

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 18 Aralık 2023
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2023-(198)
TRABIS Ticket No : 21000001711398

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikayete Konu Alan Adı : teartrade.com.tr
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu : trabis@ihs.com.tr

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 23 Kasım 2023 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 23 Kasım 2023 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 23 Kasım 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 şikayete ilişkin idari işlem sürecini 23 Kasım 2023 tarihinde başlatmış ve şikayeti, şikayet edilene İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre 24 Kasım 2023 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiştir.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 04 Aralık 2023 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen yasal süre içerisinde cevabını 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, 05 Aralık 2023 tarihinde Ezgi BAKLACI GÜLKOKAR'ı hakem olarak atamıştır.

Hakem heyeti, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 07 Aralık 2023 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 TESİSLEPE) 06530 ÇANKAYA/ ANKARA

TARAFLARIN İDDİALARI

1- Şikayet Eden

Şikayet eden, şikayet konusu alan adının kendi adına tescilli marka ile benzerlik teşkil ettiğini, teartrade.com alan adının da kendisine ait olduğunu ve ek olarak ticari faaliyetlerini de iki (2) yılı aşkın süredir ... adıyla yönetmekte olduğunu, şikayet edilenin şikayete konu alan adı üzerinde herhangi bir yasal hakkı olmadığını beyan etmektedir.

Şikayet eden, şikayet edilenle yapmış olduğu görüşme neticesinde, şikayete konu alan adının başkası tarafından alınmaması adına şikayet edilen tarafından park ettiğini öğrendiğini iddia etmiştir. Aynı şekilde, şikayet eden yine şikayet edilen ile yapılan görüşmede şikayet edenin isteği doğrultusunda şikayete konu alan adı transferinin onaylanacağını beyan ettiğini iddia etmiştir. Bu doğrultuda şikayet eden, haklarını ihlal ettiğini beyan ederek uyuşmazlık konusu teartrade.com.tr alan adının kendisine devrini talep etmiştir.

Şikayet eden, şikayet gerekçelerini desteklemek adına "TEAR TRADE" markasının Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde kendi adına tescilli olduğunu gösterir tescil belgesini, İstanbul Ticaret Odası tarafından verilmiş olan ve "Semih Yılmaz Tear Trade" firmasına ilişkin faaliyet belgesini ve Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi'nin 11 Ağustos 2021 tarihli ve 10385 sayılı "... " ticaret unvanlı şirketin kuruluşuna yönelik ilanı içerir gazete kesitini TOBBUYUM'a sunmuştur.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen süresi içerisinde TOBBUYUM'a cevap sunmamıştır.

VAKIALAR

Uyuşmazlık, şikayet edenin, kendisine ait ticaret unvanı, işletme adı, TÜRKPATENT nezdinde tescilli marka ve teartrade.com alan adının birebir aynısını içeren teartrade.com.tr alan adının başkası adına tahsis edildiği, bu alan adının kendisine ait önceki hakların aynısını içerdiği iddiası ile söz konusu alan adının kendisine tahsisi istemiyle TOBBUYUM önüne getirilmiştir.

Şikayet edene ait teartrade.com alan adı, 02 Ağustos 2021 tarihinde tahsis edilmiş olup, www.whois.com/whois platformunda üzerinden yapılan araştırma neticesinde ilgili alan adının sahip bilgilerine erişilememiştir. Bununla beraber E-Ticaret Bilgi Platformu kayıtlarında teartrade.com adresli platform şikayet eden ile ilişkilendirilmektedir.

Şikayet edilen, ihtilafli teartrade.com alan adını 29 Kasım 2022 tarihinde tescil ettirmiştir.

Şikayet edilenin kendi adına tescil ettirdiği ihtilafli alan adının, kararın yazıldığı 14 Aralık 2023 tarihinde kullanımda olmadığı tespit edilmiştir.

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



bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



TOBB İKİZ KULELER MUSTAFA KEMAL MAH.
DUMLUPINAR BLV. 140. Z52 İÇ KAPI NO. Z24
İSOSYAL TEGİSLEPE 06530 ÇANKAYA/ ANKARA

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

İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (a) bendi uyarınca şikayet edenin uyuşmazlık çözüm mekanizmasına başvuru yapması 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 gerekmektedir. Şikayet eden, sahip olduğu hakları belgelemek adına çeşitli belgeleri itirazın ekinde sunmuştur. Bu bağlamda değerlendirildiğinde, şikayet edenin ihtilafli alan adının başvuru tarihinden önceki dair hakları temsil eden belgeleri sunmuştur:

- TÜRKPATENT nezdinde 15 Eylül 2021 başvuru tarihli ve 21 Şubat 2022 tarihinde 35. sınıftaki hizmetler bakımından tescil edilmiş 2021 128326 tescil numaralı "TEAR TRADE" markası,
- "... " unvanlı firmanın 07 Ağustos 2021 tarihinden bu yana faal olduğunu gösterir İstanbul Ticaret Odası tarafından verilmiş faaliyet belgesi
- "... " ticaret unvanlı şirketin kuruluşuna yönelik ilanı içerir Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi'nin 11 Ağustos 2021 tarihli ve 10385 sayılı gazetesinin ilgili sayfaları,
- Şikayet edene ait önceki tarihli teartrade.com alan adının mevcudiyeti hakem tarafından tespit edilmiştir.

İhtilafli alan adı teartrade.com.tr alan adının, şikayet edenin üzerinde hak sahipliğini haiz olduğu ve ticaret unvanının, tescilli markasının ve alan adının temel unsuru olan "Tear Trade" ibaresini birebir içerdiği kanaatine varılmıştır. İhtilafli alan adına yapılmış tek ek unsur, ülke kodu Üst Düzey alan adı eklentisi olan ".tr" ibaresi olup, Alan Adı Uyuşmazlıklarının Yeknesak Çözüm Politikası (UDRP) içtihatlarına ve Seçilmiş UDRP Soruları ile ilgili WIPO İdari Hakem Görüşlerinin WIPO Değerlendirmesi, Üçüncü Baskısının (WIPO Overview 3.0) 1.11.1 bölümünde de belirtilmiş olduğu üzere, Üst Düzey Alan Adı, benzerlik değerlendirmesinde teknik nedenlerle standart bir tescil şartını iştigal ettiği için karşılaştırmanın bir parçasını oluşturmamaktadır.

Ayrıca şikayet edenin benzerlik değerlendirmesine konu kısımları bakımından birebir ayniyet teşkil eden teartrade.com alan adının varlığı WIPO Overview 3.0, Böküm 1.7 kapsamında değerlendirilmelidir: *"Her dava kendi esaslarıyla değerlendirilirken, bir alan adının bir markanın tamamını içerdiği ya da ilgili markanın en az bir hâkim özelliğinin alan adı içerisinde tanınabilir olduğu davalarda, alan adı normal şartlar altında UDRP ehliyeti bakımından marka ile iltibas oluşturacak kadar benzer addedilecektir"*

Bu noktada, ihtilafli alan adının benzerlik değerlendirmesine tabi olacak herhangi bir ek ibare içermeksizin şikayet edenin TEAR TRADE markasını içermekte olduğundan hareketle, alan adının markayı tamamen içermesinin alan adının tescilli marka ile aynı veya benzer olduğunu ispatlamak için yeterli olduğu görülmektedir. Dolayısıyla hakem, ihtilafli alan adının şikayet edenin markaları ve belgelenmiş diğer hakları ile aynı veya karıştırılmaya yol açacak kadar benzer olduğuna kanaat getirmiştir.

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 teknik olarak İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesi kapsamında bulunan tüm hususları ispat etmekle yükümlüdür. Bununla birlikte, menfi bir durumu ispatlamanın şikayet eden bakımından



bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



TOBB İKİZ KULELER MUSTAFA KEMAL MAH.
DUMLUPINAR BLV. NO 252 İÇ KAPI NO 224
İSOSYAL TESİSLERİ 06530 ÇANKAYA/ ANKARA

güç olduğu hususu hakem tarafından değerlendirilmiş olup, UDRP şikayetlerinde şikayet eden tarafından şikayet edilenin alan adı üzerindeki haklarının veya meşru menfaatinin ilk bakışta mevcut olmadığını gösteren bir durumu ileri sürmesi halinde, ispat yükünün şikayete edilene geçtiği kabul edilmektedir. (Croatia Airlines d.d. v. Modern Empire Internet Ltd., [WIPO Dava No. D2003-0455](#)).

Nitekim WIPO Overview 3.0, Bölüm 2.1'de de kapsamlı bir şekilde açıklanmış olduğu üzere şikayet eden tarafından şikayet edilenin ihtilafı alan adı üzerinde hak veya meşru menfaatlardan yoksun olduğunu ilk bakışta (*prima facie*) haklı görülen davada açıkça göstermesi halinde, ispat yükünün şikayete 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.*

Hakem, dosya kapsamında yapmış olduğu incelemede, şikayet edenin, şikayet edilenin alan adları kapsamında herhangi bir hak yahut meşru menfaati bulunmadığını ilk bakışta ortaya koyduğu kanaatine varmış olduğundan, ispat yükümlülüğü şikayet edilene geçmiştir. Şikayet edilen ise, ihtilafı alan adıyla ilgili herhangi bir hakkının ya da meşru menfaatinin bulunduğu yönünde bir savunmada bulunmamıştır. Hakem, bu çerçevede şikayetin İAA Yönetmeliği'nin birinci fıkrasının (b) bendinde belirtilen koşulun sağlandığı sonucuna varmıştır.

Nitekim, TEAR TRADE markasının, ticari unvanının ve bu ibareyi taşıyan önceki tarihli alan adının şikayet edene ait olduğu, şikayet edenin, şikayet edilene TEAR TRADE markasının veya ticari unvanının kullanımı için herhangi bir lisans, izin yahut yetki vermediği, ek olarak şikayet edilenin şikayete konu alan adını içeren herhangi bir marka, ticari unvan yahut ticari işletme adının sahibi olmadığı, şikayete konu alan adının aktif olarak kullanılmadığı hususları birlikte değerlendirildiğinde, hakem şikayet edilenin ihtilafı alan adını malların yahut hizmetlerin bona fide bir şekilde sunulmasıyla bağlantılı olarak kullandığının yahut kullanılma hazırlığının olduğunun 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 şikayet 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 hükmü uyarınca, aşağıda sayılan hususlar, İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde ifade edilen, bir İnternet Alan Adı'nın kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması olarak değerlendirilir;

- 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*



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

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

İlgili hükmün devamında, kötü niyet hallerinin sınırlı sayılı olarak belirlenmiş olmadığı ve hakem/hakem heyeti takdiri ile kötü niyetin mevcudiyetine ilişkin değerlendirme yapılabileceğine yönelik yetki düzenleme kapsamında belirlenmiştir.

İhtilaf alan adı teartrade.com.tr'nin an itibariyle kullanılmamakta olduğu (pasif durumda olduğu) görülmektedir. Pasif elde bulundurma hususu ise kötü niyetli kullanımın kabulü açısından bir engel değildir. Telstra Corporation Limited v. Nuclear Marshmallows, WIPO Dava No. D2000-0003 kararında da belirtildiği üzere, uyuşmazlığa ilişkin veriler ve yukarıdaki değerlendirmeler ışığında, ihtilaf alan adının şu an aktif olmaması kötü niyetin varlığı sonucuna ulaşılmasını engellemez.

Ek olarak, şikayet edenin beyanlarına göre, şikayet edilen ihtilaf alan adını "başka birinin almaması amacıyla" aldığını bildirip, talep edilmesi halinde şikayet edene devredeceğini kabul etmiştir. Bununla birlikte, şikayet eden bu iddiaları herhangi bir şekilde delillendirememiş olduğundan, ilgili iddialar kötü niyet değerlendirmesinde dikkate alınmamıştır.

Bu çerçevede, şikayet edilenin kötü niyetle hareket edip etmediğinin tespitine ilişkin, somut olaydaki olgular bütüncül olarak incelendiğinde:

- Şikayet edenin "Tear Trade" ibaresi üzerinde ihtilaf alan adının şikayet edilene tahsisinden önce ticaret unvanı, işletme adı, marka ve alan adı bakımından hakları mevcuttur.
- Şikayet edilenin ihtilaf alan adını gerçek anlamda iyi niyetli olarak kullandığını ya da şikayet edenden daha önceki tarihe dayanan bir hakkı yahut meşru menfaatini kanıtlayan bir belge bulunmamaktadır.
- Alan adının şikayet edilen tarafından herhangi bir kullanımının iyi niyet kapsamında değerlendirilmesi söz konusu olamayacaktır.

Belirtilen nedenlerle ve tüm bu deliller ışığında; Hakem, ihtilaf alan adlarının herhangi bir iyi niyetli kullanıma konu olmadığı, kötü niyetli olarak tahsis ettirildiği ve kullanılmakta olduğu 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.



bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



TOBB İKİZ KULELER MUSTAFA KEMAL MAH
DUMLUPINAR BLV 110 252 İÇ KAPI NO 224
İSOSYAL TESİSLEPE 06530 ÇANKAYA/ ANKARA

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

Hakem
Ezgi BAKLACI GÜLKOKAR



bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



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