

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 14 Şubat 2024
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2024-(220)
TRABIS Ticket No : 21000002062422

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikayete Konu Alan Adı : lululemon.com.tr
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu : trdomains@metunic.com.tr

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 18 Ocak 2024 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 18 Ocak 2024 tarihinde şikâyete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 18 Ocak 2024 tarihinde şikâyet 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 şikâyet olduğunu teyit etmiştir.

TOBBUYUM şikayeti, şikayet edilene İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre 19 Ocak 2024 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiş ve idari işlem sürecini başlatmıştır.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 29 Ocak 2024 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen yasal süre içerisinde cevabını TOBBUYUM'a iletmemiştir.

Şikayet eden uyuşmazlığın tek hakemle çözülmesini talep etmiş, şikâyet edilen ise bu konuda herhangi bir beyanda bulunmamıştır. Bu nedenle İAA UÇM Tebliği uyarınca uyuşmazlığın, tek hakemle çözümlenmesine karar verilmiş ve TOBBUYUM, 30 Ocak 2024 tarihinde Şebnem AKİPEK ÖCAL'ı hakem olarak atamıştır.

Hakem, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 30 Ocak 2024 tarihinde TOBBUYUM'a sunmuştur.

TARAFLARIN İDDİALARI

1- Şikayet Eden

Şikayet eden tarafından başvuru dilekçesinde; 1998 yılında yoga kıyafetleri, çeşitli spor kıyafetleri ve kişi bakım ürünleri üreticisi olduğunu, 2024 yılı itibarıyla dünya çapında altı yüz elli beş (655) adet mağazaya sahip olduğunu, ayrıca online satışta yaptıklarını, 2003/28672 başvuru numaralı 25.



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

sınıfta tescilli "lululemon" ibareli markanın sahibi olduklarını, "lululemon" ibaresinin birçok ülkede şikayet eden adına tescilli bulunduğunu ve buna ilişkin olarak Avrupa Birliği Fikri Mülkiyet Ofisi kayıtlarının dosyaya sunulduğunu, "lululemon.com" alan adını 25 Mart 1999 yılında şikayet eden adına tahsis ettirdiklerini, <https://web.archive.org/> sitesi üzerinden yapılan sorgulamada 13 Ekim 1999 tarihinden itibaren dört bin beş yüz altmış dört (4564) kez kaydedildiğini ve internet alan adının bu tarihten itibaren aktif bir şekilde kullanıldığını, [google.com](https://www.google.com) arama motoru üzerinden yapılan aramada yalnızca şikayet edene ait markalara ulaşıldığını ve şikayet edenin ürünlerinin çıktığını, şikayet edene Instagram isimli sosyal medya hesabının 4.8 milyon kişi tarafından takip edildiğini, üçüncü kişilerin "lululemon" ibaresi için yapmış oldukları 2020/75721 numaralı marka başvurusuna itiraz ettiklerini ve itirazları neticesinden marka başvurusunun reddedildiğini iddia etmiş ve çok sayıda dayanak belge ibraz etmiştir.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen, cevap süresi içerisinde TOBBUYUM'a resmi bir cevap sunmamıştır.

VAKIALAR

Şikayet başvurusu, şikayet eden tarafından usulüne uygun olarak düzenlenmiş ve Uyuşmazlık Çözüm Hizmet Sağlayıcı (UÇHS)'ye başvuru yetkisini de kapsayan vekaletname ile vekil olarak tayin edilmiş ... tarafından yapılmıştır.

Şikayet eden, Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde 2003/28672 başvuru numaralı 25. sınıfta tescilli "lululemon" ibareli markanın sahibidir. Şikayet eden ayrıca, dünya çapında birçok ülkede çeşitli sınıflarda tescil edilmiş "lululemon" ibareli markanın sahibidir.

Şikayet edene ait "lululemon.com" alan adını 25 Mart 1999 yılında şikayet eden ... adına tahsisli olup, 07 Şubat 2024 tarihi itibari ile <https://web.archive.org/> sitesi üzerinden yapılan sorgulamada dört bin sekiz yüz otuz dört (4834) kez kaydedildiği ve 13 Ekim 1999 tarihinden itibaren aktif kullanıldığı, internet sitesi üzerinden ürünlerin online satışının yapıldığı tespit edilmiştir.

Şikayet edenin ticaret unvanı ... olup, ticaret unvanının başlangıcı ve esas unsurunu "lululemon" ibaresi oluşturmaktadır.

Şikayet edilen adına tahsisli bulunan ve uyuşmazlık konusu alan adı olan ve 14 Eylül 2022 tarihinde şikâyet edilen adına tahsis edilen <http://lululemon.com.tr/> alan adının, 07 Şubat 2024 tarihi itibari ile aktif olmadığı, <https://web.archive.org/> sitesi üzerinden yapılan sorgulamada hiç kaydedilmediği ve aktif olarak kullanılmadığı tespit edilmiştir. <https://www.turkpatent.gov.tr> üzerinden yapılan araştırmada şikâyet edilen adına herhangi bir marka kaydı tespit edilememiştir.

İNCELEME VE DEĞERLENDİRMELER

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

- 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
- Alan adını tahsis ettiren tarafın bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da bağlantısının olmaması ve
- 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



bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



TOBB İKİZ KULELER MUSTAFA KEMAL MAH.
DUMLUPINAR BLV. NO: 252 İÇ KAPI NO: 224
(SOSYAL TESİSLER) 06530 ÇANKAYA/ ANKARA

Şikayet eden, TÜRK PATENT nezdinde 2003/28672 başvuru numaralı 25. sınıfta tescilli "lululemon" ibareli markanın sahibidir. Şikayet eden ayrıca, dünya çapında birçok ülkede çeşitli sınıflarda tescil edilmiş "lululemon" ibareli markanın sahibi olduğunu gösteren belgeleri şikayet dilekçesi eki olarak ibraz etmiştir.

Şikayet edene ait "lululemon.com" alan adını 25 Mart 1999 tarihinde şikayet eden ... adına tahsisli olup, 07 Şubat 2024 tarihi itibarı ile <https://web.archive.org/> sitesi üzerinden yapılan sorgulamada dört bin sekiz yüz otuz dört (4834) kez kaydedildiği ve 13 Ekim 1999 tarihinden itibaren aktif kullanıldığı, internet sitesi üzerinden ürünlerin online satışının yapıldığı tespit edilmiştir.

Şikayet edenin ticaret unvanı ... olup, ticaret unvanının başlangıcı ve esas unsurunu "lululemon" ibaresi oluşturmaktadır.

Hakem, yapmış olduğu incelemede neticesinde ihtilaflı "lululemon.com.tr" alan adının, şikayet edene ait başta TÜRK PATENT olmak üzere birçok ülkede tescilli bulunan "lululemon" ibareli markasını birebir içerdiğini tespit etmiştir.

Hakem tarafından yapılan değerlendirme sonucunda, ihtilaf konusu "lululemon.com.tr" alan adının şikayet eden adına tescilli bulunan "lululemon" markası ve şikâyet edenin ticaret unvanının esas unsuru ile aynı olduğu kanaatine varılmıştır.

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 şikâyet 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

Şikayet eden, İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinde düzenlenen her bir hususu ispat etmek zorunda olmakla beraber, hakem, menfi bir durumu kanıtlamanın şikâyet eden için güç olduğunu değerlendirmekte, UDRP davalarında idari hakemler tarafından kabul edildiği ve WIPO Overview 3.0, Bölüm 2.1'de açıklandığı üzere şikâyet eden tarafından şikâyet edilenin ihtilaflı alan adı üzerinde hak veya meşru menfaatlerden yoksun olduğunu ilk bakışta (prima facie) haklı görülen davada açıkça göstermesi halinde, ispat yükünün şikâyet edilene geçtiğini kabul etmektedir.

ICANN'in UDRP kurallarına göre aşağıdaki durumların kanıtlanması halinde hak veya meşru menfaat varlığı kabul edilebilir:

- *Şikâyet edilenin herhangi bir ihtilaf 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 veya;*
- *Şikâyet edilen (bir gerçek kişi, işletme veya başka bir kuruluş olarak), herhangi bir marka veya hizmet markası hakkı elde edinmemiş olsa bile, söz konusu alan adı ile yaygın şekilde tanınıyor olması veya;*
- *Şikâyet edilenin, tüketicileri yanıltıcı bir şekilde yönlendirmek veya söz konusu markayı veya hizmet markasını lekelemek amacıyla ticari kazanç elde etmek niyetinde olmadan, alan adını meşru bir şekilde ticari amaç gütmeyen veya dürüst (adil) kullanımı.*

Hakem, şikâyet edenin, şikâyet edilenin ihtilaflı alan adları üzerinde hiçbir hak veya meşru menfaati bulunmadığını ilk bakışta (prima facie) ortaya koyduğu kanaatine varmış ve ispat yükümlülüğü şikâyet edilene geçmiştir. Şikâyet edilen, şikâyet edenin itirazlarına resmi olarak cevap vermemiş, ihtilaflı alan adları üzerinde hak veya meşru menfaati bulunduğuna ilişkin herhangi bir kanıt sunmamıştır. Şikâyet



bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



TOBB İKİZ KULELER MUSTAFA KEMAL MAH.
DUMLUPINAR BLV. NO: 252 İÇ KAPI NO: 224
(SOSYAL TEŞİSLER) 06530 ÇANKAYA/ ANKARA

edilen, şikâyet edenin iddialarının aksini ispat etmediğinden hakem, şikâyetin İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde belirtilen koşulu oluşturduğu sonucuna varmıştır.

UDRP Politika'nın 4(a) fıkrasının ikinci unsuruna karşılık gelen emsal UDRP kararları için bkz. Croatia Airlines d.d. v. Modern Empire Internet Ltd., WIPO Dava No. D2003-0455; Spenco Medical Corporation v. Transure Enterprise Ltd, WIPO Dava No. D2009-1765; Swarovski Aktiengesellschaft v. blue crystal, WIPO Dava No. D2012-0630; Pomellato S.p.A v. Richard Tonetti, WIPO Dava No. D2000-0493.

TÜRKPATENT'in online kayıtları üzerinden yapılan araştırmada 07 Şubat 2024 tarihi itibari ile şikâyet edilen adına herhangi bir marka kaydının çıkmadığı tespit edilmiştir.

"İlulemon" ibareli markanın şikâyet edene ait olduğu, şikâyet edenin, şikâyet edilene, bu markaları marka veya alan adı olarak kullanımı için herhangi bir lisans, izin veya yetki vermediği, bununla birlikte şikâyet edilenin ihtilafli alan adını içeren herhangi bir marka veya ticari unvan veya ticari işletme adının sahibi olmadığı, ihtilafli alan adının bağlı olduğu internet sitesinin aktif olmadığı hususları birlikte değerlendirildiğinde Hakem, şikâyet edilenin ihtilafli alan adını malların veya hizmetlerin iyi niyetli (bona fide) bir şekilde sunulmasıyla bağlantılı olarak kullandığının veya kullanım hazırlığının bulunduğu kabul edilemeyeceği kanaatinde dir.

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 şikâyet edenin lehine gerçekleştiği kanaatine ulaşılmıştır.

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

İAA UÇM Tebliği 19'uncu maddesinin birinci fıkrası uyarınca aşağıdaki durumlar, Yönetmeliğin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde ifade edilen, bir İnternet Alan Adı'nın (İAA) kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması olarak değerlendirilir;

- 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,*
- 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,*
- Şikâyet konusu İAA'nın, esasen ticari rakiplerin işlerine ya da faaliyetlerine zarar vermek amacıyla tahsis ettirilmiş olması,*
- 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 karşılık meydana getirmek suretiyle internet kullanıcılarının İAAS'nin internet sitesine veya herhangi bir internet sitesine yönlendirilmesi amacıyla bu İAA'nın kullanılması.*

Hakem, şikâyet edilenin kötü niyetle hareket edip etmediğini tespit etmek için olaya ilişkin tüm koşulları değerlendirerek aşağıdaki tespitte bulunmuştur.

Hakem, şikâyet eden tarafından sunulan ilgili delillerin, ihtilafli alan adının şikâyet edilen adına tahsisinden çok önce markanın tescil edildiğini ve "İlulemon.com" alan adını 25 Mart 1999 tarihinde



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

S.

tahsis ettirmiş olduğunu ve aktif olarak kullandığını kanıtlamış olduğunu teyit etmektedir.

Hakem, şikayet edenin markasının ve sektördeki bilinirliğini ve ayırt ediciliğini göz önünde bulundurarak, "lululemon" ibaresinin şikayet edilen tarafından tesadüfen seçilemeyeceği, şikayet edilenin ihtilafli alan adını tahsis ettirdiğinde şikâyet edenden ve "lululemon" markasının sektöründeki bilinirliğinden haberdar olduğunu kanıtladığı görüşündedir.

Hakem, tüm bu hususları değerlendirdikten sonra, şikayet edilenin ihtilafli alan adını aktif olarak kullanmıyor olsa bile kötü niyetle tahsis ettirdiği kanaatine varmıştır.

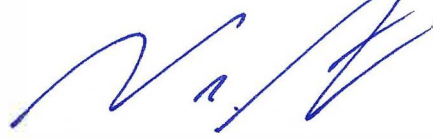
Bu çerçevede, İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde belirtilen gereklerin sağlandığı tespit edilmiş ve sonuç olarak İAA Yönetmeliği'nin anılan hükmü kapsamındaki şartın şikayet edenin lehine gerçekleştiği kanaatine ulaşılmıştır.

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 www.lululemon.com.tr alan adının şikayet edene devrine karar verilmiştir.

Hakem

Prof. Dr. Şebnem AKİPEK ÖCAL



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