

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 17 Ocak 2024
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2024-(208)
TRABIS Ticket No : 21000001881841

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikayete Konu Alan Adı : hekimilac.com.tr
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu : domain@alastyr.com

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 13 Aralık 2023 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 13 Aralık 2023 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 13 Aralık 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 20 Aralık 2023 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiş ve idari işlem sürecini başlatmıştır

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 30 Aralık 2023 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen yasal süre içerisinde cevabını 21 Aralık 2023 tarihinde TOBBUYUM'a iletmıştır.

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, 02 Ocak 2024 tarihinde Ahmet AKGÜLOĞLU'nu hakem olarak atamıştır.

Hakem, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 04 Ocak 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 TESİSLER) 06530 ÇANKAYA/ ANKARA

TARAFLARIN İDDİALARI

1- Şikayet Eden

Şikayet eden 21 Aralık 2023 tarihli başvurusunda şikayet edilen alan adı hekimilac.com.tr içerisinde şikayet edenin ticari unvanının doğrudan yer aldığını, şikayet edenin aynı zamanda Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde 2021/057424 başvuru no.lu "HEKİM" ibareli tescilli markasının yer aldığını ve www.hekimilac.com ibareli alan adının kendisi adına kayıtlı olduğunu belirtmiştir. Şikayet eden, şikayet edilenin alan adını kendi üzerine kaydettirerek şikayet edene matbaa işlerini pazarlamaya çalıştığını ve şikayet edilen alan adının tamamen şikayet edeni ilgili ürünleri satın almaya zorlamak için kayıt ettirdiğini belirtmiştir. Şikayet eden, kendisine ait alan adı, marka ve ticari unvanın şikayet edilen tarafından alan adı olarak tahsis ettirilmesinin kötü niyet göstergesi olduğunu beyan etmiştir.

Şikayet eden, şikayeti ile birlikte 2021/057424 başvuru no.lu "HEKİM" ibareli markasına ait marka tescil belgesini, ...'ne ait Ticaret Sicil Gazetesi kayıtlarını ve şikayet edilen tarafından şikayet edene iletilen e-postaları içeren belgeleri sunmuştur.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen, şikayete konu alan adının kimse üzerine kayıtlı olmadığını fark etmesi üzerine bu şekilde kalmasını istemediğini, şikayet eden firma yetkililerine ulaşabilmek ve yine şikayet edene hediye etmek amacı ile tahsis ettirdiğini ve bu amaç ile şikayet eden ile iletişime geçtiğini belirtmiştir. Şikayet edilen, istenmesi halinde şikayete konu alan adını devretmek üzere gerekli bilgileri paylaşabileceğini belirtmiştir. Şikayet edilen tarafından başkaca belge sunulmamıştır.

VAKIALAR

Şikayet eden, İstanbul Ticaret Sicili Müdürlüğü'ne kayıtlı ... olarak TÜRKPATENT nezdinde 2021/057424 başvuru numarası ile kayıtlı 08 Nisan 2021 tarihli "HEKİM" ibareli tescilli markanın sahibidir. Şikayet edene ait tescilli marka 5. sınıf altında "İnsan ve hayvan sağlığı için ilaçlar, tıbbi ve veterinerlik amaçlı kimyasal ürünler, tıbbi ve veterinerlik amaçlı kimyasal radyoaktif maddeler, ilaç ihtiva eden kozmetikler. Tıbbi ve veterinerlik amaçlı kullanıma uygun diyetetik maddeler; insan ve hayvanlar için diyet takviyeleri, gıda (besin) takviyeleri; zayıflama amaçlı tıbbi müstahzarlar; bebek mamaları; tıbbi amaçlı bitkiler ve tıbbi amaçlı bitkisel içecekler. Diş hekimliği için ürünler (aletler/cihazlar hariç) : diş dolgu maddeleri, diş kalıbı alma maddeleri, protez ve yapay diş yapıştırma ve tamir maddeleri. Hijyen sağlayıcı ürünler: pedler, tamponlar, tıbbi amaçlı yakılar, pansuman malzemeleri, kağıt ve tekstilden mamul çocuklar, yetişkinler ve evcil hayvanlar için bezler. Zararlı böcek, zararlı bitki, zararlı mantar ve kemirgenleri yok edici maddeler. İnsan ve hayvanlar için olanlar hariç deodorantlar, havayı temizleyici ve kötü kokuları giderici maddeler. Dezenfektanlar, antiseptikler (mikrop öldürücüler), tıbbi amaçlı deterjanlar, ilaçlı sabunlar, dezenfekte edici sabunlar, antibakteriyel el losyonları." malları bakımından tescillidir.

Şikayet edenin kendisine ait olduğunu belirttiği www.hekimilac.com ibareli internet sitesi 24 Şubat 2012 tarihinde tescil ettirilmiş olup Who. Is veri tabanı üzerinden yapılan sorgulamada bilgilerin gizlilik sebebi ile gizlenmiş olması sebebi ile teyit edilememiştir.

Şikayet edilen tarafından şikayet eden ile iletişime geçilerek ihtilaflı alan adı ve şikayet edenin sunmakta olduğu baskı hizmeti ile ilgili görüşülmek istenmiştir. Şikayet eden tarafından ilgili görüşme taleplerine dönüş yapılmamış, yapılmış ise de ilgili belgeler sunulmamıştır.

Şikayet edilen adına tescilli olduğu belirtilen hekimilac.com.tr alan adının bağlı olduğu bir internet sitesi bulunmakta olup şikayete konu alan adı aktif olarak kullanılmamaktadır.



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

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

Şikayet eden tarafından sunulan marka tescil belgesi ve TÜRKPATENT nezdindeki kayıtlar incelendiğinde, şikayet eden adına kayıtlı "HEKİM" ibaresini içeren **2016/08731** başvuru no.lu "**hkm hekim şekil**" ve **2021/057424** başvuru no.lu "**hekim**" ibareli marka başvuruları tespit edilmiştir. Bu doğrultuda, şikayet edenin ihtilafı alan adında yer alan "HEKİM" ibaresine ilişkin marka hakkına sahip olduğu sabittir. Her iki markanın da başvuru tarihinin, ihtilafı alan adının kayıt tarihi olan 12 Aralık 2023 tarihinden önce olmaları sebebi ile şikayet edenin ihtilafı alan adında yer alan "HEKİM" ibaresi üzerinde eski tarihli hak sahibi olduğu anlaşılmaktadır.

Şikayet edenin ticaret sicil gazetesi kayıtlarında yer alan ticaret unvanının ... olduğu gözetildiğinde ihtilafı alan adında şikayet edene ait ticaret unvanının da doğrudan yer aldığı anlaşılmaktadır.

Şikayet edilen tarafından ise kendisine ait "HEKİM" veya "HEKİM İLAÇ" ibarelerini içerir bir marka tescilinin olduğuna dair herhangi bir belge sunulmamıştır. İhtilafı alan adı incelendiğinde "HEKİM" ve "İLAÇ" ibareleri dışında herhangi bir ayırt edici unsur ya da benzerliği ortadan kaldırılacak unsurlar kullanılmamıştır. Bu doğrultuda, ihtilafı alan adı ile şikayet edene ait tescilli "HEKİM" markası ve ticaret unvanı arasında karıştırılmaya yol açacak düzeyde benzerlik olduğu kanaatine varılmıştır.

Dünya Fikri Mülkiyet Örgütü (WIPO) bakımından yürürlükte olan Alan Adı Uyuşmazlıkları Yeknesak Çözüm Politikası (UDRP) kapsamında verilmiş bulunan içtihatlar ve WIPO İdari Hakem Görüşlerinin WIPO Değerlendirmesi, Üçüncü Baskısı'na (WIPO Overview 3.0) çerçevesinde ihtilafı alan adının tescilli markayı doğrudan içermesi veya ihtilafı alan adı içerisinde tanınabilir durumda olması halinde alan adının tescilli markaya ayırt edilemeyecek derecede benzediğine karar verilmiştir. (Bkz. *WIPO UDRP Dosya No. D2017-0287 Allianz SE v. IP Legal, Allianz Bank Limited*)

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, ihtilafı alan adında yer alan ibarelere ilişkin yasal hakkı olduğunu kanıtlamak üzere marka tescil belgesi, ticaret sicil gazetesi kayıtları gibi belgeleri ibraz etmiştir. Şikayet eden her ne kadar İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesi kapsamında düzenlenen her bir hususu ispat etmek zorunda olsa da menfi bir durumun ispatının zorluğu hakem tarafından gözetilerek şikayet edilenin ihtilafı alan adı üzerinde ilk bakışta (*prima facie*) meşru bir hakkı olmadığını kanıtlamaya yönelik belgelerin (marka tescil belgesi) sunulması halinde ispat yükünün şikayet edilene geçeceği kabul edilebilir. (Bkz. *Ritual Beverage Company LLC v. Tom Tom, Tom Tom S. DE R.L. DE C.V., WIPO Case No. D2021-3643*)

Şikayet eden, aynı zamanda meşru hakkının ihtilafı alan adının tescil ettirilmesinden eskiye dayandığını



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

da kanıtlamıştır.

Bu doğrultuda, şikayet edilen tarafından ihtilaflı alan adına ilişkin meşru bir hak sahipliğini gösterir herhangi bir belgeyi yasal süresi içinde sunmadığı görülmüştür. Üstelik, şikayet edilenin ihtilaflı alan adı üzerinde şikayet edenin meşru bir hakkı olduğunu bildiğini ve tescilli markasından haber olduğunu gerek şikayet eden ile gerçekleştirdiği iletişimlerde gerekse şikayete vermiş olduğu cevap içerisinde belirtmiştir.

Bu doğrultuda, şikayet edilenin ihtilaflı alan adını içeren herhangi bir marka, ticari unvan veya ticari işletme adının sahibi olmadığı, ihtilaflı alan adının bağlı olduğu aktif bir internet sitesi bulunmadığı değerlendirildiğinde şikayet edilenin ihtilaflı alan adını malların ve hizmetlerin iyi niyetli bir şekilde kullanılması ile bağlantılı olarak kullanılmadığına kanaat getirilmiştir.

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 Çözüm Mekanizması Tebliği'nin 19'uncu maddesi kapsamında aşağıdaki kullanımlar alan adının kötü niyetle tahsis ettirilmesi ve kullanılması olarak nitelendirilir:

- i. Şikayet konusu İAA'nın, ticaret veya hizmet markası, ticaret unvanı, işletme adı veya kişi adı ya da diğer tanıtıcı işaretin sahibi olan şikâyetçiye 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,*
- ii. 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,*
- iii. Şikayet konusu İAA'nın, esasen ticari rakiplerin işlerine ya da faaliyetlerine zarar vermek amacıyla tahsis ettirilmiş olması,*
- iv. 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.*

Tebliğ'in ilgili maddesi kapsamında sayılmış olan haller örnek niteliğinde olup kötü niyet göstergesi başkaca hal ve delillerin olması halinde hakemlerin / hakem heyetinin kötü niyetin varlığına karar verebileceği de belirtilmiştir.

İhtilaflı alan adı çerçevesindeki somut olaylar değerlendirildiğinde, şikayet edilenin şikayet edene ait tescilli markalardan haberdar olduğu barizdir. Şikayet edilen bu doğrultuda kendisinin daha önce şikayet edene ait matbaa işlemlerinin gerçekleştirildiği bir yerde çalıştığını, ihtilaflı alan adının sahibi olduğunu belirterek olası işbirliklerine açık olduğunu doğrudan şikayet edene göndermiş olduğu e-postalar içerisinde belirtmiştir. Şikayet eden, şikayete karşı vermiş olduğu cevap içerisinde de ihtilaflı alan adını şikayet edene hediye etmek amacıyla tahsis ettirdiğini belirterek şikayet edenin markalarından haberdar olduğunu açıkça göstermiştir.



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

Ek olarak İAA Yönetmeliği'nin 7'nci maddesi kapsamındaki düzenleme ile alan adı başvurusu gerçekleştirirken başvuru esnasında kişilerin yanlış bilgi verme, üçüncü kişilerin haklarını ihlal etme gibi hukuki fiiller kapsamında bilgilendirildiği karara bağlanmış olup yine aynı madde kapsamında başvuru sahiplerinin üçüncü kişilerin haklarını ihlal etmeyeceklerini ve alan adını hukuka aykırı bir şekilde kullanmayacaklarını beyan ve taahhüt ettikleri düzenlenmiştir.

Yönetmelik ve Tebliğ'in ilgili maddeleri ile şikayet edilenin şikayete konu tescilli markalar haberdar olduğu, buna rağmen alan adını tahsis ettirmek için başvuru gerçekleştirdiği ihtilafı alan adını aktif olarak kullanmadığı ve alan adı üzerinde herhangi bir meşru hakkı bulunmadığı bulguları bir arada değerlendirildiğinde şikayet edenin ihtilafı alan adını kötü niyetle tahsis ettirdiği 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 hekimilac.com.tr alan adının şikayet edene devrine karar verilmiştir.

Hakem
Ahmet AKGÜLOĞLU



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