

Karar Tarihi : 24 Mart 2023
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2023-(187)
TRABIS Ticket No : 21000000790463

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikayete Konu Alan Adı : mgv.org.tr
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu : domain@gri.net

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 07 Mart 2023 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 07 Mart 2023 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 07 Mart 2023 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 09 Mart 2023 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiş ve idari işlem süreci başlamıştır.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 19 Mart 2023 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen yasal süre içerisinde cevabını 10 Mart 2023 tarihinde TOBBUYUM'a iletmıştır.

Taraflar uyuşmazlığın tek hakemle çözülmesi konusunda mutabık kalmışlardır. TOBBUYUM, 13 Mart 2023 tarihinde Yasemin ŞAHİNLER BAYKARA'yi hakem olarak atamıştır.

Hakem, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 13 Mart 2023 tarihinde TOBBUYUM'a sunmuştur.

TARAFLARIN İDDİALARI

1- Şikayet Eden

Şikayet eden başvurusunda; 28 Şubat döneminde kapatıldığını sonraki süreçte Cumhurbaşkanlığı karnamesiyle açıldığını ve yeniden faaliyetlerine başladığını, Kamu Yararına Vakıf hüviyetine kavuştuğunu, faaliyetlerinin aktif olarak devam ettiğini, Sivil Toplum Kuruluşları arasında saygın bir konuma sahip olduklarını, kendilerine ait bir domain adresi talepleriyle beraber bu domainin başka şahıs veya kurum tarafından alındığını tespit

ettiklerini, kurumlarını zarara uğratacak ve kamuoyunu yanıltacak herhangi bir duruma meyil vermemek için başvuruda bulduklarını belirtmiş ve 2015 111021 sayılı MG V MİLLİ GENÇLİK VAKFI ibareli marka tescil belgesini sunmuştur.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen cevabında; mgv.org.tr alan adresini 2005 yılına kadar,, Anadolu Gençlik Derneği bünyesindeki web sitelerinin ise 2011 yılına kadar MG V/AGD mensubu olarak bila bedel web tasarımını yaptığını, org.tr uzantılı alan adlarının tahsisi, TRABİS ile "belgesiz" ve "ilk gelen alır" prensibine göre kaydedildiği için mgv.org.tr adresini yetkililerinin kayıt ettirmemesi sebebiyle ve Genel Merkezi haricinde, başka gerçek veya tüzel kişilikler tarafından farklı bir amaçla kullanılmaması için muhafaza ettiğini, 5 yıllık süreyle kaydettiği mgv.org.tr adresini talepleri üzerine Vakfı yetkililerine ücretsiz olarak devretmekten memnun olacağını belirtmiştir.

VAKIALAR

Şikayet eden, Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde 31 Aralık 2015 tarihinde başvurusu yapılmış ve 6 Ekim 2016 tarihinde 16, 35, 40 ve 41. sınıflarda tescil edilmiş 2015 111021 sayılı markanın sahibidir.

Şikayet edilenin cevabında; 2011 yılına kadar şikayet edenin mensubu olarak mgv.org.tr alan adı ile ilgili web tasarımı yaptığını belirtmesi itibarıyla mgv.org.tr alan adı için www.archive.org internet sitesinde resen araştırma yapılmış ve aşağıda yer verilen görsellerden de görüleceği üzere 2000 ila 2020 yılları arasında arşiv kayıtlarının bulunduğu tespit edilmiştir.

Şikayet edilen, ihtilaf konusu mgv.org.tr alan adını 16 Eylül 2022 tarihinde tahsis ettirmiş olup aktif olarak kullanılmadığı tespit edilmiştir.

İNCELEME VE DEĞERLENDİRMELER

Şikayet eden, İnternet Alan Adları 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 eden, ihtilaf alan adının tahsis tarihinden önce TÜRKPATENT nezdinde tescilli 2015 111021 sayılı MG V MİLLİ GENÇLİK VAKFI ibareli ve şekil unsurlu markanın sahibidir.

Şikayet edene ait markada başka unsurlar bulunsa da MG V ibaresinin bağımsız ayırt edicilik fonksiyonunun bulunduğu ve baskın unsur olarak yer aldığı, ihtilaf alan adının şikayet edenin markasının esas unsuru niteliğinde olan MG V ibaresini içerdiği, karıştırılacak düzeyde benzer oldukları ve ihtilaf alan adının şikayet eden ile doğrudan bağlantılı olduğu izlenimini yaratacağı değerlendirilmiştir.

Her ne kadar şikayet edene ait ihtilaf alan adının tahsis tarihinden önceki tarihli marka tescilinin mevcudiyeti işbu bent kapsamındaki değerlendirme için yeterli bulunsa da yarar görülmesi itibarıyla www.archive.org internet sitesinde resen araştırma yapılmış ve mgv.org.tr alan adına bağlı internet sitesinin 2000 ila 2020 yılları arasında arşiv kayıtlarının bulunduğu ve içeriğinden şikayet edene ait olduğu tespit edilmiştir.

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

Şikayet edenin, İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi hükmü uyarınca şikayet edilenin ihtilafı alan adı üzerinde yasal bir hakkının ya da bağlantısının olmadığını da ispatlaması gerekmektedir.

Alan Adı Uyuşmazlıklarının Yeknesak Çözüm Politikası (UDRP) davalarında idari hakemler tarafından kabul edildiği ve Dünya Fikri Mülkiyet Örgütü (WIPO) Overview 3.0, Bölüm 2.1'de açıklandığı üzere; şikayet edenin, şikayet edilenin hak veya meşru menfaatlere sahip olmadığı ilk bakışta (prima facie) haklı görünen bir dava ikame etmesi halinde bu şart kapsamında delil sunma yükümlülüğünün alan adında hak veya meşru menfaatlerinin bulunduğunu gösteren ilgili kanıtları ortaya koymak üzere şikayet edilene geçtiği, şikayet edilen bu delilleri sunamazsa, şikayet edenin ikinci şart gereklerini karşılamış sayılacağı kabul edilmektedir.

Şikayet edenin ihtilafı alan adında yer alan MGv ibaresi üzerinde yasal ve meşru hakkının bulunduğu, şikayet edilenin ihtilafı alan adı üzerinde yasal bir hakkı veya meşru menfaati olmadığını şikayet eden tarafından ilk bakışta (prima facie) ortaya konulduğu ve bu itibarla ispat külfetinin şikayet edilene geçtiği değerlendirilmiştir.

ICANN'in UDRP kurallarına göre bir alan adındaki hak veya meşru menfaatlerin kanıtlanabilmesi için şikayet edilenin aşağıdaki durumları kanıtlaması gerekmektedir:

- *Şikayet 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*
- *Şikayet 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*
- *Şikayet 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.*

Şikayet edilen cevabında; 2011 yılına kadar şikayet edenin mensubu olarak mgv.org.tr alan adının web tasarımını yaptığını, ".org.tr" uzantılı alan adları "belgesiz" ve "ilk gelen ilk alır" prensibine göre kaydedildiği için ihtilafı alan adını, şikayet eden tarafından kaydedilmemesi ve başka kişilerce farklı bir amaçla kullanılmaması amacıyla tahsis ettirdiğini ve talep halinde şikayet edene ücretsiz olarak devretmekten memnun olacağını ifade etmiştir.

Şikayet edilen tarafından, ihtilafı alan adı üzerinde yasal bir hakkı ya da bağlantısının bulunduğu dair yukarıda belirtilen kriterlerden birini sağlayacak herhangi bir delil sunulmadığı gibi aksine cevabında; şikayet edenin ihtilafı alan adı üzerindeki yasal hak ve bağlantısını ortaya koyan açıklamalar yapıldığı görülmüştür.

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 edenin lehine gerçekleştiği kanaatine ulaşılmıştır.

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

İAA UÇM Tebliğinin 19'uncu maddesinin birinci fıkrasında ihtilafı alan adının, alan adı sahibi tarafından kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması olarak değerlendirilecek durumlar;

"a) Şikayet konusu İAA'nın, ticaret veya hizmet markası, ticaret unvanı, işletme adı veya kişi adı ya da diğer tanıtıcı işaretin sahibi olan şikayetçiye veya şikayetçinin 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) Şikayet 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) Şikayet 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, şikayetçinin sahibi olduğu ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işareti ile benzerlik sağlayarak karışıklık

meydana getirmek suretiyle internet kullanıcılarının İnternet Alan Adı Sahibi'nin (İAAS) internet sitesine veya herhangi bir internet sitesine yönlendirilmesi amacıyla bu İAA'nın kullanılması,"

olarak belirtilmiş ve aynı maddenin ikinci fıkrasında bu durumların tahdidi olmadığı, hakem veya hakem heyetinin takdiri ile internet alan adının kötü niyetle tahsis ettirildiğine veya kullanıldığına karar verilebileceği düzenlenmiştir.

Diğer taraftan İAA Yönetmeliği'nin 7'nci maddesinin dördüncü fıkrasında; *"Kişiler, başvuru sırasında, yanlış bilgi verme, üçüncü kişilerin haklarını ihlal etme gibi fiillerin hukuki sonuçları konusunda genel olarak bilgilendirilirler"* hükmü beşinci fıkrasında da; *"Kişiler, başvuru sırasında, üçüncü kişilerin haklarını ihlal etmeyeceklerini, alan adını hukuka aykırı bir şekilde kullanmayacaklarını ve iptal veya feragat durumunda bu işlemlerin kendi lehlerine bir hak doğurmayacağını kabul ettiklerini beyan ve taahhüt ederler"* hükmü yer almaktadır.

Şikayet eden, ihtilafli alan adının tahsis tarihinden çok önce TÜRKPATENT nezdinde tescilli MGVS esas unsurunu havi markanın sahibidir. Yanı sıra www.archive.org internet sitesinde resen yapılan araştırmada ulaşılan arşiv kayıtlarına göre şikayet edenin, mgv.org.tr alan adına bağlı internet sitesini 2000 ila 2020 yılları arasında kullandığı tespit edilmiştir. Şikayet edilen cevabında açıkça; daha önce mgv.org.tr alan adının web tasarımını yaptığını da ifade etmiştir.

Ayrıca şikayet edilen cevabında; ihtilafli alan adını tahsis ettirmekteki niyetini de bu alan adının şikayet eden tarafından kaydedilmemesi ve başka kişilerce farklı bir amaçla kullanılmaması olarak açıklamış ve talep halinde şikayet edene ücretsiz olarak devredebileceğini belirtmiştir.

Şikayet edilenin ihtilafli alan adı üzerinde herhangi bir hakkının veya meşru menfaatinin olmaması bir yana söz konusu açıklamaları da ihtilafli alan adının tahsisinde iyi niyetli olduğunu ispat edecek mahiyette makul ve muteber bulunmamıştır.

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 mgv.org.tr alan adının şikayet edene devrine karar verilmiştir

Hakem
Yasemin ŞAHİNLER BAYKARA