

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 03 Haziran 2024
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2024-(256)
TRABIS Ticket No : 21000002611297

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikayete Konu Alan Adı : github.com.tr
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu : domain@gri.net

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 02 Mayıs 2024 tarihinde başlatmış ve şikayeti, şikayet edilene İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre 03 Mayıs 2024 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiştir.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 13 Mayıs 2024 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen cevabını yasal süre içerisinde 03 Mayıs 2024 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, 16 Mayıs 2024 tarihinde Zeliha ÖZSOY'u hakem olarak atamıştır.

Hakem, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 17 Mayıs 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 ...'in, 2008 yılında Amerika'da kurulmuş bir yazılım geliştirme şirketi olduğunu ve Türkiye'de ve Dünya'da kırkı aşkın ülkede marka tescillerinin olduğunu ve bunlardan bazılarının;

- WIPO nezdinde, 23 Haziran 2017 tarih ve 1361082 sayı ile 9, 25, 35, 41, 42. sınıflarda kayıtlı "GITHUB",
- WIPO nezdinde, 21 Nisan 2021 tarih ve 1597308 sayı ile 42. sınıfta kayıtlı "GITHUB AE",
- EUIPO nezdinde 20 Aralık 2013 tarih ve 012454823 sayı ile 09, 35 ve 42. sınıflarda kayıtlı "GITHUB",
- EUIPO nezdinde 23 Nisan 2021 tarih ve 018458719 sayı ile 42. sınıfta kayıtlı "GITHUB AE"
- Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde 14 Şubat 2018 tarih ve 2018 14808 sayı ile 35. sınıfta tescilli "GITHUB" ve
- 14 Şubat 2018 tarih 2018 14826 sayı ile 09, 16, 21, 25, 38, 41, 42. sınıflarda tescilli "GITHUB" markası şeklinde olduğunu marka tescil belgeleri ile birlikte bildirmiştir.

Şikayet eden, 09 Ekim 2007 tarihinden beri github.com alan adının sahibi olduğunu ve bu tarihten itibaren ilgili alan adının kullanımına dair delilleri ilettiğini bildirmiştir.

Şikayet eden, aynı zamanda ticari unvan olarak korunan GITHUB markasının birebir aynısının kötü niyetle 14 Eylül 2022 tarihinde tahsis ettirildiğini, şikayet edilen ile hiçbir ticari ilişkilerinin olmadığını, söz konusu markanın sektördeki tanınırlığından yararlanmak amacı güdüldüğünü, uyuşmazlık konusu alan adına giriş yapıldığında ... sayfasına yönlendirildiğini ve bu sayfada söz konusu alan adının açık artırma ile satışa sunulduğunu, ilgili alan adını satan kullanıcının google.net.tr, youtube.net.tr, instagram.net.tr gibi ünlü teknoloji şirketleri de dahil olmak üzere başka şirketlerin markaları için alan adlarını tescil ettirdiğini, bunları satışa sunduğunun tespit edildiğini, belirtmiştir.

Şikayet eden sunduğu delil dokümanları ve İnternet Alan Adları Yönetmeliği (İAA Yönetmeliği), Sınai Mülkiyet Kanunu (SMK) ve Türk Ticaret Kanunu (TTK) ilgili maddeleri de göz önüne alınarak söz konusu alan adının kötü niyetle tahsis ettirilmiş bir alan adı olduğunu ve kendilerine devrini talep etmiştir.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen, şikayete konu alan adının yasal hakkı gereği "ilk gelen ilk alır" ilkesi doğrultusunda tahsis edildiğini, şikayet eden ile herhangi bir ticari bağının olmadığını, söz konusu alan adını alırken şikayet edenin ticari itibarına zarar verme veya halkı yanıltma amacı taşımadığını, söz konusu alan adını tahsis etmesindeki amacın kendi ticari faaliyetlerini yürütmek olduğunu, şikayet edenin markasından haksız kazanç elde etmek ve halkı yanıltmak şeklinde bir kötü niyetinin olmadığını, iptale ve devire ilişkin taleplerin reddini talep etmiştir.

VAKIALAR

Şikayet eden ...'in, şikayet dilekçesinde belirttiği 2018 14808 ve 2018 14826 sayılı TÜRKPATENT'de kayıtlı markaların sahibi olduğu tespit edilmiştir. Aynı şekilde şikayet dilekçesinde belirtilen github.com alan adının sahibi olduğu ve 2007 tarihinden itibaren söz konusu alan adının bilfiil kullanıldığı teyit edilmiştir.

Şikayet edenin şikayet dilekçesinde belirttiği üzere şikayete konu alan adının ... sayfasında açık



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

artırmaya sunulduğu bilgisi tespit edilmiştir.

Şikayet edilenin 14 Eylül 2022 tarihinde söz konusu alan adını tahsis ettiği teyit edilmiştir. Ayrıca <https://web.archive.org/> üzerinden hakem tarafından re'sen yapılan incelemede şikayete konu alan adına ilişkin herhangi bir faaliyette bulunulmadığı 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
- 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.

Yukarıda belirtildiği üzere şikayet eden dilekçesi ile birlikte; GITHUB esas unsurlu tescilli markalarına, alan adlarına, ulusal ve uluslararası alandaki faaliyetine ilişkin çeşitli belgeleri sunmuştur. Sunulan belgelerden görüldüğü üzere şikayet eden Türkiye'de 2018 tarihinden bu yana GITHUB esas unsurlu markaların tescilli sahibidir. Bununla birlikte GITHUB esas unsurunu içeren alan adını (www.github.com) da kendisi adına tahsis ettirmiştir. Bu doğrultuda şikayet konusu alan adı ile şikayet edenin daha önceki tarihte sahibi olduğu ticari unvanı, markaları ve alan adının birebir aynı olduğu aşikardır.

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 maddesinin birinci fıkrasında düzenlenen her bir hususu ispat etmek zorunda olmakla beraber, menfi bir durumu kanıtlamanın şikayet eden için güç olduğu sıklıkla değerlendirilmekte ve 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 geçtiği kabul edilmektedir.

ICANN'in UDRP kurallarına göre bir alan adındaki hak veya meşru menfaatlerin kanıtlanabilmesi için şikayet edilenin aşağıdaki durumları kanıtlaması gerekmektedir:

- 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



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

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.*

Bu doğrultuda şikayet edenin şikayet dilekçesinde belirttiği üzere “github” markasının ya da benzerlerinin alan adı olarak tescili ya da kullanımı için şikayet eden tarafından şikayet edilene herhangi bir izin, yetki, rıza ya da ruhsat verilmemiştir. Hakem bu doğrultuda şikayet edenin, şikayet edilenin ihtilafli alan adları üzerinde hiçbir hak veya meşru menfaati bulunmadığını ilk bakışta (prima facie) ortaya koyduğu kanaatine varmış ve ispat yükümlülüğü şikayet edilene geçmiştir.

Şikayet edilen, şikayete konu alan adının yasal hakkı gereği “ilk gelen ilk alır” ilkesi doğrultusunda tahsis edildiğini, şikayet eden ile herhangi bir ticari bağının olmadığını belirtmiştir. Öte yandan söz konusu alan adının kullanımına ya da kullanılacağına dair herhangi bir kanıt sunmamıştır. Hakem tarafından <https://web.archive.org/> üzerinden re’sen yapılan incelemede şikayete konu alan adına ilişkin herhangi bir faaliyette bulunulmadığı da ayrıca tespit edilmiştir.

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 fıkrasının (c) bendine göre, uyuşmazlık konusu alan adının iptali ya da şikayet edene devri hususunda karar verilebilmesi için, uyuşmazlık 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 takdirine 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, şikayete konu alan adının kötü niyetli olarak tahsis edildiğine karar verebileceği de düzenlenmiştir. Şikayet edenin, uyuşmazlık konusu alan adının kötü niyetli olarak şikayet edilen adına tahsis ettirildiğini ise somut bilgi ve belgelerle desteklemesi beklenmektedir.

Şikayet eden şikayet dilekçesinde şikayete konu alan adının kötü niyetle tahsis edildiğine ilişkin olarak alan adının bir internet sitesinde açık artırmada yer aldığını ilgili siteye ait görüntülerle birlikte sunmuştur. Şikayet edilen ise şikayete konu alan adının yasal hakkı gereği "ilk gelen ilk alır" ilkesi doğrultusunda tahsis edildiğini, şikayet eden ile herhangi bir ticari bağının olmadığını, söz konusu alan adını tahsis etmesindeki amacın kendi ticari faaliyetlerini yürütmek olduğunu, şikayet edenin markasından haksız kazanç elde etmek ve halkı yanıltmak şeklinde bir kötü niyetinin olmadığını, iptale ve devire ilişkin taleplerin reddini talep etmiştir. Ancak cevabı ekinde herhangi bir önceki tarihli kullanım veya kullanıma dair bir hazırlık yaptığına ilişkin bilgi, belge paylaşmamıştır. Bununla birlikte söz konusu alan adının açık artırma ile satışına ilişkin bir eylemde bulunduğu teyit edilmiştir. Bu durum da İAA UÇM Tebliği'nin 19'uncu maddesi "İnternet Alan Adının (İAA) kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması" başlığında yer alan kötü niyeti gösteren bir eylem olarak değerlendirilmiştir.

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

Hakem
Zeliha ÖZSOY



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