

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 18 Nisan 2024
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2024-(244)
TRABIS Ticket No : 21000002401910

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikayete Konu Alan Adı : ipekyolgrup.com.tr
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu : info@isimtescil.net

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 18 Mart 2024 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 18 Mart 2024 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 18 Mart 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 19 Mart 2024 tarihinde başlatmış ve şikayeti, şikayet edilene İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre 20 Mart 2024 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiştir.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 30 Mart 2024 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen yasal süresinin bitmesi sonrasında TOBBUYUM'a gönderdiği elektronik posta ile cevap vermiştir.

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, 01 Nisan 2024 tarihinde Ezgi BAKLACI GÜLKOKAR'ı hakem olarak atamıştır.

Hakem, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 5 Nisan 2024 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, "ipekyol", "ipekyolgrup" ve "ipekyolgroup" esas unsurlu alan adlarının sahibi olduğunu, ayrıca bu ibarelere yönelik marka tescillerinin de Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde kendi adına tescilli olduğunu, ayrıca "İpekyol" ibaresinin 1 Şubat 1988 tarihinden bu yana şikayet edenin ticaret unvanı olduğunu ifade etmiş olup, bu hususları destekler delilleri TOBBUYUM'a sunmuştur.

Şikayet eden, şikayet konusu alan adının kendi adına tescilli markalar, alan adları, ticaret unvanı, işletme adı ile birebir ayniyet teşkil ettiğini ve bu ibareler arasında karıştırılma ihtimali olduğunu, somut olay nezdinde şikayet edilen ile alan adı arasında yasal bir hak yahut bağlantı bulunmadığını, şikayet edilen alan adının, iyi niyetli olarak mal veya hizmet sunumu için, alan adı veya bu ada tekabül eden bir ibare kullanımı veya kanıtlanabilir bir kullanım hazırlığının bulunmadığını beyan etmektedir. Ek olarak, böyle bir kullanımın yahut hazırlığın yahut kullanımın mevcudiyetinin düşünülmesi halinde dahi, şikayet edilen alan adının, şikayet edene ait marka, ticaret unvanı, işletme adı ile birebir aynı olması ışığında Türk Ticaret Kanunu (TTK) ve Sinai Mülkiyet Kanunu (SMK) gereğince muhtelif ihlallere sebebiyet vereceği belirtilmiştir.

Son olarak, şikayet eden, şikayet edilenin şikayet edenin tanınmışlık sıfatını haiz markasını bilmiyor olmasının mümkün olmadığını, şikayete konu alan adı bakımından yapılmış olan tek değişikliğin ise alan adına ".tr" uzantısının eklenmesi olduğu ışığında, şikayete konu alan adının kötü niyetle tahsis edildiğini beyan etmiştir.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen süresi içerisinde TOBBUYUM'a cevap sunmamıştır. Cevap süresinin bitimi sonrasında TOBBUYUM'a gönderdiği 2 Nisan 2024 tarihli elektronik posta ile teknoloji alanında destek hizmetleri veren bir şahıs firması sahibi olduğunu, e-ticaret alanında hizmet vermeyi düşündüğünü, çeşitli alan adlarının sahibi olduğunu, hizmet vermeyi düşündüğü sariciftlik.com ve firmaları İpek yolunda bulunan Sivas'ta kurmayı düşündüğü için ipekyolgroup.com.tr alan adlarını aldığını belirtmiş; Şikayetçi haklarına ait en ufak bir ihmal veya teması bulunmadığını belirtmiştir.

VAKIALAR

Uyuşmazlık, şikayet edenin, kendisine ait ticaret unvanı, işletme adı, TÜRKPATENT nezdinde tescilli marka ve ipekyolgrup.com alan adının birebir aynısını içerir ipekyolgrup.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 ipekyol.com, ipekyolgroup.com ve ipekyolgrup.com alan adlarının şikayet eden adına tahsis edilmiş olduğu, dosya kapsamında şikayet eden tarafından sunulmuş delillerle sabit hale gelmiştir.

Şikayet edilen, ihtilafı ipekyolgrup.com.tr alan adını 18 Ekim 2023 tarihinde tescil ettirmiştir.

Şikayet edilenin kendi adına tescil ettirdiği ihtilafı alan adının, kararın yazıldığı 16 Nisan 2024 tarihinde kullanımda 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

İNCELEME VE DEĞERLENDİRMELER

Şikayet eden, İnternet Alan Adı Yönetmeliği'nin (İAA Yönetmeliği) 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) 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 ihtilaf alan adının başvuru tarihinden önceye dair hakları temsil eden belgeleri sunmuştur. Bunlardan bazıları örnek teşkil etmesi açısından aşağıdaki gibidir:

- TÜRKPATENT nezdinde 01 Ocak 1987 tescil tarihli ve 25. sınıftaki mallar bakımından tescil edilmiş 93122 tescil numaralı İPEKYOL markası,
- TÜRKPATENT nezdinde 02 Şubat 1996 tescil tarihli ve 14, 18, 24 ve 25. sınıftaki mallar bakımından tescil edilmiş 161652 tescil numaralı İPEKYOL markası,
- TÜRKPATENT nezdinde 26 Haziran 2001 tescil tarihli ve 01-34. sınıflar arasındaki mallar bakımından tescil edilmiş 97 008174 tescil numaralı İPEKYOL markası,
- "...” ticaret unvanlı şirketin kuruluşuna yönelik ilanı içerir Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi'nin 01 Şubat 1988 tarihli ve 1946 sayılı gazetesinin ilgili sayfaları,
- Şikayet edenin EUIPO, WIPO ve sair marka büroları nezdinde tescilli olduğunu gösterir dökümlerin mevcudiyeti hakem tarafından tespit edilmiştir.
- Şikayet edenin ipekyol.com, ipekyolgroup.com ve ipekyolgrup.com alan adlarını kendi adına tahsis ettirmiş olduğu ayrıca hakem tarafından tespit edilmiştir.

İhtilaf alan adı ipekyolgrup.com.tr alan adının, şikayet edenin üzerinde hak sahipliğini haiz olduğu ve ticaret unvanının, tescilli markasının ve alan adının temel unsuru olan "İpekyol" ibaresini ve ayrıca Şikayet edenin sahibi olduğu "ipekyolgrup" ibaresini birebir içerdiği kanaatine varılmıştır. İhtilaf 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 ipekyolgrup.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."



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

Bu noktada, ihtilafli alan adının benzerlik değerlendirmesine tabi olacak herhangi bir ek ibare içermeksizin şikayet edenin İPEKYOL 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 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 ihtilafli alan adı üzerinde hak veya meşru menfaatlardan 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.*

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, ihtilafli alan adıyla ilgili herhangi bir hakkının ya da meşru menfaatinin bulunduğuna yönelik bir savunmada bulunmamıştır. Hakem, bu çerçevede şikayetin İAA Yönetmeliği'nin birinci fıkrasının (b) bendinde belirtilen koşulun sağlandığı sonucuna varmıştır.

Nitekim, İPEKYOL markasının, ticari unvanının ve bu ibareyi taşıyan önceki tarihli alan adının şikayet edene ait olduğu, şikayet edenin, şikayet edilene İPEKYOL 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 ihtilafli alan adını malların yahut hizmetlerin bona fide bir şekilde sunulmasıyla bağlantılı olarak kullandığının yahut kullanılma hazırlığının olduğunun kabul edilemeyeceği kanaatindedir.



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;

- 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 tanıtıcı işaretin sahibinin, bu marka, unvan, ad ya da işareti İAA'da kullanmasını engellemek amacıyla tahsis ettirilmiş olması,*
- Şikayet konusu İAA'nın, esasen ticari rakiplerin işlerine ya da faaliyetlerine zarar vermek amacıyla tahsis ettirilmiş olması,*
- 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.

İAA Yönetmeliği'nin 7'nci maddesinin beşinci fıkrası uyarınca kişiler alan adı başvuru sırasında, üçüncü kişilerin haklarını ihlal etmeyeceklerini kabul ettiklerini beyan ve taahhüt ederler. Bu bağlamda, alan adını tescil ettiren kişi, alan adının başkalarının haklarını ihlal etmeyecek surette kullanılmasını sağlamakla yükümlüdür.

İnternetin ve arama motorlarının neredeyse anlık ve küresel erişimi dikkate alındığında; özellikle şikayetçinin markasının yaygın olarak bilindiği ve şikayet edilenin markadan habersiz olduğunu inandırıcı bir şekilde iddia edemediği durumlarda, hakemler şikayet edilenin tescilinin şikayetçinin markasıyla aynı olduğunu bildiği veya bilmesi gerektiği sonucuna varmışlardır¹.

Diğer yandan, yine mehz mahiyetinde kabul edilen WIPO Overview 3.0.'ın 3.2.3 bölümü altında, şikayet edilenin, alan adını tercih ederken iyi niyetli bir araştırma içerisinde olup olmadığı hususunu da kötüniyeti belirleyici bir faktör olarak kabul etmektedir. Bu anlamda bilinen bir markayı kasden görmezden gelme de kötü niyetin varlığını gösteren hususlardan biri olarak kabul edilmektedir².

¹ WIPO Overview of WIPO Panel Views on Selected UDRP Questions, Third Edition, 3.3.2

² WIPO Overview of WIPO Panel Views on Selected UDRP Questions, Third Edition, 3.2.3



İhtilafı alan adı ipekyolgroup.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, ihtilafı alan adının şu an aktif olmaması kötü niyetin varlığı sonucuna ulaşılmasını engellemez.

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

- Şikayet edenin İPEKYOL ibaresi üzerinde ihtilafı alan adının şikayet edilene tahsisinden önce ticaret unvanı, işletme adı, marka ve alan adı bakımından hakları mevcuttur.
- Şikayet edilenin ihtilafı 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.
- Şikayet edilen, Türkiye'de bilinen ve şikayet edenle özdeşleşmiş bu marka hakkında gerekli araştırmaları yaparak benzerlikten kaçınması gerekirdi.
- Alan adının şikayet edilen tarafından herhangi bir kullanımının iyi niyet kapsamında değerlendirilmesi söz konusu olamayacaktır.

Belirtilen nedenlerle ve tüm bu deliller ışığında; Hakem, ihtilafı 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.

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 ipekyolgroup.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 TESİSLER) 06530 ÇANKAYA/ ANKARA



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