

คำชี้ขาดความเห็นแย้ง ที่ ๑๑๔๑/๒๕๖๒

พระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. ๒๕๓๔ มาตรา ๔, ๑๐๙, ๑๑๐

รายงานผลการตรวจสอบเครื่องหมายการค้าของสำนักเครื่องหมายการค้า กรมทรัพย์สินทางปัญญา ยืนยันว่าเฉพาะสินค้าเลียนอนลายการ์ตูนฮัลโหลคิตตี้ ตัวที่ปรากฏข้อความ คำว่า HELLO KITTY ข้อความคำว่า HELLO KITTY ดังกล่าว เป็นเครื่องหมายการค้าที่ได้จดทะเบียนไว้ใน ราชอาณาจักร กับสินค้าชุดใส่นอนชนิดเสื้อ และกางเกง จำพวก ๒๕ ตามคำขอ โดยแซนริโอ คัมปะนี ลัญชาติญี่ปุ่น ซึ่งแม้ลักษณะรูปแบบตัวอักษรของเครื่องหมายการค้าคำว่า HELLO KITTY จะแตกต่างกันอย่างชัดเจน ไม่เป็นการปลอม แต่ก็เป็นการเลียนเครื่องหมายการค้าให้คล้ายคลึงกับเครื่องหมายการค้าของแท้ ทำให้ประชาชนหลงเชื่อว่าเป็นสินค้าที่แท้จริง ส่วนสินค้าของกลางที่ปรากฏลวดลายตัวการ์ตูนแบบอื่นนั้น (ชุดนอนลายการ์ตูนโดราเอมอน, ลายการ์ตูนฮัลโหลคิตตี้ที่ไม่ปรากฏข้อความคำว่า HELLO KITTY ลายการ์ตูนมิกกี้เมาส์และลายการ์ตูนหมีพูห์) รายงานผลการตรวจสอบเครื่องหมายการค้าของสำนักงานเครื่องหมายการค้า กรมทรัพย์สินทางปัญญา ยืนยันว่ามีลักษณะเข้าข่ายงานอันมี ลิขสิทธิ์ แต่ไม่ได้มีลักษณะเป็นเครื่องหมายการค้าแต่อย่างใด จึงไม่ได้รับความคุ้มครองภายใต้ พระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า การกระทำของผู้ต้องหาเฉพาะสินค้าเลียนอนลายการ์ตูน ฮัลโหลคิตตี้ของกลางลำดับที่ ๒ ตัวที่ปรากฏคำว่า HELLO KITTY จึงเป็นความผิดฐานจำหน่าย เสนอจำหน่าย หรือมิไว้ เพื่อจำหน่ายซึ่งสินค้าที่มีเครื่องหมายการค้าเลียนเครื่องหมายการค้าของผู้อื่น ที่จดทะเบียนไว้แล้วในราชอาณาจักร ตามพระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. ๒๕๓๔ และในการ ปรับบทกฎหมาย เมื่อกรณีเป็นความผิดตามพระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. ๒๕๓๔ อันเป็น บทเฉพาะแล้ว จึงไม่จำเป็นต้องอ้างบทบัญญัติตามประมวลกฎหมายอาญา มาตรา ๒๓/๔, ๒๓/๕ อีก

.....

ข้อเท็จจริงจากการสอบสวนได้ความโดยมี นางสาวน ผู้กล่าวหาที่ ๒ ผู้รับ
มอบอำนาจจากบริษัท แอน (ประเทศไทย) จำกัด ผู้เสียหาย ให้การยืนยันว่า
ก่อนเกิดเหตุคดีนี้บริษัท แอน (ประเทศไทย) จำกัด ได้จดทะเบียนเป็นนิติ
บุคคลโดยถูกต้องตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ และยังไม่เลิกกิจการ โดยบริษัทพหุจิ

จำกัด ประเทศญี่ปุ่นเป็นผู้สร้างสรรค์เป็นเจ้าของลิขสิทธิ์โดราเอมอน โดยจัดพิมพ์เป็น
หนังสือการ์ตูนขึ้นมา และได้มอบสิทธิตัวละครทั้งหมดให้กับพันตำรวจเอก บ

รายละเอียดปรากฏตามเอกสารประกอบการแจ้งความร้องทุกข์

ต่อมาเมื่อวันที่ ๑๙ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๒ เวลาประมาณ ๑๒.๐๐ นาฬิกา ผู้กล่าวหาที่ ๒
ได้พบเห็นผู้ใช้เฟซบุ๊ก “Olive Oo” ได้ประกาศขายสินค้าโดราเอมอน ประเภทชุดนอน จำนวน ๑ ชุด
ราคา ๑๕๐ บาท กับชุดนอนรูปลายการ์ตูนอื่น ๆ อีก จึงได้ติดต่อเข้าไปซื้อชุดนอนที่มีสินค้าลายโดราเอ
มอนและชุดนอนรูปลายการ์ตูนอื่น ๆ ดังกล่าว และได้โอนเงินค่ามัดจำให้กับบุคคลผู้ใช้เฟซบุ๊ก “Olive

๐๐” จำนวน ๒๐๐ บาท เข้าบัญชีธนาคารกสิกรไทย เลขบัญชี ชื่อเจ้าของบัญชี
นางซัช และได้ตกลงนัดรับสินค้ากันในวันที่ ๒๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๒ เวลาประมาณ
๑๒.๐๐ นาฬิกา ที่บริเวณลานจอดรถ ห้างบิ๊กซี สาขาศรีสะเกษ ตำบลหนองบัวป้อม อำเภอเมือง จังหวัดศรี
สะเกษ รายละเอียดปรากฏตามข้อความที่พุดคุยติดต่อผ่านทางเฟซบุ๊ก

ต่อมาเมื่อวันที่ ๒๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๒ เวลาประมาณ ๑๒.๐๐ นาฬิกา ตามวันเวลา
เกิดเหตุ มีดาบตำรวจ สุ ผู้กล่าวหาที่ ๒ ผู้จับกุม และสิบตำรวจตรี ป
ผู้ร่วมจับกุม และนางสาวน ผู้กล่าวหาที่ ๑ ผู้รับมอบอำนาจจากบริษัทแอน

(ประเทศไทย) จำกัด ผู้เสียหาย ได้ให้การยืนยันว่า ก่อนที่จะดำเนินการจับกุมผู้ต้องหา
ผู้กล่าวหาที่ ๒ ได้มาแจ้งความร้องทุกข์ให้ดำเนินคดีที่สถานีตำรวจภูธรเมืองศรีสะเกษ กับผู้ละเมิด
ลิขสิทธิ์เฉพาะการละเมิดลิขสิทธิ์ในสินค้าตุ๊กตาหรือตัวการ์ตูนหรือที่มีภาพหรือรูปลายตัวตุ๊กตาหรือตัว
การ์ตูนโดราเอมอน โดเรมี โนบิตะ ชิซูกะ ซูเนโอะ และไจแอนด์ และได้ให้ผู้กล่าวหาที่ ๑ และผู้ร่วม
จับกุม เจ้าหน้าที่ตำรวจ ชุดจับกุมไปทำการจับกุมผู้กระทำความผิด เมื่อไปถึงที่เกิดเหตุตามวันเวลาและ
สถานที่นัดหมาย ได้มีผู้ต้องหาได้นำสินค้าประเภท ชุดนอนรูปโดราเอมอน จำนวน ๑ ชุด ราคา ๑๕๐ บาท
กับชุดนอนรูปลายการ์ตูนประกอบด้วย (๑) เสื้อชุดนอน ลายฮัลโหลคิดดี จำนวน ๓ ตัว
(๒) กางเกงชุดนอน ลายฮัลโหลคิดดี จำนวน ๓ ตัว (๓) เสื้อชุดนอน ลายมิกกี้เมาส์ จำนวน ๒ ตัว (๔)
กางเกงชุดนอน ลายมิกกี้เมาส์ จำนวน ๒ ตัว (๕) เสื้อชุดนอน ลายหมีพูห์ จำนวน ๑ ตัว และ (๖)
กางเกงชุดนอน ลายหมีพูห์ จำนวน ๑ ตัว นำสินค้าชุดนอนดังกล่าวมาส่งมอบให้ตามนัด รายละเอียด
ปรากฏตามภาพถ่ายประกอบคดี ผู้กล่าวหาที่ ๒ จึงได้แจ้งว่าสินค้าที่มีรูปโดราเอมอน ตามภาพถ่าย
ประกอบคดีเป็นสินค้าที่จะละเมิดลิขสิทธิ์ ซึ่งผู้กล่าวหาที่ ๒ ได้รับมอบอำนาจให้แจ้งความร้องทุกข์
ดำเนินคดีกับผู้ละเมิดลิขสิทธิ์ตามกฎหมายแล้ว รายละเอียดปรากฏหนังสือมอบอำนาจช่วง เจ้าหน้าที่
จึงได้จับกุมผู้ต้องหาพร้อมยึดชุดนอนลายการ์ตูนโดราเอมอนที่จะละเมิดลิขสิทธิ์และชุดนอนอื่น ๆ ไว้เป็น
ของกลาง รายละเอียดปรากฏตามบันทึกการจับกุมและตรวจยึดสินค้าที่จะละเมิดลิขสิทธิ์และบัญชีของ
กลางคดีอาญา จากนั้นได้นำผู้ต้องหาพร้อมของกลางส่งพนักงานสอบสวนดำเนินคดีตามกฎหมาย

ชั้นสอบสวนผู้ต้องหาให้การปฏิเสธ

พนักงานสอบสวนมีความเห็นควรสั่งฟ้องผู้ต้องหาตามข้อกล่าวหา

ของกลางทั้งหมดเจ้าพนักงานได้เก็บรักษาเอาไว้

พนักงานอัยการจังหวัดศรีสะเกษได้พิจารณาแล้วเห็นว่า คดีมีพยานหลักฐานพอฟ้อง
สั่งฟ้องผู้ต้องหาฐานละเมิดลิขสิทธิ์ของคนอื่นเพื่อการค้าโดยการขาย เสนอขายมิไว้เพื่อขายซึ่งรู้อยู่แล้ว
หรือมีเหตุอันควรรู้งานดังกล่าวทำขึ้นโดยละเมิดลิขสิทธิ์ของผู้อื่นโดยไม่ได้รับอนุญาต ตามกฎหมายที่
เสนอ

ก่อนฟ้องให้แจ้งข้อกล่าวหาใหม่ทั้งข้อเท็จจริงและข้อกฎหมายให้ถูกต้องเกี่ยวกับชุด
นอนลายการ์ตูนโดราเอมอน จำนวน ๑ ชุด

ขอริบชุดนอนลายการ์ตูนโดราเอมอน จำนวน ๑ ชุด ของกลางตามเสนอ

ขอให้จ่ายค่าปรับฐานละเมิดลิขสิทธิ์กึ่งหนึ่งให้แก่ผู้เสียหายซึ่งเป็นเจ้าของลิขสิทธิ์ตามกฎหมายตามที่เสนอ

และสั่งไม่ฟ้องผู้ต้องหาฐานจำหน่าย เสนอจำหน่าย มีไว้เพื่อจำหน่ายซึ่งสินค้าที่มีเครื่องหมายการค้า เลียนเครื่องหมายการค้าของผู้อื่นที่ได้จดทะเบียนแล้วในราชอาณาจักร ตามพระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. ๒๕๓๔ มาตรา ๔, ๑๐๙, ๑๑๐ ตามที่เสนอ

ชุดนอนลายฮัลโหลคิตตี้ ชุดนอนลายมิกกี้เมาส์ และชุดนอนลายหมีพูห์ ของกลาง มีใช้ทรัพย์สินที่มีไว้เป็นความผิดหรือใช้ในการกระทำความผิดคดีนี้ ให้พนักงานสอบสวนจัดการตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา มาตรา ๘๕

รองผู้บัญชาการตำรวจภูธรภาค ๓ พิจารณาแล้ว เห็นว่า ตามที่พนักงานอัยการมีคำสั่งไม่ฟ้อง นายก ผู้ต้องหา ในความผิดฐานจำหน่าย เสนอจำหน่าย หรือมีไว้เพื่อเสนอจำหน่ายซึ่งสินค้าที่มีเครื่องหมายการค้าเลียนแบบเครื่องหมายการค้าของผู้อื่นที่ได้จดทะเบียนไว้แล้วในราชอาณาจักร ทั้งนี้โดยประการที่น่าจะทำให้ผู้อื่นนั้นเสียชื่อเสียงนั้น ยังไม่เห็นพ้องด้วย

อัยการสูงสุดพิจารณาแล้ว เห็นว่า รายงานผลการตรวจสอบเครื่องหมายการค้าของสำนักเครื่องหมายการค้า กรมทรัพย์สินทางปัญญา ยืนยันว่าเฉพาะสินค้าเสื้อนอนลายการ์ตูนฮัลโหลคิตตี้ ตัวที่ปรากฏข้อความคำว่า HELLO KITTY ข้อความคำว่า HELLO KITTY ดังกล่าว เป็นเครื่องหมายการค้าที่ได้จดทะเบียนไว้ในราชอาณาจักร กับสินค้าชุดใส่นอนชนิดเสื้อ และกางเกงจำพวก ๒๕ ตามคำขอ โดยแซนริโอ คัมปะนี สัญชาติญี่ปุ่น ซึ่งแม้ลักษณะรูปแบบตัวอักษรของเครื่องหมายการค้าคำว่า HELLO KITTY จะแตกต่างกันอย่างชัดเจน ไม่เป็นการปลอม แต่ก็เป็นการเล่นเครื่องหมายการค้าให้คล้ายคลึงกับเครื่องหมายการค้าของแท้ ทำให้ประชาชนหลงเชื่อว่าเป็นสินค้าที่แท้จริง ส่วนสินค้าของกลางที่ปรากฏลดละยตัวการ์ตูนแบบอื่นนั้น (ชุดนอนลายการ์ตูนโดราเอมอน, ลายการ์ตูนฮัลโหลคิตตี้ที่ไม่ปรากฏข้อความคำว่า HELLO KITTY ลายการ์ตูนมิกกี้เมาส์และลายการ์ตูนหมีพูห์) รายงานผลการตรวจสอบเครื่องหมายการค้าของสำนักงานเครื่องหมายการค้า กรมทรัพย์สินทางปัญญา ยืนยันว่ามีลักษณะเข้าข่ายงานอันมีลิขสิทธิ์ แต่ไม่ได้มีลักษณะเป็นเครื่องหมายการค้าแต่อย่างใด จึงไม่ได้รับความคุ้มครองภายใต้พระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า การกระทำของผู้ต้องหาเฉพาะสินค้าเสื้อนอนลายการ์ตูน ฮัลโหลคิตตี้ของกลางลำดับที่ ๒ ตัวที่ปรากฏคำว่า HELLO KITTY จึงเป็นความผิดฐานจำหน่าย เสนอจำหน่าย หรือมีไว้ เพื่อจำหน่ายซึ่งสินค้าที่มีเครื่องหมายการค้าเลียนแบบเครื่องหมายการค้าของผู้อื่นที่จดทะเบียนไว้แล้วในราชอาณาจักร ตามพระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. ๒๕๓๔ และในการปรับบทกฎหมาย เมื่อกรณีเป็นความผิดตามพระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. ๒๕๓๔ อันเป็นบทเฉพาะแล้ว จึงไม่จำเป็นต้องอ้างบทบัญญัติตามประมวลกฎหมายอาญา มาตรา ๒๓/๔, ๒๓/๕ อีก

๑. ชี้ขาดให้ฟ้อง นายก ผู้ต้องหา ฐานจำหน่าย เสนอจำหน่าย มีไว้เพื่อจำหน่าย ซึ่งสินค้าที่มีเครื่องหมายการค้าเลียนแบบเครื่องหมายการค้าของผู้อื่นที่ได้จดทะเบียนไว้แล้วในราชอาณาจักร ตามพระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. ๒๕๓๔ มาตรา ๔, ๑๐๙, ๑๑๐

พระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๔๓ มาตรา ๓ (กรณีสินค้าเลียนชุดนอนลายการ์ตูนฮัลโหลคิตตี้ ของกลางลำดับที่ ๒ เฉพาะตัวที่ปรากฏคำว่า HELLO KITTY)

๒. ชี้อัดไม่ฟ้อง นายก ผู้ต้องหา ฐานจำหน่าย เสนอจำหน่าย มีไว้เพื่อจำหน่าย ซึ่งสินค้าที่มีเครื่องหมายการค้าเลียนเครื่องหมายการของผู้อื่นที่ได้จดทะเบียนไว้แล้วในราชอาณาจักร ตามพระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. ๒๕๓๔ มาตรา ๔, ๑๐๙, ๑๑๐ พระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๔๓ มาตรา ๓ (กรณีสินค้าชุดนอนการ์ตูนลายโดราเอมอน ฮัลโหลคิตตี้ที่ไม่ปรากฏคำว่า HELLO KITTY มิกกี้เมาส์ และลายการ์ตูนหมีพูห์)