

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 3 Haziran 2024
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2024-(254)
TRABIS Ticket No : 21000002594198

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikayete Konu Alan Adı : moulinrouge.com.tr
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu : dns@natro.com

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 30 Nisan 2024 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 30 Nisan 2024 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 30 Nisan 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 şikayete ilişkin idari işlem sürecini 30 Nisan 2024 tarihinde başlatmış ve şikayeti, şikayet edilene İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre 01 Mayıs 2024 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiştir.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 11 Mayıs 2024 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen cevabını TOBBUYUM'a iletmemiştir.

Şikayet eden uyuşmazlığın hakem heyeti tarafından çözülmesini talep etmiştir. Hakem heyeti İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre teşekkül ettirilmiştir. Şikayet eden, yasal sürede hakem tercihini usulüne uygun TOBBUYUM'a ilemediği için TOBBUYUM 17 Mayıs 2024 tarihinde Uğur YALÇINER'i hakem seçmiştir. Şikayet edilen, yasal sürede hakem tercihini usulüne uygun TOBBUYUM'a ilemediği için TOBBUYUM 17 Mayıs 2024 tarihinde Tülay İŞGÖR'ü hakem seçmiştir. Şikayet eden ve şikayet edilen tarafın hakemleri 20 Mayıs 2024 tarihinde baş hakem olarak Güldeniz DOĞAN ALKAN'ı seçmişlerdir.

Hakem heyeti, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 20 Mayıs 2024 tarihinde TOBBUYUM'a sunmuştur.

TARAFLARIN İDDİALARI



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

1- Şikayet Eden

Şikayet eden taraf vekili şikayet dilekçesinde özetle:

- Moulin Rouge'un 06 Ekim 1889 yılında ...ve ...tarafından Paris'te kurulan bir kabare olduğu; dansları, dekoru, kostümleri ve özgün koreografideki gösterileri ile alanında çığır açan kabarenin günümüzde Türkiye'de ve dünya çapında tanınmakta olduğu; kabare hakkında kitap ve filmlerin bulunduğu;
- Moulin Rouge markasının hem kelime markası olarak hem de üzerindeki kırmızı yel değirmeni şekli ile de dünyaca ünlü markalar olduğu ve özel teşebbüs olmasına rağmen Fransız kültüründe sembolleşmiş bir yere sahip bulunduğu;
- Moulin Rouge markalarının Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde de çeşitli mal ve hizmetler bakımından tescilli durumda bulunduğu; markaların gerek hakkındaki kitaplar ve filmler gerekse de ulusal medyada çıkan haberler sonucunda ülkemizde de tanındığı; markanın uzun yıllar süren kullanımı, internet aracılığıyla Türkiye'nin de dahil olduğu pek çok ülkede uzun yıllardır yürüttüğü ciddi tanıtım faaliyetleri sonucunda ilgili sektörde tüketicinin ilgi ve beğenisini kazanarak tanınmış hale geldiği ve Moulin Rouge markalarının Türkiye'de ve neredeyse tüm dünyada tüketiciler nezdinde yalnız ve doğrudan şikayet edenle özdeşleşmiş olduğu;
- Özgün nitelikte bulunan Moulin Rouge markasının tek ve gerçek hak sahibinin şikayet eden olduğu; şikayet edenin aynı zamanda Moulin Rouge markası üzerinde telif hakkının bulunduğu;
- Alan adı sahibi olduğu düşünülen üçüncü bir şirket adına "Moulin Rouge" ibaresini haiz TÜRKPATENT nezdinde yapılan marka başvurularının şikayet edenin itirazları üzerine reddedildiğini ve bu şirket tarafından çevrimiçi mecralarda da ihlal içeren kullanımların şikayet edenin işlemleri sonucunda sonlandırıldığı;
- Şikayete konu internet alan adındaki içeriklerin de 12 Temmuz 2023 tarihli noter onaylı tespit tutanağı ile kayıt altına alındığı;
- Bu durumda ilgili uyuşmazlık dışı şirketin (şikayet edilen olduğu varsayılarak) şikayet edenden ve markalarından haberdar olduğu;
- İhtilafa konu alan adının şikayet edenin markaları ile aynı olduğu ve haklarını ihlal ettiği, şikayet edilenin ticari kazanç amacı gütmesi ve bunu şikayet edenin markasını tahrif ederek ve haksızca kullanarak, yani kötü niyetle yapmasının söz konusu olduğu, şikayet edilenin alan adı üzerinde herhangi bir yasal hak sahipliğinin bulunmadığı;
- İhtilaf konusu alan adı ile yaygın şekilde tanınan tarafın şikayet eden olduğu, alan adı sahibinin bu konuda bir tanınmışlığından söz edilemeyeceği ve Türkiye ve dünyada pek çok marka tescilli bulunan şikayet edenin İnternet Alan Adları Yönetmeliği (İAA)'nin 25'inci maddesi kapsamında tanımlanan ihtilaf çözüm mekanizmasına başvuru şartlarının tümünü sağladığının açık olduğu;

belirtilerek ihtilaf konusu alan adının şikayet edene devrini talep etmiştir.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen tarafından yasal süre içerisinde şikayete karşılık olarak TOBBUYUM'a herhangi bir cevap sunulmamıştır.

VAKIALAR

İhtilafa konu moulinrouge.com.tr alan adının 12 Nisan 2023 tarihinde tahsis edildiği ve 11 Nisan 2024 tarihine kadar tahsisli durumda bulunduğu ve işbu karar tarihi itibarıyla dondurulmuş statüde (frozen) olduğu, moulinrouge.com.tr web sitesinin aktif olmadığı tespit edilmiştir.



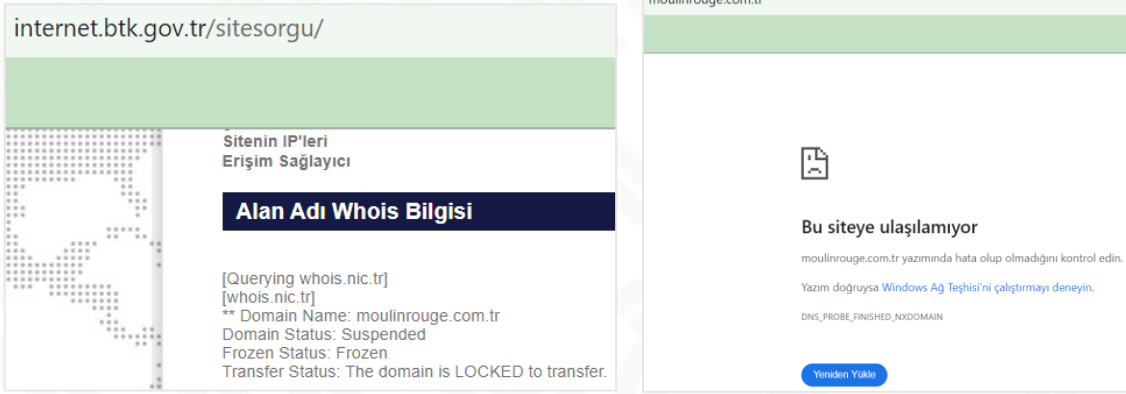
bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



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



Şikayet edenin dilekçesi ve eklerinin incelenmesi sonucunda Moulin Rouge'un 06 Ekim 1889 yılında ...ve ...tarafından Paris'te kurulan bir kabare olduğu; dansları, dekoru, kostümleri ve özgün koreografideki gösterileri ile alanında çığır açan kabare ya da gece kulübünün günümüzde Türkiye'de ve dünya çapında tanınmakta olduğu zamanla farklı ve dikkat çekici sahne şovlarıyla varlığını sürdüren kulübün ününün çeşitli ülkelere de yayıldığı ve hakkında çeşitli kitapların, makalelerin yazıldığı, filmlerin çekildiği ve haberlerin yapıldığı, zamanla kabarenin Fransız kültürünün bir parçası haline dönüştüğü ve Paris'le bütünleştiği görülmüştür.

Şikayet edenin TÜRKPATENT nezdinde 29 Ekim 2008 tarih ve 2009 00672 sayılı, 12 Haziran 2009 tarihli 2009 60099 sayılı ve 22 Haziran 2016 tarih ve 2016 15121 sayılı "MOULIN ROUGE" markalarının sahibi olduğu, markaların tescil kapsamında çeşitli mal ve hizmetlerin yanında "eğlence hizmetleri"nin bulunduğu, "Moulin Rouge" markalarının 1958 yılından itibaren yurtdışında EUIPO, ABD, Almanya, Arjantin, BAE, Çin, Fransa, Güney Afrika, İtalya, Japonya, Meksika, Kore gibi çok sayıda ülke nezdinde tescilli olduğu, aynı zamanda kırmızı değirmen logosunun 05 Ekim 2009 tarihinde Çin'de şikayet eden adına telif hakkı olarak tescilli olduğu tespit edilmiştir. Öte yandan şikayet edenin ticaret unvanı "... " olup 1955 yılından bu yana tescilli olarak korunmaktadır.

Şikayet eden "Moulin Rouge" markasını kırmızı yel değirmeni figürü ile 135 yıldır eğlence hizmetleri üzerinde aralıksız kullanmaktadır. Şikayet eden faaliyetlerinin dünya basınında defalarca haber olarak yer aldığı ve sunduğu hizmetler hakkında çeşitli makalelerin yazıldığı, bunun yanında şikayet edenin Türkiye'de de müşterileri ve acentaları bulunduğu ve 2006 yılından itibaren şovları, dansçıları ve şovlarda kullanılan malzemeleri ile ulusal basında çeşitli haberlere konu olduğu görülmektedir.

Şikayet eden tarafından sunulan ve 12 Temmuz 2023 tarihinde noter onayı alan ihtilaf konusu alan adı altında yer alan web sitesi görsellerinin incelenmesi sonucunda görsellerin "trmoulinrouge" kullanıcı adı altındaki Instagram hesabında yer aldığı, profil bilgilerinde "Moulin Rouge" dans ve gece kulübü ibaresi ile ihtilafa konu alan adının belirtildiği, Mart 2023 ve Haziran 2023 tarihlerine ait olan paylaşımlarda kırmızı zemin üzerinde "Moulin Rouge" ibaresinin kullanıldığı ve paylaşımların çeşitli konserin duyuruları ile kulübün tanıtımına ilişkin olduğu görülmüştür. Ayrıca bu görsellerden @trmoulinrouge hesabının kurucusu olduğu belirtilen yine uyuşmazlık dışı bir şahsa ait olduğu görülmüştür. Yine ihtilafa konu alan adında da şikayet edene ait kırmızı zemin üzerine konumlandırılmış "Moulin Rouge" logosunun bulunduğu ve "Coming Soon" ibaresinin yer aldığı noter aracılığıyla ile tespit ettirilmiştir.

Bunun dışında her ne kadar şikayet eden, ihtilafa konu alan adının daha önce TÜRKPATENT ve çeşitli mecralarda ihtilaflar yaşamış olduğu uyuşmazlık dışı üçüncü bir şirket ve/veya ilişkili kişilerine ait olduğunu düşünmüşse de, şikayet edilen şahıs ile şikayet edenin bilgi ve belgeleri sunduğu uyuşmazlık dışı üçüncü kişi arasında hakem heyetince herhangi bir bağlantı kurulamamıştır.



bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



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

İNCELEME VE DEĞERLENDİRMELER

Şikayet eden, 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

İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (a) bendine göre, ihtilaf çözüm mekanizmasına başvuru için ihtilaf konusu alan adının, sahip olunan ya da ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işaretlerle benzer ya da aynı olması gerekir.

Şikayet edenin, TÜRK PATENT nezdinde 29 Ekim 2008 tarih ve 2009 00672 sayılı, 12 Haziran 2009 tarihli 2009 60099 sayılı ve 22 Haziran 2016 tarihli 2016 15121 sayılı "MOULIN ROUGE" markaları tescilli bulunmaktadır. Bu markaların koruma tarihleri ihtilafa konu moulinrouge.com.tr alan adının tahsis tarihi olan 12 Nisan 2023 den öncedir. Bu durumda şikayet eden adına 2009 00672, 2009 60099 ve 2016 15121 sayılı "MOULIN ROUGE" markaları İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (a) bendi kapsamında şikayet edene öncelik hakkı sağlayacak nitelikte bulunmaktadır.

Öte yandan şikayet edenin ticaret unvanı "... "dir. Şikayet edenin ticaret unvanının Türkçe karşılığı "Moulin Rouge Balosu" olup şikayet edenin ticaret unvanının baskın algılama yaratan olan kılavuz unsuru "Moulin Rouge" ibaresidir.

Şikayet eden aynı zamanda moulinrouge.com alan adının 1998 yılından bu yana sahibidir. moulinrouge.com alan adı moulinrouge.fr web sitesine yönlendirilmekte olup alan adı 1999 yılından itibaren kullanılmaktadır. Şikayet edene ait olan ve kullanılmakta bulunan moulinrouge.com ve moulinrouge.fr alan adlarında yer alan "com" ibaresi alan adının faaliyet alanına işaret eder nitelikte, "fr" ibaresi ise ülke kodu olarak kullanımını zorunlu unsurlardır. Bu durumda, şikayet edenin sahibi olduğu alan adlarının ayırt edici unsuru "moulinrouge" ibaresi oluşturmaktadır.

```
Domain Name: moulinrouge.com
Registry Domain ID: 20053095015571_DOMAIN-KEYSYS
Registrar WHOIS Server: whois.safebrands.com
Registrar URL: http://www.safebrands.com
Creation Date: 1998-05-15T04:00:00.0Z
Registrar Registration Expiration Date: 2026-05-14 00:00:00
Registrar: Safebrands SAS
Registrar IANA ID: 1290
Registrar Abuse Contact Email: legal@safebrands.com
Registrar Abuse Contact Phone: +33.488662222
Domain Status: clientTransferProhibited https://icann.org/epp
Registrant Name: Service Juridique
Registrant Organization: BAL DU MOULIN ROUGE
Registrant Street: 82 Bd de Clichy
Registrant City: Paris
Registrant Postal Code: 75018
```



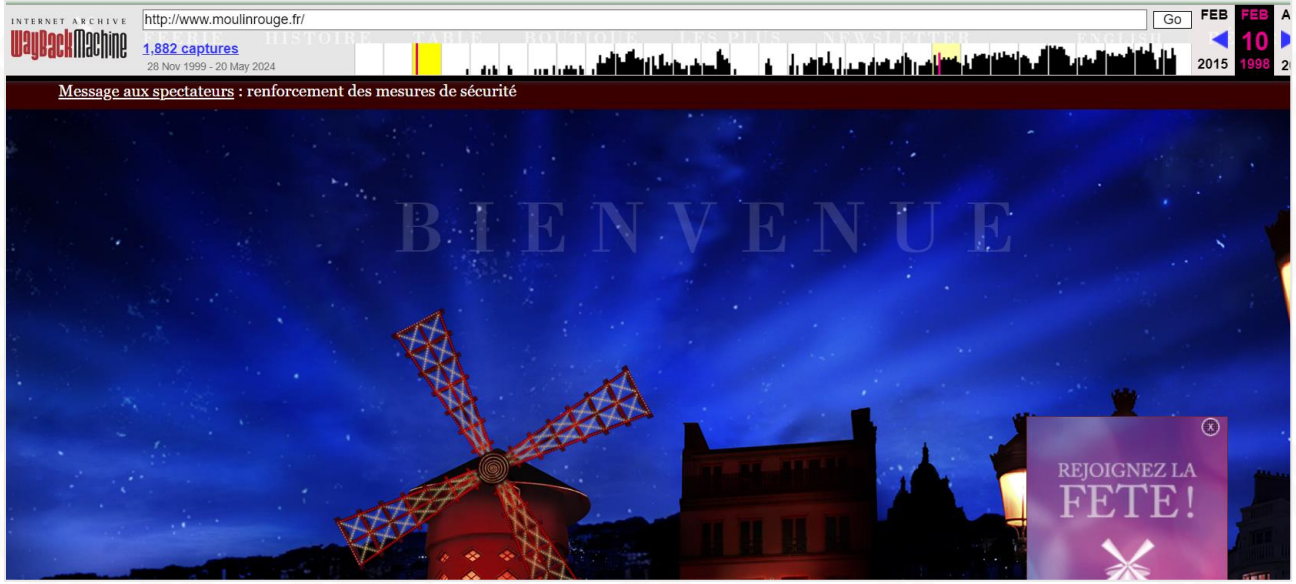
bilgi@tobbuyum.com.tr



+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 moulinrouge.com alan adının yönlendirildiği moulinrouge.fr web sitesini aktif şekilde kullandığını ispatlamış durumdadır. Şikayet edenin “Moulin Rouge” ibaresini söz konusu sitede markasal unsur olarak kullanıldığı tespit edilmiştir. Şikayet dilekçesinin incelenmesinde MOULIN ROUGE markasının şikayet eden tarafından kırmızı yel değirmeni figürü ile 135 yıldır eğlence hizmetleri üzerinde yoğun ve kesintisiz şekilde kullanılmakta olduğu görülmüş ve şikayet edenin “MOULIN ROUGE” markasının bu kullanımlar sonucunda alanında bilinen bir marka haline geldiği kanaatine ulaşılmıştır.

Bu durumda şikayet edenin, şikayete konu moulinrouge.com.tr alan adından önce tescil edilmiş “MOULIN ROUGE” markalarından, önceki tarihe dayanan “...” ticaret ünvanından, moulinrouge.com alan adından ve “moulinrouge” ibaresi üzerindeki yoğun ve kesintisiz markasal kullanımından kaynaklanan gerçek hak sahipliği bulunduğu tespit edilmiştir.

Şikayet konusu moulinrouge.com.tr alan adında yer alan “tr” ibaresi, alan adının yönetildiği ülke kodunu, “com” ibaresi ise alan adının ülke kodu altında göstereceği faaliyet alanına işaret eder nitelikte zorunlu olarak kullanılan jenerik unsurlardır. Bu durumda, şikayet konusu alan adının ayırt edici niteliği haiz olan unsuru “moulinrouge” ibaresidir (aynı yönde kararlar için bakınız: *Bentley Motors Limited v. Domain Admin / Kyle Rocheleau, Privacy Hero Inc. WIPO Dava No. D2014-1919*).

Bu durumda şikayet edenin tescilli markalarının, ticaret ünvanının ve alan adının tek veya asli unsuru durumunda bulunan “moulin rouge” ibaresinin şikayet konusu moulinrouge.com.tr alan adının ayırt edici unsuru olan “moulinrouge” ibaresi ile aynı 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 eden, İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinde düzenlenen her bir hususu ispat etmek zorunda olmakla beraber, hakem tarafından menfi bir durumu kanıtlamanın şikayet eden için güç olduğunu değerlendirilmektedir.



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

Alan Adı İhtilafının 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 eden tarafından şikayet edilenin ihtilafı alan adı üzerinde hak veya meşru menfaatlerden yoksun olduğunu ilk bakışta (prima facie) haklı görülen davada açıkça göstermesi halinde, ispat yükünün şikayet edilene geçtiğini kabul etmektedir. ICANN'ın UDRP kurallarına göre aşağıdaki durumların kanıtlanması halinde hak veya meşru menfaat varlığı kabul edilebilir:

- *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.*

Alan adını tahsis ettiren tarafın bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da bağlantısının olmadığı hususunda, ispat yükü kural olarak şikayet eden tarafında olmakla birlikte menfi bir durumu kanıtlamanın şikayet eden için güç olduğu, şikayet edilenin alan adı üzerinde hak veya meşru menfaatlerden yoksun olduğunu ilk bakışta haklı göstermeye yönelik şikayet eden tarafından marka tescil belgesi sunulması ve şikayet edilen tarafından sunulan karşı cevapta buna ilişkin hiçbir meşru hak veya menfaatin ortaya koyulmaması karşısında ispat yükünün şikayet edilene geçtiği kabul edilebilir.

Şikayet edenin, şikayet edilenin ihtilaf konusu alan adı üzerinde herhangi bir hak veya meşru menfaati bulunmadığını ilk bakışta (prima facie) ortaya koyduğu kanaatine varılmış ve ispat yükümlülüğü şikayet edilene geçmiştir.

Somut ihtilaf, şikayet edilen yasal süresi içerisinde şikayete ilişkin herhangi bir cevap sunmamıştır.

Ancak şikayet eden tarafından sunulan bilgi ve belgelerin incelenmesi ve hakem heyeti tarafından TÜRK PATENT ve çevrimiçi mecralarda yapılan araştırmalar sonucunda, şikayet edilen şahsın, "Moulin Rouge" ibaresi üzerinde herhangi bir hakkı veya meşru menfaati bulunmadığı kanaatine varılmıştır.

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

- 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,*

- Şikayet konusu İAA'nın, ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer*



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

tanıtıcı işareti 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 İAAS'nin internet sitesine veya herhangi bir internet sitesine yönlendirilmesi amacıyla bu İAA'nın kullanılması.*

İlgili maddenin devamında da belirtildiği üzere yukarıda belirtilen durumlar tahdidi değildir ve hakem her somut olayın özelliğine göre şikayete konu alan adının kötü niyetle tahsis ettirildiğine karar verebilir.

Hukuki bir dava veya ihtilaf durumunda kötü niyetin varlığı her zaman net bir şekilde ortaya konulamaz. Huzurdaki ihtilafta olduğu gibi tarafların niyeti ve düşünceleri, somut kanıtlar ve açıklamalarla anlaşılabilir. Bu kanıtlar, yazılı veya sözlü ifadeler, belgeler, davranışlar ve olaylarla desteklenen somut deliller olabilir, bazı durumlarda şikayet edilenin niyetini tam olarak bilmek yerine, delillerin ve kanıtların objektif bir şekilde değerlendirilmesi önemlidir. İhtilaf çözüm sistemi kanıtlara dayalı olarak hakkaniyetli ve adil bir şekilde karar vermeyi amaçlar.

WIPO Overview 3.0, 3.1.4 nolu paragrafında, aşağıda belirtilen durumların alan adının şikayetçinin markasıyla (hak sahipliği bulunan işaret) karıştırılma ihtimali yaratarak ticari kazanç elde etmek amacıyla tescil edildiğini ispatlar nitelikte olduğu belirtilmektedir;

- (i) gerçek karışıklık,**
(ii) başarısız olsa bile davalının ticari çıkarı için karışıklığa neden olmaya çalışmak,
(iii) davalının bir alan adına ilişkin haklarının veya meşru menfaatlerinin bulunmaması,
(iv) alan adının, davalıya ait farklı bir web sitesine yönlendirilmesi,
(v) alan adının şikayetçinin (veya bir rakibin) web sitesine yeniden yönlendirilmesi ve
(vi) makul herhangi bir iyi niyetli kullanımın bulunmaması.

WIPO Overview 3.0, sayfa 55'te ise şikayet edenin markalarının yüksek tanınırlık düzeyine sahip olduğu ve **şikayet edilenin, şikayet edenin markalarını bildiği ya da bilmesi gerektiği durumlarda** da diğer unsurlar göz önüne alınarak, kötü niyet bulgusuna ulaşılabileceği belirtilmektedir.

Şikayet eden 1958 yılından bu yana yurtdışında, 2008 yılından bu yana Türkiye'de "Moulin Rouge" markalarının tescilli sahibidir. Markaların tescil kapsamında muhtelif mal ve hizmetlerin yanında "eğlence hizmetleri" bulunmaktadır. Şikayet edenin ticaret unvanı "BAL DU MOULINROUGE" olup şikayet edenin ticaret unvanının ayırt edici niteliğe sahip olan kılavuz unsuru "MOULINROUGE" ibaresidir. Aynı zamanda şikayet eden moulinrouge.com, moulinrouge.fr alan adlarının 1999 yılından bu yana sahibidir ve aktif olarak kullanmaktadır. "Moulin Rouge" markalarının 1958 yılından itibaren yurtdışında birçok ülkede tescilli olduğu, aynı zamanda markanın ayrılmaz parçası olan kırmızı değirmen logosunun telif hakkı ile korunduğu tespit edilmiştir.

Şikayet eden, "Moulin Rouge" markasını kırmızı yel değirmeni figürü ile 135 yıldır eğlence hizmetleri üzerinde aralıksız kullanmaktadır. Şikayet eden faaliyetlerinin ülkemiz de dâhil olmak üzere dünya basınında defalarca haber olarak yer aldığı ve sunduğu hizmetler hakkında çeşitli makalelerin yazıldığı görülmektedir. Şikayet eden tarafından "MOULIN ROUGE" markasının yoğun ve aralıksız kullanımı sonucunda ülkemizde ve yurtdışında diğer ülkelerde eğlence hizmetleri alanında bilinen bir marka haline geldiği kanaatine ulaşılmıştır.



Öte yandan şikayet edilenin moulinrouge.com.tr alan adı ile ilgili meşru bir hak ve menfaati olmadığı tespit edilmiştir.

Ek olarak şikayet eden tarafından sunulan ve şikayete konu alan adında şikayet edene ait markaların kullanıldığını ve "Coming Soon" ibaresi ile yakın zamanda faaliyete başlanılacağı anlaşılmıştır.

Bu durumda şikayet edilenin, şikayet edenden, markalarından ve yaygın ve yoğun kullanımından habersiz olmasının düşünülmemeyeceği kanaatine ulaşılmış, moulinrouge.com.tr alan adını (aktif kullanımı halinde internet sitesini) gören kullanıcıların yanılarak şikayet edenin moulinrouge.com, moulinrouge.fr alan adı ve web sitelerinin ya da "MOULIN ROUGE" markaları altında verilen eğlence hizmetlerinin Türkiye'ye yönelik faaliyetlerine ilişkin olarak "MOULIN ROUGE" markalarının bir türevi olduğunu düşünmeleri ihtimalinin çok yüksek olduğu, şikayet edilenin "MOULIN ROUGE" ibaresi üzerinde herhangi bir hakkı ya da meşru bir bağlantısının bulunmadığı hususlarının tamamı birlikte değerlendirildiğinde şikayet edilen tarafından şikayet edenin haklarını ihlal etmeksizin iyi niyetli bir kullanımın mümkün olmadığına karar verilmiştir.

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 moulinrouge.com.tr alan adının şikayet edene devrine karar verilmiştir.

Hakem Heyeti Başkanı
Güldeniz DOĞAN ALKAN

Hakem
Uğur G. YALÇINER

Hakem
Tülay İŞGÖR



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