



# **TU 122 LAW IN EVERYDAY LIFE**

## **Sources of Law – Unwritten Law**

Pananya Larbprasertporn



## Today's Agenda

1. Sources of Thai Law – Unwritten Law
2. Classification of Thai Law



# Sources of Thai Law

## *Section 4 TCCC*

The law must be applied in all cases which come within the letter or the spirit of any of its provisions.

Where no provision is applicable the case shall be decided according to the local custom.

If there is no such custom, the case shall be decided by analogy to the provision most nearly applicable, and, in default of such provision, by the general principles of law.



# มาตรา 4 ปพพ

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

มาตรา ๔ กฎหมายนั้น ต้องใช้ในบรรดากรณีซึ่งต้องด้วยบทบัญญัติใด ๆ แห่งกฎหมายตามตัวอักษร หรือตามความมุ่งหมายของบทบัญญัตินั้น ๆ

เมื่อไม่มีบทกฎหมายที่จะยกมาปรับคดีได้ ให้วินิจฉัยคดีนั้นตามจารีตประเพณีแห่งท้องถิ่น ถ้าไม่มีจารีตประเพณีเช่นนั้น ให้วินิจฉัยคดีอาศัยเทียบบทกฎหมายที่ใกล้เคียงอย่างยิ่ง และถ้าบทกฎหมายเช่นนั้นก็ไม่มีด้วย ให้วินิจฉัยตามหลักกฎหมายทั่วไป



# Sources of Thai Law

## 1. Written law

## 2. Unwritten law

- 1) Traditional (or customary) law
- 2) General Principles
- 3) Case Law?



# Unwritten Law



# Customary Law

## Roles of customary law in the Thai legal system

1. Secondary source – supplement to written law  
(Section 4 TCCC)
2. Primary source – customary law can be applied as a primary source of law
  - 1) Explanatory – Engagement (Betroth)
  - 2) Contradictory – Athlete



# Attitudes towards Customary Law

Two schools of thought on WHY customs can be regarded as law:

- (1) Historical School: Customs are binding *per se*
- (2) Legal Positivism: Customs are binding because they are approved by the State, e.g. TCCC Section 4



# Example of Customary Law

Before the amendment of TCCC, Thai judges looked at the custom of *Khongman* (Engagement gift) and decided that the Engagement would be valid only if the man gave *Khongman* to the woman.

Section 1437 TCCC “Betrothal is not valid until the man gives or transfers the property which is *Khongman* (Engagement gift) to the woman as evidence that the marriage shall take place.”



# Example of Customary Law

Section 295 The Penal Code of Thailand (PCT)  
“Whoever causes injury to the other person in body or mind is said to commit bodily harm, and shall be punished with imprisonment not exceeding two years or fined not exceeding four hundred thousand Baht, or both.”

**Question:** Thai boxing?

Pub fight?



# General Principles of Law

## *Section 4 TCCC*

The law must be applied in all cases which come within the letter or the spirit of any of its provisions.

Where no provision is applicable the case shall be decided according to the local custom.

If there is no such custom, the case shall be decided by analogy to the provision most nearly applicable, and, in default of such provision, by the general principles of law.



# General Principles of Law

“General Principles of Law” are common abstract ideas behind a set of legal provisions. This means a set of legal provisions may differ in detail, but they are built upon the same abstract idea. Those abstract ideas generally reflect principles of fairness and justice which are applied universally in legal systems around the world.

Ex Promise must be kept

Principle of consent for medical treatment

Fairness and Justice



# General Principles of Law

Example: What is the general principle of law behind TCCC Sections 362, 454, 526?



# General Principles of Law

## TCCC Section 362

A person who by advertisement promises that he will give a reward to whoever shall do a certain act is bound to give such reward to any person who does the act, even if such person did not act with a view to the reward.



# General Principles of Law

## TCCC Section 454

A previous promise of sale made by one party has the effect of a sale only when the other party has given notice of his intention to complete the sale and such notice has reached the person who made the promise.



# General Principles of Law

## TCCC Section 526

If a gift or a promise for a gift has been made in writing and registered by the competent official and the donor does not deliver to the donee the property given, the donee is entitled to claim the delivery of it or its value, but he is not entitled to any additional compensation.



# General Principles of Law

What happens if one cannot find a common concept behind legal provisions to apply to the case?

A judge will have to rely on “natural justice”, which may refer to fairness, a sense of right or wrong (conscious), or rational (nature of things).



# General Principles of Law

There is a general principle of law about consent to medical treatment.

**Question:** How about consent to assisted suicide (euthanasia)?



# Euthanasia

## ป.พ.พ.

มาตรา ๔๒๐ ผู้ใดจงใจหรือประมาทเลินเล่อ ทำต่อบุคคลอื่นโดยผิดกฎหมายให้เขาเสียหายถึงแก่ชีวิตก็ดี แก่ร่างกายก็ดี อนามัยก็ดี เสรีภาพก็ดี ทรัพย์สินหรือสิทธิอย่างหนึ่งอย่างใดก็ดี ท่านว่าผู้นั้นทำละเมิดจำต้องใช้ค่าสินไหมทดแทนเพื่อการนั้น

## พ.ร.บ.สุขภาพแห่งชาติ 2550

มาตรา ๑๒ บุคคลมีสิทธิทำหนังสือแสดงเจตนาไม่ประสงค์จะรับบริการสาธารณสุขที่เป็นไปเพียงเพื่อยืดการตายในวาระสุดท้ายของชีวิตตน หรือเพื่อยุติการทรมานจากการเจ็บป่วยได้

การดำเนินการตามหนังสือแสดงเจตนาตามวรรคหนึ่ง ให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่กำหนดในกฎกระทรวง

เมื่อผู้ประกอบการวิชาชีพด้านสาธารณสุขได้ปฏิบัติตามเจตนาของบุคคลตามวรรคหนึ่งแล้วมิให้ถือว่าการกระทำนั้นเป็นความผิดและให้พ้นจากความรับผิดทั้งปวง



# Sources of Law

Can a court reject to decide a case because there is no law to apply to it?

*Civil Procedure Code, Section 134*

In no case shall the Court in which a case has been entered refuse to pronounce a judgment or order disposing of the case on the ground that there are no provisions of law applicable to the case or that the provisions of law to be applied is obscure or incomplete.



# Case Law?

Thailand operates in the Civil Law system. Unlike the Common Law system, case law is theoretically not regarded as source of law in Thailand.

One argues that, in general, case law is only an example of how the law is applied in Thailand.

However, some explains that in some instances, case law can be regarded as “judicial precedent” (คำพิพากษาบรรทัดฐาน) and followed by subsequent court decisions.



# Example of Judicial Precedent in Thai Law

## *TCCC Section 1627*

An illegitimate child who has been legitimated by his father and an adopted child are deemed to be descendants in the same way as legitimate children within the meaning of this Code.



# Example of Judicial Precedent in Thai Law

3 ways an illegitimate child can be legally legitimated [TCCC Section 1547]:

- (1) The father subsequently marry the mother;
- (2) Registration by the father; or
- (3) Court order



# Example of Judicial Precedent in Thai Law

## *Supreme Court Decision 1601/B.E.2492*

The court established that a child who has been *de facto* approved by his father is regarded as a legitimate child and is deemed to be a descendant. This can be done by introducing the child to the family as friends as his child, allowing him to use his surname and providing life and educational support. Subsequent case law has followed this decision.



# Case Law?

Is the judicial precedent a source of law in Thailand or only an example of the interpretation and application of law?



# Classification of Thai Law



# Classification of Thai Law

## 1. Private law

Law concerns relationships between individuals.

### **Important examples:**

- (1) Contract law
- (2) Tort law
- (3) Property law
- (4) Family law
- (5) Law of succession
- (6) Commercial law (or business law)



## Section 458 of TCCC

The ownership of the property sold is transferred to the buyer from the moment when the contract of sale is entered into.



# Classification of Thai Law

## 2. Public law

Law governs relationships between individuals and the government, and those relationships between individuals which are of direct concern to the society

### **Notable examples:**

- (1) Constitutional law defines the relationship of different entities within a state, namely, the executive, the legislature, and the judiciary.
- (2) Administrative law governs the activities of administrative agencies of government
- (3) Tax Law
- (4) Criminal law?



# Constitution 2017

หมวด ๑

บททั่วไป

---

มาตรา ๑ ประเทศไทยเป็นราชอาณาจักรอันหนึ่งอันเดียว จะแบ่งแยกไม่ได้

มาตรา ๒ ประเทศไทยมีการปกครองระบอบประชาธิปไตยอันมีพระมหากษัตริย์  
ทรงเป็นประมุข

มาตรา ๓ อำนาจอธิปไตยเป็นของปวงชนชาวไทย พระมหากษัตริย์ผู้ทรงเป็นประมุข  
ทรงใช้อำนาจนั้นทางรัฐสภา คณะรัฐมนตรี และศาล ตามบทบัญญัติแห่งรัฐธรรมนูญ



# Constitution 2017

มาตรา ๒๖ การตรากฎหมายที่มีผลเป็นการจำกัดสิทธิหรือเสรีภาพของบุคคลต้องเป็นไปตามเงื่อนไขที่บัญญัติไว้ในรัฐธรรมนูญ ในกรณีที่รัฐธรรมนูญมิได้บัญญัติเงื่อนไขไว้ กฎหมายดังกล่าวต้องไม่ขัดต่อหลักนิติธรรม ไม่เพิ่มภาระหรือจำกัดสิทธิหรือเสรีภาพของบุคคลเกินสมควรแก่เหตุ และจะกระทบต่อศักดิ์ศรีความเป็นมนุษย์ของบุคคลมิได้ รวมทั้งต้องระบุเหตุผลความจำเป็นในการจำกัดสิทธิและเสรีภาพไว้ด้วย

กฎหมายตามวรรคหนึ่ง ต้องมีผลใช้บังคับเป็นการทั่วไป ไม่มุ่งหมายให้ใช้บังคับแก่กรณีใดกรณีหนึ่งหรือแก่บุคคลใดบุคคลหนึ่งเป็นการเจาะจง

การประมง (ฉบับที่ ๒)

พ.ศ. ๒๕๖๐

## สมเด็จพระเจ้าอยู่หัวมหาวชิราลงกรณ บดินทรเทพยวรางกูร

ให้ไว้ ณ วันที่ ๒๕ มิถุนายน พ.ศ. ๒๕๖๐

เป็นปีที่ ๒ ในรัชกาลปัจจุบัน

สมเด็จพระเจ้าอยู่หัวมหาวชิราลงกรณ บดินทรเทพยวรางกูร มีพระราชโองการโปรดเกล้าฯ ให้ประกาศว่า

โดยที่เป็นการสมควรแก้ไขเพิ่มเติมกฎหมายว่าด้วยการประมง

พระราชกำหนดนี้มีบทบัญญัติบางประการเกี่ยวกับการจำกัดสิทธิและเสรีภาพของบุคคล ซึ่งมาตรา ๒๖ ประกอบกับมาตรา ๓๗ มาตรา ๔๐ และมาตรา ๔๓ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย บัญญัติให้กระทำได้โดยอาศัยอำนาจตามบทบัญญัติแห่งกฎหมาย

เหตุผลและความจำเป็นในการจำกัดสิทธิและเสรีภาพของบุคคลตามพระราชกำหนดนี้ เพื่อป้องกันมิให้มีการทำการประมงโดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย เพื่อประโยชน์ในการอนุรักษ์และบริหารจัดการทรัพยากรสัตว์น้ำให้อยู่ในภาวะที่เหมาะสมและสามารถทำการประมงได้อย่างยั่งยืน และรักษาคุณภาพสิ่งแวดล้อมให้ดำรงอยู่ในสภาวะที่เหมาะสม ซึ่งการตราพระราชกำหนดนี้สอดคล้องกับเงื่อนไขที่บัญญัติไว้ในมาตรา ๒๖ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทยแล้ว

อาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๑๗๒ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย



# Classification of Thai Law

## **Criminal law**

Law relates to crime and punishment.

Criminal punishment

(1) Capital punishment (2) Imprisonment (3) Detention  
(4) Forfeiture of property (5) Fine

Any legal rule which includes a criminal punishment can be considered criminal law.



# Penal Code of Thailand

Section 273 Whoever forges the registered trade-mark of other person, whether to be registered inside or outside the Kingdom, shall be imprisoned not exceeding three years or fined not exceeding sixty thousand Baht, or both.



# Classification of Thai Law

Labour law?

Environmental law?