักษณ์ของอันดับและอำนาจในบางชุมชน

ปัจจุบันประเทศฟิลิปปินส์ได้มีพระราชบัญญัติเกี่ยวกับการสักร่างกาย⁹ ซึ่งได้ให้ความหมายของการสักร่างกายไว้ในพระราชบัญญัติว่า การทำเครื่องหมายที่ไม่สามารถลบได้ หรือสร้างรูปร่าง หรือรูปทรงใดๆ ตามร่างกายโดยการใส่เม็ดสีลงไปยังได้ผิวหนัง หรือโดยการสร้างให้เกิดรอยแผลเป็น¹⁰

การสักร่างกาย หรือเจาะร่างกายนั้นมีความเสี่ยงที่จะเกิดอันตรายต่อสุขภาพ ทั้งการติดเชื้อ และเกิดอาการแพ้ การติดเชื้อนั้นอาจได้รับเชื้อโรคมาจากเครื่องมือที่ไม่ได้ถูกฆ่าเชื้อ อาจติดเชื้อ เช่น เชื้อแบคทีเรีย ไวรัส เริม บาดทะยัก ตับอักเสบบ และเชื้อเอชไอวี ได้¹¹ อีกทั้งโครงสร้างทางเคมีของสีที่ใช้สำหรับสัก อาจมีการปนเปื้อนจากสิ่งสกปรกและโลหะหนัก เช่น โคบอลต์และปรอท อันส่งผลกระทบต่อสุขภาพที่เกี่ยวข้องที่อาจเกิดขึ้นกับการสักและเจาะ ซึ่งความเสี่ยงที่อาจเกิดขึ้น ได้แก่¹²

- 1) การติดเชื้อไวรัส เช่น ไวรัสตับอักเสบบ โรคเอดส์
- 2) การติดเชื้อแบคทีเรียเช่น พูพอง บาดทะยัก แผลริมอ่อน วัณโรค และโรคเรื้อน
- 3) การติดเชื้อรา เช่น sporotrichosis และ zygomycosis
- 4) อาการแพ้เช่นการระคายเคืองและลมพิษ
- 5) ต่อมมึน

⁸ คู่มือภาคผนวก

⁹ REPUBLIC OF THE PHILIPPINES FIFTEENTH CONGRESS First Regular Session SENATE Senate Bill No. 1126

¹⁰ SENATE Senate Bill No. 1125 e) "Tattoo" means to fix an indelible mark or figure upon the body by inserting a pigment under the skin or by producing scars.

¹¹ คู่มือภาคผนวก

¹² คู่มือภาคผนวก

- 6) โรคมะเร็ง เช่น มะเร็งผิวหนัง
- 7) โรคผิวหนังอื่นๆ เช่น โรคสะเก็ดเงิน เป็นต้น

3.2.3 ประเทศอังกฤษ

ประเทศอังกฤษแบ่งการปกครองเป็น 4 แคว้น คือ อังกฤษ (England) เวลส์ (Wales) สก็อตแลนด์ (Scotland) และไอร์แลนด์เหนือ (Northern Ireland) ระบบกฎหมายของแต่ละแคว้นมีความแตกต่างกัน กล่าวคือ อังกฤษและเวลส์ใช้ระบบคอมมอนลอว์เดียวกัน ในขณะที่ สก็อตแลนด์และไอร์แลนด์เหนือมีระบบกฎหมายของตนเองต่างจากระบบของอังกฤษและเวลส์

ระบบกฎหมายของประเทศอังกฤษจัดอยู่ในสกุลคอมมอนลอว์ (Common Law) หรือกฎหมายแองโกลแซกซอน (Anglo-Saxon) ที่มีวิวัฒนาการขึ้นจากการใช้กฎหมายในทางวิธีพิจารณาความและรวบรวมขึ้นโดยผู้ใช้กฎหมาย เหตุที่กฎหมายอังกฤษมีอิทธิพลต่อประเทศต่างๆ มากเป็นเพราะเมื่อประมาณสามศตวรรษที่ผ่านมา ประเทศอังกฤษเป็นประเทศมหาอำนาจทั้งในด้านเศรษฐกิจ สังคม การเมือง รวมถึงครอบครองอาณานิคมมากที่สุด เมื่อครอบครองหรือติดต่อกับประเทศใดที่มีชาวอังกฤษไปตั้งถิ่นฐานถาวรอยู่ในประเทศนั้น ชาวอังกฤษจึงได้นำเอาขนบธรรมเนียม ประเพณีและวัฒนธรรมไปเผยแพร่ด้วย เช่น ภาษา ศิลปะ กิริยามารยาท การแต่งกาย จารีตประเพณี แนวคิด ดังนั้น จึงเกิดการผสมผสานทางวัฒนธรรมระหว่างประเทศอังกฤษกับชาวพื้นเมือง เป็นเหตุให้กฎหมายอังกฤษมีอิทธิพลต่อกฎหมายของประเทศต่างๆ โดยเฉพาะกฎหมายพาณิชย์

สำหรับความหมายของรอยสักตามพระราชบัญญัติดังกล่าว “รอยสัก” หมายถึง การแทรกเข้าสู่ผิวของส่วนประกอบของสีใดๆ ที่ออกแบบเป็นการถาวร¹³

3.2.4 ประเทศสหรัฐอเมริกา

ประเทศสหรัฐอเมริกาประกอบด้วยมลรัฐต่างๆ 50 รัฐ เรียกว่าสหรัฐอเมริกา (United State of America) อย่างไรก็ตามบรรดารัฐทั้งปวงยังคงมีความเป็นอิสระในบางเรื่อง โดยอำนาจของมลรัฐ (State) จะแตกต่างจากอำนาจของรัฐบาลกลาง (Federal Government) ซึ่งมีอำนาจส่วนใหญ่เกี่ยวกับกรณีระหว่างมลรัฐต่อมลรัฐ และกรณีระหว่างประเทศสหรัฐอเมริกาประเทศอื่นๆ ดังนั้น เรื่องใดที่เกี่ยวกับเหตุการณ์ภายในมลรัฐของแต่ละมลรัฐ โดยเฉพาะและไม่เกี่ยวกับมลรัฐอื่น และไม่ปรากฏจากรัฐธรรมนูญหรือกฎหมายใดว่าอยู่ในอำนาจของรัฐบาลกลาง มลรัฐนั้นๆ ย่อมมีอำนาจเด็ดขาดและสูงสุด เพราะแต่ละมลรัฐ (State) มีรัฐบาลของตนเอง มีผู้ว่าการมลรัฐ (Governor) เป็นหัวหน้ารัฐบาล มีหน่วยราชการต่างๆ เป็นผู้รับผิดชอบการบริหารกิจการต่างๆ ภายในมลรัฐ แต่ละ

¹³ 3. For the purposes of this Act "tattoo" shall mean the Definition. insertion into the skin of any colouring material designed to leave a permanent mark

มลรัฐมีเมืองหลวงของมลรัฐเอง มีรัฐสภาของตนเอง มีศาลชั้นต้น ศาลอุทธรณ์ ศาลสูงสุดของมลรัฐเอง และมีการออกกฎหมายของตนเองได้ แต่ต้องไม่ขัดต่อรัฐธรรมนูญ จึงไม่เป็นการแปลกประหลาดที่การกระทำในเรื่องเดียวกัน บางกรณีอาจเป็นความคิดในรัฐหนึ่งและอาจไม่เป็นความคิดในอีกรัฐหนึ่งก็ได้ ดังนั้น ระบบกฎหมายและระบบศาลของสหรัฐอเมริกาจึงมีความซับซ้อนและแตกต่างจากประเทศอื่น โดยทั่วไป

ระบบกฎหมายของอเมริกาเป็นระบบกฎหมายคอมมอนลอว์ (Common Law) ซึ่งมีรากฐานและแนวคิดมาจากอังกฤษ โดยได้นำส่วนที่ดีมาใช้ แต่ยังคงความเป็นเอกภาพทางศาลไว้ โดยถือหลักว่าระบบตุลาการจะต้องปลอดจากอำนาจทางการเมือง สภาคองเกรสหรือฝ่ายบริหาร

ทั้งนี้กฎหมาย คอมมอนลอว์ (Common Law) ซึ่งมาจากคำในภาษาฝรั่งเศสโบราณว่า Comune ley หมายถึงกฎหมายที่ใช้เป็นหลักสามัญร่วมกันทั่วพระราชอาณาจักร (law Common to all English) คำสำคัญในที่นี้คือคำว่า “Common” (สามัญร่วมกัน) เพราะเป็นการสร้างความเป็นเอกภาพทางกฎหมายในอังกฤษ โดยเน้นความยุติธรรมเฉพาะคดีมากกว่าที่จะสร้างกฎเกณฑ์สำหรับใช้ในอนาคต คำพิพากษาของศาลในคดีหนึ่งจะเป็นบรรทัดฐานมัดศาลในคดีต่อไปในอนาคต โดยนำเอาหลักเกณฑ์ที่เกิดขึ้นในคดีก่อนที่เคยเกิดขึ้นแล้วมาใช้ และเน้นให้ความสำคัญในเรื่องวิธีพิจารณามากกว่าเนื้อหาในทางสารบัญญัติ เพราะเชื่อว่าความยุติธรรมส่วนใหญ่อยู่ที่ระบบวิธีการพิจารณาพิพากษาคดี จึงทำให้เกิดระบบคณะลูกขุนหรือจюри (Jury) ซึ่งเป็นราษฎรด้วยกัน นอกจากนั้นยังมีการใช้ระบบหมาย (writ) เข้ามาให้ความสะดวกแก่การดำเนินคดี กฎหมายและวิธีพิจารณาเหล่านี้บางทีก็เรียกกฎหมายจารีตประเพณีหรือกฎหมายที่ไม่เป็นลายลักษณ์อักษรคอมมอนลอว์ ในความหมายอย่างแคบก็คือ กฎหมายที่ศาลสร้างขึ้นมาจากคำพิพากษา (Judge made law) แต่ในปัจจุบันมีความหมายกว้างขึ้นคือ หมายถึงกฎหมายทั้งหลายในระบบกฎหมายอังกฤษ ซึ่งรวมถึงการรวมเอาหลักกฎหมายใหม่ที่เรียกว่า “เอคควิตี้” (Equity) และกฎหมายลายลักษณ์อักษร” (Statutory Law) เข้าไปด้วย ประเทศที่ใช้กฎหมายสกุลคอมมอนลอว์ เช่น อังกฤษ สหรัฐอเมริกา ออสเตรเลีย สหภาพแอฟริกาใต้ นิวซีแลนด์ เป็นต้น

มลรัฐฟลอริดา

กรมอนามัยฟลอริดา (the Florida Department of Health)¹⁴ ดำเนินการออกรัฐบัญญัติส่วนข้อ 381.00771-ข้อ 381.00791 การปฏิบัติงานของการสัก ต้องใช้ใบอนุญาตของศิลปินรอยสัก และสถานประกอบการ นอกจากนี้ยังมีข้อจำกัด ของการสักของเด็กที่ยังไม่บรรลุนิติภาวะ เป็นต้น¹⁵

¹⁴ www.floridahealth.gov/%5C/...health/tattooing/index.html.

¹⁵ The 2014 Florida Statutes TITLE XXIX PUBLIC HEALTH CHAPTER 381 PUBLIC HEALTH: GENERAL PROVISIONS ข้อ 381.00771-381.00791.

ลักษณะของรอยสักปรากฏตาม รัฐบัญญัติว่าด้วยข้อบังคับสำหรับศิลปินสักและเจาะร่างกาย (The 2014 Florida Statutes TITLE XXIX PUBLIC HEALTH CHAPTER 381 PUBLIC HEALTH: GENERAL PROVISIONS) ข้อ 381.00771 Definitions of terms used in ss. 381.00771-381.00791.—As used in ss. 381.00771-381.00791, the term: (6) "สัก" หมายถึงเครื่องหมายหรือลายโดยทำบนผิวหนัง หรือได้ผิวหนังของมนุษย์โดยกระบวนการของการเจาะและฝังเม็ดสี โดยอาจจะใช้เม็ดสี, สีข้อมหรือหมึกฝังในผิวหนัง¹⁶

ในประเทศสหรัฐอเมริกา กฎหมายส่วนใหญ่ต้องการให้บุคคลที่ได้รับการสักจะต้องมีอายุมากกว่า 18 ปี เป็นการผิดกฎหมายในรัฐฟลอริดาหากสักร่างกายให้บุคคลใดที่มีอายุต่ำกว่า 16 ปี โดยไม่คำนึงว่าผู้เยาว์จะให้ความยินยอมหรือไม่ แต่หากผู้เยาว์มีอายุ 16 หรือ 17 ปี แต่ไม่เกิน 18 ปี บิดามารดา หรือผู้ปกครองตามกฎหมายจะต้องให้การยินยอมเป็นลายลักษณ์อักษร จะต้องระบุสิ่งที่เป็นลายละเอียดของรอยสักที่อยู่ในร่างกายของผู้เยาว์ บิดามารดาจะต้องให้การรับรองยินยอมเป็นลายลักษณ์อักษร และต้องระบุชนิดของการเจาะหรือการสัก และระบุตำแหน่งบนร่างกายด้วย

ทั้งนี้ในลักษณะการกระทำผิดว่าด้วยการสักบนผิวหนังของเยาวชนอันมีลักษณะการใช้ของแหลมกระทำกับผิวหนังหรือการทำเครื่องหมายหรือการออกแบบทำในหรือได้ผิวหนังของมนุษย์โดยกระบวนการของการเจาะและการสักเป็นลวดลายโดยใช้สีข้อมหรือหมึกในผิวหนัง (ingraining) บุคคลที่ต้องได้รับการยินยอมจากบิดามารดา คือ ผู้เยาว์ที่มีอายุตั้งแต่ 16 ปี แต่ยังไม่เกิน 18 ปี แต่หากผู้เยาว์มีอายุมากกว่า 18 ปีก็สามารถดำเนินการได้ไม่ผิดกฎหมาย¹⁷ เป็นต้น

มลรัฐโอคาโฮ

ในส่วนลักษณะของลายสักบนผิวหนัง กฎหมายมลรัฐโอคาโฮได้บัญญัติไว้ในรัฐบัญญัติ THE SENATE SENATE BILL NO. 1281 มาตรา 18-1523. TATTOOING, BRANDING AND BODY PIERCING OF MINORS. ว่าการสักหมายถึงการตกแต่งร่างกายเพื่อวัตถุประสงค์

¹⁶ The 2014 Florida Statutes TITLE XXIX PUBLIC HEALTH CHAPTER 381 PUBLIC HEALTH: GENERAL PROVISIONS)ข้อ 381.00771 Definitions of terms used in ss. (6) "Tattoo" means a mark or design made on or under the skin of a human being by a process of piercing and ingraining a pigment, dye, or ink in the skin.

¹⁷ 381.00787 Tattooing prohibited; penalty.

"(1) A person may not tattoo the body of a minor child younger than 16 years of age unless the tattooing is performed for medical or dental purposes by a person licensed to practice medicine or dentistry under chapter 458, chapter 459, or chapter 466.

(2) A person may not tattoo the body of a minor child who is at least 16 years of age, but younger than 18 years of age, unless"

บางอย่างที่ไม่ใช่ทางการแพทย์ (nonmedical) โดยให้รวมไปถึงการสักร่างกายที่เป็นเครื่องหมายถาวรทำในเนื้อเยื่อของมนุษย์จากการเผาไหม้ด้วยเหล็กร้อนหรือวัตถุอื่นใดเพื่อการตกแต่งหรือเพื่อวัตถุประสงค์ที่ไม่ใช่ทางการแพทย์¹⁸

รัฐบัญญัติของมลรัฐไอคาโฮ THE SENATE SENATE BILL NO. 1281 BY JUDICIARY AND RULES COMMITTEE AN ACT TITLE 18 CRIMES AND PUNISHMENTS CHAPTER 15 CHILDREN AND VULNERABLE ADULTS ข้อ 18-1523 เป็นกฎหมายห้ามการสักลายกับบุคคลที่ไม่รู้เท่าทัน การสักร่างกายหรือดำเนินการเจาะร่างกายในผู้เยาว์ที่มีอายุต่ำกว่า 14 ปีนั้น ไม่สามารถกระทำการสักร่างกายหรือดำเนินการเจาะร่างกาย ส่วนในกรณีผู้เยาว์อายุระหว่าง 14 ปี แต่ไม่เกิน 18 ปี การสักร่างกายหรือเจาะร่างกายในผู้เยาว์จะต้องได้รับความยินยอมจากผู้ปกครองของผู้เยาว์เป็นลายลักษณ์อักษร ผู้ใดฝ่าฝืนมาตรานี้เป็นความผิดของความผิดทางอาญา

มลรัฐมิซูรี

Missouri Revised Statutes Chapter 324 Occupations and Professions General Provisions sections 324.520 ให้ความหมายว่า¹⁹

- 1) ทำเครื่องหมายที่ลบไม่ออกในร่างกายของบุคคลโดยการแทรกของเม็ดสีใต้ผิวหนัง
- 2) การออกแบบที่ลบไม่ออกทำในร่างกายของบุคคลอื่นโดยการผลิตของรอยแผลเป็นอื่นๆ
- 3) เครื่องหมายถาวรทำในเนื้อเยื่อของมนุษย์จากการเผาไหม้ด้วยเหล็กร้อนหรือทำสัญลักษณ์อื่นๆ

การสักลายบนผิวหนังโดยศิลปินมืออาชีพบางคนที่ไม่ปฏิบัติตามกฎหมายโดยทั่วไปเมื่อสักลายมักเป็นเรื่องผิดกฎหมายซึ่งยังมีการลักลอบสักลายให้กับผู้เยาว์โดยบางร้านค้าจำนวนมาก ทำออกมาในที่โล่งใน ทั้งที่มลรัฐมิซูรีมีกฎหมายกำหนดให้การสักให้เด็กอายุต่ำกว่า 18 ปี เป็นความผิด การสักมีบางครั้งบุคคลที่สักจะทำด้วยอุปกรณ์ที่ไม่ได้มาตรฐาน ก่อให้เกิดความเสียหายโดยมีหลัก ดังนี้

¹⁸ คู่มือภาคผนวก

¹⁹ 324.520. 1. As used in sections 324.520 to 324.524, the following terms mean:

(5) "Tattoo", one or more of the following:

(a) An indelible mark made on the body of another person by the insertion of a pigment under the skin; or

(b) An indelible design made on the body of another person by production of scars other than by branding.”

- 1) ห้ามมิให้มีการสักร่างกาย หรือเจาะร่างกาย หรือเจาะร่างกายให้ผู้เยาว์ที่มีอายุต่ำกว่า 18 ปี (บุคคลที่มีอายุต่ำกว่าสิบแปดปี)
- 2) บุคคลย่อมไม่สามารถสักร่างกายหรือดำเนินการเจาะให้กับผู้ที่อยู่ภายใต้อิทธิพลของสุราที่ทำให้มึนเมาหรือยาควบคุมพิเศษ
- 3) ผู้ประกอบการจะต้องแจ้งให้ลูกค้าถึงอันตรายที่อาจเกิดขึ้นในทางการแพทย์ เช่น ผู้ป่วยโรคเบาหวานหรือคนที่ป่วยเป็นโรคตับ โรคไตและการเจ็บป่วย²⁰

3.2.5 ประเทศออสเตรเลีย

เนื่องจากจารีตประเพณีที่ใช้บังคับมิได้มีการบัญญัติไว้เป็นลายลักษณ์อักษร ศาลจึงเป็นผู้ที่นำจารีตประเพณีมาใช้และพิจารณาพิพากษาคดีโดยอาศัยประเพณีดังกล่าว คำพิพากษาศาลได้มีการบันทึกเอาไว้เพื่อเป็นบรรทัดฐานให้ผู้พิพากษาคนต่อๆ มาใช้เป็นแบบอย่าง (Precedent) กล่าวคือ เมื่อศาลใดได้วินิจฉัยปัญหาใดไว้ครั้งหนึ่งแล้วศาลต่อๆ มาซึ่งพิจารณาคดี ซึ่งมีข้อเท็จจริงเป็นอย่างเดียวกันย่อมต้องผูกพันในอันที่จะต้องพิพากษาตามคำพิพากษาก่อนๆ ซึ่งถือเป็นแบบอย่างนั้นด้วยคำพิพากษาของศาลจึงมีลักษณะเป็นกฎหมายอย่างหนึ่ง แม้ว่าศาลจะนำกฎหมายคอมมอน ลอว์ มาใช้ในการพิจารณาพิพากษาคดีเพื่อให้เป็นระเบียบเดียวกันทั่วประเทศแล้วก็ตามแต่กฎหมายคอมมอน ลอว์ ก็ยังมีช่องว่างและไม่สามารถให้ความยุติธรรมได้ทุกเรื่อง อันเนื่องจากสภาพของสังคมที่เปลี่ยนแปลงไปและความซับซ้อนของเศรษฐกิจ คำพิพากษาของศาลที่มีอยู่ไม่อาจใช้บังคับกับข้อเท็จจริงบางเรื่องได้ส่งผลให้ไม่อาจจะนำกฎหมายคอมมอน ลอว์ มาใช้เพื่อให้เกิดความยุติธรรมได้ ครั้นต่อมาเมื่อรัฐสภาอังกฤษมีอำนาจมากขึ้น ได้มีการตรากฎหมายลายลักษณ์อักษร (Statutory Law) ขึ้นใช้บังคับอย่างแพร่หลาย โดยถือว่าเป็นกฎหมายเฉพาะเรื่องและเป็นข้อยกเว้นของกฎหมายคอมมอน ลอว์ซึ่งเป็นหลักทั่วไป ระบบคอมมอน ลอว์ ปัจจุบันมีที่ใช้อยู่

²⁰ Definitions--tattooing, branding, body piercing, prohibited, when, penalty.

324.520. 1. As used in sections 324.520 to 324.524, the following terms mean: 2. No person shall knowingly tattoo, brand or perform body piercing on a minor unless such person obtains the prior written informed consent of the minor's parent or legal guardian. The minor's parent or legal guardian shall execute the written informed consent required pursuant to this subsection in the presence of the person performing the tattooing, branding or body piercing on the minor, or in the presence of an employee or agent of such person. Any person who fraudulently misrepresents himself or herself as a parent is guilty of a class B misdemeanor.

3. A person shall not tattoo, brand or perform body piercing on another person if the other person is under the influence of intoxicating liquor or a controlled substance.

ในประเทศอังกฤษ สหรัฐอเมริกา แคนาดา ออสเตรเลีย นิวซีแลนด์ และประเทศที่เคยอยู่ในเครือจักรภพของอังกฤษ เป็นต้น

การสักลายบนผิวหนัง หมายถึงการแทรกถาวรของหมึกหรือสีอื่นๆ ที่ได้ผิวหนังโดยใช้เครื่องมือที่แหลมคมเจาะร่างกายซึ่งการสักเป็นลาย เป็นรูปแบบของศิลปะร่างกาย แต่เป็นวิธีการที่มีการดำเนินการในอดีตที่ใช้ในการทำเครื่องหมายทาสและอาชญากร ซึ่งได้รับการเติบโตเป็นที่นิยมในประเทศออสเตรเลียโดยเฉพาะอย่างยิ่งในช่วงไม่กี่ปีที่ผ่านมา²¹

การเจาะตัวและการสักลายที่ก่อให้เกิดการปรับเปลี่ยนร่างกายของผู้เยาว์ถูกควบคุมตอนใต้ของประเทศออสเตรเลียภายใต้ส่วนที่ 4 ความผิดสรุปพระราชบัญญัติ 1953 (SA)²² ในขณะที่การสักของคนที่มีอายุต่ำกว่า 18 เป็นการกระทำที่ผิดกฎหมายในประเทศออสเตรเลีย กล่าวคือ การสร้างตราสัญลักษณ์บนผิวหนังของร่างกายหมายถึงกระบวนการที่เครื่องหมายสัญลักษณ์หรือรูปแบบที่เป็นโดยการเผาไหม้หรือทำให้แผลไหม้ด้วยความร้อนหรือสารเคมีเพื่อให้เลือดหยุดไหลหรือป้องกันการติดเชื้อ (cauterizing) นำไปใช้กับผิวหนังของคนฝั่งร่างกายหมายถึงปลุกฝังของวัตถุใต้ผิวหนัง โดยมีขั้นตอนการปรับเปลี่ยนเช่น²³

- (1) สักลายบนผิวหนัง
- (2) การสร้างตราสัญลักษณ์บนร่างกาย
- (3) การใส่วัสดุใดๆลงไปที่แทนที่ได้ผิวหนังของร่างกาย
- (4) การใส่อุปกรณ์ยึดกับใบหรือดิ่งหู
- (5) การผ่าหรือแยกลิ้น
- (6) การกรีด เนื้อ ตามร่างกายเพื่อให้เกิดเป็นรอยแผลเป็นลวดลายต่างๆ (scarification)
- (7) ขั้นตอนอื่นๆ นอกจากที่กำหนดไว้สำหรับจุดประสงค์ของพระราชบัญญัตินี้ดังกล่าว

²¹ คู่มือภาคผนวก

²² South Australian legislation is available at: www.parliament.sa.gov.au/legislation

Guidelines (currently only available in hard copy) and will soon be available at: www.dhs.sa.gov.au

Information on Skin Penetration - Safe Practice for Tattooing and Body Piercing is available on www.dhs.sa.gov.au/pehs/topics/topic-body-piercing.htm.

²³ Summary Offences Act 1953 Tattooing, body piercing and body modification—Part 4 21P— Interpretation and application.

ทั้งนี้การสักรายหมายถึงการแทรกลงในหรือผ่านผิวหนังวัสดุสีใดๆ ออกแบบมาเพื่อแสดงออกเครื่องหมายอย่างถาวร พระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติม 2011 กลายเป็นกฎหมายในเดือนธันวาคม 2012²⁴ ภายใต้ข้อกำหนดว่าผู้เยาว์อายุต่ำกว่า 18 ปี ที่ต้องได้รับการยินยอมจากผู้ปกครอง ส่วนโทษสูงสุดสำหรับการดำเนินการอย่างใดอย่างหนึ่งของขั้นตอนการถูกปรับเป็น \$ 5,000 ปรับหรือจำคุก 12 เดือน ผลกระทบของข้อ จำกัด เหล่านี้เกี่ยวกับการปฏิบัติที่ผิดต่อกฎหมาย แต่มีข้อยกเว้น กรณีการสักโดยการกระทำเพื่อวัตถุประสงค์ทางการแพทย์ หรือการรักษาที่กำหนดไว้เป็นการเฉพาะ²⁵

ทั้งนี้การสักและเจาะตามร่างกายนั้น มีผลกระทบ ภาวะแทรกซ้อนของเชื้อโรคซึ่งเป็นอันตรายต่อสุขภาพ กฎหมายนี้อยู่ในบทบัญญัติที่เกี่ยวข้องกับธุรกิจที่ดำเนินการเจาะตามร่างกาย และการสักร่างกายที่เกี่ยวกับความสะอาดและความ การติดเชื้อและโรค ความรู้ทางการแพทย์สมัยใหม่ทำให้ตระหนักถึงอันตรายที่อาจเกิดขึ้นที่เกี่ยวข้องกับขั้นตอนการเจาะผิวหนัง ข้อควรระวังคือ เชื้อไวรัสที่ผ่านทางเลือด เช่น ไวรัสตับอักเสบบี ไวรัสตับอักเสบบี เอชไอวี และการติดเชื้อแบคทีเรียที่สามารถส่งไปยังลูกค้ำหรือผู้ประกอบการ โดยอุปกรณ์ที่ปนเปื้อนหรือวิธีการที่ไม่ถูกสุขลักษณะและสถานที่ความเสี่ยงจากการสัมผัสกับเชื้อไวรัสที่เกิดจากเลือดที่แตกต่างกันสำหรับลูกค้ำและผู้ประกอบการ เข็มและเครื่องมือที่มีไวรัสตับอักเสบบี (HCV) ส่วนใหญ่จะถูกส่งผ่านการสัมผัสเลือดของการฉีดอุปกรณ์โดยการฉีดผู้ใช้ยาเสพ²⁶

²⁴ The Parliament of South Australia enacts as follows: Part 1—Preliminary

1—Short title

This Act may be cited as the Summary Offences Act 1953.

4—Interpretation

(1) In this Act, unless the contrary intention appears

“to tattoo ”means to insert into or through the skin any colouring material designed to leave a permanent mark”

“minor ”means a person under the age of 18 years ”

²⁵ คู่มือในภาคผนวก

²⁶ คู่มือในภาคผนวก

3.3 ความสามารถในการให้ความยินยอมกับการกระทำต่อร่างกายในการสัก

3.3.1 ประเทศฝรั่งเศส

ผู้เยาว์ที่ยังไม่บรรลุนิติภาวะจะได้รับการสักร่างกาย แต่ต้องได้รับความยินยอมจากผู้ปกครองถ้าเป็นผู้เยาว์หรือเยาวชน ทั้งนี้การสักสามารถดำเนินการได้อายุขั้นต่ำที่กฎหมายคือ 16 ปี²⁷ ในประเทศฝรั่งเศส²⁸

3.3.2 ประเทศฟิลิปปินส์

ก) กรณีการสักร่างกายให้แก่ผู้เยาว์

ตามกฎหมายประเทศฟิลิปปินส์แล้ว จะต้องได้รับความยินยอมเป็นลายลักษณ์อักษรของพ่อแม่หรือผู้ปกครองหรือผู้ดูแลแต่ละบุคคล²⁹

ข) กรณีการสักร่างกายให้แก่บุคคลที่อยู่ภายใต้อิทธิพลของฤทธิ์แอลกอฮอล์หรือยาเสพติด หรือบุคคลที่มีความบกพร่องทางจิต

กฎหมายประเทศฟิลิปปินส์ห้ามบุคคลสักร่างกายให้แก่บุคคลที่อยู่ภายใต้อิทธิพลของยาเสพติดหรือแอลกอฮอล์ บุคคลใดที่มีสภาพผิวไม่เหมาะสม และบุคคลที่ไม่สามารถให้ความยินยอมเนื่องจากการไร้ความสามารถทางจิตด้วย³⁰

3.3.3 ประเทศอังกฤษ

หากทำการสักลายบนผิวหนังแก่เยาวชนที่มีอายุต่ำกว่าสิบแปดปีต้องได้รับความยินยอมจากผู้ปกครอง³¹ หากเป็นการสักลายบนหัวนมและเจาะอวัยวะจะเป็นสิ่งต้องห้ามในผู้เยาว์ โดยไม่คำนึงถึงความยินยอมจากผู้ปกครอง ในเรื่องสุขภาพของลูก้าและความเหมาะสมของการรักษา ควรจะกล่าวก่อนที่จะมีการกระทำการสักร่างกายใดๆ ให้แก่ผู้เยาว์³²

²⁷ <http://www.kgbanswers.co.uk/what-is-the-legal-minimum-age-to-have-a-tattoo-in-france/>
18913307.

²⁸ คู่มือในภาคผนวก

²⁹ คู่มือในภาคผนวก

³⁰ คู่มือในภาคผนวก

³¹ คู่มือในภาคผนวก

³² It shall be an offence to tattoo a person under the age of Prohibition eighteen except when the tattoo is performed for medical reasons by of tattooing a duly qualified medical practitioner or by a person working under of minors. his direction, but it shall be a defence for a person charged to show that at the time the tattoo was performed he had reasonable cause to believe that the person tattooed was of or over the age of eighteen and did in fact so believe.

ธุรกิจที่ดำเนินการสักถาวรและการเจาะหูนั้น จะต้องลงทะเบียนตามพระราชบัญญัติ ปี 1969 นอกจากนี้ยังมีเจ้าหน้าที่ท้องถิ่นควบคุมร้านและธุรกิจอื่นๆ ที่ดำเนินการเจาะตามร่างกายและเทคนิคผิวสีที่ถาวรดังกล่าว กิ่งถาวรแต่งหน้าหรือสักลายชั่วคราว เจ้าหน้าที่ที่มีอำนาจในการตรวจสอบสถานที่ใดๆ ที่ดำเนินการเจาะหรือสักและให้แน่ใจว่าพวกเขาจะปฏิบัติตามกฎหมายที่เกี่ยวข้องกับสุขอนามัยของสถานที่ของพวกเขา ทั้งนี้ลักษณะของการกระทำความผิด โดยมีข้อห้ามของการสักของผู้เยาว์ว่าจะเป็นความผิดสักคนที่มีอายุต่ำกว่าสิบแปดปี แต่มีข้อยกเว้น คือ การสักที่มีวัตถุประสงค์ทางการแพทย์โดยผู้ประกอบวิชาชีพทางการแพทย์ที่มีคุณสมบัติถูกต้องหรือโดยบุคคลที่อยู่ภายใต้การควบคุมของแพทย์ ข้อยกเว้นอีกประการหนึ่งก็คือ กฎหมายเปิดโอกาสให้ผู้กระทำความผิดสามารถอ้างข้อต่อสู้ว่าในขณะที่สักมีเหตุอันสมควรเชื่อได้ว่าผู้ที่ได้รับการสักร่างกายมีอายุเกิน 18 ปี และกระทำไปเพราะความเชื่อเช่นนั้น³³

3.3.4 ประเทศสหรัฐอเมริกา

มลรัฐฟลอริดา

กฎระเบียบใหม่ต้องศิลปินรอยสักและร้านสตูดีโอ (แต่งหน้าถาวรจะถือเป็นสัก) ที่จะได้รับอนุญาตจากกรมอนามัยฟลอริดา (the Florida Department of Health) ซึ่งเรียกว่าการดำเนินการที่เกี่ยวข้องกับเชื้อโรคในเลือดจะต้องได้รับหรือต่ออายุใบอนุญาต สักทั้งหมดจะต้องทำในสิ่งอำนวยความสะดวกที่ได้รับอนุญาตสำหรับศิลปินรอยสักโดยกรมอนามัยของรัฐฟลอริดา the Florida Department of Health (FDOH) กฎหมายใหม่ยังจำกัดว่าไม่ให้มีบุคคลที่มีอายุต่ำกว่า 16 ดำเนินการสักลายบนผิวหนัง ยกเว้นเหตุผลทางการแพทย์โดยแพทย์หรือทันตแพทย์ และกรณีที่บุคคลที่มีอายุมากกว่า 16 ปี แต่ต่ำกว่า 18 ปี จะได้รับรอยสักก็ต่อเมื่อมาพร้อมกับผู้ปกครองผู้ดูแลของพวกเขา โดยมีเงื่อนไข คือ

- 1) ต้องมาพร้อมกับพ่อแม่หรือผู้ปกครองของผู้เยาว์ตามกฎหมาย
- 2) บิดามารดาหรือผู้ปกครองตามกฎหมายต้องส่งหลักฐานบัตรประจำตัวพ่อแม่หรือผู้ปกครองตามกฎหมายเพื่อรับรองการยินยอมเป็นลายลักษณ์อักษร

³³ Tattooing of Minors Act 1969 CH. 24 ELIZABETH II” Prohibition of tattooing of minors. It shall be an offence to tattoo a person under the age of eighteen except when the tattoo is performed for medical reasons by a duly qualified medical practitioner or by a person working under his direction, but it shall be a defence for a person charged to show that at the time the tattoo was performed he had reasonable cause to believe that the person tattooed was of or over the age of eighteen and did in fact so believe.”

3) พ่อแม่หรือผู้ปกครองตามกฎหมายส่งหลักฐานของการเป็นพ่อแม่หรือผู้ปกครองตามกฎหมาย³⁴

มลรัฐไอดาโฮ

กฎหมายมลรัฐไอดาโฮห้ามสักลายบนผิวหนังให้กับผู้เยาว์อายุต่ำกว่า 14 ปี ไม่เกิน 18 ปี เว้นแต่บุคคลดังกล่าวได้รับก่อนที่ยินยอมเป็นลายลักษณ์อักษรจากผู้ปกครองของผู้เยาว์หรือผู้ปกครองตามกฎหมาย ผู้ปกครองของผู้เยาว์หรือผู้ปกครองตามกฎหมายจะดำเนินการยินยอมเป็นลายลักษณ์อักษรที่ต้องการปรากฏตามรัฐบัญญัติ เว้นแต่ผู้เยาว์จะพ้นสภาพเป็นผู้เยาว์โดยการแต่งงานหรือร้องขอศาลเป็นต้น³⁵

มลรัฐมิซูรี

การสักลายถูกควบคุมภายใต้ชื่อของรัฐมิสซูรีภายใต้กฎหมายรัฐบัญญัติ³⁶ Missouri Revised Statutes Chapter 324 Occupations and Professions General Provisions sections 324.520-324.524 เมื่อผู้เยาว์มีอายุครบ 18 ปี สามารถเป็นคนที่ได้รับรอยสักได้ แต่บุคคลที่อายุต่ำกว่า 18 ปี จะต้องได้รับความยินยอมเป็นลายลักษณ์อักษรจากผู้ปกครองของพวกเขา หรือผู้ปกครองตามกฎหมายในการรับการสักร่างกาย³⁷

3.3.5 ประเทศออสเตรเลีย

ก) กรณีการสักร่างกายให้แก่ผู้เยาว์

ความยินยอมจากบิดามารดา ผู้ปกครอง โดยการยินยอมเป็นลายลักษณ์อักษรตามกฎหมายเป็นสิ่งจำเป็นสำหรับการอนุญาตให้มีการสักลายที่สามารถดำเนินการได้สำหรับผู้ที่อยู่

³⁴ คู่มือภาคผนวก

³⁵ THE SENATE SENATE BILL NO. 1281 มาตรา 18-1523. TATTOOING, BRANDING AND BODY PIERCING OF MINORS. (1) As used in this section: (3) No person shall knowingly tattoo, brand or perform body piercing on a minor between the ages of fourteen (14) and eighteen (18) years unless such person obtains the prior written informed consent of the minor's parent or legal guardian. The minor's parent or legal guardian shall execute the written informed consent required pursuant to this subsection in the presence of the person performing the tattooing, branding or body piercing on the minor, or in the presence of an employee or agent of such person.

³⁶ Tattoo or Not to. Thomas J. Berger, Ph.D., Former Human Development & Family Studies Specialist College of Human Environmental Sciences University of Missouri-Columbia
<http://missourifamilies.org/features/adolescentsarticles/adolesfeature6.htm>.

³⁷ คู่มือภาคผนวก

ต่ำกว่า 18 ปี³⁸ หากเป็นความมั่นใจที่จะทราบว่าบุคคลดื่มสุรายาเสพติด จะไม่ถือว่าเป็นความสามารถในการให้ความยินยอม³⁹ ทั้งนี้จะต้องมีการทำสัญญาโดยผู้เข้าใช้บริการสักลายบนผิวหนังหรือดำเนินการในด้านอื่นๆ⁴⁰ (South Australia Summary Offences Act 1953)

ข) กรณีการสักร่างกายให้แก่บุคคลที่อยู่ภายใต้อิทธิพลของฤทธิ์แอลกอฮอล์หรือยาเสพติด หรือบุคคลที่มีความบกพร่องทางจิต

กฎหมายออสเตรเลียห้ามทำการสักร่างกายให้แก่บุคคลดังกล่าว⁴¹

3.4 บทลงโทษในการกระทำต่อร่างกายโดยการสัก

3.4.1 ประเทศฝรั่งเศส

การสักลายที่เกี่ยวกับผู้เยาว์โดยไม่ได้รับความยินยอมจากผู้ปกครองหรือผู้ดูแลปรากฏตามพระราชกฤษฎีกาฉบับที่ 2008-149 ของ 19 กุมภาพันธ์ 2008⁴² โดยวางเงื่อนไขของสุขอนามัยและความปลอดภัยปฏิบัติรอยสักที่มีผิวหนังแตกและเจาะ (Décret no 2008-149 du 19 février 2008 fixant les conditions d'hygiène et de salubrité relatives aux pratiques du tatouage avec effraction cutanée et du perçage, et modifiant le code de la santé publique (dispositions réglementaires) NOR: SJSP0766174D) ผู้กระทำอาจมีความผิดทางอาญาตามมาตรา 121-2 ของความผิดประมวลกฎหมายอาญา⁴³ โดยมีบทลงโทษที่ใช้กับผู้กระทำความผิดตามกฎหมาย กล่าวคือ⁴⁴

1. ปรับตามมาตรา 131-41 ของประมวลกฎหมายอาญา⁴⁵
2. ยึดสิ่งที่ถูกนำมาใช้หรือตั้งใจกระทำความผิดหรือสิ่งที่เป็นผลิตภัณฑ์ที่สักลายบนผิวหนัง เป็นต้น

³⁸ คู่มือภาคผนวก

³⁹ 21S—Pre-conditions to performing certain procedures” (3) A person cannot give consent under subsection (1)(b)(ii) if the person is intoxicated (whether by alcohol or by any other substance or combination of substances).

(4) In subsection (1)(b)(i)— ”

⁴⁰ คู่มือภาคผนวก

⁴¹ คู่มือภาคผนวก

⁴² www.sante.gouv.fr/IMG/pdf/Decret_2008-149 ข้อ Section 3 Dispositions communes Art. R. 1312-11-12.

⁴³ คู่มือภาคผนวก

⁴⁴ คู่มือภาคผนวก

⁴⁵ คู่มือภาคผนวก

3.4.2 ประเทศฟิลิปปินส์

กฎหมายประเทศฟิลิปปินส์พยายามลงโทษผู้ที่สกร่างกายให้ผู้เยาว์ที่ไม่ได้รับความยินยอมเป็นลายลักษณ์อักษรจากบิดามารดา หรือผู้ปกครอง⁴⁶ หรือสกร่างกายให้กับผู้ที่เมายา หรืออยู่ภายใต้อิทธิพลของยาเสพติด หรือแอลกอฮอล์ ผู้หญิงที่ตั้งครรภ์ บุคคลที่มีสภาพผิวที่ไม่เหมาะสม และบุคคลที่ไม่สามารถให้ความยินยอมได้เพราะการไร้ความสามารถทางจิต⁴⁷

นอกจากนี้ผู้ที่สกร่างกายให้ผู้เยาว์ยังต้องมีการเก็บรักษาเอกสารแสดงการให้ความยินยอมเป็นลายลักษณ์อักษรจากผู้ปกครอง ในกรณีที่ผู้ได้รับการสกร่างกายเป็นผู้เยาว์ และต้องแนะนำอธิบายถึงภาวะแทรกซ้อนที่อาจเกิดขึ้นได้จากการสกร่างกายดังกล่าว⁴⁸

ผู้ที่ฝ่าฝืนบทบัญญัติแห่งพระราชบัญญัติดังกล่าวข้างต้นจะต้องได้รับการลงโทษโดยมีโทษจำคุกไม่น้อยกว่า 1 ปี แต่ไม่เกิน 5 ปี หรือปรับไม่น้อยกว่า 1 แสนเปโซ หรือทั้งจำทั้งปรับ ทั้งนี้ขึ้นอยู่กับดุลพินิจของศาล⁴⁹

3.4.3 ประเทศอังกฤษ

ผู้ใดกระทำความผิดดังกล่าวต้องระวางโทษโดยจะต้องถูกปรับไม่เกิน 50 ปอนด์ หรือในกรณีที่มีการกระทำผิดอีกครั้งที่สองต้องถูกลงโทษปรับไม่เกิน 100 ปอนด์⁵⁰

3.4.4 ประเทศสหรัฐอเมริกา

มลรัฐฟลอริดา

รัฐบัญญัติว่าด้วยรัฐบัญญัติและข้อบังคับสำหรับศิลปินสักและเจาะร่างกาย (The 2014 Florida Statutes TITLE XXIX PUBLIC HEALTH CHAPTER 381 PUBLIC HEALTH: GENERAL PROVISIONS) บัญญัติขึ้นเพื่อที่จะปกป้องผู้บริโภคในมลรัฐฟลอริดา เนื่องจากความกังวลเกี่ยวกับการรักษาความสะอาด โดยอาจทำให้ผู้ที่ได้รับการสกร่างกายติดเชื้อเอชไอวี ทั้งผู้ทำการ

⁴⁶ SENATE Senate Bill No. 1125 SECTION 5. Person Liable-

a) The person who performed or offered to perform a body piercing or tattooing to the minor; and

b) The owner or operator of a business in which a violation occurs.

SECTION 6. Penalty.-Any person guilty of violating this Act shall suffer the penalty of two (2) years to six (6) years imprisonment and a fine of not less than P20,000.OO.

⁴⁷ SENATE Senate Bill No. 1126 Tattoo Patrons Protection Act of 2010 Section 10.

⁴⁸ SENATE Senate Bill No. 1126 Tattoo Patrons Protection Act of 2010 Section 5.

⁴⁹ SENATE Senate Bill No. 1126 Tattoo Patrons Protection Act of 2010 Section 11.

⁵⁰ Any person committing such an offence shall be liable on Penalties, summary conviction to a fine not exceeding fifty pounds, or, in the case of a second or subsequent conviction, to a fine not exceeding one hundred pounds.

สักร่างกายจะต้องลงทะเบียนและได้รับใบอนุญาตจากกรมอนามัยฟลอริดา The Florida Department of Health (FDOH) ซึ่งผู้ที่ทำการสักร่างกายให้ผู้อื่นจะต้องได้รับการอบรมเกี่ยวกับความสะอาด และใบอนุญาตจะต้องได้รับการต่ออายุด้วย การสักร่างกายต้องกระทำในสถานที่ที่จัดเตรียมไว้โดยเฉพาะ และได้รับอนุญาตจากกรมอนามัยของรัฐฟลอริดา The Florida Department of Health (FDOH) กฎหมายใหม่ของรัฐฟลอริดากำหนดว่าบุคคลอายุขั้นต่ำกว่า 16 ปี อายุอาจจะสักขยเว้นเหตุผลการแพทย์โดยแพทย์หรือทันตแพทย์ และกรณีที่บุคคลที่มีอายุมากกว่า 16 ปี แต่ต่ำกว่า 18 ปี หากได้รับอนุญาตเป็นลายลักษณ์อักษรจากบิดามารดา หรือผู้ปกครอง ก็สามารถที่จะสักร่างกายได้ หากผู้ใดหรือผู้ทำการสักลายดำเนินการสักลายกับเด็กหรือผู้เยาว์อายุต่ำกว่า 18 ปี ที่ได้รับรอยสักที่จะต้องมาพร้อมกับผู้ปกครองผู้ดูแลของพวกเขา มีความผิดทางอาญาปรากฏตาม (The 2014 Florida Statutes TITLE XXIX PUBLIC HEALTH CHAPTER 381 PUBLIC HEALTH: GENERAL PROVISIONS) ข้อ 381.00787 Tattooing prohibited penalty ในโทษลำดับที่ 2 คือ จำคุกไม่เกิน 15 ปี⁵¹ และอาจถูกตัดสินให้จ่ายค่าปรับไม่เกิน \$10,000⁵² แต่คนที่รอยสักร่างกายของบุตรผู้เยาว์อายุต่ำกว่า 18 ปีบริบูรณ์ไม่มีความผิดในส่วนนี้ ถ้า

- (1) บุคคลได้ตรวจสอบอย่างรอบคอบถึงบัตรประจำตัวของผู้เยาว์ที่แสดงถึงว่าผู้เยาว์มีอายุ 18 ปี
- (2) ผู้เยาว์แอบอ้างว่าตนมีอายุ 18 ปี หรือมากกว่า 18 ปี และได้หลอกลวงให้ผู้อื่นสักร่างกายให้

มลรัฐไอดาโฮ

การประชุมแห่งชาติของรัฐ (The National Conference of State legislatures) รายงานว่าอย่างน้อย 39 รัฐมีการออกกฎหมายในสถานที่ห้ามผู้เยาว์จากการได้รับรอยสัก ในไอดาโฮ สัก หรือเจาะร่างกายของผู้เยาว์ที่มีอายุต่ำกว่า 14 ปี เป็นสิ่งต้องห้าม ผู้ที่มีอายุระหว่าง 14 และ 18 ปีจะต้อง

⁵¹ คูในภาคผนวก

⁵² 775.083 Fines.

(1) A person who has been convicted of an offense other than a capital felony may be sentenced to pay a fine in addition to any punishment described in s. 775.082; when specifically authorized by statute, he or she may be sentenced to pay a fine in lieu of any punishment described in s. 775.082. A person who has been convicted of a noncriminal violation may be sentenced to pay a fine. Fines for designated crimes and for noncriminal violations shall not exceed:

- (a) \$15,000, when the conviction is of a life felony.
- (b) \$10,000, when the conviction is of a felony of the first or second degree

ได้รับความยินยอมเป็นลายลักษณ์อักษรจากบิดามารดาหรือผู้ปกครองตามกฎหมายของพวกเขา ก่อนที่จะได้รับรอยสัก ได้รับความยินยอมนี้จะต้อง “ดำเนินการในการแสดงตนของบุคคลที่ ดำเนินการกระทำหรือถูกจ้างหรือตัวแทนของบุคคลหากศิลปินมืออาชีพสักลายที่ไม่ปฏิบัติตาม กฎหมายดังกล่าวจะพบความผิดของความผิดทางอาญาปรับสูงถึง \$ 500 สามารถเพิ่มค่าปรับถึง \$ 1,000 ถ้าการละเมิดเกิดขึ้นต่อไปใน 1 ปี⁵³

มลรัฐมิซูรี

ผู้ใดฝ่าฝืนบทบัญญัติใดๆ ของ Missouri Revised Statutes Chapter 324 Occupations and Professions General Provisions sections 324.520 sections 324.520-324.526 เป็นความผิดทาง อาญาและต้องระวางโทษปรับไม่เกินห้าร้อยดอลลาร์ หากมีการละเมิดตามภายในหนึ่งปีของการ ละเมิดเริ่มต้นของบุคคลดังกล่าวต้องระวางโทษปรับไม่น้อยกว่าห้าร้อยดอลลาร์หรือมากกว่าหนึ่ง พันดอลลาร์⁵⁴

3.4.5 ประเทศออสเตรเลีย

กฎหมายที่เกี่ยวข้องกับการเจาะร่างกายแตกต่างกันในแต่ละรัฐหรือมณฑล ในบางส่วนของ ประเทศออสเตรเลีย (รวมถึง Victoria) มันเป็นเรื่องผิดกฎหมายสำหรับ ที่จะดำเนินการ เจาะ ร่างกายสักลายหรือทำให้เกิดการเปลี่ยนแปลงของร่างกายทุกคนที่มีอายุต่ำกว่า 18 ปีต้องได้รับความ ยินยอมได้รับ ซึ่งรวมถึงการเจาะอวัยวะเพศ ทวารหนัก หรือหัวนม เป็นต้น

ทั้งนี้หากมีการกระทำการสักลายบนผิวหนังที่ก่อให้เกิดการเปลี่ยนแปลงของร่างกาย ความผิดปฏิบัติตามขั้นตอนการปรับเปลี่ยนร่างกายหรือเจาะตามร่างกายเกี่ยวกับบุคคลที่มีอายุ

⁵³ THE SENATE SENATE BILL NO. 1281 มาตรา 18-1523. TATTOOING, BRANDING AND BODY PIERCING OF MINORS. 4) A person who violates this section is guilty of a misdemeanor and shall be fined not more than five hundred dollars (\$500). If there is a subsequent violation of this section within one (1) year of the initial violation, such person shall be fined not less than five hundred dollars (\$500) and not more than one thousand dollars (\$1,000).

⁵⁴ 324.520. Definitions--tattooing, branding, body piercing, prohibited, when, penalty.

“4. A person who violates any provisions of sections 324.520 to 324.526 is guilty of a misdemeanor and shall be fined not more than five hundred dollars. If there is a subsequent violation within one year of the initial violation, such person shall be fined not less than five hundred dollars or more than one thousand dollars.

5. No person under the age of eighteen shall tattoo, brand or perform body piercing on another person”

ต่ำกว่า 18 ปีที่ผ่านมา มีโทษสูงสุดปรับ 5,000 ดอลลาร์หรือ 12 จำคุกเดือน⁵⁵ หากเป็นการกระทำต่อผู้ที่ไม่สามารถควบคุมตัวเองเช่นเมาสุรายาเสพติดต้องระวางโทษตามกฎหมาย⁵⁶

แต่ทั้งนี้ผู้ที่ได้รับการสักร่างกายจะต้องไม่แจ้งข้อความเท็จ หรือทำหลักฐานเท็จ เพื่อให้ผู้สักทำการสักร่างกายให้ โดยห้ามแจ้งเท็จเกี่ยวกับ

(1) อายุของผู้เยาว์ หรือ

(2) ได้รับความยินยอมจากผู้ปกครองของผู้เยาว์เพื่อประสิทธิภาพการทำงานของ การเจาะร่างกายหรือ ขั้นตอนการปรับเปลี่ยนร่างกายต้องได้รับโทษสูงสุดปรับ \$ 2,500⁵⁷

การเรียกเก็บราคาค่าดำเนินการสักลายบนผิวหนังหรือกระทำการเปลี่ยนแปลงบนผิวหนังของผู้รับบริการต้องแสดง ณ วันเวลาขณะดำเนินการ⁵⁸ โดยมีการเก็บบันทึกการดำเนินการของบุคคลที่ทำการสักลายเจาะร่างกายหรือก่อให้เกิดการเปลี่ยนแปลงร่างกายไว้อย่างน้อย 2 ปี⁵⁹ นอกจากนั้นการดำเนินการใดๆ ของร่างกายอื่นๆ ที่เจาะกับบุคคลที่มีอายุต่ำกว่า 16 ปีโดยไม่ได้รับความยินยอมจากผู้ปกครองของผู้เยาว์หรือในการเขียนในรูปแบบที่กำหนดและตรวจสอบโดยการประกาศตามกฎหมายสูงสุดโทษปรับ 5,000 ดอลลาร์หรือ 12 เดือนจำคุก เป็นต้น

ดังนั้น เมื่อพิจารณาจากกฎหมายต่างประเทศแล้ว พบว่าในหลายประเทศได้มีการวางหลักเพื่อคุ้มครองผู้เสียหาย และบัญญัติหลักความยินยอมของผู้เสียหายในทางอาญาไว้ อีกทั้งยังได้มีการบัญญัติในเรื่องของความยินยอมของผู้เยาว์โดยกำหนดอายุขั้นต่ำเอาไว้ และยังคงได้รับความยินยอมจากบิดา มารดา หรือผู้แทน โดยชอบธรรมเป็นลายลักษณ์อักษร และบัญญัติคุ้มครองความยินยอมของผู้ที่มีความบกพร่องทางจิต รวมถึงการบัญญัติโทษของผู้ฝ่าฝืนไว้อีกด้วย

⁵⁵ คูในภาคผนวก

⁵⁶ คูในภาคผนวก

⁵⁷ คูในภาคผนวก

⁵⁸ “21U—Display of information

A person who offers, for fee or reward, to perform body piercing or body modification procedures must display prescribed information at the premises where the procedures are offered. Maximum penalty: \$1 250. Expiation fee: \$160”

⁵⁹ 21V—Record keeping

(1) A person must keep records in accordance with the regulations for the purposes of this Part. Maximum penalty: \$1 250.

Expiation fee: \$160.

(2) A record required to be kept by a person under this section must be kept for a period of 2 years.

Maximum penalty: \$1 250. Expiation fee: \$160.”

3.5 ความสามารถในการให้ความยินยอมกับการกระทำต่อร่างกายในการขลิบอวัยวะเพศของผู้เยาว์

3.5.1 ประเทศเยอรมัน

ในเดือนตุลาคมปี ค.ศ. 2006 ชาวตุรกีที่ทำการขลิบอวัยวะเพศให้บุตรชาย 7 คน ถูกตัดสินลงโทษฐานก่อให้เกิดอันตรายต่อร่างกาย โดยศาลของรัฐใน Düsseldorf และในเดือนกันยายน ค.ศ. 2007 ศาลอุทธรณ์ Frankfurt am Main ตัดสินว่าการขลิบอวัยวะเพศให้เด็กอายุ 11 ปี โดยปราศจากความยินยอมของเด็ก เป็นความผิดฐานทำร้ายร่างกาย โดยในคดีนี้เด็กได้ฟ้องบิดาที่บังคับให้เขาขลิบ เรียกค่าเสียหายเป็นเงินจำนวน 10,000 ยูโร⁶⁰

ในเดือนพฤษภาคมปี ค.ศ. 2012 ศาลอุทธรณ์แห่งเมืองโคโลญ วินิจฉัยว่าการขลิบอวัยวะเพศทางศาสนาของเด็กผู้ชายในพื้นที่ภายใต้เขตอำนาจของศาล เป็นความผิดทางอาญา หากการขลิบนั้นไม่ใช่การรักษา⁶¹ ทั้งนี้ ศาลแห่งเมืองโคโลญตัดสินโดยการประยุกต์ใช้หลักสิทธิมนุษยชน อันเป็นบทบัญญัติพื้นฐานส่วนหนึ่งของประมวลกฎหมายแพ่งและบางส่วนของประมวลกฎหมายอาญา นำมาซึ่งการแสดงความคิดเห็นเป็น 2 ฝ่าย คือ ฝ่ายหนึ่งเห็นว่าเป็นแบบอย่างทางกฎหมายในทางปฏิบัติ ในขณะที่กลุ่มชาวยิวและชาวมุสลิมเห็นว่าเป็นเหยียบย่ำเสรีภาพในการนับถือศาสนาอย่างมีนัยสำคัญ

ทูตประเทศเยอรมันชี้แจงว่า แนวทางนี้ไม่ได้นำไปใช้ในระดับชาติ แต่เป็นเพียงการใช้อำนาจในท้องถิ่นของศาลในเมืองโคโลญเท่านั้น เพื่อแก้ปัญหาเฉพาะกรณี จะเห็นได้ว่าการพิจารณาคดีนี้ ชี้ให้เห็นความแตกต่างระหว่าง สิทธิขั้นพื้นฐานเกี่ยวกับเสรีภาพในการนับถือศาสนา และความเป็นอยู่ของเด็ก โดยผู้พิพากษาคดีนี้ไม่ได้มีความเชื่อในเรื่องศาสนาแต่อย่างใด

หนังสือพิมพ์นิวยอร์กไทมส์ รายงานว่า สมาคมการแพทย์เยอรมัน ประณามการขลิบเด็กที่มีความเสี่ยง โดยมีใช่เป็นการกระทำของแพทย์ และชี้ให้เห็นว่าการขลิบด้วยเหตุผลทางศาสนา อาจขัดต่ออนุสัญญาว่าด้วยสิทธิเด็ก มาตรา 24.3 ที่วางหลักให้รัฐภาคีจะต้องใช้มาตรการที่มีประสิทธิภาพและเหมาะสมต่อสุขภาพของเด็ก โดยอาจยกเลิกการปฏิบัติแบบดั้งเดิม⁶²

⁶⁰ Breaking News– JTA, Jewish & Israel News Oberlandesgericht Frankfurt 21 August 2007 4 W 12/07

⁶¹ Jewish groups condemn court's definition of circumcision as grievous bodily harm. " London: The Daily Telegraph, 27 June 2012, Retrieved 27 June 2012.

⁶² สืบค้น 28 มิถุนายน, จาก https://en.wikipedia.org/wiki/Circucision_and_law#cite_note-58

เมื่อวันที่ 12 ธันวาคม ค.ศ. 2012 มีกฎหมายที่ชัดเจน อนุญาตให้ทำการขลิบที่ไม่ใช่ เป็นไปเพื่อการรักษา สามารถที่จะดำเนินการได้ภายใต้เงื่อนไขบางอย่าง มีผลบังคับใช้เมื่อวันที่ 28 ธันวาคม ค.ศ. 2012 โดยบัญญัติอยู่ในประมวลกฎหมายแพ่งเยอรมัน ข้อที่ 1631(d)⁶³

3.5.2 ประเทศอังกฤษ

การขลิบอวัยวะเพศชายได้รับการสันนิษฐานว่าเป็นประเพณีที่ถูกต้องตามกฎหมาย ภายใต้กฎหมายอังกฤษ⁶⁴ แต่มีผู้โต้แย้งว่าไม่มีแนวปฏิบัติที่ชัดเจนสำหรับมุมมองนี้ในกฎหมาย อังกฤษ⁶⁵ กฎหมายสิทธิมนุษยชน ค.ศ. 1998 นำไปสู่การพิจารณาการขลิบของผู้เยาว์ที่ยังไม่มีความ ชัดเจน⁶⁶

กรณีคดี ค.ศ. 1999 รี "เจ" (กรณีศึกษาเรื่องศาสนาและการขลิบของผู้เยาว์)⁶⁷ กล่าวว่า การขลิบในสหราชอาณาจักรต้องได้รับความยินยอมของทุกคนที่มีอำนาจปกครอง หรือได้รับ อนุญาตจากศาล เพื่อรักษาผลประโยชน์ที่ดีที่สุดของเด็ก และออกคำสั่งห้ามทำการขลิบของ เด็กผู้ชายที่ไม่ได้อยู่ในความดูแลของบิดาที่เป็นมุสลิมและไม่ใช่มารดาที่นับถือศาสนาคริสต์ เหตุผล เนื่องจากการขลิบมีความเสี่ยงทางการแพทย์ กล่าวคือ นอกจากเด็กอาจจะถูกเยาะเย้ยจากเพื่อนของ เขาแล้ว ยังส่งผลกระทบต่อเส้นประสาทประสาทสัมผัสทางเพศอย่างถาวร

กรณีสมมุติของแม่ของชาวยิว ลูกหลานทุกคนโดยข้อตกลงต้องได้รับการขลิบเป็น ทารกตามกฎหมายยิว แต่หากบิดามารดา มีลูกชายอีกคนหนึ่งที่เกิดมาหลังจากที่พวกเขาได้หย่ากัน หากมารดาของเขามีความประสงค์ที่จะให้ขลิบ แต่บิดาของเขาปฏิเสธ ในกรณีเช่นนี้ เด็กควรจะมี โอกาสในการตัดสินใจ

แต่ก็ยังมึนนักวิชาการประเทศอังกฤษที่แสดงความเห็นที่ไม่สามารถให้ความยินยอม สำหรับการขลิบที่ไม่ใช่การรักษาได้⁶⁸ เนื่องจากไม่มีอำนาจตามกฎหมาย

⁶³ สืบค้น 28 มิถุนายน 2558, จาก <https://www.dur.ac.uk/ilm/news/?itemno=16355>

⁶⁴ Poulter, Sebastian. (1986). *English Criminal Law and Ethnic Minority Customs*. Butter worths, London. ISBN 0-406-18000-8. "no amount of parental agreement or support can legitimise the circumcision, excision or infibulation of a young girl in this country, unless the operation is for therapeutic purposes."

⁶⁵ Christopher Price M.A.(Oxon), *Male Circumcision: An Ethical and Legal Affront*, 1997 <http://www.cirp.org/library/legal/price/#n18>

⁶⁶ Circumcision After the Human Rights Act 1998 <http://www.cirp.org/library/legal/edge1/>

⁶⁷ Re J (child's religious upbringing and circumcision) http://www.cirp.org/library/legal/Re_J/

⁶⁸ M. Fox, M. Thomson. A covenant with the status quo? Male circumcision and the new BMA guidance to doctors. *JOURNAL OF MEDICAL ETHICS (U.K.)*, 31,463-469.

ในปี ค.ศ. 2005 ชายมุสลิมได้ให้บุตรชายของเขาขลิบ โดยปราศจากความยินยอมของมารดาที่เป็นผู้ปกครอง เสียงส่วนใหญ่ในการตัดสินใจของคณะลูกขุน ไม่พบว่าชายผู้นั้นมีความผิดฐานทำร้ายร่างกาย⁶⁹

3.5.3 ประเทศสหรัฐอเมริกา

การขลิบของผู้ใหญ่ที่ให้ความยินยอมไม่เป็นปัญหาและถูกต้องตามกฎหมาย⁷⁰ ในประเทศสหรัฐอเมริกา การขลิบที่ไม่ใช่เพื่อการรักษาของเด็กผู้ชาย ได้รับการสันนิษฐานว่าจะเป็น การถูกต้องตามกฎหมายต่อเมื่อผู้ปกครองให้ความยินยอมแทน มีนักวิชาการที่ยืนยันความถูกต้องของสมมติฐานนี้⁷¹ เช่นเดียวกับทุกประเทศ ที่แพทย์จะทำการขลิบอวัยวะเพศเด็กได้ จะต้องแน่ใจว่าได้รับความยินยอม โดยกระทำการด้วยความปลอดภัย และทำโดยความเหมาะสมแก่กรณี⁷²

ในขณะที่กลุ่มต่อต้าน ได้เสนอการออกกฎหมายห้ามการขลิบเด็กที่ไม่ใช่การรักษา แต่ยังไม่ได้รับการสนับสนุนในสภานิติบัญญัติของอเมริกา⁷³

⁶⁹ Tapsfield, James (3 May 2005). "Muslim Accused of Assaulting Son Through Circumcision."

Edinburgh: *The Scotsman*. Archived from the original on 23 May 2005. Retrieved 5 June 2011.

⁷⁰ สืบค้น 28 มิถุนายน 2558, จาก https://en.wikipedia.org/wiki/Circumcision_and_law#cite_note-22

⁷¹ Peter W. Adler. Is Circumcision Legal? 16(3) Richmond J. L. & Pub. Int. 439 (2013).

⁷² J. Steven Svoboda, Robert S. Van Howe, James G. Dwyer, Informed Consent for Neonatal Circumcision: An Ethical and Legal Conundrum. 17 J Contemporary Health Law Policy 61 (2000)

⁷³ Colb, Sherry (8 April 2005). "A proposed bill to ban male circumcision". CNN.