

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 29 Temmuz 2024
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2024-(273)
TRABIS Ticket No : 21000002859048

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

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

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 26 Haziran 2024 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 26 Haziran 2024 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 26 Haziran 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 27 Haziran 2024 tarihinde başlatmış ve şikayeti, şikayet edilene İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre 28 Haziran 2024 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiştir.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 08 Temmuz 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 çözümlenmesine karar verilmiş ve TOBBUYUM, 08 Temmuz 2024 tarihinde Cahit CEREN'i hakem olarak atamıştır.

Hakem, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 8



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


Temmuz 2024 tarihinde TOBBUYUM'a sunmuştur

TARAFLARIN İDDİALARI

1- Şikayet Eden

Şikayet eden 26 Haziran 2024 tarihli başvurusunda, ... olarak 08 Aralık 2021 tarihinde başvurusunu yaptıkları 27 Nisan 2022 tarihinde Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) tarafından ...'ye tescil edilen QPOS markaları kapsamında, www.qpos.com.tr alan adını alan ilgisinden alınarak taraflarına tescil edilmesini talep etmişlerdir.

Şikayet eden ek ve delil olarak 09, 35, 36 ve 41. Sınıflarda tescilli 27 Nisan 2022 tarihli ve 2021 175431

sayılı  markasının tescil belgesini sunmuştur.


2- Şikayet Edilen

Şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 8 Temmuz 2024 olarak belirlenmiştir. Ancak şikayet edilen İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre kendisine tanınan süre içerisinde cevap vermemiş, herhangi bir belge paylaşmamıştır.

Hakem tarafından yapılan incelemede şikayet edilen alan adı sahibinin qpos.com.tr'yi 26 Eylül 2022 tarihinde tescil ettirdiği görülmüştür.


VAKIALAR

Şikayet edenin, ihtilafı alan adının tahsis tarihinde önce TÜRKPATENT nezdinde tescilli

 esas unsurlu markası bulunmaktadır.

Şikayet edilen tarafından herhangi bir bilgi ve belge sunulmamıştır. Şikayet eden tarafından sunulan bilgi ve belgeler ile hakem tarafından yapılan re'sen incelemeler neticesinde;

- Şikayet edenin 09, 35, 36 ve 41. Sınıflarda tescilli 27 Nisan 2022 tarihli ve 2021 175431

- sayılı  markasının sahibi olduğu,
- Şikayet edenin “q” karakteri ile başlayan “qdijital bankacılık”, “qbilişim” ve “q it” gibi diğer markaların da TÜRKPATENT nezdinden sahibi olduğu,
- İhtilafa konu alan adının 26 Eylül 2022 tarihinde “Hidden upon user request” tarafından tescil edildiği,
- Karar tarihi itibarıyla ihtilafa konu alan adının aktif olmadığı, LiteSpeed Web Server üzerinden sunulan boş bir kök klasör görüntüsü bulunduğu,
- Aynı alan adı için daha önce de TOBB UYUM nezdinde bir başvuru yapıldığı, bu başvuruda İnternet alan adı Yönetmeliği'nin (İAA Yönetmeliği) 25'inci maddesinin birinci fıkrasındaki üç şartın bir arada gerçekleşmediği tespit edildiğinden, İAA Yönetmeliği'nin 27'nci maddesi uyarınca şikayet edenin talebinin reddine karar verildiği,

- Bir önceki başvuruda şikayet eden ile  markasının sahibinin farklı tüzel kişilikler olduğu için İAA Yönetmeliğinin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde



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

belirtilen gereklerin sağlanmadığı, hakem tarafından maddenin (b) ve (c) bentleri kapsamında ayrıca inceleme yapmaya gerek bulunmadığı,

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

Şikayet eden TÜRKPATENT nezdinde ihtilafalı alan adının tahsis tarihinden önce 2022 yılının Nisan



ayında tescil edilmiş esas unsurlu markanın sahibidir. İhtilafalı alan adı, tescil markasının asli unsuru ile aynıdır.

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 değerlendirilmektedir.

ICANN tarafından yetkilendirilmiş uyuşmazlık çözüm hizmet sağlayıcılarından biri olan Dünya Fikri Mülkiyet Örgütü'nün (WIPO) "WIPO Overview 3.0" adlı dokümanında da vurgulandığı üzere; şikayet eden tarafından şikayet edilenin ihtilafalı 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.

Hakem, ihtilafalı alan adında yer alan qpos ibaresinin, tahsis tarihinden önce şikayet eden adına tescilli olması karşısında şikayet edenin, şikayet edilenin ihtilafalı alan adı üzerinde hiçbir hak veya meşru menfaati bulunmadığını ilk bakışta (prima facie) ortaya koyduğu kanaatine varmış ve ispat yükümlülüğünün şikayet edilene geçmiş olduğu değerlendirmiştir.

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



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

- *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.*

Şikayet edilen, şikayet başvurusuna cevap vermemiş olup, yukarıda sıralanan durumları kanıtlayabilecek herhangi bir beyan ya da delil sunmamıştır. Ayrıca, şikayet eden tarafından şikayet edilene, qpos markasını ihtilafli alan adı içerisinde kullanmasına ilişkin hiçbir lisans ve her halükarda kullanıma alet etmesine ilişkin hiçbir izin verilmediği ortadadır. Bu sebeple hakem, mevcut koşullarda, şikayet edilenin ihtilafli alan adı üzerindeki haklarını veya meşru menfaatlerini gösterecek herhangi bir delil bulunmadığına karar vermiştir

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:

a) *Şikayet konusu İAA'nın, ticaret veya hizmet markası, ticaret unvanı, işletme adı veya kişi adı ya da diğer tanıtıcı işaretin sahibi olan şikâyetçiye veya şikâyetçinin 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, şikâyetçinin 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.

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.



İhtilafı alan adının karar tarihi itibarıyla kullanılmamakta olduğu (boş bir kök dizin görüntüsü bulunduğu) 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 qpos ibaresi üzerinde ihtilafı alan adının şikayet edilene tahsisinden marka 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, bu marka hakkında gerekli araştırmaları yaparak benzerlikten kaçınması gerekirdi.

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

Hakem

Cahit CEREN



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