



(๓๑)

คำพิพากษา



สำหรับศาลใช้

คดีหมายเลขคดีที่... พ.บ. 68 / 2552  
 คดีหมายเลขคดีที่... พ.บ. 100 / 2553  
 วันที่อ่าน... 27 พ.ค. 2557  
 ท่านเจ้าของสำนวน... ท่านกรรณิการ์ สุวรรณพานิช

ในพระปรมาภิไธยพระมหากษัตริย์

ที่ ๒๖๒๓ / ๒๕๕๖

ศาลฎีกา

วันที่ ๑๔ เดือน พฤษภาคม พุทธศักราช ๒๕๕๖

ความแพ่ง

ระหว่าง

คลับ 21 ไพรวาท ลิ้มเต็ด

โจทก์

กรมทรัพย์สินทางปัญญา

จำเลย

เรื่อง

ทรัพย์สินทางปัญญา เครื่องหมายการค้า

จำเลย อุทธรณ์คัดค้าน คำพิพากษา ศาลทรัพย์สินทางปัญญาและการค้าระหว่าง

ประเทศกลาง

ลงวันที่

๒๗

เดือน

สิงหาคม

พุทธศักราช

๒๕๕๓

ศาลฎีกา

รับวันที่

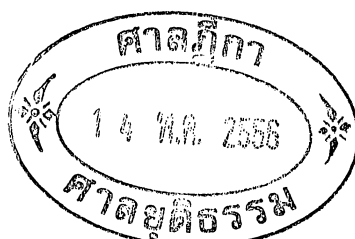
๒๖

เดือน

มกราคม

พุทธศักราช

๒๕๕๔





โจทก์ฟ้องว่า โจทก์เป็นนิติบุคคลตามกฎหมายสิงคโปร์ ชื่อ CLUB 21 PRIVATE LIMITED เป็นผู้จัดจำหน่ายสินค้าจำพวกเสื้อผ้าและเครื่องแต่งกาย ใช้ชื่อทางการค้าว่า CLUB 21 โจทก์ได้รับแต่งตั้งให้เป็นผู้แทนจำหน่ายสินค้าเสื้อผ้าเครื่องแต่งกายเครื่องหมายการค้าชั้นนำต่าง ๆ ของโลกในหลายประเทศรวมทั้งประเทศไทย โจทก์จัดตั้งบริษัทคลับ 21 (ประเทศไทย) จำกัด ขึ้นตั้งแต่ปี ๒๕๓๗ เพื่อจำหน่ายสินค้าต่าง ๆ และดำเนินธุรกิจในประเทศไทย โจทก์เป็นเจ้าของเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการอักษรโรมันคำว่า “CLUB 21” โจทก์นำคำดังกล่าว มาใช้เป็นชื่อทางการค้าซึ่งเป็นส่วนหนึ่งของชื่อนิติบุคคลโจทก์และบริษัทในเครือของโจทก์ในประเทศต่าง ๆ โจทก์ออกแบบเครื่องหมายให้มีลักษณะพิเศษแตกต่างไปจากการเขียนหรือพิมพ์โดยทั่วไป โจทก์นำเครื่องหมาย **21** ในลักษณะประดิษฐ์มาใช้เป็นที่หมายของสินค้าและบริการของโจทก์ ในลักษณะเป็นเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการในหลายประเทศรวมทั้งประเทศไทย โจทก์และบริษัทในเครือโฆษณาประชาสัมพันธ์สินค้าและบริการภายใต้เครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการ **21** ตลอดจนชื่อทางการค้าคำว่า “CLUB 21” มาอย่างต่อเนื่อง โจทก์ยื่นคำขอจดทะเบียนเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการ **21** ในลักษณะประดิษฐ์



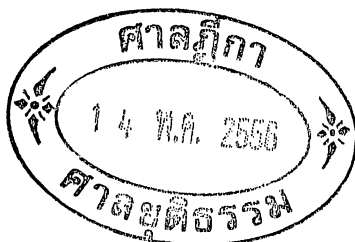


๓ คำขอ ได้แก่ คำขอเลขที่ ๖๕๗๑๒๗ ใช้กับบริการจำพวกที่ ๓๕ รายการบริการ วิจัยตลาด  
ส่งเสริมการขาย สํารวจความคิดเห็น ให้ข้อเสนอแนะทางธุรกิจ ให้คำปรึกษาเกี่ยวกับการจัดการธุรกิจ  
คำขอเลขที่ ๖๕๗๙๔๓ ใช้กับสินค้าจำพวกที่ ๑๖ รายการสินค้า หนังสือแม่กกาซีน และคำขอ  
เลขที่ ๖๕๗๙๔๔ ใช้กับสินค้าจำพวกที่ ๒๕ รายการสินค้า เสื้อ เสื้อกั๊ก (ยกเว้นเสื้อชั้นใน)  
นายทะเบียนเครื่องหมายการค้าเห็นว่าเครื่องหมายตามคำขอของโจทก์ไม่มีลักษณะบ่งเฉพาะ  
และหลักฐานที่โจทก์นำส่งพร้อมกับคำขอไม่พอแสดงว่าโจทก์ได้ใช้เครื่องหมายแพร่หลายแล้ว  
โจทก์อุทธรณ์ต่อคณะกรรมการเครื่องหมายการค้า คณะกรรมการเครื่องหมายการค้ามีคำวินิจฉัย  
ยืนตามคำสั่งปฏิเสธของนายทะเบียนเครื่องหมายการค้า โดยพิจารณาว่า คำว่า “CLUB” แปลว่า  
สโมสร ชมรม เป็นคำสามัญทั่วไป ไม่มีลักษณะที่ทำให้ประชาชนหรือผู้ใช้สินค้าหรือบริการทราบ  
และเข้าใจว่าสินค้าหรือบริการที่ใช้เครื่องหมายนั้นแตกต่างจากสินค้าหรือบริการอื่น ๆ ส่วนตัวเลข  
อารบิก 21 เป็นตัวเลขอารบิกธรรมดาที่ไม่ได้ประดิษฐ์ให้มีลักษณะพิเศษ ไม่มีลักษณะบ่งเฉพาะ  
ไม่รับจดทะเบียนทั้งสามคำขอของโจทก์ โจทก์เห็นว่าคำสั่งของนายทะเบียนเครื่องหมายการค้า  
และคำวินิจฉัยอุทธรณ์ของคณะกรรมการเครื่องหมายการค้าไม่ชอบด้วยกฎหมายและไม่เป็นธรรม





กับโจทก์ เพราะเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการ **21** ของโจทก์เป็นเครื่องหมายที่มีลักษณะบ่งเฉพาะตามกฎหมาย อันประกอบด้วยภาคส่วนที่เป็นอักษรโรมันคำว่า “CLUB” และตัวเลขอารบิก 21 มีเสียงเรียกขานว่า คลับยีสึบเอ็ด หรือ คลับสองหนึ่ง หรือ คลับทเวนตีวัน ตามแต่ผู้พบเห็นจะเรียกขาน คำว่า “CLUB” แปลว่า ไม้พลอง ไม้ตะบอง สโมสร สมาคม ส่วนตัวเลข 21 เป็นตัวเลขอารบิก แผลไม่ไ้ เมื่อนำมาใช้ร่วมกันจึงเป็นคำที่ไม่มีความหมาย ไม่เกี่ยวพันกับสินค้าและบริการของโจทก์ ไม่ใช่คำสามัญทางการค้าสำหรับสินค้าและบริการในจำพวกที่ ๑๖, ๒๕ และ ๓๕ ที่โจทก์ขอจดทะเบียน และไม่ใช้คำที่สื่อความหมายหรือบรรยายถึงลักษณะหรือคุณสมบัติของสินค้าและบริการที่โจทก์ประสงค์จะใช้ และขอจดทะเบียน ทั้งโจทก์ได้ประดิษฐ์เครื่องหมายดังกล่าวให้มีลักษณะพิเศษเป็นเอกลักษณ์เฉพาะตัวของโจทก์ เครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการของโจทก์จึงเป็นเครื่องหมายที่พึงรับจดทะเบียนได้ นอกจากนี้เครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการ **21** ในลักษณะประดิษฐ์ของโจทก์เป็นเครื่องหมายที่ได้มีการจำหน่าย เผยแพร่ หรือโฆษณาจนแพร่หลาย โดยการใช้และโฆษณาประชาสัมพันธ์อย่างต่อเนื่องทำให้สาธารณชนทั่วไปและในสาขาที่





- ๕ -

เกี่ยวข้องต่างก็ทราบและเข้าใจได้ทันทีว่าเป็นสินค้าและบริการของโจทก์ ถ้าว่าเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการ **21** มีลักษณะบ่งเฉพาะจากการจำหน่าย เผยแพร่ และโฆษณาจนแพร่หลายแล้ว การที่นายทะเบียนเครื่องหมายการค้าและคณะกรรมการเครื่องหมายการค้า มีคำสั่งและคำวินิจฉัยไม่รับจดทะเบียนเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการของโจทก์ ทำให้โจทก์ได้รับความเสียหาย ขอให้พิพากษาว่าเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการ **21** ในลักษณะประดิษฐ์ตามคำขอทั้งสามของโจทก์เป็นเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการที่มีลักษณะอันพึงรับจดทะเบียนได้ตามกฎหมาย ขอให้เพิกถอนคำสั่งปฏิเสธของนายทะเบียนเครื่องหมายการค้าและคำวินิจฉัยอุทธรณ์ของคณะกรรมการเครื่องหมายการค้าที่เกี่ยวข้อง และขอให้มีคำสั่งให้นายทะเบียนเครื่องหมายการค้าดำเนินการเกี่ยวกับคำขอจดทะเบียนเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการ คำขอเลขที่ ๖๕๗๑๒๙, ๖๕๗๙๔๓ และ ๖๕๗๙๔๔ ของโจทก์

จำเลยให้การว่า คำสั่งของนายทะเบียนเครื่องหมายการค้าและคำวินิจฉัยอุทธรณ์ของคณะกรรมการเครื่องหมายการค้าที่ปฏิเสธไม่รับจดทะเบียนเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการของโจทก์ตามคำขอเลขที่ ๖๕๗๑๒๙, ๖๕๗๙๔๓ และ ๖๕๗๙๔๔ เป็นคำสั่งและ





- ๖ -

คำวินิจฉัยที่ขอบด้วยกฎหมายเนื่องจากเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการของโจทก์คำว่า “CLUB” ตามพจนานุกรมแปลว่า สโมสร ชมรม เป็นคำสามัญทั่วไปไม่มีลักษณะที่ทำให้ประชาชนหรือผู้ใช้บริการและสินค้านั้นทราบและเข้าใจได้ว่าบริการและสินค้าที่ใช้เครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการของโจทก์นั้นแตกต่างจากบริการหรือสินค้าอื่น ๆ ส่วนตัวเลขอารบิก 21 เป็นตัวเลขอารบิกธรรมดาที่ไม่ได้ประดิษฐ์ให้มีลักษณะพิเศษ จึงไม่มีลักษณะบ่งเฉพาะ คำสั่งของนายทะเบียนเครื่องหมายการค้าและคำวินิจฉัยอุทธรณ์ของคณะกรรมการเครื่องหมายการค้าที่ปฏิเสธไม่รับจดทะเบียนเครื่องหมายการค้าของโจทก์จึงขอบด้วยพระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. ๒๕๓๔ มาตรา ๖ และมาตรา ๗ วรรคสอง (๓) ส่วนที่โจทก์กล่าวอ้างในคำฟ้องว่าเครื่องหมายการค้าของโจทก์มีลักษณะบ่งเฉพาะอันเกิดจากการจำหน่าย เผยแพร่ หรือโฆษณาโดยใช้เครื่องหมายการค้าหรือเครื่องหมายบริการจนแพร่หลายแล้วนั้น ต้องพิจารณาถึงสินค้าและบริการตามที่ยื่นขอจดทะเบียนเป็นกรณีไป เมื่อหลักฐานที่โจทก์นำส่งไม่อาจรับฟังได้ว่าโจทก์ได้มีการจำหน่าย เผยแพร่ หรือโฆษณาสินค้าและบริการที่โจทก์ยื่นขอจดทะเบียนในคดีนี้จนเป็นที่แพร่หลายแล้ว กรณีจึงฟังไม่ได้ว่าเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการของโจทก์ตามคำขอเลขที่ ๖๕๗๑๒๙, ๖๕๗๙๔๓ และ ๖๕๗๙๔๔ มีลักษณะบ่งเฉพาะ





อันเกิดจากการใช้จนแพร่หลายตามมาตรา ๗ วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. ๒๕๓๔ ขอให้ยกฟ้อง

ศาลทรัพย์สินทางปัญญาและการค้าระหว่างประเทศกลางพิจารณาแล้ว พิจารณาว่า เครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการในลักษณะประดิษฐ์ **21** ของโจทก์ตามคำขอเลขที่ ๖๕๗๑๒๙, ๖๕๗๙๔๓ และ ๖๕๗๙๔๔ มีลักษณะบ่งเฉพาะอันพึงรับจดทะเบียนได้ ให้เพิกถอน คำสั่งนายทะเบียนเครื่องหมายการค้าตามหนังสือที่ พณ ๐๗๐๔/๒๒๖๙, ที่ พณ ๐๗๐๔/๒๔๘๖๘ และที่ พณ ๐๗๐๔/๓๔๒๓๖๖ และคำวินิจฉัยอุทธรณ์ของคณะกรรมการเครื่องหมายการค้า ที่ ๑๕๙/๒๕๕๒, ๑๖๑/๒๕๕๒ และ ๑๕๘/๒๕๕๒ ให้จำเลยดำเนินการเกี่ยวกับคำขอ จดทะเบียนเครื่องหมายการค้า (ที่ถูก คำขอจดทะเบียนเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการ) คำขอเลขที่ ๖๕๗๑๒๙, ๖๕๗๙๔๓ และ ๖๕๗๙๔๔ ของโจทก์ต่อไป ค่าฤชาธรรมเนียม ให้เป็นพับ

จำเลยอุทธรณ์ต่อศาลฎีกา

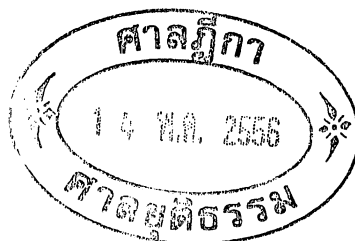
ศาลฎีกาแผนกคดีทรัพย์สินทางปัญญาและการค้าระหว่างประเทศตรวจสอบสำนวน

ประชุมปรึกษาแล้ว ปัญหาที่ต้องวินิจฉัยตามอุทธรณ์ของจำเลยว่า เครื่องหมายการค้าและ





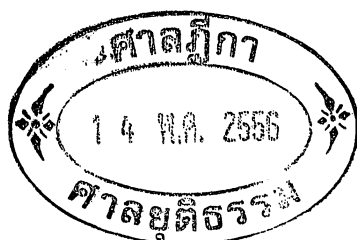
เครื่องหมายบริการ **21** ที่โจทก์ยื่นคำขอจดทะเบียนตามคำฟ้องมีลักษณะบ่งเฉพาะหรือไม่ โดยจำเลยอุทธรณ์ว่า เครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการของโจทก์ในภาคส่วนแรกที่เป็น คำว่า CLUB แปลว่า สโมสร ชมรม อันเป็นคำสามัญทั่วไปที่ใช้ในทุกวงการค้าขายสินค้าและบริการ ดังนั้น ไม่ว่าจะนำมาใช้กับสินค้าหรือบริการจำพวกใดก็นับว่าเป็นคำที่ไม่มีลักษณะ บ่งเฉพาะอันพึงรับจดทะเบียนได้ สำหรับภาคส่วนที่สองที่เป็นตัวเลขอารบิก 21 แม้จะมีขนาด ใหญ่กว่าตัวอักษรคำว่า CLUB หลายเท่าตัว แต่เป็นตัวเลขอารบิก 21 ในรูปแบบธรรมดา ทั่วไปที่ไม่ได้ประดิษฐ์ให้มีลักษณะพิเศษ จึงไม่มีลักษณะบ่งเฉพาะเช่นกัน เมื่อเครื่องหมายการค้า และเครื่องหมายบริการของโจทก์ที่ยื่นขอจดทะเบียนประกอบด้วยภาคส่วนที่ไม่มีลักษณะบ่งเฉพาะ ดังกล่าว จึงถือว่าเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการของโจทก์ไม่มีลักษณะบ่งเฉพาะ ในตัวเองอันจะพึงรับจดทะเบียนได้ตามกฎหมาย เห็นว่า แม้คำว่า CLUB เป็นคำสามัญทั่วไป และตัวเลขอารบิก 21 เป็นตัวเลขอารบิกที่ใช้ทั่วไป เมื่อนำทั้งสองภาคส่วนมารวมกันก็ทำได้ สื่อถึงสินค้าและบริการที่โจทก์ขอจดทะเบียนหรือเล็งถึงลักษณะหรือคุณสมบัติของสินค้าและ บริการที่โจทก์ขอจดทะเบียนโดยตรง อันจะทำให้ถือว่าไม่มีลักษณะบ่งเฉพาะ ทั้งเมื่อพิจารณา







ภาพรวมของเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการ **21** ของโจทก์ ซึ่งตัวอักษรคำว่า CLUB เป็นตัวพิมพ์ใหญ่ขนาดเล็ก เว้นระยะห่างระหว่างช่องไฟ แต่ช่วงแต่ละตัวอักษรแตกต่างกันจากการเขียนหรือพิมพ์ตามปกติซึ่งเป็นการเรียงตัวอักษรติดกัน และตัวเลขอารบิก 21 เป็นตัวเข้มซึ่งพิมพ์ให้มีขนาดใหญ่กว่าตัวอักษรคำว่า CLUB มาก โดยการจัดวางตัวอักษรคำว่า CLUB ที่อยู่ข้างบนตัวเลขอารบิก 21 มีความกว้างพอดีกับตัวเลขอารบิก 21 โดยอยู่ในโครงร่างรูปสี่เหลี่ยม ลักษณะดังกล่าวทั้งหมดแสดงให้เห็นว่าเป็นการประดิษฐ์ขึ้นให้มีลักษณะพิเศษ การนำตัวเลขอารบิกและคำสามัญทั่วไปซึ่งไม่ได้สื่อความหมายให้เล็งถึงลักษณะหรือคุณสมบัติของสินค้าหรือบริการที่ยื่นขอจดทะเบียนมาประดิษฐ์เป็นเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการให้มีลักษณะพิเศษเช่นนี้ ย่อมทำให้ประชาชนและผู้ที่ใช้สินค้าหรือบริการทราบและเข้าใจได้ว่าสินค้าหรือบริการนั้นแตกต่างไปจากสินค้าหรือบริการอื่น จึงถือได้ว่าเครื่องหมายการค้าและเครื่องหมายบริการของโจทก์ดังกล่าวมีลักษณะบ่งเฉพาะอันพึงรับจดทะเบียนได้ตาม มาตรา ๗ วรรคหนึ่ง และวรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. ๒๕๓๔ ที่ศาลทรัพย์สินทางปัญญาและการค้าระหว่างประเทศกลางวินิจฉัยมานั้น ศาลฎีกาแผนกคดีทรัพย์สินทางปัญญาและการค้าระหว่างประเทศเห็นพ้องด้วย และไม่จำเป็นต้องวินิจฉัยอุทธรณ์ข้ออื่น





ของจำเลยอีกต่อไป เพราะไม่ทำให้ผลคดีเปลี่ยนแปลง อุทธรณ์ของจำเลยฟังไม่ขึ้น

พิพากษายืน ค่าฤชาธรรมเนียมให้เป็นพับ.

นางทัศนีย์ จันส์ัญชัย ธรรมเกณฑ์

นายอร่าม เสนามนตรี

นายปริญญา ดีผดุง

