

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 08 Temmuz 2024
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2024-(268)
TRABIS Ticket No : 21000002768770

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikayete Konu Alan Adı : myradental.com.tr
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu : info@hosting.com.tr

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 31 Mayıs 2024 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 31 Mayıs 2024 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 31 Mayıs 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 03 Haziran 2024 tarihinde başlatmış ve şikayeti şikayet edilene İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre 04 Haziran 2024 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiştir.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 14 Haziran 2024 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen cevabını yasal süre içerisinde 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 çözülmesine karar verilmiş ve TOBBUYUM, 24 Haziran 2024 tarihinde Gökhan GÖKÇE'yi hakem olarak atamıştır.

Hakem, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 25 Haziran 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, ..., 2016 yılından bu yana Antalya'da diş sağlığı alanında faaliyet gösteren bir ticaret şirketidir.

Şikayet eden, şikayet dosyası ekinde; Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde, 05 Ağustos 2026 tarihinden itibaren on (10) yıl süreyle korunmak üzere, 2016 63561 numarası ile 44. sınıfta tescilli ... ibareli marka tescil belgesini ibraz etmiştir. Şikayet eden ayrıca, 20 Temmuz 2016 tarihinde, myradental.com alan adının kaydını şikayet eden adına yaptırdığını gösteren belgeyi de ek olarak sunmuştur. Şikayet eden ayrıca, 2016 yılından bu yana içinde "myra dental" ifadesi bulunan sosyal medya hesaplarının da şikayet eden tarafından aktif olarak kullanıldığını gösteren ekran görüntülerini dosyaya sunmuştur.

Şikayet eden, İnternet Alan Adı Yönetmeliği'nin (İAA Yönetmeliği) 25'inci maddesi uyarınca, ihtilafli alan adının kendisine devrine karar verilmesini talep etmektedir.

Şikayet eden, şikayetini özellikle aşağıdaki hususlara dayandırmaktadır:

- Şikayet eden, ihtilafli alan adının kendi tescilli markası ve ticaret unvanı ile aynı veya karıştırılma ihtimali yaratacak kadar benzer olduğunu iddia etmektedir. Ayrıca söz konusu alan adının .com uzantılı halinin de kendisi adına tescilli olduğunu beyan etmektedir.
- Ayrıca, şikayet edenin iddiasına göre, ihtilafli alan adı, aynı şehirde aynı faaliyet konusunda işgal eden şikayet edilen tarafından kötü niyetle tescil edilmiş ve kullanılmaktadır.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen, şikayete cevap vermemiştir.

VAKIALAR

Şikayet eden başvuru formu ekinde; ... ibareli marka tescil belgesini ve MYRA DENTAL CENTER TURKEY ibareli marka tescil başvurusunu sunmuştur.

Şikayet eden tarafından sunulan bilgi ve belgeler ile hakem tarafından yapılan re'sen incelemeler neticesinde;

- Şikayet edenin, 8 Haziran 2016 tarihinde, Antalya'da ... unvanı ile kurulduğu ve halen aynı unvan ile faaliyet gösterdiği,
- 2016 yılından bu yana, aktif olarak kullanmış olduğu alan adının "www.myradental.com" olduğu,
- Şikayet edenin, 2016 yılından bu yana "myra dental" ibaresini ihtiva eden sosyal medya hesaplarını kullandığı,
- İhtilafa konu alan adının 6 Ekim 2023 tarihinde "..." adına kayıt ettirildiği, ilgili firmanın <https://www.akdenizagizdis.com/hakkimizda/> adresinde görüldüğü gibi şikayet eden ile aynı işgal alanlarında faaliyet gösterdiği, uyuşmazlığa konu alan adının işbu karar tarihinde pasif/dondurulmuş olarak tutulduğu,

tespit edilmiştir.

Şikayet edilen tarafından, şikayet edenin iddialarına karşı herhangi bir bilgi ve belge sunulmamıştır.



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, TÜRK PATENT nezdinde tescilli ... ibareli markanın hak sahibidir. Şikayet eden ayrıca "myra" ibaresinin şirket unvanında ve sosyal medya hesaplarında kullanmaktadır. Bununla birlikte MYRA esas unsurunu içeren alan adı (www.myradental.com) da şikayet eden adına tahsis ettirilmiştir. Bu doğrultuda ihtilaf konusu alan adı ile şikayet edenin daha önceki tarihte sahibi olduğu ticari unvanı ve markası iltibas yaratacak düzeyde benzerdir. Bununla birlikte, şikayet eden adına 2016 yılında tahsis edilen alan adı ve ihtilaf konusu alan adı birebir aynıdır.

İhtilaf konusu myradental.com.tr alan adı içeriğinde kullanılan "dental" ifadesi şikayet edenin faaliyet konusu olan dişçilik hizmetlerine ilişkin kullanılan, "diş ile ilgili" anlamına gelen İngilizce tanımlayıcı bir kelimedir. İhtilaf konusu adında bulunan bu yardımcı unsur, herhangi bir ayırt edicilik sağlamamakta aksine, şikayet edenin faaliyet konusu ile doğrudan ilgili olması sebebiyle ve şikayet edenin kullandığı "myradental.com" alan adının birebir aynısı olduğu için markasal anlamda iltibas teşkil edecek niteliktedir.

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'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



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 markasını lekelemek amacıyla ticari kazanç elde etmek niyetinde olmadan, alan adını meşru bir şekilde ticari amaç gütmeyen veya dürüst (adil) kullanımı.

Somut uyuşmazlıkta, şikayet edilen herhangi bir cevap sunmadığından, bu duruma ilişkin meşru bir hak ve menfaati kanıtlayacak bir delil de ileri sürmemiştir.

Şikayet edenin MYRA esas unsurunu ihtiva eden tescilli markasının bulunduğu, ticaret unvanında MYRA DİŞ ifadesinin bulunduğu, şikayet edenin şikayet edilene, bu markaya ilişkin herhangi bir lisans, izin veya yetki vermediği, bununla birlikte şikayet edilenin ihtilafalı alan adını içeren herhangi bir marka veya ticari unvan veya ticari işletme adının sahibi olmadığı, ihtilafalı alan adının bağlı olduğu aktif bir internet sitesinin bulunmadığı hususları birlikte değerlendirildiğinde Hakem, şikayet edilenin ihtilafalı alan adını malların veya hizmetlerin iyi niyetli (*bona fide*) bir şekilde sunulmasıyla bağlantılı olarak kullandığının veya kullanım hazırlığının bulunduğu 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 uyarınca aşağıdaki tahdidi olmayan durumlar, Yönetmeliğin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde ifade edilen, bir İnternet Alan Adı'nın (İAA) 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*

Hakem, şikayet edilenin kötü niyetle hareket edip etmediğini tespit etmek için, olaya ilişkin tüm koşulları değerlendirerek aşağıdaki tespitlerde bulunmuştur:

Öncelikle belirtmek gerekir ki, bir markanın (veya ticaret unvanının) aynısının yahut karıştırılabilecek kadar benzerinin alan adı olarak tescil ettirilmesi başlı başına kötü niyetin varlığına delil teşkil etmez.¹

Somut olayda ihtilaf konusu alan adı her ne kadar şikayet edenin tescilli markası ve ticaret unvanının birebir aynısı olmasa da, şikayet edenin ve şikayet edilenin birebir aynı faaliyet kolunda iştigal etmesi, şikayet eden ve şikayet edilenin aynı şehirde yaklaşık iki buçuk (2.5) km mesafede ticari faaliyetlerini sürdürmeleri, şikayet edenin 2016 yılından bu yana myradental.com alan adı ile faaliyet göstermesi ve

¹ WIPO, (2017). WIPO Overview of WIPO Panel Views on Selected UDRP Questions, Third Edition ("WIPO Overview 3.0"), sayfa 63.



internet arama motoruna “myra dental” ifadesinin yazılması halinde, ilk çıkan sonuçların şikayet edene ilişkin olması sebebi ile, şikayet edilenin jenerik bir ifade olmayan ve şikayet edilenin ticari unvanında ve/veya markalarında bulunmayan “myra” ifadesini ihtiva eden ihtilaf konusu alan adını kötü niyetli olarak tahsis ettirdiği kanaati oluşmuştur.

Şikayet edilenin, Antalya’da aynı faaliyet kolunda, şikayet eden ile birbirlerine yakın noktalarda faaliyet göstermeleri ve “myra” ifadesinin tesadüfen seçilemeyeceği, şikayet edilenin, ihtilafı konusu alan adını tescil ettirirken şikayet edenin markasından ve ticaret unvanından haberdar olmamasının mümkün olmadığı ve şikayet edenin ihtilaf konusu alan adı ile şikayet edenin markası arasındaki benzerlikten fayda sağlamayı amaçladığı değerlendirilmektedir. Dolayısıyla hakem, şikâyet edilenin, şikâyet eden ile arasında bir ilişki veya bağlantı varmışçasına dış sağlığı hizmeti almak isteyen tüketicileri yanıltma amacını güttüğü kanaatindedir

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 www.myradental.com.tr alan adının şikayet edene devrine karar verilmiştir.



Hakem

Gökhan GÖKÇE



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