**สิทธิในการใช้เครื่องหมายการค้า**

 \* พ.ต.ท.มนต์ชัย วัชรบุตร

 ผู้เชี่ยวชาญเฉพาะด้านคดีทรัพย์สินทางปัญญา

 เครื่องหมายการค้า (Trade Mark) คือ เครื่องหมายที่ใช้เป็นที่หมายหรือเกี่ยวข้องกับสินค้า เพื่อแสดงว่าสินค้าที่ใช้เครื่องหมายนั้นแตกต่างกับสินค้าที่ใช้เครื่องหมายการค้าของบุคคลอื่น เพื่อให้ผู้บริโภคสามารถเลือกซื้อสินค้าได้คุณภาพสินค้าตามเครื่องหมายการค้าที่โฆษณา  และเพื่อให้ผู้บริโภคทราบถึงผู้ที่ผลิตสินค้านั้นๆอีกด้วย ซึ่งตรงกับภาษาโดยทั่วไปที่เราเรียกกันว่า ยี่ห้อ โลโก้ หรือ แบรนด์ นั่นเอง เครื่องหมายการ ค้านี้ ไม่จำเป็นต้องจดทะเบียนก็ถือว่าเป็นเครื่องหมายการค้าได้

                 เมื่อบุคคลใดผลิตสินค้าของตนเองขึ้นและได้ออกแบบเครื่องหมายที่จะใช้แสดงกับสินค้านั้นๆแล้ว ถ้าเจ้าของต้องการให้ได้รับความคุ้มครองตามกฎหมาย  เจ้าของเครื่องหมายการค้าจะต้องนำเครื่องหมายนั้นไปจดทะเบียน ณ กรมทรัพย์สินทางปัญญา ตามพระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. 2534 แก้ไขเพิ่มเติม (ฉบับที่2) พ.ศ.2543  เพื่อแสดงถึงสิทธิและความเป็นเจ้าของของผู้ที่ได้จดทะเบียน ซึ่งจะได้สิทธิประโยชน์คุ้มครองตามกฎหมาย ป้องกันมิให้ผู้อื่นลอกเลียนหรือปลอมแปลงเครื่องหมายการค้าอันจะก่อให้เกิดความเสียหายทางธุรกิจ ของตนเองได้

 ผลของการจดทะเบียนเครื่องหมายการค้าตามกฎหมายมีดังต่อไปนี้

1. เจ้าของเครื่องหมายการค้าที่จดทะเบียน มีสิทธิป้องกันมิให้บุคคลที่สามทั้งปวงซึ่งมิได้รับ

ความยินยอมจากเจ้าของเครื่องหมายการค้า**ใช้**เครื่องหมายการค้าที่เหมือนกันหรือคล้ายกัน (ความตกลง TRIPs ข้อ16 (1))

1. มีสิทธิแต่เพียงผู้เดียวในการ**ใช้**เครื่องหมายการค้านั้นสำหรับ**จำพวกสินค้า**ที่ได้จด

ทะเบียนไว้ (มาตรา ๔๔)

1. เครื่องหมายการค้า ที่จดทะเบียนแล้วจะมีอายุการคุ้มครอง **10 ปี** เมื่อครบกำหนด

สามารถที่จะ**ต่ออายุได้**เป็นคราว ๆ คราวละ 10 ปี (มาตรา 53) และสามารถ**ต่ออายุได้ตลอดไป**

1. มีสิทธิในการทำสัญญา**อนุญาตให้ผู้อื่นใช้**เครื่องหมายการค้าของตนและ**โอน**เครื่องหมาย

การค้าทั้งหมดหรือแต่บางส่วนก็ได้ (มาตรา 50,51)

1. มีสิทธิฟ้องร้องและเรียกค่าสินไหมทดแทนได้ ในกรณีที่มีผู้ละเมิดสิทธิในเครื่องหมาย

การค้าที่ได้จดทะเบียนไว้แล้ว (มาตรา 46)

 แต่อย่างไรก็ดี ถึงแม้ว่าเราจะ**ยังไม่ได้จดทะเบียน**เครื่องหมายการค้า แต่เราก็ยังได้สิทธิในการใช้เครื่องหมายการค้ากับสินค้าของเราได้เสมอ ทั้งนี้โดยพิจารณาจากบทบัญญัติของ พระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ.2534 และแนวบรรทัดฐานของศาลได้ดังนี้

 1. สิทธิในการ**ใช้เครื่องหมายการค้า**นั้น ผู้เป็นเจ้าของเครื่องหมายการค้ามีสิทธิในการใช้เครื่องหมายการค้ากับสินค้าของตนเองเสมอ เว้นแต่จะมีการจดทะเบียนเครื่องหมายการค้าที่มีลักษณะเหมือนหรือคล้ายกับเครื่องหมายการค้านั้นให้แก่บุคคลอื่น ซึ่งเจ้าของที่แท้จริงจะต้องดำเนินการตามที่กฎหมายกำหนดเพื่อพิสูจน์ความเป็นเจ้าของสิทธิที่ดีกว่าต่อไป แต่หากในขณะนั้นไม่มีการจดทะเบียนเครื่องหมาย

การค้านั้นให้แก่ผู้ใด เจ้าของเครื่องหมายการค้าสามารถแสดงความเป็นเจ้าของและใช้เครื่องหมายการค้าของตนได้โดยชอบธรรม

 2. สิทธิในการ**ขอจดทะเบียน**เครื่องหมายการค้า เจ้าของเครื่องหมายการค้า สามารถขอจดทะเบียนเครื่องหมายการค้าที่ตนได้ใช้มาโดยสุจริต ไม่ว่าจะบุคคลอื่นได้จดทะเบียนเครื่องหมายการค้าที่เหมือนหรือคล้ายกับเครื่องหมายการค้าดังกล่าวไว้แล้วสำหรับสินค้าจำพวกเดียวกันหรือต่างจำพวกกัน ที่นายทะเบียนเห็นว่ามีลักษณะอย่างเดียวกันหรือไม่ก็ตาม(คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 804/2537) มาตรา27 กำหนดให้นายทะเบียนใช้ดุลยพินิจพิจารณาว่าจะเห็นสมควรรับจดทะเบียนโดยมีเงื่อนไขหรือข้อจำกัดเกี่ยวกับวิธีการใช้และเขตแห่งการใช้เครื่องหมายการค้านั้น หรือเงื่อนไขและข้อจำกัดอื่นที่เห็นสมควรด้วยก็ได้

 3. สิทธิ**คัดค้าน**การขอจดทะเบียนเครื่องหมายการค้า**ของผู้อื่น** เจ้าของเครื่องหมายการค้ามีสิทธิร้องคัดค้านการขอจดทะเบียนเครื่องหมายการค้าของผู้อื่นตาม มาตรา 35 โดยอ้างว่าตนมีสิทธิดีกว่าผู้ขอจดทะเบียนเครื่องหมายการค้ารายนั้น อันเนื่องมาจากการที่ตนได้ใช้เครื่องหมายดังกล่าวมาก่อนผู้ขอจดทะเบียน โดยเฉพาะหากว่าเจ้าของเครื่องหมายการค้าที่ยื่นคัดค้านนั้น ได้ยื่นขอจดทะเบียนไว้ด้วยแล้ว หากมีคำพิพากษาหรือคำสั่งถึงที่สุดว่าผู้คัดค้านมีสิทธิดีกว่า มาตรา 41 กำหนดให้นายทะเบียนจดทะเบียนเครื่องหมายการค้านั้นให้แก่ผู้คัดค้านนั้นด้วย

 4. สิทธิ**ขอให้เพิกถอน**การจดทะเบียนเครื่องหมายการค้าของผู้อื่น ตามมาตรา 67 กำหนดให้เจ้าของเครื่องหมายการค้าในฐานะผู้มีส่วนได้เสีย อาจร้องขอต่อศาลให้สั่งเพิกถอนการจดทะเบียนเครื่องหมายการค้ารายใดก็ได้ ภายในห้าปีนับแต่วันที่นายทะเบียนมีคำสั่งให้จดทะเบียนเครื่องหมายการค้านั้น หากแสดงได้ว่าตนมีสิทธิในเครื่องหมายการค้านั้นดีกว่าซึ่งอาจเนื่องมาจากการที่ได้ใช้เครื่องหมายการค้านั้นมาก่อนผู้ซึ่งได้จดทะเบียนเป็นเจ้าของเครื่องหมายการค้าดังกล่าวนั้น

 5. สิทธิในการ**ต่อสู้คดี**เกี่ยวกับเครื่องหมายการค้า เจ้าของเครื่องหมายการค้าที่ไม่ได้จดทะเบียนสามารถยกเอาเหตุจากการที่ตนได้**ใช้เครื่องหมายการค้ามาก่อนโดยสุจริต**มาเป็นข้อต่อสู้ในคดีที่ถูกฟ้องว่ากระทำการเลียนเครื่องหมายการค้าของผู้อื่น (คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 1129/2501 และ 2277/2520)

 6. สิทธิฟ้องคดีเกี่ยวกับ**การลวงขาย** มาตรา 46 วรรค 2 เจ้าของเครื่องหมายการค้าที่ไม่ได้จดทะเบียนมีสิทธิที่จะฟ้องบุคคลใดซึ่งเอาสินค้าของตนไปทำการลวงขายว่าเป็นสินค้าของเจ้าของเครื่องหมายการค้านั้น และหากว่าการลวงขายอันไม่ชอบด้วยกฎหมายได้ก่อให้เกิดความเสียหายแก่เจ้าของเครื่องหมายการค้า ย่อมถือว่าเป็นการละเมิด ตาม ปพพ.มาตรา 420 ซึ่งเป็นผลให้เจ้าของเครื่องหมายการค้ามีสิทธิเรียกร้องค่าสินไหมทดแทนจากผู้ทำละเมิดได้อีกด้วย

 7. สิทธิดำเนินคดีอาญาตามกฎหมายซึ่งคุ้มครองเจ้าของเครื่องหมายการค้า ความผิดตาม**ประมวลกฎหมายอาญา** ที่ได้บัญญัติความผิดที่เกี่ยวข้องกับเครื่องหมายใดๆที่ใช้ในทางการค้า และเครื่องหมายการค้าที่ไม่ได้จดทะเบียนไว้ ดังนี้

 7.1 **มาตรา 271** “ผู้ใดขายของโดยหลอกลวง ด้วยประการใดๆให้ผู้ซื้อหลงเชื่อในแหล่งกำเนิด สภาพ คุณภาพ หรือปริมาณแห่งของนั้นอันเป็นเท็จ ถ้าการกระทำนั้นไม่เป็นความผิดฐานฉ้อโกง ต้องระวางโทษจำคุกไม่เกินสามปีหรือปรับไม่เกินหกพันบาทหรือจำทั้งปรับ”

 มาตรานี้เป็นการกำหนดความผิดและโทษสำหรับการกระทำต่างๆอันรวมถึงการกระทำในลักษณะลวงขายโดยเอาสินค้าของผู้กระทำผิดไปขายโดยหลอกลวงว่าเป็นสินค้าของเจ้าของเครื่องหมายการค้า กล่าวคือเป็นการขายของโดยการหลอกลวงให้ผู้ซื้อหลงเชื่อในแหล่งกำเนิดแห่งของนั้นอันเป็นเท็จ โดยอาจมีการหลอกลวงด้วยการใช้เครื่องหมายการค้าของผู้อื่นที่สินค้าของผู้กระทำผิดก็ได้

 7.2 **มาตรา272** บัญญัติว่า“ผู้ใด

 (1) เอาชื่อ รูป รอยประดิษฐ์หรือข้อความใดๆในการประกอบการค้าของผู้อื่นมาใช้ หรือทำให้ปรากฏที่สินค้า หีบ ห่อ วัตถุที่ใช้หุ้มห่อ แจ้งความ รายการแสดงราคา จดหมายเกี่ยวกับการค้าหรือสิ่งอื่นทำนองเดียวกัน เพื่อให้ประชาชนหลงเชื่อว่าเป็นสินค้าหรือการค้าของผู้อื่นนั้น

 (2)............................................

 (3)............................................

 ต้องระวางโทษจำคุกไม่เกินหนึ่งปี หรือปรับไม่เกินสองพันบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ **ความผิดตามมาตรานี้เป็นความผิดอันยอมความได้**”

 ความผิดตามมาตรา 272(1) นี้หมายถึงการนำเอาสิ่งที่อยู่ในความหมายของคำว่า “เครื่องหมาย”ในมาตรา 4 แห่งพระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ.2534 ซึ่งได้แก่ ชื่อ รูป รอยประดิษฐ์ ของผู้อื่นมาใช้หรือทำให้ปรากฏที่สินค้า เพื่อให้ประชาชนหลงเชื่อว่าเป็นสินค้าของผู้อื่นนั้น ไม่ว่าจะได้จดทะเบียนเครื่องหมายการค้าดังกล่าวไว้หรือไม่ก็ตามรวมทั้งกรณีจดทะเบียนไว้กับสินค้าจำพวกอื่นที่ไม่ตรงกับตัวสินค้านั้นด้วย

 7.3 **มาตรา 275** “ผู้ใด**นำเข้า**ในราชอาณาจักร **จำหน่าย**หรือ**เสนอจำหน่าย** ซึ่งสินค้าอันเป็นสินค้าที่มีชื่อ รูป รอยประดิษฐ์หรือข้อความใด ๆ ดังบัญญัติไว้ในมาตรา ๒๗๒ (๑) ...............ต้องระวางโทษดังที่บัญญัติไว้ในมาตรานั้น ๆ”

 มาตรานี้ได้กำหนดความผิดและโทษไว้แก่ผู้กระทำผิดโดยอ้อม ในลักษณะการหาประโยชน์จากสินค้าอันเกิดจากการกระทำผิดตามมาตรา 272(1) ได้แก่ การนำเข้าในราชอาณาจักร การจำหน่าย หรือเสนอจำหน่าย ซึ่งสินค้าอันเป็นสินค้าที่มีชื่อ รูป หรือรอยประดิษฐ์ซึ่งเป็นสิ่งที่อยู่ในความหมายของเครื่องหมายการค้าด้วย

  เมื่อพิจารณาถึงสิทธิของเจ้าของเครื่องหมายการค้าที่ได้จดทะเบียนกับไม่ได้จดทะเบียนดังได้กล่าวมาแล้วพอสังเขป จะเห็นได้ว่าถึงแม้เจ้าของเครื่องหมายการค้าที่ไม่ได้จดทะเบียนจะมีช่องทางในการใช้สิทธิฟ้องร้องกับผู้ที่แอบอ้างเอาเครื่องหมายการค้าที่ไม่ได้ทะเบียนไปใช้โดยไม่ได้รับอนุญาตดังกล่าวแล้วก็ตาม แต่เพื่อป้องกันความเสียหายอันจะเกิดจากการละเมิดเครื่องหมายการค้า  เราควรนำเครื่องหมายการค้าไปจดทะเบียนไว้กับกรมทรัพย์สินทางปัญญา  ทั้งนี้ก็เพื่อให้ได้รับสิทธิแต่เพียงผู้เดียวและความคุ้มครองตามกฎหมายอย่างเต็มที่นั่นเอง.

 ……………………………………………..