หัวข้อวิทยานิพนธ์	การบังคับใช้กฎหมายให้เป็นไปตามสัญญาการรับตั้งครรภ์
คำสำคัญ	การรับตั้งครรภ์
ชื่อนักศึกษา	ธนชาต หร่ายเจริญ
อาจารย์ที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์	ดร.สุธี อยู่สถาพร
	รองศาสตราจารย์ สุวิทย์ นิ่มน้อย
ระดับการศึกษา	นิติศาสตรมหาบัณฑิต
คณะ	บัณฑิตวิทยาลัย มหาวิทยาลัยศรีปทุม วิทยาเขตชลบุรี
พ.ศ.	2553

บทคัดย่อ

ในช่วงร ะยะเวลาประมาณสามสิบป ที่ผ่านมา วงการแพทย์ได้พัฒนาเทคโนโลยีที่ช่วยบำบัดรักษาภาวะมีบุตรยากได้อย่างมีประสิทธิภาพมากขึ้น “เทคโนโลยีช่วยการเจริญพันธุ์” จึงเป็นทางเลือกหนึ่งที่สา มารถทำ ให้คู่สมรสจำนวนมากสามารถมีบุตรได้ต ามความประสงค์การรับตั้งครรภ์แทนเป็นกระบวนการที่หญิงคนหนึ่งตกลงรับที่จะตั้งครรภ์ให้ ด้วยวิธีการอย่างใดอย่างหนึ่ง และตกลงว่าจะส่งมอบเด็กที่เกิดมานั้นให้ แก่คู่สัญญาอีกฝ่ายหนึ่งพร้อมกับสละสิทธิใด ๆ ในความเป็นมารดาของเด็ กนั้นทันทีที่เด็กได้ถือกำเนิดมา ในทางกฎหมาย นั้นการรับตั้งครรภ์แทนอาจก่อให้เกิดปัญหาทั้งในด้านของสถานะทางกฎหมายของสัญญาการรับตั้งครรภ์ และสภาพบังคับของการรับตั้งครรภ์ แทนนั้น ในบางประเทศถือว่าสัญญารับตั้งครรภ์แทนเป็นสัญญาที่ไม่อาจบังคับได้ตามกฎหมาย

ในประเทศไทยเทคโนโลยีช่วยการเจริญพันธุ์ ได้เจริญรุดหน้าไม่ น้อยไปกว่าต่างประเทศ แพทย์ได้นำเทคโนโลยีนี้มาช่วยให้ คู่สมรสที่อยู่ในภาวะมีบุตรยากได้มีบุตรตามความประสงค์เป็นจำนวนมาก การรับตั้งครรภ์แทนจึงเกิดขึ้นพร้อมไปกับความเจริญก้าวหน้าในวิทยาการสาขานี้ แต่กรณีประเทศไทยยังไม่มีกฎหมายเกี่ยวกับการรับตั้งครรภ์แทนโดยเฉพาะ

ในการรับตั้งครรภ์แทนนั้น ประเทศไทยประสบปัญหาทั้งทางกฎหมายแล ะทางจริยธรรม โดยส่วนใหญ่มีความคล้ ายคลึงกับปัญหาที่เกิดขึ้นในต่างประเทศ เช่น การรับจ้างตั้งครรภ์แทนเชิงพาณิชย์ การซื้อขายเด็กทารก และปัญหาเกี่ยวกั บสิทธิและศักดิ์ศรีความเป็นมนุษย์ สิทธิของสตรีที่รับจ้างตั้งครรภ์ สิทธิในความเป็นส่วนตัวของสตรีผู้รับจ้างตั้งครรภ์แทน เป็นต้น ยิ่งไปกว่านั้น ประเทศไทยยังไม่มีมาตรการทางกฎหมายใด ๆ มารองรับต่อปัญหาที่เกิดขึ้นได้ ทำให้กฎหมายที่มีอยู่จึงไม่สอดคล้องกับความเจริญก้าวหน้าทางเทคโนโลยี และเมื่อนำกฎหมายดังกล่าวมาปรับใช้กับการรับตั้งครรภ์แทนอาจมีข้อบกพร่องและไม่สามารถขจัดปัญหาที่เกิดขึ้นได้อย่างมีประสิทธิภาพ

SPU CHONBURI

ด้วยเหตุนี้เองจึงได้มีการศึกษาปั ญหาในการรับตั้งครรภ์แทนเพื่อให เกิดความชัดเจนทั้งในด้านของกฎหมายและนโยบาย กับสะท้อนให้เห็นถึงมาตรฐานทางจริยธรรมของสังคมไทยโดยรวมต่อไป โดยมีสมมติฐานว่าเนื่องจากในปัจจุบันการรับตั้งครรภ์แทนเป็นประเด็นปัญหาที่อยู่ในความต้องการของสังคมมาก แต่ประเทศไทยยังไม่มีกฎหมายออกมารองรับ จึงเกิดปัญหาที่ตามมา ได้แก่ การขัดแย้งการมีสิทธิในตัวเด็กทั้งคู่สมรสเดิมและสามีของผู้ผู้รับตั้งครรภ์แทน หรือแม่ผู้รับตั้งครรภ์แทน ซึ่งตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ในปัจจุบันยังไม่ครอบคลุมถึงปัญหาการรับตั้งครรภ์แทนดังกล่าว รวมถึงสถานะของสัญญาการรับตั้งครรภ์แทนก็ยังไม่มีการรับรอง ดังนั้นจึงเห็นเป็นการสมควร ในการที่จะมี กฎหมายเฉพาะ เพื่อทำการแก้ไขปัญหาอันเกิดจากการรับตั้งครรภ์แทน เพื่อให้เกิดความชัดเจนในกรณีดังกล่าวยิ่งขึ้นโดยนำหลักกฎหมายของต่างประเทศเพื่อนำมาแก้ไขปรับปรุงหาแนวทางที่เหมาะสมกับประเทศไทยให้ดียิ่งขึ้นต่อไป

จากการศึกษาพบว่า ในร่างพระราชบัญญัติการรับตั้งครรภ์แทนมีปัญหาได้แก่ ปัญหาสิทธิของผู้ต้องการให้ตั้งครรภ์แทนที่ร่างกำหนดให้สิทธิแก่คู่สมรสโดยชอบด้วยกฎหมายเท่านั้น ทำให้การตกลงระหว่างหญิงที่รับตั้งครรภ์แทนกับหญิงหรือชายที่ไม่มีคู่สมรสแต่ต้องการมีบุตร หรือตกลงกับชายและหญิงที่ไม่ได้เป็นคู่สมรสกันตามกฎหมายแต่ต้องก ารมีบุตรไม่ถือว่าอยู่ในความหมายของการรับตั้งครรภ์แทนตามพระราชบัญญัตินี้ ย่อมเป็นการขัดต่อหลักความเสมอภาคกันของประชาชนทุกคนต่อหน้ากฎหมาย ซึ่งเป็นหลักการสำคัญตามรัฐธรรมนูญ และการรับตั้งครรภ์แทนจะต้องไม่เป็นการกระทำในเชิงการค้าด้วย แม้ ว่าในร่างพระราชบัญญัติดั งกล่าวจะห้ามมิให้การรับตั้งครรภ์แทนเป็นไปเพื่อการค้า แต่การห้ามนั้นก็มิได้มีการกำหนดอัตราโทษ ไว้ว่า ถ้ามีการ ฝ่าฝืนบทบัญญัติดังกล่าว รัฐจะมีมาตรการในการลงโทษเช่นไร รวมถึงปัญหาคุณสมบัติของผู้รับตั้งครรภ์แทน ที่ร่างกำหนดไว้แต่เพียงเป็นหญิงอายุไม่ต่ำกว่า 18 ปีขึ้นไป และมิได้กำหนดว่าจะต้องผ่านการสมรสแล้วหรือไม่ ผู้วิจัยเห็นว่าการที่กฎหมายกำหนดเช่นนี้ ย่อมอาจทำให้เกิดปัญหาได้ ประการแรก บุคคลอายุไม่ต่ำกว่า 18 ปีนั้น ยังคงเป็นผู้เยาว์อยู่ ย่อมไม่อาจทำนิติกรรมโดยลำพังได้ สัญญารับตั้งครรภ์แทนจึงอาจตกเป็นโมฆียะได้ ทั้ง การที่กฎหมายอนุญาตให้สาวโสดที่ยังไม่เคยผ่านการสมรส ย่อมอาจทำให้เกิดปัญหาต่อสุขภาพและสังคมต่อหญิงผู้รับตั้งครรภ์แทนได้ ผู้วิจัยจึงเห็นว่าคุณสมบัติของผู้รับตั้งครรภ์แทนนั้น จะต้องเป็นหญิงที่บรรลุนิติภาวะแล้ว และต้องผ่านการมีบุตรมาก่อน ซึ่งอาจจะมีการสมรสหรือไม่ก็ได้ จากปัญหาหลายประการที่กล่าวมาข้าง เป็นการสมควรที่ประเทศไทยจะต้องพิจารณาบัญญัติกฎหมายเกี่ยวกับการรับตั้ งครรภ แทนโดยเฉพาะเพื่อรองรับความต้องการของประชาชนในการตั้งครรภ์แทนต่อไปและควรมีการแก้ไขบทบัญญัติในร่างพระราชบัญญัติการรับตั้งครรภ์แทน เพื่อให้เกิ ดความเป็นธรรมแก่ทุกฝ่าย รวมถึง รัฐควรมีการออก

SPU CHONBURI

กฎหมายอื่นที่เกี่ยวเนื่องกับการใช้เทคโนโลยีทางการแพทย์ทั้งหมด เนื่องจากสิ่งเหล่านี้เกี่ยวโยงซึ่งกันและกันเพื่อให้การคุ้มครองปัญหาดังกล่าวเป็นไปอย่างมีประสิทธิภาพมากที่สุด

SPU CHONBURI

Thesis Title	Legal Problems On Law Enforcement Of The Surrogacy Arrangement Contract
Keyword	Surrogacy Arrangement Contract
Student	Thanachart Raicharoen
Thesis Advisor	Dr.Sutee Yoosataporn Associate Professor Suwit Nimnoi
Level of Study	Master of Laws
Faculty	Graduate School, Sripatum University Chonburi Campus
Year	2010

ABSTRACT

During about 30 years later, medical profession is developed technology is cure person who hard pregnant as more efficiency “Assisted Reproductive Technology”, as one choice that the couple are able to have children meeting intention of surrogacy. As procedure that one woman agree to pregnant by any ways and agree to deliver that children to the party, including to any waiver as maternity of that child immediately baby is born. In law surrogacy is caused of problem in all law of contract to surrogacy and enforcement of surrogacy. Some country deemed contract of surrogacy is invalid contract.

In Thailand Assisted Reproductive Technology is more progress, physician bring this technology to support the couple is in hard pregnant including to progress of this academic, but Thailand not yet law about especially surrogacy.

For surrogacy in Thailand suffer problem all both of law and merit, mostly similarly as problem is occur in abroad. Such as surrogacy in commerce, trading baby and problem about rights and prestige of human, rights of women who surrogacy, rights in personal of person who surrogacy and so on. Moreover, Thailand not measure of any laws to support occurred problem that not accordance with progressive of technology and bring law as mentioned adjust with surrogacy, that may be defective and unable to resolve problem as efficiency. Therefore, study problem in surrogacy for clearly in all of law and policy, reflect to standard of merit of Thai social in totally. There are assumption due to in present surrogacy is required problem issue of social, but Thailand not have law for support caused of problem such as dispute in rights of child,

SPU CHONBURI

original couple and husband of person who surrogacy or mother who surrogacy. In according to Civil and Commercial Code in present not cover to problem of surrogacy as mentioned, including to state of surrogacy contract not support. Therefore, properly to have specific law for resolve problem as cased of surrogacy for clearly in case as mentioned. There are bring law principle of abroad for improvement method is properly to Thailand is better.

From study to found that in proposed Act of Surrogacy, year…, have problem such as rights problem of person who required to surrogacy is defined rights to legal spouse only. Agreement between woman who surrogacy with female or male that not spouse but required children, or agree with male and female that not spouse but required children not deemed in meaning of surrogacy according to this Act. Its dispute to equality before the law which as main principle as constitution and surrogacy must not action in commerce. Even if in proposed Act as mentioned is prohibit to surrogacy for trade but that prohibit is not defined in punishment rate that; if infringe legislation as mentioned how state have measure of punishment. Including to problem of qualification of person who surrogacy is enact as only woman at least 18 years old up and not determine that shall be marriage or not. Researcher see that law in determine may be occur problem; first person who lower than 18 years old still juvenile rather unable to alone juristic act, then surrogacy contract became as invalidity. And law allowed single not marriage rather cause of health problem and social to woman who surrogacy. Researcher see that qualification of person who surrogacy must be woman who mature and have children before which may be marriage or not. From many problem as mentioned as properly that Thailand should be considering to enact law about surrogacy for support demand of people in next pregnant and should be alter enact in proposed Act of surrogacy, year…for more fairly to all parts. Including to state should be others legislation is continuous with all medical technology. Due to these things link each other and for prevention problem as mentioned as most efficiency.

SPU CHONBURI