**ความผิดฐานอนาจารตามมาตรา278และมาตรา279:ศึกษาเปรียบเทียบประมวลกฎหมายอาญาเดิมและประมวลกฎหมายอาญาแก้ไขใหม่**

**พลอยนภัส สะลีมาสกุล \*อาจารย์ที่ปรึกษา อาจาย์ชื่นชีวิน ยิ้มเฟือง[[1]](#footnote-1)**

นักศึกษาสาขาวิชานิติศาสตร์ คณะมนุษยศาสตร์และสังคมศาสตร์

มหาวิทยาลัยราชภัฏสวนสุนันทา

โทรศัพท์ 081-0052794

e-mail ploynapat\_2209@hotmail.com

**บทคัดย่อ**

ประเทศไทยได้มีการออกพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมประมวลกฎหมายอาญา ฉบับที่ 27 ในความผิดเกี่ยวกับเพศ โดยพระราชบัญญัติฉบับดังกล่าวนี้ ได้มีการแก้ไขมาตรา 278 ความผิดกระทำอนาจารและมาตรา 279 ความผิดฐานกระทำอนาจารเด็กที่อยู่ในภาค 2 ลักษณะ 9 ความผิดเกี่ยวกับเพศ ซึ่งการแก้ไขครั้งนี้ ได้กำหนดขอบเขตของการกระทำความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราให้แคบลง และขยายขอบเขตของการกระทำความผิดฐานอนาจารให้กว้างขึ้น หากการกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่น ซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักเดิมเป็นการกระทำชำเรา แต่ต่อมาที่มีการแก้ไขความหมายของการกระทำชำเราจึงทำให้การใช้สิ่งอื่นใดดังกล่าวไม่เป็นความผิดฐานกระทำชำเราอีกต่อไป แต่เป็นการกระทำอนาจารและการแก้ไขครั้งนี้ยังได้เพิ่มเหตุฉกรรจ์ทั้งสองมาตรา นอกจากนี้ได้มีการแก้ไขเพิ่มเติมการกระทำโดยทำให้ผู้เสียหายเข้าใจว่าผู้กระทำมีอาวุธปืนหรืออาวุธระเบิดทั้งสองมาตรา และได้มีการเพิ่มอายุของผู้เสียหายที่ได้ความคุ้มครองแก่เด็กอายุไม่เกินสิบสามปี ตามมาตรา 279 งานวิจัยฉบับนี้มุ้งเน้นในการศึกษาเปรียบเทียบหลักเกณฑ์ วิธีการ แนวทางในการบังคับใช้และการตีความกฎหมายตามมาตรา 278 และมาตรา 279 ในกฎหมายเก่าเปรียบเทียบกับกฎหมายใหม่เพื่อศึกษาถึงข้อดีข้อเสียและค้นคว้าแนวทางในการปรับปรุงแก้ไขกฎหมายต่อไป

**คำสำคัญ:อนาจาร,อวัยวะ, ประมวลกฎหมายอาญา**

**บทนำ**

สังคมไทยยังมีอาชญากรรมมากมายเป็นการกระทำผิดทางอาญาโดยทำให้เกิดความเดือดร้อน เสียหาย ต่อ ทรัพย์สิน หรือ บุคคล ซึ่งโดยปัจจุบันอาชญากรรมดังกล่าวยังไม่มีทางที่จะแก้ไขได้ มีแนวโน้มที่จะสูงขึ้นทุกปี โดยเฉพาะอย่างยิ่งอาชญากรรมทางเพศเป็นปัญหาสังคมที่ร้ายแรงสร้างความเสียหายเดือดร้อนให้แก่ผู้ถูกละเมิดที่ตกเป็นเหยื่อทั้งด้านร่างกาย จิตใจ สังคม ชื่อเสียง รวมถึงรุนแรงถึงขั้นสูญเสียชีวิตผลกระทบที่กล่าวมาแล้วข้างต้นนั้นยากที่จะรักษาเยียวยาแก่ผู้ถูกละเมิด ด้วยเหตุดังกล่าวจึงมีการแก้ไขกฎหมายอาญาเกี่ยวกับการกระทำความผิดดังกล่าวหลายครั้ง เพื่อลงโทษ และปราบปรามผู้กระทำความให้สอดคล้องกับแต่ละยุคสมัย ในปี พ.ศ. 2562 ได้มีการประกาศใช้พระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมประมวลกฎหมายอาญา ฉบับที่ 27 โดยพระราชบัญญัติฉบับดังกล่าวนี้ ได้มีการแก้ไขในส่วนของมาตรา 278 ความผิดกระทำอนาจารและมาตรา 279 ความผิดฐานกระทำอนาจารเด็กที่อยู่ในภาค 2 ลักษณะ 9 ความผิดเกี่ยวกับเพศ โดยมีเป้าหมายหลักในการปราบปราม ลดปัญหาอาชญากรรมทางเพศอย่างมีประสิทธิภาพ

 การมีเพศสัมพันธ์โดยที่มิได้เกิดจากความยินยอมของผู้ถูกกระทำนั้น ในทางกฎหมายอาญาถือเป็นความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราตามมาตรา 276 แต่บางกรณีแม้เกิดจากความยินยอมก็ถือว่าเป็นความผิดได้คือ การกระทำชำเราเด็กอายุไม่เกินสิบห้าปีที่แม้มีความยินยอมของเด็กก็เป็นความผิดถูกบัญญัติไว้ในมาตรา 277 ซึ่งมาตราที่กล่าวมาทั้งสองข้างต้นเป็นมาตรการทางกฎหมายที่คุ้มครองเกี่ยวกับการกระทำชำเราซึ่งการกระทำชำเราตามพระราชบัญญัติแก้ไขประมวลกฎหมามอาญา ฉบับที่ 27 ที่เพิ่มเติมมาตรา 1(18) ความหมายของการกระทำชำเรา หมายถึง กระทำเพื่อสนองความใคร่ของผู้กระทำโดยการใช้ อวัยวะเพศของผู้กระทำล่วงล้ำอวัยวะเพศ ทวารหนัก หรือช่องปากของผู้อื่น จึงมีข้อสงสัยว่าหากการกระทำบางประการที่กระทำเพื่อสนองความใคร่แต่ไม่ได้กระทำโดยการใช้อวัยวะเพศ ล่วงล้ำอวัยวะเพศ ทวารหนัก หรือ ช่องปาก เช่นการใช้สัมผัสหน้าอก การใช้ลิ้นสัมผัสกับอวัยวะเพศ เป็นต้น แม้มีเจตนาที่เป็นเจตนาเดียวกันกับการกระทำชำเราคือสนองความใคร่ แต่การกระทำนั้นก็มิได้ครบตามที่กฎหมายบัญญัติไว้จึงถือไม่ได้ว่าเป็นการกระทำชำเรา ดังนั้นกฎหมายจึงได้ออกมาตรามาเพื่อป้องกันการกระทำดังกล่าวไว้ตามมาตรา 278 กับ 279 หรือความผิดฐานกระทำอนาจารนั่นเอง

 การกระทำอนาจารได้ถูกบัญญัติไว้ในประมวลกฎหมายอาญาตั้งแต่ครั้งแรกเมื่อปี พ.ศ.2499 โดยสามารถแยกได้สองมาตราคือ มาตรา 278 การกระทำอนาจารบุคคลอายุตั้งแต่สิบห้าปีขึ้นไป และมาตรา 279 การกระทำอนาจารบุคคลอายุไม่เกินสิบห้าปี โดยการกระทำอนาจารนั้นราชบัณฑิตยสถานได้ให้ความหมายไว้หลายประการเช่น ความประพฤติชั่ว, ความประพฤติน่าอับอาย หรือ ลามก, น่าบัดสี, ทำให้เป็นที่อับอาย, เป็นที่น่ารังเกียจแก่ผู้อื่นในด้านความดีงาม แต่ในประมวลกฎหมายอาญาไม่ได้บัญญัติถึงความหมายไว้เหมือนการกระทำชำเรา ต่อมาได้มีการแก้ไขประมวลกฎหมายอาญา ภาคความผิดเกี่ยวกับเพศ มาตรา278กับมาตรา279 ได้มีการเพิ่มการกระทำความผิดโดยการกระทำโดยการใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่น ซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนัก ได้บัญญัติไว้ในมาตรา 278 และมาตรา279 ทั้งสิ้นโดยเป็นการกระทำอนาจารโดยการล่วงล้ำ นอกจากได้มีการเพิ่มการกระทำโดยผู้ถูกกระทำเข้าใจว่าผู้กระทำมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด ได้บัญญัติไว้ในมาตรา 278และมาตรา279 ได้มีการเพิ่มการกระทำโดยการมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิดหรือใช้อาวุธหรือโดยร่วมกระทำความผิดด้วยกันอันมีลักษณะเป็นการโทรมหญิงหรือกระทำกับชายในลักษณะเดียวกัน ตามมาตรา 278 และหรือโดยร่วมกระทำความผิดด้วยกันอันมีลักษณะเป็นการโทรมเด็กหญิงหรือกระทำกับเด็กชายในลักษณะเดียวกันตามมาตรา 279 ดังนั้นได้มีการเพิ่มอายุของผู้ถูกระทำมาตรา 279 เป็นการคุ้มครองเด็ก ได้มีการแก้ไขที่อาจทำให้คำพิพากษาศาลฎีกาเดิมที่ใช้เป็นบรรทัดฐานนั้นไม่สามารถใช้ได้อีกต่อไป

 วิจัยนี้มีวัตถุประสงค์เพื่อสร้างความรู้ความเข้าใจในเรื่องความผิดเกี่ยวกับเพศตามประมวลกฎหมายอาญาในส่วนที่เกี่ยวกับการกระทำอนาจาร โดยศึกษาเปรียบเทียบการกระทำที่ถือเป็นความผิดฐานกระทำอนาจารตามประมวลกฎหมายอาญามาตรา 278 กับ ความผิดฐานกระทำอนาจารเด็กตามประมวลกฎหมายอาญา มาตรา 279 ก่อนและหลังการแก้ไขตามพระราชบัญญัติแก้ไขประมวลกฎหมายอาญาฉบับที่ 27 พ.ศ.2562 เพื่อให้ทราบถึงหลักกฎหมายของความผิดเกี่ยวกับเพศที่ได้มีการแก้ไขพร้อมเหตุผลของการแก้ไขประมวลกฎหมายอาญาภาคความผิดในครั้งดังกล่าว

**วัตถุประสงค์ของการวิจัย**

1. เพื่อศึกษาเปรียบเทียบความแตกต่างระหว่างการกระทำอนาจารมาตรา 278และมาตรา279 ตามกฎหมายอาญาเดิมกับกฎหมายอาญาแก้ไขใหม่ฉบับที่ 27 พ.ศ.2562
2. เพื่อศึกษา หลักเกณฑ์ ทฤษฎีในการกระทำความผิดฐานอนาจารและบทลงโทษในความผิดนั้น
3. เพื่อเสนอแนะแนวทางในการแก้ไขปรับปรุงกฎหมายความผิดฐานอนาจารต่อไป

**ขอบเขตการวิจัย**

 การศึกษางานวิจัยฉบับนี้ เป็นการศึกษาเปรียบเทียบการกระทำที่ถือเป็นความผิดฐานกระทำอนาจารตามประมวลกฎหมายอาญามาตรา 278 กับ ความผิดฐานกระทำอนาจารเด็กตามประมวลกฎหมายอาญา มาตรา 279 ก่อนและหลังการแก้ไขตามพระราชบัญญัติแก้ไขประมวลกฎหมายอาญาฉบับที่ 27 พ.ศ.2562 เพื่อให้ทราบถึงหลักกฎหมายของความผิดเกี่ยวกับเพศที่ได้มีการแก้ไขพร้อมเหตุผลของการแก้ไขประมวลกฎหมายอาญาภาคความผิดในครั้งดังกล่าว

**การทบทวนวรรณกรรม**

การวิจัยการกระทำอนาจาร:เป็นการศึกษาเปรียบเทียบการกระทำที่ถือเป็นความผิดฐานกระทำอนาจารตามประมวลกฎหมายอาญามาตรา 278 กับ ความผิดฐานกระทำอนาจารเด็กตามประมวลกฎหมายอาญา มาตรา 279 ก่อนและหลังการแก้ไขตามพระราชบัญญัติแก้ไขประมวลกฎหมายอาญาฉบับที่ 27 พ.ศ.2562 ดังนี้

 **กระทำอนาจารแก่บุคคลอายุกว่าสิบห้าปี**

มาตรา 278 “ผู้ใดกระทำอนาจารแก่บุคคลอายุกว่าสิบห้าปี โดยขู่เข็ญด้วยประการใดๆ โดยใช้กำลังประทุษร้าย โดยบุคคลนั้นอยู่ในภาวะที่ไม่สามารถขัดขืนได้ หรือโดยทำให้บุคคลนั้นเข้าใจผิดว่าตนเป็นบุคคลอื่น ต้องระวางโทษจำคุกไม่เกินสิบปี หรือปรับไม่เกินสองแสนบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ”

จากบทบัญญัติในมาตรา 278 เป็นกรณีการกระทำอนาจารแก่บุคคลอายุกว่าสิบห้าปีแยกการพิจารณาได้ดังนี้ **ผู้กระทำ** คือ ผู้ใด แสดงว่าไม่จำกัดเพศผู้กระทำความผิด จะเป็นชายหรือหญิงได้ ชายกับชายหรือหญิงกับหญิงก็กระทำอนาจารต่อกันได้ ( ทวิเกียรติ มีนะกนิษฐ,2561 : 206 )

**ผู้ถูกกระทำ** คือ ในความหมายตามมาตรา 278 กล่าวว่า บุคคลอายุกว่าสิบห้าปี หมายถึง อายุสิบห้าปีหนึ่งวันขึ้นไปเท่านั้น ถ้าสิบห้าปีพอดีถือว่าอายุไม่เกินสิบห้าปี ต้องเป็นความผิดตามมาตรา 279 ผู้ถูกกระทำจะเป็นหญิงหรือชายก็ได้

**การกระทำอนาจาร** คือ การกระทำอนาจาร หมายความว่า ความประพฤติน่าอับอาย ลามก น่าสับสี ทำให้เป็นที่น่าอับอายเป็นที่น่ารังเกียจแก่ผู้อื่นในทางเพศ เช่น สัมผัสจับอวัยวะเพศของผู้หญิง การกอด การฉุยมือหญิง แต่ถ้ามิใช่การกระทำในทางเพศ เช่น การกอดหญิงเพื่อป้องกันมิให้ถูกทำร้าย ไม่เป็นการกระทำอนาจาร ที่สำคัญต้องเป็นการกระทำต่อเนื้อตัวร่างกายของบุคคลโดยตรง แม้จะให้ผู้อื่นกระทำต่อผู้กระทำความผิดเอง เช่น ให้ผู้อื่นจับของลับของตนเอง ก็เป็นการกระทำอนาจารต่อผู้อื่นได้ แต่การกล่าวด้วยวาจา เขียนด้วยภาพ ไม่เป็นการกระทำอนาจารตามมาตรานี้( ทวิเกียรติ มีนะกนิษฐ,2561 : 206 )

การกระทำอนาจารเป็นการกระทำที่ไม่สมควรในทางเพศ กอดจูบ ลูบคลำ แตะต้องเนื้อตัวร่างกายในทางไม่สมควรก็เป็นความผิดสำเร็จ ส่วนการกระทำชำเราจะเป็นความผิดสำเร็จเมื่อใช้อวัยวะเพศของชายล่วงล้ำเข้าไปในอวัยวะเพศของหญิง การกระทำชำเราจึงรวมถึงการกระทำอนาจารอยู่ในตัว ( เกียรติขจร วัจนะสวัสดิ์, 2557 : 459 ) (ฎีกาที่ 4024/2534)

การกระทำอนาจารแก่บุคคลอายุกว่าสิบห้าปีหากผู้ถูกกระทำยินยอม การกระทำก็ไม่เป็นความผิดฐานอนาจารตามมาตรา 278 จะต้องเป็นความยินยอมโดยสมัครใจ คือเป็นความผิดโดยมิได้เกิดจากโดยการบังคับ ขู่เข็ญ หลอกหลวง

การใช้กำลังประทุษร้าย บัญญัติไว้ตามมาตรา1(6) “ใช้กำลังประทุษร้าย” หมายความว่า ทำการประทุษร้ายแก่กายหรือจิตใจของบุคคล ไม่ว่าจะทำด้วยใช้แรงกายภาพหรือด้วยวิธีอื่นใด และให้หมายความ

รวมถึงการกระทำใดๆ ซึ่งเป็นเหตุให้บุคคลหนึ่งบุคคลใดอยู่ในภาวะที่ไม่สามารถขัดขืนได้ไม่ว่าจะโดยใช้ยาทำให้มึนเมา สะกดจิตหรือใช้วิธีอื่นใดอันคล้ายคลึงกัน

การใช้กำลังประทุษร้าย หมายถึง การจับมือและการกอดหญิง ถือได้ว่าเป็นการใช้แรงกายภาพซึ่งเป็นการใช้กำลังประทุษร้ายตามความหมายมาตรา1(6) จึงเป็นความผิดตามมาตรา 278 (ฎีกาที่ 501/2503) ,จับนมผู้เสียหายในรถประจำทางซึ่งคนโดยสารแน่น เป็นการใช้กำลังประทุษร้ายตามมาตรา 278 และเกิดต่อหน้าธารกำนัน (ฎีกา1279/2506), ผู้เสียหายหลงเชื่อเกิดจากความเบาปัญญาอ่อนต่อโลกของผู้เสียหายมิได้เกิดจากความสมัครใจและอยู่ในภาวะที่ไม่สามารถขัดขืนได้ การที่จำเลยจับและลูบบริเวณแขน หัวไหล่ เต้านม และหน้าท้องของผู้เสียหายเป็นการใช้แรงกายภาพต่อผู้เสียหาย ถือว่าเป็นการใช้กำลังประทุษร้าย,ชายเข้าไปโอบไหล่ผู้หญิง ทั้งที่ไม่รู้จักกันมาก่อน เป็นการลวนลามหญิงในทางเพศ เป็นความผิดฐานอนาจาร เป็นการกระทำโดยใช้กำลังประทุษร้าย (ฎีกา 5694/2541) ( เกียรติขจร วัจนะสวัสดิ์, 2557 : 465 )

ดังนั้น เมื่อผู้กระทำความผิดมีความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราหรือพยายามกระทำชำเราแล้วก็ไม่ถือว่าผู้กระทำความผิดมีความผิดฐานกระทำอนาจารอีกบทหนึ่งเพระความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราหรือพยายามกระทำชำเราย่อมรวมความผิดกระทำอนาจารไปด้วยในตัวแล้ว

**กระทำอนาจารแก่เด็กอายุยังไม่เกินสิบห้าปี**

มาตรา 279 “ผู้ใดกระทำอนาจารแก่เด็กอายุยังไม่เกินสิบห้าปี โดยเด็กนั้นยินยอมหรือไม่ก็ตาม ต้องระวางโทษจำคุกไม่เกินสิบปีหรือปรับไม่เกินสองแสนบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ

 ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคหนึ่ง ผู้กระทำได้กระทำโดยขู่เข็ญด้วยประการใดๆโดยใช้กำลังประทุษร้าย โดยเด็กนั้นอยู่ในภาวะที่ไม่สามารถขัดขืนได้ หรือโดยทำให้เด็กนั้นเข้าใจผิดว่าตนเป็นบุคคลอื่น ต้องระวางโทษจำคุกไม่เกินสิบห้าปี หรือปรับไม่เกินสามแสนบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ”

จากบทบัญญัติในมาตรา 279 เป็นกรณีการกระทำอนาจารแก่เด็กอายุยังไม่เกินสิบห้าปี แยกการพิจารณาได้ดังนี้ **ผู้กระทำ** คือ ผู้ใด แสดงว่าไม่จำกัดเพศผู้กระทำความผิด จะเป็นชายหรือหญิงได้ ชายกับชายหรือหญิงกับหญิงก็กระทำอนาจารต่อกันได้

**ผู้ถูกกระทำ** คือ ในความหมายตามมาตรา 279 กล่าวว่า เด็กอายุยังไม่เกินสิบห้าปี แต่ถ้าบุคคลอายุกว่าสิบห้าปีก็เป็นความผิดมาตรา 278 ผู้ถูกกระทำจะเป็นหญิงหรือชายก็ได้

**การกระทำอนาจาร** คือ การกระทำให้อับอายขายหน้าในทางเพศ ไม่หมายความเฉพาะเพื่อความใคร่หรือการประเวณีเท่านั้น (ทวิเกียรติ มีนะกนิษฐ, 2561 : 278 )

หากผู้ถูกกระทำเป็นเด็กอายุยังไม่เกินสิบห้าปี ถ้า**เด็กยินยอม**ให้กระทำความผิดก็เป็นความผิดตามมาตรา 279วรรคหนึ่ง ถ้า**เด็กนั้นไม่ยินยอม**แต่ถูกขู่เข็ญ ประทุษร้าย ก็เป็นเหตุฉกรรจ์ตามมาตรา 279วรรคสอง แต่ถ้าเด็กอายุยังไม่เกินสิบห้าปี**ยินยอม**ให้จำเลยกอดจูบ จำเลยไม่ผิดมาตรา 279 วรรคสอง แต่ผิดตามมาตรา 279วรรคหนึ่ง **จำเลยไม่มีความผิดตามมาตรา 279วรรคสอง เพราะ วรรคสองเป็นการขู่เข็ญ ใช้กำลังประทุษร้าย ย่อมหมายความว่าเด็กต้องไม่ยินยอม** ( เกียรติขจร วัจนะสวัสดิ์, 2557 : 473 )

นายดำเอาของลับทิ่มแทงบริเวณของลับเด็กหญิงอายุ 8ปี 2 ครั้ง เด็กเจ็บและร้องขึ้น นายดำตั้งใจเพียงทำอนาจาร ลงโทษตามมาตรา 279 วรรคสอง(ฎีกา 2439/2521)

สมชายใช้มือดึงกางเกงของเด็กหญิง อายุ8ปี ลงมาถึงหน้าแข้งแล้วใช้นิ้วแหย่เข้าไปในช่องคลอดของเด็กคนนั้นขยับนิ้วไปมา โดยเด็กไม่ยินยอมแม้จะเป็นการกระทำอนาจาร แต่ก็ใช้แรงกายภาพต่อเด็กเป็นการใช้กำลังประทุษร้ายตามมาตรา 1(6) จึงมีความผิดฐานกระทำอนาจารโดยใช้กำลังประทุษร้ายตามมาตรา 279 วรรคสอง ( เกียรติขจร วัจนะสวัสดิ์, 2557 : 474-475 ) (ฎีกา 3752/2540)

พระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมประมวลกฎหมายอาญา (ฉบับที่ 27) พ.ศ.2562(ประกาศราชกิจจานุเบกษาเมื่อวันที่ 27 พฤษภาคม 2562)แก้ไขเพิ่มเติมความผิดเกี่ยวกับเพศหลายประการได้แก่

**กระทำอนาจารแก่บุคคลอายุกว่าสิบห้าปี**

 มาตรา 278 “ผู้ใดกระทำอนาจารแก่บุคคลอายุกว่าสิบห้าปี โดยขู่เข็ญด้วยประการใดๆโดยใช้กำลังประทุษร้าย โดยบุคคลนั้นอยู่ในภาวะที่ไม่สามารถขัดขืนได้ หรือโดยทำให้บุคคลนั้นเข้าใจผิดว่าตนเป็นบุคคลอื่น ต้องระวางโทษจำคุกไม่เกินสิบปี หรือปรับไม่เกินสองแสนบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ

ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคหนึ่ง เป็นการกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่น ซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของบุคคลนั้น ผู้กระทำต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่สี่ปีถึงยี่สิบปีและปรับตั้งแต่แปดหมื่นบาทถึงสี่แสนบาท

ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคสอง ได้กระทำโดยทำให้ผู้ถูกกระทำเข้าใจว่าผู้กระทำมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด ต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่เจ็ดปีถึงยี่สิบปีและปรับตั้งแต่หนึ่งแสนสี่หมื่นบาทถึงสี่แสนบาท

ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคสอง ได้กระทำโดยมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด หรือโดยใช้อาวุธ หรือโดยร่วมกระทำความผิดด้วยกันอันมีลักษณะเป็นการโทรมหญิงหรือกระทำกับชายในลักษณะเดียวกัน ต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่สิบหน้าปีถึงยี่สิบปีและปรับตั้งแต่สามแสนบาทถึงสี่แสนบาท หรือจำคุกตลอดชีวิต”

**การแก้ไขเพิ่มเติมความผิดเกี่ยวกับเพศครั้งนี้ได้มีการเพิ่มเติมวรรคสอง****บัญญัติขึ้นใหม่ดังนี้**

“ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคหนึ่ง เป็นการกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่น ซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของบุคคลนั้น ผู้กระทำต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่สี่ปีถึงยี่สิบปีและปรับตั้งแต่แปดหมื่นบาทถึงสี่แสนบาท”

มาตรา 276 ได้มีการแก้ไขใหม่ได้ตัดข้อความที่ว่า “กระทำกับ”โดยเปลี่ยนเป็นถ้วยคำ “ล่วงล้ำ” และตัดข้อความที่ว่า “หรือการใช้สิ่งอื่นใดกระทำกับอวัยวะเพศหรือทวารหนักของผู้อื่น” ออกไป โดยกำหนดให้การกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่น ซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของบุคคลนั้น เป็นความผิดฐานอนาจาร เรียกว่าอนาจารโดยการล่วงล้ำ ซึ่งเป็นความผิดที่ผู้กระทำได้รับโทษหนักขึ้นกว่าอนาจารทั่วไป ( สหรัฐ กิติ ศุภการ, 2562 : 401 )

ได้มีการเพิ่มเติมวรรคสองเป็นเหตุฉกรรจ์ เป็นการกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่น ซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของบุคคลนั้น กรณีเช่นนี้เรียกว่า **กระทำอนาจารโดยการล่วงล้ำ** ซึ่งต้องรับโทษหนักขึ้น

วัตถุหรืออวัยวะอื่น อาจหมายถึง นิ้วหรือลิ้นของผู้กระทำหรืออาจหมายถึงอวัยวะเพศเทียม แต่ต้องไม่ใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของบุคคลนั้น ( เกียรติขจร วัจนะสวัสดิ์, 2557 : 444 ) เช่น นายแดงแกล้งนายดำด้วยการใช้อวัยวะเพศเทียมแทงเข้าในทวารหนักของนายดำขณะที่นายดำเมาหมดสติแล้ว(การกระทำอนาจารไม่ต้องมีเจตนาเพื่อสนองความใคร่เหมือนกับการกระทำชำเรา เพียงแต่กระทำอันไม่สมควรในทางเพศก็เป็นความผิดแล้ว) นายแดงมีความผิดฐานกระทำอนาจารโดยใช้วัตถุล่วงล้ำทวารหนักของผู้อื่นตามมาตรา 278 วรรคสอง ( สหรัฐ กิติ ศุภการ, 2562 : 414 )

**การแก้ไขเพิ่มเติมความผิดเกี่ยวกับเพศครั้งนี้ได้มีการเพิ่มเติมวรรคสามบัญญัติขึ้นใหม่ดังนี้**

“ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคสอง ได้กระทำโดยทำให้ผู้ถูกกระทำเข้าใจว่าผู้กระทำมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด ต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่เจ็ดปีถึงยี่สิบปีและปรับตั้งแต่หนึ่งแสนสี่หมื่นบาทถึงสี่แสนบาท”

ได้มีการเพิ่มเติมวรรคสามเป็นเหตุฉกรรจ์ เป็นการกระทำโดยทำให้ผู้ถูกกระทำเข้าใจว่าผู้กระทำมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด “อาวุธได้บัญญัติในมาตรา 1(5) หมายความรวมถึงสิ่งซึ่งไม่เป็นอาวุธโดยสภาพแต่ซึ่งได้ใช้ประทุษร้ายร่างกายถึงอันตรายสาหัสอย่างอาวุธ” ถือเป็นเหตุฉกรรจ์ที่ได้บัญญัติขึ้นมาใหม่ในการแก้ไขปี 2562 หมายความว่า ผู้กระทำไม่มีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิดจริงอยู่ในมือ แต่ทำให้ผู้ถูกกระทำเข้าใจว่าผู้กระทำมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด เช่นใช้ปืนปลอมขู่ว่าจะยิงให้ตาย ถ้าไม่ยอมให้กระทำอนาจาร ผู้กระทำต้องรับโทษหนักขึ้นตามวรรคนี้

**การแก้ไขเพิ่มเติมความผิดเกี่ยวกับเพศครั้งนี้ได้มีการเพิ่มเติมวรรคสี่บัญญัติขึ้นใหม่ดังนี้**

“ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคสอง ได้กระทำโดยมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด หรือโดยใช้อาวุธ หรือโดยร่วมกระทำความผิดด้วยกันอันมีลักษณะเป็นการโทรมหญิงหรือกระทำกับชายในลักษณะเดียวกัน ต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่สิบหน้าปีถึงยี่สิบปีและปรับตั้งแต่สามแสนบาทถึงสี่แสนบาท หรือจำคุกตลอดชีวิต”

ได้มีการเพิ่มเติมวรรคสี่เป็นเหตุฉกรรจ์ มีทำนองเดียวกันกับมาตรา 276วรรคสาม การได้กระทำโดยมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด หรือโดยใช้อาวุธหรือโดยร่วมกระทำความผิดด้วยกันอันมีลักษณะเป็นการโทรมหญิงหรือกระทำกับชายในลักษณะเดียวกัน โดยผู้กระทำต้องรับโทษหนักขึ้น **อาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด** ถือว่าเป็นอาวุธโดนสภาพถ้ามีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิดแต่ไม่ได้ใช้ในการกระทำอนาจารก็มีความผิดตามวรรคนี้ ส่วนคำว่า**โดยใช้อาวุธ** อาจเป็นอาวุธโดยสภาพหรืออาวุธโดยการใช้ แต่จะต้องใช้ในการประทุษร้าย ร่างกายถึงอันตรายสาหัสอย่างอาวุธตามมาตรา 1(5) “อย่างอาวุธ” เช่นใช้กรรไกร มีดคัตเตอร์ สว่าน ไขควง พวกนี้สามารถใช้ในการประทุษร้ายถึงอันตรายสาหัสอย่างอาวุธได้ สามารถเทียบได้อย่างอาวุธปลายแหลมแต่ถ้าสิ่งนั้นเทียบไม่ได้อย่างอาวุธก็ไม่ถือว่าเป็นอาวุธ ถือได้ว่าเป็นการกระทำอนาจารโดยการใช้อาวุธ

( สหรัฐ กิติ ศุภการ, 2562 : 402-403 )

การโทรมหญิง(หรือการกระทำกับชายลักษณะเดียวกัน) หมายถึง การร่วมกันกระทำอนาจารตั้งแต่สองคนขึ้นไปต้องมีการร่วมผลัดเปลี่ยนหมุนเวียนกัน หากการกระทำของชายคนแรกไม่เป็นความผิดเพราะหญิง “ยินยอม” การกระทำของชายทั้งสองก็ไม่เป็นการโทรมหญิง เช่น ฎีกาของความผิดข่มขืนกระทำชำเรา สามารถนำมาปรับเป็นบรรทัดฐานกับความผิดฐานอนาจารตามมาตรานี้ได้ ฎีกาที่ 2073/2537 จำเลยทั้งสองผลัดกันกระทำชำเราผู้เสียหาย จำเลยที่หนึ่งกระทำชำเราด้วยความยินยอมของผู้เสียหายจึงไม่มีความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา ส่วนจำเลยที่ 2 กระทำชำเราโดยผู้เสียหายมิได้ยินยอมจึงมีความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเรา แต่เมื่อการกระทำของจำเลยที่หนึ่งไม่เป็นความผิดฐานข่มขืนกระทำชำเราเสียแล้ว การกระทำของจำเลยที่สองจึงไม่เข้าลักษณะของการโทรมหญิง หากชายสองคน “ต่างคนต่างกระทำอนาจาร” หญิงคนเดียวกัน ก็ไม่เป็นการโทรมหญิง (เกียรติขจร วัจนะสวัสดิ์, 2557 : 415 )

**กระทำอนาจารแก่เด็กอายุยังไม่เกินสิบห้าปี**

มาตรา 279 “ผู้ใดกระทำอนาจารแก่เด็กอายุยังไม่เกินสิบห้าปี โดยเด็กนั้นยินยอมหรือไม่ก็ตาม ต้องระวางโทษจำคุกไม่เกินสิบปีหรือปรับไม่เกินสองแสนบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ

 ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคหนึ่ง เป็นการกระทำแก่เด็กอายุไม่เกินสิบสามปี ต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่หนึ่งปีถึงสิบปีหรือปรับตั้งแต่สองหมื่นบาทถึงสองแสนบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ

 ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคหนึ่งหรือวรรคสองผู้กระทำได้กระทำโดยขู่เข็ญด้วยประการใดๆโดยใช้กำลังประทุษร้าย โดยเด็กนั้นอยู่ในภาวะที่ไม่สามารถขัดขืนได้หรือโดยทำให้เด็กนั้นเข้าใจผิดว่าตนเป็นบุคคลอื่น ต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่หนึ่งปีถึงสิบห้าปี หรือปรับตั้งแต่สองหมื่นบาทถึงสามแสนบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ

 ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคหนึ่งหรือวรรคสามเป็นการกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่นซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของเด็กนั้น ผู้กระทำต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่ห้าปีถึงยี่สิบปีและปรับตั้งแต่หนึ่งแสนบาทถึงสี่แสนบาท

 ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคสี่ เป็นการกระทำแก่เด็กอายุยังไม่เกินสิบสามปี ต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่เจ็ดปีถึงยี่สิบปีและปรับตั้งแต่หนึ่งแสนสี่หมื่นบาทถึงสี่แสนบาทหรือจำคุกตลอดชีวิต

 ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคสี่หรือวรรคห้า ได้กระทำโดยทำให้ผู้ถูกกระทำเข้าใจว่าผู้กระทำมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด ต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่สิบปีถึงยี่สิบปีและปรับตั้งแต่สองแสนบาทถึงสี่แสนบาท หรือจำคุกตลอดชีวิต

 ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคสี่หรือวรรคห้า ได้กระทำโดยมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด หรือโดยใช้อาวุธ หรือโดยร่วมกระทำความผิดด้วยกันอันมีลักษณะเป็นการโทรมเด็กหญิงหรือกระทำกับเด็กชายในลักษณะเดียวกัน ต้องระวางโทษจำคุกตลอดชีวิต”

**การแก้ไขเพิ่มเติมความผิดเกี่ยวกับเพศครั้งนี้ได้มีการเพิ่มเติมวรรคสองบัญญัติขึ้นใหม่ดังนี้**

“ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคหนึ่ง เป็นการกระทำแก่เด็กอายุไม่เกินสิบสามปี ต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่หนึ่งปีถึงสิบปีหรือปรับตั้งแต่สองหมื่นบาทถึงสองแสนบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ”

 วัตถุของการกระทำตามมาตรานี้วรรคหนึ่งคือเด็กอายุไม่เกินสิบห้าปี แต่วัตถุแห่งการกระทำของวรรคสองคือเด็กอายุไม่เกินสิบสามปี ในการเพิ่มอายุในการกระทำอนาจารเด็กอายุไม่เกินสิบสามปี เพื่อให้ความคุ้มครองบุคคลซึ่งถูกกระทำทางเพศกลุ่มต่างๆมากยิ่งขึ้นเช่น เด็ก ในส่วนของเด็กอายุไม่เกินสิบสามปีตามวรรคสอง ผู้กระทำจะอ้างความไม่รู้ข้อเท็จจริงตามมาตรา59 วรรคสามไม่ได้ ตามที่บัญญัติไว้ในมาตรา 285/1 บัญญัติว่าการกระทำความผิดตามมาตรา 277 มาตรา 279 มาตรา 282วรรคสอง มาตรา283วรรคสาม และมาตรา 283ทวิ วรรคสอง หากเป็นการกระทำต่อเด็กอายุไม่เกินสิบสามปี ห้ามอ้างความไม่รู้อายุของเด็กเพื่อให้พ้นจากความผิดนั้น ( สหรัฐ กิติ ศุภการ, 2562 : 415-416 )

**การแก้ไขเพิ่มเติมความผิดเกี่ยวกับเพศครั้งนี้ได้มีการเพิ่มเติมวรรคสามบัญญัติขึ้นใหม่ดังนี้**

“ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคหนึ่งหรือวรรคสองผู้กระทำได้กระทำโดยขู่เข็ญด้วยประการใดๆโดยใช้กำลังประทุษร้าย โดยเด็กนั้นอยู่ในภาวะที่ไม่สามารถขัดขืนได้หรือโดยทำให้เด็กนั้นเข้าใจผิดว่าตนเป็นบุคคลอื่น ต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่หนึ่งปีถึงสิบห้าปี หรือปรับตั้งแต่สองหมื่นบาทถึงสามแสนบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ”

มาตรา 279 แก้ไขเพิ่มเติมการกระทำอนาจารโดยการประทุษร้ายซึ่งเดิมอยู่ วรรคสองของมาตรา 279 ถูกมีการแก้ไขเพิ่มเติมไปเป็นวรรคสาม การกระทำตามมาตรานี้เป็นการกระทำอนาจารแก่เด็กอายุไม่เกินสิบห้าปีตามวรรคแรก หรือ การกระทำอนาจารแก่เด็กอายุไม่เกินสิบสามปีตามวรรคสอง **เป็นการกระทำโดยเด็กไม่ได้ยินยอมให้กระทำอนาจาร** โดยเกิดจากการขู่เข็ญด้วยการใช้กำลังประทุษร้ายโดยอยู่ในภาวะที่ไม่สามารถขัดขืนได้หรือโดยทำให้เด็กนั้นเข้าใจผิดว่าตนเป็นบุคคลอื่น บัญญัติขึ้นมาใหม่ต้องรับโทษหนักขึ้น **ประการแรก** การขู่เข็ญด้วยประการใดๆหมายถึง ทำให้กลัวว่าจะได้รับอันตรายในอนาคตไม่จำกัดว่าจะต้องอันตรายแก่ชีวิตหรือแก่กาย **ประการที่สอง** โดยใช้กำลังประทุษร้าย หมายถึงทำการประทุษร้ายแก่กายโดยใช้แรงกาย ตามมาตรา 1(6) **ประการที่สาม** โดยเด็กนั้นอยู่ในภาวะที่ไม่สามารถขัดขืนได้ **ประการที่สี่**โดยทำให้เด็กนั้นเข้าใจผิดว่าตนเป็นบุคคลอื่น

 ในการแก้ไขอัตราโทษตามมาตรา279วรรคสองจากเดิม “จำคุกไม่เกินสิบห้าปี หรือปรับไม่เกินสามแสนบาท” เป็น จำคุกตั้งแต่หนึ่งปีถึงสิบห้าปี หรือปรับตั้งแต่สองหมื่นบาทถึงสามแสนบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ ซึ่งได้บัญญัติไว้ใหม่ในมาตรา 279 วรรคสาม

**การแก้ไขเพิ่มเติมความผิดเกี่ยวกับเพศครั้งนี้ได้มีการเพิ่มเติมวรรคสี่บัญญัติขึ้นใหม่ดังนี้**

“ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคหนึ่งหรือวรรคสามเป็นการกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่นซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของเด็กนั้น ผู้กระทำต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่ห้าปีถึงยี่สิบปีและปรับตั้งแต่หนึ่งแสนบาทถึงสี่แสนบาท”

 ความในวรรคนี้ ต้องรับโทษหนักขึ้น ถ้าการกระทำต่อเด็กอายุไม่เกินสิบห้าปีโดยการใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่นซึ่งมิใช้อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของเด็กนั้น **ไม่ว่าเด็กจะยินยอมหรือไม่ยินยอมก็ตาม** การกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่นได้แก่ นิ้วหรือลิ้นของผู้กกระทำหรืออวัยวะเทียมแต่ต้องไม่ใช้อวัยวะเพศล่วงล้ำเข้าไปในอวัยวะเพศหรือทวารหนักเป็นการกระทำอนาจารโดยการล่วงล้ำ

**การแก้ไขเพิ่มเติมความผิดเกี่ยวกับเพศครั้งนี้ได้มีการเพิ่มเติมวรรคห้าบัญญัติขึ้นใหม่ดังนี้**

 “ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคสี่ เป็นการกระทำแก่เด็กอายุยังไม่เกินสิบสามปี ต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่เจ็ดปีถึงยี่สิบปีและปรับตั้งแต่หนึ่งแสนสี่หมื่นบาทถึงสี่แสนบาทหรือจำคุกตลอดชีวิต”

 ความในวรรคนี้ ต้องรับโทษหนักขึ้น มีความหมายเดียวกันกับวรรคสี่ แต่ผู้ถูกกระทำเป็นเด็กอายุยังไม่เกินสิบสามเป็นการกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่นซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของเด็กนั้น**ไม่ว่าเด็กจะยินยอมหรือไม่ยินยอมก็ตาม**

**การแก้ไขเพิ่มเติมความผิดเกี่ยวกับเพศครั้งนี้ได้มีการเพิ่มเติมวรรคหกบัญญัติขึ้นใหม่ดังนี้**

“ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคสี่หรือวรรคห้า ได้กระทำโดยทำให้ผู้ถูกกระทำเข้าใจว่าผู้กระทำมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด ต้องระวางโทษจำคุกตั้งแต่สิบปีถึงยี่สิบปีและปรับตั้งแต่สองแสนบาทถึงสี่แสนบาท หรือจำคุกตลอดชีวิต”

ความในวรรคนี้ ต้องรับโทษหนักขึ้น เป็นการบัญญัติขึ้นมาใหม่ในครั้งนี้ หมายความว่า ผู้กระทำไม่มีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิดจริงอยู่ในมือ แต่ทำให้ผู้ถูกกระทำเข้าใจว่าผู้กระทำมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด เช่นใช้ปืนปลอมขู่ว่าจะยิงให้ตาย ถ้าไม่ยอมให้กระทำอนาจาร ผู้กระทำต้องรับโทษหนักขึ้นตามวรรคนี้ ต้องกระทำความผิดตามวรรคสี่หรือวรรคห้ามาตั้งแต่แรก โดยวรรคสี่กำหนดไว้ว่าเป็นการกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่นซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของเด็กนั้น ผู้ถูกกระทำเป็นเด็กอายุไม่เกินสิบห้าปี ส่วนวรรคห้า เป็นการกระทำเช่นเดียวกับวรรคสี่ แต่ผู้ถูกกระทำเป็นเด็กอายุไม่เกินสิบสามปี

**การแก้ไขเพิ่มเติมความผิดเกี่ยวกับเพศครั้งนี้ได้มีการเพิ่มเติมวรรคเจ็ดบัญญัติขึ้นใหม่ดังนี้**

“ถ้าการกระทำความผิดตามวรรคสี่หรือวรรคห้า ได้กระทำโดยมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด หรือโดยใช้อาวุธ หรือโดยร่วมกระทำความผิดด้วยกันอันมีลักษณะเป็นการโทรมเด็กหญิงหรือกระทำกับเด็กชายในลักษณะเดียวกัน ต้องระวางโทษจำคุกตลอดชีวิต”

ความในวรรคนี้ต้องรับโทษหนักขึ้น เป็นการกระทำโดยการมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิดโดยไม่ได้ใช้อาวุธปืนหรือวัตถุระเบิดก็มีความผิดตามวรรคนี้ อาวุธอื่นเช่นมีดสปริงจะต้องมีการใช้จึงจะมีความผิดตามวรรคนี้ เพียงแต่นำออกมาแต่ไม่ได้ง้างออกในลักษณะแทงได้และไม่ได้ใช้มีดสปริงในการบังคับเด็กให้ยอมจำนงถือว่าไม่ผิดว่ากระทำอนาจารโดยการใช้อาวุธ (เกียรติขจร วัจนะสวัสดิ์, 2557 : 427 )

โดยร่วมกระทำความผิดด้วยกันอันมีลักษณะเป็นการโทรมเด็กหญิงหรือกระทำกับเด็กชายในลักษณะเดียวกัน การโทรมเด็กหญิง(หรือการกระทำกับเด็กชายลักษณะเดียวกัน) หมายถึง การร่วมผลัดเปลี่ยนกันกระทำอนาจารตั้งแต่สองคนขึ้นไป

ต้องกระทำความผิดตามวรรคสี่หรือวรรคห้ามาตั้งแต่แรก โดยวรรคสี่กำหนดไว้ว่าเป็นการกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่นซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของเด็กนั้น ผู้ถูกกระทำเป็นเด็กอายุไม่เกินสิบห้าปี ส่วนวรรคห้า เป็นการกระทำเช่นเดียวกับวรรคสี่ แต่ผู้ถูกกระทำเป็นเด็กอายุไม่เกินสิบสามปี

**วิธีดำเนินการวิจัย**

 การวิจัยเปรียบเทียบแนวคิด หลักเกณฑ์ เกี่ยวกับประมวลกฎหมายอาญามาตรา 278และมาตรา279เป็นกระบวนการวิจัยเพื่อศึกษาเปรียบเทียบก่อนและหลังในการแก้ไขประมวลกฎหมายอาญาฉบับที่ 27 พ.ศ.2562 ด้วยการศึกษาวิจัยเชิงคุณภาพ (Qualitative Research) ซึ่งดำเนินการวิจัยเชิงเอกสาร (DocumentaryResearch)

1.ประชากรและกลุ่มตัวอย่าง

การวิจัยนี้เป็นการศึกษาวิจัยโดยวิเคราะห์จากเอกสาร จึงไม่ได้ระบุประชากรและกลุ่มตัวอย่าง

2. เครื่องมือที่ใช้ในการวิจัย

การวิจัยนี้ เป็นการวิจัยทางเอกสาร (Documentary Research) โดยศึกษาค้นคว้าจากแหล่งข้อมูลทางเอกสารต่างๆที่เกี่ยวข้อง ได้แก่ ประมวลกฎหมายอาญา พระราชบัญญัติ คำวินิจฉัยของศาล ตำรา วารสารบทความทางวิชาการ รายงานการวิจัย วิทยานิพนธ์ รายงายการประชุม และเอกสารต่างๆ ที่เผยแพร่ทางอินเตอร์เน็ต เพื่อนำมาเป็นฐานความรู้ในวิเคราะห์ สังเคราะห์ เปรียบเทียบและประมวลผลต่อไป

3.การเก็บรวบรวมข้อมูล

ผู้วิจัยเก็บรวบรวมเอกสารข้อมูลจากแหล่งข้อมูลต่างๆอันเป็นข้อมูลที่ได้จากประมวลกฎหมายอาญา ซึ่งเอกสารข้อมูลที่สำคัญและเกี่ยวกับงานวิจัยครั้งนี้รวบรวมมาจากตำรา คำพิพากษาของศาลไทยและราชกิจานุเบกษา รวมถึงเอกสารต่างๆที่เผยแพร่ทางอินเตอร์เน็ต

4.การวิเคราะห์ข้อมูล

ผู้วิจัยได้บูรณาการข้อมูลที่ได้จากการศึกษาและค้นคว้าเอกสารทางวิชาการต่างๆโดยการวิเคราะห์สังเคราะห์และเปรียบเทียบตามแนวทางการวิจัยเชิงคุณภาพ (Qualitative Data)

**ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ**

 1.เพื่อให้ทราบถึงหลักเกณฑ์ของกฎหมายที่เกี่ยวกับอนาจารและการกระทำอนาจารเด็กตามประมวลกฎหมายอาญาที่แก้ไข

 2.เพื่อให้ทราบถึงเจตนารมณ์ในการแก้ไข การบังคับใช้ และการตีความกฎหมายส่วนของที่เกี่ยวกับการกระทำอนาจารและการกระทำอนาจารเด็ก

3. เพื่อให้ทราบถึงแนวทางในการปรับปรุงแก้ไขกฎหมายให้สอดคล้องกับสภาพสังคมและวัฒนธรรม

**ผลการวิจัย**

 ประมวลกฎหมายอาญาปี พ.ศ.2560 มาตรา 278 กำหนดให้ การกระทำอนาจารแก่บุคคลอายุกว่าสิบห้าปี ไม่ว่าผู้ถูกกระทำจะเป็นหญิงหรือชาย ก็ได้รับการคุ้มครองตามมาตรานี้ การกระทำอนาจารเป็นกระทำที่ไม่สมควรในทางเพศ เพียงแต่กอดจูบ ลูบคลำ แตะต้องเนื้อตัวร่างกายในทางไม่สมควรก็เป็นความผิดสำเร็จ แต่ถ้าผู้ถูกกระทำยินยอมให้กระทำความผิด การกระทำเช่นนั้นก็ไม่เป็นความผิดตามมาตรานี้ แต่ความยินยอมนั้นต้องเกิดจากความสมัครใจคือเป็นความผิดโดยมิได้เกิดจากโดยการบังคับ ขู่เข็ญ หลอกหลวง ฯลฯ

 ต่อมาประมวลกฎหมายอาญาปี พ.ศ. 2562 (ฉบับที่ 27) มีการเพิ่มเติมในส่วนของ**มาตรา 278 วรรคสอง**โดยมีการบัญญัติเพิ่มเติมในส่วนของการกระทำความผิดฐานอนาจารกำหนดว่า การกระทำโดยการใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่น ซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของบุคคลอื่น เป็นเหตุเพิ่มโทษความผิดฐานอนาจารดังกล่าวมานี้เรียกว่าอนาจารโดยการล่วงล้ำ ซึ่งเป็นความผิดที่ผู้กระทำได้รับโทษหนักขึ้นกว่าอนาจารทั่วไป วัตถุหรืออวัยวะอื่นซึ่งได้แก่นิ้วหรือลิ้นของผู้กระทำ หรืออวัยวะเทียม แต่ต้องไม่ใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำเข้าไปในอวัยวะเพศหรือทวารหนักของบุคคลอื่น ส่วนของ**มาตรา 278 วรรคสาม** มีการเพิ่มเติมโดยมีการบัญญัติเพิ่มเติมในส่วนของการกระทำความผิดฐานอนาจาร กำหนดว่ากระทำโดยทำให้ผู้ถูกกระทำเข้าใจว่าผู้กระทำมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด เป็นเหตุเพิ่มโทษ โดยวรรคดังกล่าวมาในข้างต้นได้มีการบัญญัติขึ้นใหม่เพื่อใช้บังคับในครั้งนี้ ส่วนของ**มาตรา 278 วรรคสี่** มีการเพิ่มเติมโดยมีการบัญญัติเพิ่มเติมในส่วนของการกระทำความผิดฐานอนาจาร กำหนดว่ากระทำโดยมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด หรือโดยใช้อาวุธ หรือโดยร่วมกระทำความผิดด้วยกันอันมีลักษณะเป็นการโทรมหญิงหรือกระทำกับชายในลักษณะเดียวกัน เป็นเหตุเพิ่มโทษ โดยมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิดแต่ยังไม่ได้ใช้ แค่มีไว้ในครอบครองก็ผิดตามวรรคนี้แล้วไม่จำเป็นต้องใช้อาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด ส่วนของการโทรมหญิงหรือกระทำกับชายในลักษณะเดียวกันการร่วมกันกระทำอนาจารตั้งแต่สองคนขึ้นไปต้องมีการร่วมผลัดเปลี่ยนหมุนเวียนกัน

 ประมวลกฎหมายอาญาปี พ.ศ.2560 มาตรา 279 กำหนดให้กระทำอนาจารแก่เด็กอายุไม่เกินสิบห้าปี โดยเด็กยินยอมหรือไม่ก็ตามผู้ถูกกระทำตามมาตรานี้จะเป็นเด็กชายหรือเด็กหญิงก็ได้ แต่จะต้องเป็นการกระทำอนาจาร คือ การกระทำให้อับอายขายหน้าในทางเพศ ไม่หมายความเฉพาะเพื่อความใคร่หรือการประเวณีเท่านั้น ถ้าเด็กอายุไม่เกินสิบห้าปียินยอมให้กระทำความผิด ผู้กระทำก็ผิดตามมาตรา 279 วรรคแรก มาตรานี้มีการคุ้มครองเด็ก เด็กยังไม่บรรลุนิติภาวะ ยังอ่อนต่อโลก วรรคสองเป็นการกระทำอนาจารโดยเกิดจากการขู่เข็ญ โดยใช้กำลังโดยเด็กนั้นอยู่ในภาวะที่ไม่สามารถขัดขืนได้ หรือโดยทำให้เด็กนั้นเข้าใจผิดว่าตนเป็นบุคคลอื่น โดยการกระทำอนาจารโดยเด็กนั้นไม่ยินยอม ผู้กระทำต้องรับผิดตามวรรคสอง

 ต่อมาประมวลกฎหมายอาญาปี พ.ศ. 2562 (ฉบับที่ 27) มีการเพิ่มเติมในส่วนของ**มาตรา 279 วรรคสอง**โดยมีการบัญญัติเพิ่มเติมในส่วนของการกระทำความผิดฐานอนาจารกำหนดว่าการกระทำอนาจารแก่เด็กอายุไม่เกินสิบสามปีเป็นเหตุเพิ่มโทษ เพื่อให้ความคุ้มครองบุคคลซึ่งถูกกระทำทางเพศกลุ่มต่างๆมากยิ่งขึ้นได้แก่เด็ก ส่วนของ**มาตรา279วรรคสาม**มีการเพิ่มเติมโดยมีการบัญญัติเพิ่มเติมในส่วนของการกระทำความผิดฐานอนาจาร กำหนดว่าถ้ากระทำอนาจารแก่เด็กอายุไม่เกินสิบห้าปีตามวรรคหนึ่ง หรือ กระทำอนาจารแก่เด็กอายุไม่เกินสิบสามปี โดยใช้กำลังประทุษร้าย ฯลฯ ผู้กระทำต้องรับโทษหนักขึ้นเป็นเหตุเพิ่มโทษ ส่วนของ**มาตรา279วรรคสี่**มีการเพิ่มเติมโดยมีการบัญญัติเพิ่มเติมในส่วนของการกระทำความผิดฐานอนาจาร กำหนดว่าเป็นการกระทำอนาจารโดยการใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่นใด ซึ่งต้องไม่ใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำเข้าไปในอวัยวะเพศหรือทวารหนักของเด็กนั้น วรรคนี้ต้องเป็นการกระทำแก่เด็กอายุไม่เกินสิบห้าปี เป็นเหตุเพิ่มโทษ ส่วนของ**มาตรา279วรรคห้า**มีการเพิ่มเติมโดยมีการบัญญัติเพิ่มเติมในส่วนของการกระทำความผิดฐานอนาจาร กำหนดว่าเป็นการกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่นซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของเด็กนั้น แต่ผู้ถูกกระทำตามวรรคนี้ได้แก่เด็กอายุไม่เกินสิบสามปี เป็นเหตุเพิ่มโทษ ส่วนของ**มาตรา 279วรรคหก**มีการเพิ่มเติมโดยมีการบัญญัติเพิ่มเติมในส่วนของการกระทำความผิดฐานอนาจาร กำหนดว่าได้กระทำโดยทำให้ผู้ถูกกระทำเข้าใจว่าผู้กระทำมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด ถ้าผู้กระทำจะผิดตามวรรคนี้ ต้องกระทำความผิดตามวรรคสี่หรือวรรคห้ามาตั้งแต่แรก โดยวรรคสี่กำหนดไว้ว่าเป็นการกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่นซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของเด็กนั้น ผู้ถูกกระทำเป็นเด็กอายุไม่เกินสิบห้าปี ส่วนวรรคห้า เป็นการกระทำเช่นเดียวกับวรรคสี่ แต่ผู้ถูกกระทำเป็นเด็กอายุไม่เกินสิบสามปี เป็นเหตุเพิ่มโทษ ส่วนของ**มาตรา 279วรรคเจ็ด**มีการเพิ่มเติมโดยมีการบัญญัติเพิ่มเติมในส่วนของการกระทำความผิดฐานอนาจาร กำหนดว่าได้กระทำโดยมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด หรือโดยใช้อาวุธ หรือโดยร่วมกระทำความผิดด้วยกันอันมีลักษณะเป็นการโทรมเด็กหญิงหรือกระทำกับเด็กชายในลักษณะเดียวกัน ต้องกระทำความผิดตามวรรคสี่หรือวรรคห้ามาตั้งแต่แรก โดยวรรคสี่กำหนดไว้ว่าเป็นการกระทำโดยใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่นซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนักของเด็กนั้น ผู้ถูกกระทำเป็นเด็กอายุไม่เกินสิบห้าปี ส่วนวรรคห้า เป็นการกระทำเช่นเดียวกับวรรคสี่ แต่ผู้ถูกกระทำเป็นเด็กอายุไม่เกินสิบสามปี เป็นเหตุเพิ่มโทษ

**อภิปรายผลการวิจัย**

กฎหมายใหม่มีการบังคับใช้และการตีความมกฎหมายอาญาความผิดฐานอนาจารที่กว้างขึ้นและมีการกำหนดโทษที่สูงขึ้นกว่ากฎหมายอาญาฉบับเดิม ได้การแก้ไขประมวลกฎหมายอาญาในภาค 2 ลักษณะ 9 เกี่ยวกับความผิดเกี่ยวกับเพศในเรื่องการกระทำอนาจารตามมาตรา 278และมาตรา279 ได้มีการแก้ไขโดยพระราชพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมประมวลกฎหมายอาญา (ฉบับที่ 27) พ.ศ.2562 ได้มีการเพิ่มการกระทำความผิดโดยการกระทำโดยการใช้วัตถุหรืออวัยวะอื่น ซึ่งมิใช่อวัยวะเพศล่วงล้ำอวัยวะเพศหรือทวารหนัก ได้บัญญัติไว้ในมาตรา 278 และมาตรา279 ทั้งสิ้นโดยเป็นการกระทำอนาจารโดยการล่วงล้ำ นอกจากได้มีการเพิ่มการกระทำโดยผู้ถูกกระทำเข้าใจว่าผู้กระทำมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิด ได้บัญญัติไว้ในมาตรา 278และมาตรา279 ได้มีการเพิ่มการกระทำโดยการมีอาวุธปืนหรือวัตถุระเบิดหรือใช้อาวุธหรือโดยร่วมกระทำความผิดด้วยกันอันมีลักษณะเป็นการโทรมหญิงหรือกระทำกับชายในลักษณะเดียวกัน ตามมาตรา 278 และหรือโดยร่วมกระทำความผิดด้วยกันอันมีลักษณะเป็นการโทรมเด็กหญิงหรือกระทำกับเด็กชายในลักษณะเดียวกันตามมาตรา 279 ดังนั้นได้มีการเพิ่มอายุของผู้ถูกระทำมาตรา 279 เป็นการคุ้มครองเด็ก ซึ่งในการแก้ไขในครั้งนี้เป็นการแก้ไขในเรื่องอัตราโทษ เพิ่มเหตุฉกรรจ์ เหตุลดโทษหรือเหตุยกเว้นโทษ

**ข้อเสนอแนะ**

1.ควรมีมาตรการในการป้องกันการเกิดอาชญากรรมทางเพศซึ่งเป็นปัญหาสังคมที่ร้ายแรงเพื่อลดปัญหาอาชญากรรมทางเพศอย่างมีประสิทธิภาพ

2.ควรแก้ไขเพิ่มเติมประมวลกฎหมายอาญาภาค 2 ลักษณะ 9 ความผิดเกี่ยวกับเพศ ควรเพิ่มเติมความหมายคำว่าอนาจารนั้นยังขาดความชัดเจน ซึ่งยังไม่มีความแน่นอนเหมือนกับการข่มขืนกระทำชำเราตามมาตรา 1(18) จึงเสนอให้มีการบัญญัติถึงนิยามความหมายของคำว่าอนาจารให้มีความชัดเจนแน่นอน เช่น เดียวกันกระทำชำเรา

**เอกสารอ้างอิง**

 “พระราชบัญญัติแก้ไขประมวลกฎหมายอาญา(ฉบับที่ 27) พ.ศ.2562” ราชกิจจานุเบกษา 136 (27 พฤษภาคม 2562)

ทวิเกียรติ มีนะกนิษฐ. (2561). คำอธิบายกฎหมายอาญาภาคความผิดและลหุโทษ (พิมพ์ครั้งที่ 16).

กรุงเทพฯ:วิญญชน.

เกียรติขจร วัจนะสวัสดิ์. (2557). กฎหมายอาญาภาคความผิดเล่ม2 (พิมพ์ครั้งที่6). กรุงเทพฯ:กรุงสยาม พับลิชชิ่ง.

สหรัฐ กิติ ศุภการ. (2562). กฎหมายอาญาหลักและคำพิพากษา (พิมพ์ครั้งที่9). กรุงเทพฯ:อมรินทร์พริ้นติ้งแอนด์พับลิซซิ่ง.

ทวิเกียรติ มีนะกนิษฐ. (2561). ประมวลกฎหมายอาญาฉบับอ้างอิง. (พิมพ์ครั้งที่39). กรุงเทพฯ:วิญญชน.

1. บทความนี้นักศึกษาเป็นผู้เขียนแต่เพียงผู้เดียว [↑](#footnote-ref-1)