**กฎหมายกับจริยธรรมการวิจัย**

ศาสตราจารย์พิเศษ วิชา มหาคุณ

1. ข้อพิจารณาเบื้องต้น

ความสำคัญและความเป็นมาของปัญหา

หลายปีที่ผ่านมาได้มีความก้าวหน้าในกระบวนการวิจัย ทั้งด้านวิทยาศาสตร์ และด้านสังคมศาสตร์ โดยเฉพาะงานวิจัยทางวิทยาศาสตร์ ในด้านชีวเวชศาสตร์ (biomedical research) ซึ่งมีส่วนสำคัญในการปฏิรูประบบสาธารณะสุขและการบริการทางด้านสุขภาพอย่างยิ่งใหญ่ ด้วยการยกระดับคุณภาพชีวิตของประชาชนให้ดียิ่งขึ้น อย่างไรก็ตามความก้าวหน้าทางวิทยาศาสตร์ที่ไหลบ่ามาสู่สังคมอย่างรวดเร็ว ได้ส่งผลสะเทือนอันใหญ่หลวงต่อปัญหาทางด้านจริยธรรม ด้านกฎหมาย และสังคม[[1]](#footnote-1) จนทำให้กฎหมายที่มีอยู่ในปัจจุบันไม่อาจส่งเสริมและสนับสนุนงานวิจัยได้อย่างมีประสิทธิภาพ เพราะขาดความสมบูรณ์ในการคุ้มครองสิทธิของผู้เกี่ยวข้องในการวิจัย ขาดความชัดเจนของบทบัญญัติแห่งกฎหมายในการวิจัยด้านวิทยาศาสตร์กับบทบัญญัติแห่งกฎหมาย อันอาจขัดขวางต่อความเจริญในด้านชีวแพทยศาสตร์ ซึ่งต้องการงานวิจัยที่มีประสิทธิภาพอย่างเร่งด่วนที่สุด เพราะงานวิจัยดังกล่าวเป็นประโยชน์อย่างมหาศาลต่อความหวังของมนุษยชาตือันเป็นส่วนรวม

ในประเทศสิงคโปร์ได้มีการจัดตั้ง “คณะกรรมการที่ปรึกษาด้านชีวจริยศาสตร์” (The Bioethics Advisory Committee หรือ BAC) ตั้งแต่เดือนธันวาคม พ.ศ. 2543[[2]](#footnote-2) เพื่อตรวจสอบประเด็นในด้านจริยธรรม กฎหมาย และสังคมที่เกี่ยวกับการวิจัยทางชีวศาสตร์ และให้ข้อแนะนำแนวทางที่เหมาะสมเพื่อสังคมที่มีความหลากหลายทางชนชาติและศาสนา ให้สอดคล้องกับแนวทางปฏิบัติในทางสากล คณะกรรมการดังกล่าวประกอบด้วย คณะผู้เชี่ยวชาญระหว่างประเทศ และแยกพิจารณางานวิจัยออกเป็น 2 ด้าน คือ ด้านเซลล์ต้นกำเนิด (stem cell) และด้านพันธุกรรมของมนุษย์ (human genetics) โดยมีวัตถุประสงค์ 3 ประการ ได้แก่ :

1. เพื่อคุ้มครองสิทธิและสวัสดิภาพของบุคคล
2. เพื่อให้การศึกษาและข้อมูลที่ถูกต้องแก่สาธารณชนในด้านชีวจริยศาสตร์
3. กำหนดหลักเกณฑ์ที่ชัดเจนในด้านกฎหมายจริยธรรมและสังคม ศึ่งเป็นผลมาจากงานวิจัยในทาง
ชีวเวชศาสตร์[[3]](#footnote-3)

ดังนั้น ประเทศไทยจึงควรดำเนินการตามแนวทางดังกล่าวข้างต้น เพื่อกำหนดแนวทางที่ชัดเจนใน
ด้านกฎหมาย จริยธรรม และสังคม อันเป็นผลสืบเนื่องจากความก้าวหน้าในด้านการวิจัย โดยเฉพาะอย่างยิ่งงานวิจัยทางชีวแพทยศาสตร์ เพื่อให้สอดคล้องกับความก้าวหนืทางด้านวิทยาศาสตร์และเทคโนโลยีสมัยใหม่ของโลกปัจจุบัน อันจะเป็นผลดีต่อคุณภาพชีวิต และความเจริญรุ่งเรืองทัดเทียมกับอารยประเทศสืบไป

1. **หลักการแบ่งแยกระหว่างกฎหมายและจริยธรรม**

ความก้าวหน้าอย่างใหญ่หลวงของงานวิจัย โดยเฉพาะในด้านชีววิทยาศาสตร์ (bioscience) ทำให้บรรดานักวิจัยต้องถูกบีบบังคับให้ยืนอยู่ในความมืดมนและความไม่แน่นอนระหว่างกฎหมาย และจริยธรรม ด้วยเหตุนี้เราจึงต้องหันกลับมาหากฎหมายในฐานะที่เป็นเครื่องมือในการควบคุมสังคม และต้องบากบั่นหาความชัดเจนและวัตถุประสงค์ที่จะนำไปสู่งสิ่งที่จะแยกได้ว่าสิ่งใดคือความถูกความผิด ตลอดจนสิ่งใดคือความชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ชอบด้วยกฎหมาย ถูกจริยธรรม หรือไม่ต้องด้วยจริยธรรม ในงานวิจัยชีววิทยาศาสตร์และกิจกรรมที่เกี่ยวข้องนับว่าเป็นงานยากยิ่งในการวางหลักที่เกี่ยวกับชีวจริยศาสตร์ (bioethical matters) มีคำถามที่ยากจะตอบ เช่น “เหตุใดจึงไม่สามารถโคลน (clone) มนุษย์ได้” ซึ่งล้วนเป็นคำถามที่เกี่ยวกับคุณธรรม และกฎหมาย จึงตกอยู่ในความยุ่งยากของประเด็นทางกฎหมายที่เกี่ยวกับจริยธรรม (ethical-legal issues) ที่ยังไม่ชัดเจนเพียงพอสำหรับงานวิจัย โดยเฉพาะในด้านวิทยาศาสตร์และการแพทย์

ในทฤษฎีกฎหมายบ้านเมือง (legal positivism) ได้สร้างหลักซึ่งเป็นรากฐานสำคัญที่กำเนิดจากลัทธิประโยชน์สุขนิยม (utilitarianism) ในนามของหลักการแบ่งแยกระหว่างกฎหมายและคุณธรรม (the separation of law and morals) และความสำคัญของการวิเคราะห์แนวความคิดอันเป็นที่ยอมรับในทางกฎหมาย ทฤษฎีกฎหมายบ้านเมืองและลัทธิประโชยน์สุขนิยม ดูเหมือนจะถูกเข้าใจผิด หากว่าหลักแต่ละหลักที่ยืนโดดเดี่ยวนั้นไม่ได้รับความชื่นชม คำถามที่เกี่ยวกับเนื้อหาของกฎหมายในมาตรฐานขั้นต่ำของคุณธรรมอาจทำให้เกิดความสับสน หากมีประเด็นคำถามที่เกี่ยวข้อง “การแบ่งแยกระหว่างกฎหมายและคุณธรรม : ซึ่งอยู่ในบริบทของการก่อเกิดอำนาจสูงสุดของกฎหมาย (the sovereign birth of low)[[4]](#footnote-4)

ความก้าวหน้าในการค้นพบทางชีววิทยาศาสตร์ได้สร้างสรรค์งานอันลึกล้ำระหว่างความโน้มเอียงในทางธรรมชาติของมนุษย์สองประการ ประการแรกคือความชื่นชมยินดีที่เราได้ค้นพบสิ่งซึ่งทำให้ชีวิตเราดีขึ้นอีก ประการหนึ่งคือ ความกลัวที่ซ่อนเร้นอย่ในใจซึ่งได้ปรากฎออกมาเป็นวามปรองดองทางศีลธรรมซึ่งเราต้องการกำหนดให้รองรับความก้าวหน้าทางวิทยาศาสตร์ ปัญหานี้มิใช่ของใหม่ เพียงแต่ความยุ่งยากได้เพิ่มขึ้นอย่างมากในปัจจุบัน ความกลัวได้เกิดขึ้นจากความเชื่อที่ว่าสังคมจะยืนยงอยู่ได้ ไม่เพียงแต่มีกฎหมายเท่านั้น แต่ต้องอาศัยหลักการทางศีลธรรมที่ควบคุมความประพฤติของมนุษย์ด้วย ในความก้าวหน้าทางวิทยาศาสตร์ กฎหมายไม่อาจที่จะใช้ในการควบคุมกลไกและชุมชนวิทยาศาสตร์ได้ โดยเฉพาะอย่างยิ่งที่มีข้อจำกัดในความมั่นคงทางศีลธรรม นั่นคือความชอบด้วยกฎหมาย และความห่วงใยหลักจริยธรรมของสังคมมนุษย์

1. Lim Pin , Bioethics : The Singaporean Approach, Life Science : Law and Ehichs (Singapore Academic of Low , 2006) ,p.1. [↑](#footnote-ref-1)
2. Bid, p.2 [↑](#footnote-ref-2)
3. Bid, p.3 [↑](#footnote-ref-3)
4. Choo Han leck, Law and Morality in the Age of Bioscience (Singapore : Marshall Cavendish Academic, 2007, p.4.) [↑](#footnote-ref-4)