

Karar Tarihi : 10 Kasım 2023
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2023-(287)
TRABIS Ticket No : 21000001514753

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

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

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 18 Ekim 2023 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 18 Ekim 2023 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 18 Ekim 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 18 Ekim 2023 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiş ve idari işlem sürecini başlatmıştır.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 28 Ekim 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, 30 Ekim 2023 tarihinde Zeliha ÖZSOY'u hakem olarak atamıştır.

Hakem heyeti, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 31 Ekim 2023 tarihinde TOBBUYUM'a sunmuştur.

TARAFLARIN İDDİALARI

1- Şikayet Eden

Şikayet eden, ...nin finans ve ticaret sektöründe CEO, kurucu, Yönetim Kurulu Başkanlığı, Genel Müdür gibi "üst düzey yönetici", "karar verici" pozisyonunda çalışmış ve halen bu sektörde son derece aktif olarak çalışan ve tanınan biri olduğu, kendisinin, ...'nü uzun bir süre yürüttükten sonra ... ve bu çatı şirketinde yer alan diğer şirketlerin CEO ve Yönetim Kurulu Başkanlığı, Genel Müdür ve Yönetim Kurulu üyelerini halen devam ettirdiği belirtilmiştir. ...

firmasının 40'dan fazla markası olduğu, ayrıca ... firmasının ve ...'nin alan adı tahsislerinin olduğu belirtilmiştir. Finans ve kripto varlık sektöründe duayen olan ve bu kadar tanınan üst düzey bir yöneticinin, şahsi ad ve soyadından oluşan alan adlarının com.tr olarak üçüncü bir kişi tarafından alınmasının başlı başına bir kötü niyetlilik olduğunu öte yandan bu domain adlarından yapılacak bir açıklama, yönlendirici bir ifade, siyasi, etnik, ayrıştırıcı, cinsel içerikli veya terör örgütü bağlantılı vb. ile ilgili kullanılacak bir açıklama/ ifade, mevcutta olan veya potansiyel müşterilerin/kullanıcıların alım, satım veya benzeri finansal kararlarına direk etki edebileceği gibi bu şekildeki yanıltıcı bir yönlendirme veya yalan bir haber halinde beş (5) milyondan fazla kullanıcısı olan ... platformunun ve müşterilerinin olumsuz olarak etkileneceği, hem söz konusu şirketin kurucu ve üst düzey yöneticisi olduğu şirketlerin hem şahsi olarak kendilerinin telafisi çok güç zararlara, itibar kaybına ve maddi - manevi zararlara uğrayabileceği belirtilmiştir.

Özellikle son dönemde daha da hassaslaşan finans sektöründe, oldukça kırılgan kripto sektöründe söz konusu üst düzey yöneticilerin com.tr alan adlarının kötüniyetli üçüncü bir kişinin elinde olması, şahsi ad ve soyadlarının başkası tarafından alan adı olarak kullanılıyor olmasının kabul edilemez bir durum olduğunu, şikayet edenin şahsi ad ve soyadının alan adı olarak alınmasının ve bu domain adının yasa değişikliğinden hemen sonra 16 Eylül 2022'de alınmasının kötüniyetli olduğu belirtilmiştir.

Şikayet edenin aldığı alan adları;
ozgurguneri.com
ozgurguneri.info
ozgurguneri.net
ozgurguneri.org şeklindedir.

Şikayet eden İnternet Alan Adları (İAA) Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrası uyarınca aranan tüm koşullar ile birlikte gerçekleştiğinden mübrez Yönetmelik 27'nci madde uyarınca ... adına alınan com.tr uzantılı alan adının devrine karar verilmesini talep etmiştir.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen süresi içerisinde kuruma cevaplarını sunmamıştır.

VAKIALAR

Şikayet edenin şikayet dilekçesinde belirtildiği üzere;

13 Mart 2023 tarihi itibari ile ozgurguneri.com, ozgurguneri.info, ozgurguneri.net, ozgurguneri.org alan adlarının sahibi olduğu söz konusu bu tarihin şikayete konu alan adının tahsisinden sonra olduğu, şikayet edenin ... CEO'su olarak 01 Şubat 2018'den bu yana ...'te görev aldığı, özellikle kripto sektöründe tanınan bir isim olduğu tespit edilmiştir.

Şikayet edilenin 16 Eylül 2022 tarihinde söz konusu alan adını tahsis ettiği teyit 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
 - 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 fıkrası uyarınca, uyuşmazlık halinde incelenmesi ve ihlal olup olmadığının tespiti açısından kümülatif olarak aranan unsurlardan ilki, ihtilaf konusu alan adının, sahip olunan ya da ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işaretlerle benzer ya da aynı olmasıdır.

WIPO Overview 3.0, Bölüm 1.5.2'de açıklandığı üzere yalnızca ünlü bir isme sahip olmak (kişisel adının ticari marka/kaynak belirleme anlamında kullanıldığını kanıtlamamış bir iş adamı veya kültürel lider gibi) veya bu ismin ticarete veya ticarete kullanımına ilişkin geniş, desteklenmeyen iddialarda bulunmak, UDRP (Alan Adları Uyuşmazlık Çözüm Politikası) şikayetinde bulunma hakkını elde etmek amacıyla

muhtemelen kayıt dışı veya genel hukuk haklarına sahip olduğunu gösterir.

ICANN'in UDRP kurallarında tescilli olmayan veya ticari marka olarak başka şekilde korunmayan kişisel adların durumu açıkça belirtilmemektedir. Bununla birlikte, ticari veya ticarete kişisel bir adın ticari marka benzeri bir tanımlayıcı olarak kullanıldığı durumlarda, şikayetçi, söz konusu adın geçerli olduğu bir UDRP davası açma hakkını elde etmek amacıyla bu ad üzerinde kayıt dışı veya ortak hukuk hakları tesis edebilir. (Adam Anshel - Domains By Proxy, LLC / Tzvi Milshtein Vaka No. D2015-1570)

İhtilaf alan adı ozgurguneri.com şikayet edenin kişisel adının tamamını içermektedir.

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, menfi bir durumu kanıtlamanın şikayet eden için güç olduğunu değerlendirmektedir.

UDRP davalarında idari hakemler tarafından kabul edildiği ve WIPO Overview 3.0, Bölüm 2.1'de açıklandığı üzere şikayet eden tarafından şikayet edilenin ihtilaf 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'in 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.*

İspat yükü 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 alan adı tahsis belgelerinin sunulması ve şikayet edilen tarafından herhangi bir bilgi, belge sunulmaması nedeni ile ispat yükünün şikayet edilene geçtiği kabul edilebilir.

Şikayet edilen, TOBBUYUM'a süresi içinde herhangi bir cevap vermediğinden hakem resen yaptığı araştırmada ilgili alan adının şikayet edilen tarafından kullanılmadığı sonucuna ulaşmıştır.

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 Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrası hükmü uyarınca, ihtilaf konusu alan adının alan adı sahibi tarafından kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması ile ilgili olarak şikayet eden şikayet dilekçesinde kendi isminin bir alan adı ile kullanılmasının kabul edilemez bir durum olduğunu, şikayet edenin şahsi ad ve soyadının alan adı olarak alınmasının ve bu domain adının yasa değişikliğinden hemen sonra 16 Eylül 2022'de alınmasının kötü niyetli olduğunu belirtmiştir.

İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendine göre, uyumsuzluk konusu alan adının iptali ya da şikayet edene devri hususunda karar verilebilmesi için, uyumsuzluk konusu alan adının kötü niyetli olarak şikayet edilen adına tahsis ettirilmiş olması gerekmektedir. Bu kapsamda, İAA UÇM Tebliği'nin 19'uncu maddesi "İnternet Alan Adının (İAA) kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması" başlığında aşağıdaki düzenlemelere yer vermektedir:

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) 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 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.

İlgili hükümde, kötü niyet halleri örnek olarak sayılmakta olup bu haller dışında da kötü niyete delalet eden emarelerin ve delillerin mevcut olması durumunda, hakemlerin/hakem heyetinin, şikayete konu alan adının kötü niyetli olarak tahsis edildiğine karar verebileceği de düzenlenmiştir.

Somut olayda şikayet edilene ilişkin resen yapılan araştırmada söz konusu alan adı ile bir ilişkisi olduğu tespit edilemediğinden şikayet eden tarafından şikayet dilekçesinde de belirtildiği üzere bir kötü niyet olduğu kanaatine ulaşılmıştır.

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

**Hakem
Zeliha ÖZSOY**