

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 29 Mart 2024
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2024-(235)
TRABIS Ticket No : 21000002280377

TARAFLAR

Şikayet Eden :
Temsilci/Vekil :
Şikayet Edilen :
Temsilci/Vekil :

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikayete Konu Alan Adı : wildbrain.com.tr
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu : metuadmin@reg2c.com

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 27 Şubat 2024 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 27 Şubat 2024 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 27 Şubat 2024 tarihinde şikayet konusu alan adının bilgilerini TOBBUYUM'a bildirmiştir.

TOBBUYUM, şikayetin, İnternet Alan Adları Uyuşmazlık Çözüm Mekanizması Tebliği (İAA UÇM Tebliği) kapsamında şekli şartlar açısından usulüne uygun bir şikayet olduğunu teyit etmiştir.

TOBBUYUM şikayeti, şikayet edilene İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre 28 Şubat 2024 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiş ve idari işlem sürecini başlatmıştır.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 09 Mart 2024 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen cevabını yasal süre içerisinde TOBBUYUM'a iletmemiştir.

Şikayet eden uyuşmazlığın tek hakemle çözülmesini talep etmiş, şikayet edilen ise bu konuda herhangi bir beyanda bulunmamıştır. Bu nedenle İAA UÇM Tebliği uyarınca uyuşmazlığın, tek hakemle çözümlenmesine karar verilmiş ve TOBBUYUM, 11 Mart 2024 tarihinde İrem ERDEMİR'i hakem olarak atamıştır.

Hakem, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 12 Mart 2024 tarihinde TOBBUYUM'a sunmuştur



bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



TOBB İKİZ KULELER MUSTAFA KEMAL MAH.
DUMLUPINAR BLV. NO: 252 İÇ KAPI NO: Z24
(SOSYAL TESİSLER) 06530 ÇANKAYA/ ANKARA

TARAFLARIN İDDİALARI

1- Şikayet Eden

Şikayet eden 27 Şubat 2024 tarihli başvurusu ile şikayet konusu alan adının kendisine devredilmesini talep etmiştir. Şikayet eden başvuru dilekçesinde; ... ticaret unvanı ile dijital mecralarda yayınlanmak üzere çocuklara yönelik video içerikleri sunduğunu, uluslararası alanda faaliyet gösterdiğini, "WildBrain" ve "WildBrain spark" ibareli markaları Birleşik Krallık, EUIPO, Amerika Birleşik Devletleri ve Hong Kong marka ofisleri nezdinde tescil ettirdiğini, "WildBrain spark" ibareli markanın orijinal ve özgün nitelikte olduğunu, bu sebeplerle uyuşmazlık konusu alan adı üzerinde gerçek hak sahibi olduğunu, ancak alan adının 12 Eylül 2023 tarihinde şikayet edilen tarafından tahsis ettirildiğini belirtmiştir.

Ayrıca söz konusu dilekçede ve başvuru formunda şikayet edilenin kötü niyetli olduğu, şikayet edilenin Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde 2023/119725 sayılı "wildbrain spark" ibareli marka başvurusunda bulunduğu, ancak şikayet edenin bu başvuruya itiraz ettiği ve TÜRKPATENT tarafından şikayet edilenin kötü niyeti sabit bulunarak bahse konu marka başvurusunun reddedildiği, dolayısıyla şikayet edilenin uyuşmazlık konusu alan adı üzerinde hak sahibi olmadığı ifade edilmiştir. Şikayet eden, şikayet edilenin bahse konu marka tescil başvurusuna ek olarak, uyuşmazlık konusu alan adıyla sosyal medyada faaliyet gösterdiğini ve kendisinin şikayeti üzerine bu hesapların kapatıldığını belirtmiştir. Dilekçede, şikayet edilenin uyuşmazlık konusu "wilbrain.com.tr" alan adından başka "wildbrainspark.com.tr" alan adını da aynı gün tahsis ettirdiği ve şikayet edenin bu alan adının kendisine devri için de başvuruda bulunduğu ifade edilmiştir. Şikayet eden, 2023/119725 sayılı marka başvurusu sebebiyle şikayet edilene ihtarda bulunduğunu, aynı ihtarnameyi Whatsapp uygulamasından da şikayet edilene ilettiğini, aynı gün şikayet edilenin 2023/119725 sayılı "wildbrain spark" ibareli marka, uyuşmazlık konusu "wildbrain.com.tr" ve "wildbrainspark.com.tr" alan adlarını 5.000 ABD Doları (Beşbin Amerikan Doları) karşılığında satmayı teklif ettiğini iddia etmiştir.

Şikayet eden, şikayet edilenin uyuşmazlık konusu alan adını tahsis ettirmesinin kendisinin sınai mülkiyet haklarının ihlali olduğunu ve ticari itibarını zedelediğini ileri sürmüştü ve alan adının devrini talep etmiştir.

Şikayet eden başvuru formu ekinde;

- Şikayet edilenin 2023/119725 numaralı "wildbrain spark" markasının tescili başvurusuna şikayet edenin itirazı üzerine TÜRKPATENT tarafından 6769 sayılı Kanunun 6'ncı maddesinin dokuzuncu fıkrası uyarınca verilen başvurunun reddi kararını (E-71248886-130-240115202 sayılı ve 08.02.2024 tarihli karar),
- 2023/119725 numaralı "wildbrain spark" marka başvurusuna şikayet eden tarafından TÜRKPATENT'in elektronik başvuru sistemi üzerinden itiraz edildiğini gösteren karekodlu dokümanı,
- Şikayet edenin 2023/119725 numaralı "wildbrain spark" marka başvurusunun yayımına itiraz amacıyla TÜRKPATENT'e sunduğu dilekçeyi,
- Şikayet edenin tescil ettirdiği "WildBrain" ve "WildBrain spark" ibarelerini içeren markaları (tescil ettirildiği sınıf ve ülke dahil) gösteren WIPO internet sitesinden elde edilmiş arama sonucunu,
- Şikayet eden tarafından farklı ülkelerde tescil ettirilen veya tescil başvurusu yapılmış ancak henüz tescil edilmemiş olan "WildBrain" ve "WildBrain spark" ibarelerini içeren markaların (tescil istenen ülke, varsa tescil tarihi, sınıfı vs bilgileri içeren) bir Amerikan hukuk firması tarafından oluşturulmuş listesini,
- Şikayet edenin şikayet edilenle aralarında geçtiğini iddia ettiği Whatsapp mesajlaşmalarının ekran görüntülerini,
- Şikayet edene ait www.wildbrain-spark.com alan adına ilişkin ekran görüntülerini,

sunmuştur.



bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



TOBB İKİZ KULELER MUSTAFA KEMAL MAH.
DUMLUPINAR BLV. NO: 252 İÇ KAPI NO: Z24
(SOSYAL TESİSLER) 06530 ÇANKAYA/ ANKARA

Şikayet eden Uyuşmazlık Çözüm Hizmet Sağlayıcı (UÇHS) tarafından İAA UÇM Tebliği'nin 13'üncü maddesi uyarınca iletilen ek bilgi/belge talebi üzerine ve aynı Tebliğin 7'nci maddesinin yedinci fıkrası uyarınca;

- Şikayet edilenle aralarında geçtiğini iddia ettiği Whatsapp görüşmelerini kopyaladığını belirttiği txt formatında bir belgeyi,
- Şikayet edilen tarafından oluşturulduğu iddia edilen [instagram.com/wildbrainsparkcomtr/](https://www.instagram.com/wildbrainsparkcomtr/) , [instagram.com/wildbrainspark/](https://www.instagram.com/wildbrainspark/) ve www.instagram.com/wildbrainspark.tr/ sosyal medya hesaplarının silinmesi için Instagram adlı sosyal medya platformuna yaptığı şikayeti,
- Şikayet edilenin App Store'da mobil cihazlar için ... unvanıyla "WildBrainSpark" adlı bir uygulama oluşturması nedeniyle şikayet eden tarafından uygulamanın kaldırılması için Apple'a yapılan başvuruyu ve başvuruya ilgili Apple yetkilisi, şikayet eden ve şikayet edilen arasında geçen e-posta yazışmalarını,




sunmuştur.


2- Şikayet Edilen


Şikayet edilen kendisine verilen süre içerisinde herhangi bir beyanda bulunmamıştır.

VAKIALAR

Şikayet eden tarafından sunulan belgeler, kamuya açık kaynaklar ve UÇHS'nin erişiminde bulunan bilgiler incelendiğinde;

- Şikayet edenin çocuklar için dijital içerik üreten yabancı bir şirket olduğu,
- "www.wildbrain-spark.com" ve "www.wildbrain.com" alan adlarının şikayet eden tarafından kullanıldığı,
- WIPO internet sitesinden yapılan arama neticesinde şikayet edenin "WildBrain" ibaresini içeren markayı¹ 9, 35, 38, 41, 45 numaralı nice sınıflarında 2021 yılında Birleşik Krallık ve Avrupa Birliğinde (AB), 2024 yılında ise ABD'de tescil ettirdiği,
- WIPO internet sitesinden yapılan arama neticesinde şikayet edenin "WildBrain spark" ibaresini içeren markayı 9, 35, 38, 41, 45 numaralı nice sınıflarında ABD'de² tescil ettirmek üzere 2019 yılında başvurduğu ancak henüz tescil ettirmediği, 2021 yılında ise Birleşik Krallık ve AB'de³ tescil ettirdiği,
- Birleşik Krallık Fikri Mülkiyet Ofisi'nin (IPO) ve Avrupa Birliği Fikri Mülkiyet Ofisi'nin (EUIPO) internet sitelerinde yer alan bilgilerin WIPO internet sitesi ile uyumlu olduğu,
- ABD Patent ve Marka Ofisi'nin (USPTO) internet sitesinde yapılan arama neticesinde şikayet edenin  WildBrain markasını ABD'de 9, 35, 38, 41, 45 numaralı nice sınıflarında tescil ettirdiği,  WildBrain spark markasının aynı sınıflarda tescili için de başvuruda bulunduğu ancak tescil işleminin henüz tamamlanmadığı, her iki marka için de başvurunun 2019 yılında gerçekleştirildiği,
- Şikayet edilenin  WildBrain spark markasının 45 numaralı nice sınıfında tescili için 12 Eylül 2023 tarihinde TÜRK PATENT nezdinde 2023/119725 numaralı başvuruyu gerçekleştirdiği,
- Şikayet edilenin 2023/119725 numaralı marka tescil başvurusunun şikayet edenin itirazı üzerine 08 Şubat 2024 tarihinde TÜRK PATENT tarafından 6769 sayılı Kanunun 6'ncı maddesinin dokuzuncu fıkrası uyarınca reddedildiği, söz konusu karara karşı şikayet edilenin tebliği

¹ Şikayet eden tarafından tescil ettirilen söz konusu marka şu şekildedir:  WildBrain

² Şikayet eden tarafından ABD'de tescil başvurusunda bulunulan marka şu şekildedir:  WildBrain spark

³ Şikayet edenin Birleşik Krallık ve AB'de tescil ettirdiği marka şu şekildedir:  WildBrain spark



tarihinden itibaren iki (2) aylık itiraz süresinin bulunduğu,

- Şikayet edilenin uyuşmazlık konusu alan adını 12 Eylül 2023 tarihinde tahsis ettirdiği,
- Şikayet edilenin uyuşmazlık konusu alan adıyla aynı gün "wildbrainspark.com.tr" alan adını da tahsis ettirdiği,
- Uyuşmazlık konusu alan adında archive.org internet sitesinde yer alan waybackmachine arama motoru tarafından tespit edilmiş herhangi bir yayın yapılmadığı,
- Şikayet edilenin gerçek kişi olduğu, TÜRK PATENT nezdinde 2020 yılından itibaren çoğunlukla 35 numaralı nice sınıfında olmak üzere çeşitli sınıflarda birbirlerine benzemeyen marka başvurularında bulunduğu,
- Şikayet edilenin ...'nin kurucusu, tek hissedarı ve müdürü olduğu,
- 2 Ekim 2019 tarihli ve 9921 sayılı Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi uyarınca ...nin e-ticaret, gıda alım-satımı, kafe işletmeciliği, jeofizik mühendisliği, medya, reklam ve pazarlama alanlarında faaliyet göstermek üzere kurulduğu,
- Şikayet edilenin "gumus" markasının sahibi olduğu, markanın www.gumus.com alan adında kullanıldığı ve söz konusu internet sitesinden yer alan mesafeli satış sözleşmesinde sitede satış yapan şirketin ... olarak belirtildiği, bahse konu internet sitesinde takı ve aksesuar satıldığı,
- Şikayet edenin [instagram.com/wildbrainsparkcomtr/](https://www.instagram.com/wildbrainsparkcomtr/) , [instagram.com/wildbrainspark/](https://www.instagram.com/wildbrainspark/) ve www.instagram.com/wildbrainspark.tr/ uzantılı sosyal medya hesaplarının kapatılması için başvuruda bulunduğu ve hesapların kapatıldığı,
- Şikayet edilenin App Store'da "WildBrainSpark" adı bir uygulama oluşturduğu, bu uygulamanın silinmesi için şikayet edilen tarafından Apple ile iletişime geçildiği, şikayet edilenin önce uygulamayı kaldırmak istemediği ancak daha sonra uygulamayı App Store'dan kaldırdığı, görülmektedir.

İNCELEME VE DEĞERLENDİRMELER

Şikayet eden, İnternet Alan Adı Yönetmeliği'nin (İAA Yönetmeliği) 25'inci maddesinin birinci fıkrası hükmü uyarınca, aşağıdaki üç hususun mevcudiyetini ortaya koymak zorundadır:

- a) İhtilaf konusu alan adının, sahip olunan ya da ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işaretlerle benzer ya da aynı olması ve
- b) Alan adını tahsis ettiren tarafın bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da bağlantısının olmaması ve
- c) Bu alan adının alan adı sahibi tarafından kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması.

a) İhtilaf konusu alan adının, sahip olunan ya da ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işaretlerle benzer ya da aynı olması

Şikayet edenin ticaret unvanı ...'dir. Ayrıca şikayet eden "WildBrain" ve "WildBrain spark" ibarelerini içeren markaları ABD, AB ve Birleşik Krallık otoriteleri nezdinde tescil ettirmiştir. Şikayet edilen söz konusu markaları "www.wildbrain.com" alan adında ve sair dijital mecralarda kullanmaktadır. Dolayısıyla şikayet eden, uyuşmazlık konusu alan adıyla benzer bir ticaret unvanına ve uyuşmazlık konusu alan adıyla aynı ve benzer markalara sahiptir. Bu çerçevede, İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde belirtilen gereklerin sağlandığı tespit edilmiş ve sonuç olarak İAA Yönetmeliği'nin anılan hükmü kapsamındaki şartın şikayet edenin lehine gerçekleştiği kanaatine ulaşılmıştır.

b) İhtilaf konusu alan adını tahsis ettiren tarafın bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da bağlantısının olmaması

Kural olarak İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesindeki tüm unsurların mevcudiyetine ilişkin ispat yükü şikayet eden üzerindedir. Ancak, şikayet eden tarafından şikayet edilenin alan adına ilişkin yasal bir



bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



TOBB İKİZ KULELER MUSTAFA KEMAL MAH.
DUMLUPINAR BLV. NO: 252 İÇ KAPI NO: Z24
(SOSYAL TESİSLER) 06530 ÇANKAYA/ ANKARA

hakki veya bağlantısının olmadığını ispatının, yokluğun ispatı niteliğinde olduğu ve bu sebeple güç olduğu değerlendirilmektedir. Zira bu durum Türk İAA mevzuatına kaynak niteliği taşıyan ve bu sebeple verilen kararların örnek teşkil ettiği Alan Adı Uyuşmazlıklarının Yeknesak Çözüm Politikası (UDRP) davalarında da hakem heyetlerince ifade edilmiştir. UDRP kapsamında çıkan uyuşmazlıklar için ICANN tarafından yetkilendirilmiş uyuşmazlık çözüm hizmet sağlayıcılardan biri olan Dünya Fikri Mülkiyet Örgütü (WIPO), "WIPO Overview 3.0" adlı dokümanda bu hususu vurgulamıştır. Bu bağlamda; şikayet eden, uyuşmazlık konusu alan adını tahsis ettiren şikayet edilenin bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkının ya da bağlantısının olmadığını "ilk bakışta" (*prima facie*) ortaya koyduğu takdirde, ispat yükünün şikayet edilene geçtiği kabul edilmektedir. Bu durumda şikayet edilen alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da bağlantısı olduğunu ispatlayarak İAA Yönetmeliğinin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinin şikayet eden lehine gerçekleşmediğini kanıtlamalıdır. Şikayet edilenin, sayılanlarla sınırlı olmamak kaydıyla;

- *Herhangi bir uyuşmazlık bildiriminden önce, alan adını veya alan adına karşılık gelen bir adı mal veya hizmetlerin iyi niyetli (bona fide) sunumuyla bağlantılı olarak kullanımını veya kanıtlanabilir kullanım hazırlığını; veya*
- *Gerçek kişi, işletme veya başka bir kuruluş olarak herhangi bir ticaret veya hizmet markası hakkı elde etmemiş olsa bile, söz konusu alan adı ile yaygın şekilde tanınıyor olduğunu; veya*
- *Ticari kazanç elde etmek için tüketicileri yanıltıcı bir şekilde yönlendirme veya bu amaçla söz konusu ticari markayı veya hizmet markasını lekeleme niyeti olmaksızın, alan adını meşru, ticari olmayan veya adil (dürüst) bir şekilde kullandığını, kanıtlaması halinde alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da menfaati olduğu kabul edilmektedir.*⁴

Şikayet edilen gerçek kişi ...'nin kurucusu, tek hissedarı ve müdürüdür. 2 Ekim 2019 tarihli ve 9921 sayılı Türkiye Ticaret Sicili Gazetesinde ilan edildiği üzere ...; e-ticaret, gıda alım-satımı, kafe işletmeciliği, jeofizik mühendisliği, medya, reklam ve pazarlama alanlarında faaliyet göstermek üzere kurulmuştur. Bununla birlikte şikayet edilen "gumus" ibaresi içeren bir markanın sahibi olup, marka www.gumus.com alan adında kullanılmaktadır. Söz konusu internet sitesinden yer alan mesafeli satış sözleşmesinde sözleşmenin tarafı olan (sitede satış yapan) şirket ... olarak belirtilmektedir. Şikayet edilenin şirketince kullanılan bahse konu internet sitesinde takı ve aksesuar satılmaktadır. Tüm bu sebeplerle şikayet edenin şikayet edilenin uyuşmazlık konusu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı yada bağlantısı olmadığını "ilk bakışta" (*prima facie*) ortaya koyduğu kanaatine varılmıştır. Dolayısıyla ispat yükü şikayet edilene geçmiştir. Ancak şikayet edilen herhangi bir beyanda bulunmamış, dolayısıyla ihtilaf konusu alan adıyla ilgili bir hakkı yahut bağlantısı olduğunu ispatlayamamıştır.

Ayrıca belirtmek gerekir ki şikayet edilenin **WildBrain spark** markasının tescili için 12 Eylül 2023 tarihinde TÜRK PATENT nezdinde gerçekleştirdiği 2023/119725 numaralı başvuru; uyuşmazlık bildiriminden önce, alan adını veya alan adına karşılık gelen bir adı mal veya hizmetlerin iyi niyetli (bona fide) sunumuyla bağlantılı olarak kullanımı veya kanıtlanabilir kullanım hazırlığı olarak nitelendirilmemiştir. Zira bu yönde bir nitelendirmenin yapılabilmesi için şikayet edilen tarafından ek delillerin sunulması gerekmektedir. Şikayet edilenin 2023/119725 numaralı marka başvurusu şikayet edilenin iyiniyetli bir kullanım hazırlığı değil asıl amacını gizleyen bir görünüm (*pretex*)⁵ olarak değerlendirilmiştir. Diğer yandan bahse konu marka tescil başvurusu İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendiyle de ilgili olup aşağıda ayrıca ele alınmıştır.

Bu çerçevede, İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde belirtilen gereklerin sağlandığı tespit edilmiş ve sonuç olarak İAA Yönetmeliği'nin anılan hükmü kapsamındaki şartın şikayet edilenin lehine gerçekleştiği kanaatine ulaşılmıştır.

⁴ WIPO, (2017). *WIPO Overview of WIPO Panel Views on Selected UDRP Questions, Third Edition ("WIPO Overview 3.0")*, sayfa 33. <<https://www.wipo.int/export/sites/www/amc/en/docs/overview3.pdf>>

⁵ WIPO, (2017). *WIPO Overview of WIPO Panel Views on Selected UDRP Questions, Third Edition ("WIPO Overview 3.0")*, sayfa 34, 49. <<https://www.wipo.int/export/sites/www/amc/en/docs/overview3.pdf>>



c) İhtilaf konusu alan adının alan adı sahibi tarafından kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması

Şikayet eden, uyuşmazlık konusu alan adının şikayet edilen tarafından kötü niyetle tahsis ettirildiğini veya kullanıldığını ispatla mükelleftir. İAA Uyuşmazlıkları kapsamında kötü niyet genel anlamda; İAAS tarafından, şikayet edenin marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da ticarete kullandığı tanıtıcı işaretlerinden haksız menfaat sağlanması veya bu işaretlerin kötüye kullanılması olarak anlaşılmaktadır.⁶ İAA UÇM Tebliği'nin 19'uncu maddesinde, sınırlı sayıda olmamak kaydıyla hangi durumların varlığının kötü niyetle tahsis veya kullanım olarak sayılacağı belirtilmiştir. Madde hükmü şöyledir:

İAA'nın kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması

MADDE 19 – (1) Aşağıdaki durumlar, Yönetmeliğin 25 inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde ifade edilen, bir İAA'nın kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması olarak değerlendirilir;

a) Şikâyet konusu İAA'nın, ticaret veya hizmet markası, ticaret unvanı, işletme adı veya kişi adı ya da diğer tanıtıcı işaretin sahibi olan şikâyetçiye veya şikâyetçinin ticari olarak rekabette bulunduğu tarafa, bu İAA'nın belgelenmiş tahsis masraflarını ve yatırım maliyetini aşan miktardaki bir meblağ karşılığında satma veya devretme amacıyla tahsis ettirilmiş olması,

b) Şikâyet konusu İAA'nın, ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işaretin sahibinin, bu marka, unvan, ad ya da işareti İAA'da kullanmasını engellemek amacıyla tahsis ettirilmiş olması,

c) Şikâyet konusu İAA'nın, esasen ticari rakiplerin işlerine ya da faaliyetlerine zarar vermek amacıyla tahsis ettirilmiş olması,

ç) İhtilaf konusu İAA'nın, ticari kazanç elde etmek amacıyla, şikâyetçinin sahibi olduğu ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işareti ile benzerlik sağlayarak karışıklık meydana getirmek suretiyle internet kullanıcılarının İAAS'nin internet sitesine veya herhangi bir internet sitesine yönlendirilmesi amacıyla bu İAA'nın kullanılması.

(2) Bu maddenin birinci fıkrasındaki durumlar tahdidi olmayıp, hakem veya hakem heyeti takdiri ile de İAA'nın kötü niyetle tahsis ettirildiği veya kullanıldığına karar verilebilir.

Uyuşmazlık konusu alan adı; şikayet edilenin ticaret unvanı, farklı ülkelerde tescil ettirdiği ve dijital mecralarda kullandığı markalar ve kullandığı "www.wildbrain-spark.com" ve "www.wildbrain.com" alan adları ile benzer ve/veya aynıdır. Şikayet edenin marka tescil başvurularının bir kısmı 2019 yılında bir kısmı ise 2021 yılında yapılmış, marka tescilleri ise 2021 ve 2024 yıllarında gerçekleştirilmiştir. Şikayet edilen şikayet edenin farklı ülkelerde tescil ettirdiği markalarda yer alan "WildBrain" ve "WildBrain spark" ibareleriyle aynı yazım şekline sahip "WildBrain spark" markasının tescili için 12 Eylül 2023 tarihinde TÜRK PATENT nezdinde 2023/119725 numaralı başvuruda bulunmuştur. Şikayet eden aynı gün uyuşmazlık konusu alan adını ve "www.wildbrainspark.com.tr" alan adını tahsis ettirmiştir.

Şikayet edilen App Store'da "WildBrainSpark" adı bir uygulama oluşturmuş, bu uygulamanın silinmesi

⁶ WIPO, (2017). *WIPO Overview of WIPO Panel Views on Selected UDRP Questions, Third Edition ("WIPO Overview 3.0")*, sayfa 55. <<https://www.wipo.int/export/sites/www/amc/en/docs/overview3.pdf>>



için şikayet edilen tarafından Apple ile iletişime geçilmiş ve Apple temsilcisi şikayet edilen ile şikayet edenin iletişim kurmasına olanak tanımıştır. Şikayet edenin, şikayet edilen ve zaman zaman da Apple temsilcisinin yer aldığı e-posta yazışmalarında şikayet edilenin sıkça şikayet edenin Türkiye’de tescilli bir markasının bulunmadığını, bahse konu mobil uygulamanın Türkiye’de kullanılmak üzere oluşturulduğunu, kendisinin TÜRKPATENT nezdinde 2023/119725 numaralı marka başvurusunun bulunduğunu, marka başvurusuna itiraz edilmiş olsa da henüz kesin bir kararın mevcut olmadığını belirttiği görülmüştür.

Bununla birlikte şikayet eden şikayet edilenin 2023/119725 numaralı marka başvurusuna itiraz etmiştir. Bu itiraz neticesinde TÜRKPATENT tarafından 08 Şubat 2024 tarihinde şikayet edilenin *"bilerek ve haksız bir avantaj kazanmak amacıyla, dürüst ticaret ilkelerine uygun davranmadığı"* tespit edilmiş ve 6769 sayılı Kanunun 6’ncı maddesinin dokuzuncu fıkrası uyarınca marka başvurusunun kötü niyetle yapılmış olduğu kanaatine varılarak başvurunun reddine karar verilmiştir.

Tüm bu hususlar birlikte değerlendirildiğinde şikayet konusu İAA’nın, İAA ile aynı ve/veya benzer ifadeler içeren ticaret unvanına ve markalara sahip olan şikayet edilen tarafından kullanılmasının engellenmesi amacıyla tahsis ettirildiği kanaatine ulaşılmıştır.

Ayrıca belirtmek gerekir ki şikayet eden, şikayet edilenin **WildBrain spark** markası, uyumsuzluk konusu olan "wildbrain.com.tr" alan adı ve "wildbrainspark.com.tr" alan adını 5.000 ABD Doları (Beşbin Amerikan Doları) karşılığında satmayı teklif ettiğini iddia etmiştir. Şikayet eden bu iddiaları kanıtlamak amacıyla şikayet edenin temsilcisinin şikayet edilenin adıyla kaydetmiş olduğu bir şahısla Whatsapp uygulamasından yaptığı görüşmelerin ekran resimlerini başvurusuna eklemiştir. Şikayet eden daha sonra bahse konu konuşmaları txt formatında sunmuştur. Ancak söz konusu ekran görüntülerinde karşı tarafın (şikayet edilen olduğu iddia edilen kişinin) telefon numarası bilgisi bulunmamaktadır. Zira bu uygulamada kişinin rehber kayıtlı olması halinde telefon numarası değil, rehber kayıtlı olduğu şekliyle ismi görünmektedir. Bu sebeple söz konusu delil şikayet edilenin kötü niyeti kapsamında değerlendirilememiştir. Ancak diğer bilgi ve belgeler birlikte değerlendirildiğinde ihtilaf konusu alan adının alan adı sahibi tarafından kötü niyetle tahsis ettirildiği kanaatine varılmıştır.

Bu çerçevede, İAA Yönetmeliği’nin 25’inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde belirtilen gereklerin sağlandığı tespit edilmiş ve sonuç olarak İAA Yönetmeliği’nin anılan hükmü kapsamındaki şartın şikayet edenin lehine gerçekleştiği kanaatine ulaşılmıştır.

KARAR

Yukarıdaki ayrıntılı değerlendirmeler kapsamında, İAA Yönetmeliği’nin 25’inci maddesinin birinci fıkrasındaki üç şartın bir arada gerçekleştiği tespit edildiğinden, İAA Yönetmeliği’nin 27’nci maddesi uyarınca wildbrain.com.tr alan adının şikayet edene devrine karar verilmiştir.

Hakem
İrem ERDEMİR



bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



TOBB İKİZ KULELER MUSTAFA KEMAL MAH.
DUMLUPINAR BLV. NO: 252 İÇ KAPI NO: Z24
(SOSYAL TESİSLER) 06530 ÇANKAYA/ ANKARA