

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 14 Nisan 2023
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2023-(188)
TRABIS Ticket No : 21000000797315

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikayete Konu Alan Adı :
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu :

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 09 Mart 2023 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 09 Mart 2023 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 09 Mart 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 15 Mart 2023 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiş ve idari işlem sürecini başlatmıştır.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 25 Mart 2023 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen yasal süre içerisinde cevabını TOBBUYUM'a iletmemiştir.

Taraflar uyuşmazlığın tek hakemle çözülmesi konusunda mutabık kalmışlardır. TOBBUYUM, 27 Mart 2023 tarihinde Arzu OĞUZ'u hakem olarak atamıştır.

Hakem heyeti, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 28 Mart 2023 tarihinde TOBBUYUM'a sunmuştur.

TARAFLARIN İDDİALARI

1- Şikayet Eden

Şikayet eden ... A. Ş. vekili ..., şikayete konu carrenta.com.tr alan adının 23 Şubat 2022 tarihinde şikayet edilen ... adına kaydedilmiş olduğunu öğrendiklerini, şikayet edilenin müvekkil şirketin ... Bayiliğini yapmış olduğunu, bu nedenle şikayet edilen tarafından şikayete konu alan adının alınmasının marka hakkına tecavüz ve kötü niyet nedeniyle itirazda bulunulduğunu iddia etmekte ve alan adının kendilerine devrini veya iptal edilmesini talep

TOBBUYUM ARABULUCULUK&UYUŞMAZLIK ÇÖZÜM MERKEZİ

Mustafa Kemal Mah. Dumlupınar Bulvarı No: 252 Sosyal Tesisler, Z24 Çankaya 06530 ANKARA T +90 312 969 89 86

www.tobbuyum.com.tr bilgi@tobbuyum.com.tr

TOBBUYUM A.Ş. bir TOBB iştirakidir.

etmektedirler.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen ... herhangi bir cevap vermemiştir.

VAKIALAR

Şikayet eden şirketin ... adlı markalarının olduğu anlaşılmaktadır. Bu markalar, Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde tescilli, 04 Ağustos 2014 tarih ve 2013 106150 sayılı, 07 Ağustos 2014 tarih ve 2013/104426 sayılı, 27 Haziran 2016 tarih ve 2015/90167 sayılı ve 13 Nisan 2017 tarih ve 2016/66417 sayılı ... markaları olduğu yapılan araştırmada anlaşılmaktadır. Ayrıca şikâyet eden şirkete ait “...” ibaresini esas unsur veya çatı marka olarak içeren on yedi (17) adet tescil veya tescil başvurusu da dilekçe ekinde sunulduğu gibi TÜRKPATENT kayıtlarında da görülebilmektedir.

**04 Ağustos 2014 tarih
ve 2013 106150 sayılı**

**07 Ağustos 2014 tarih
ve 2013/104426 sayılı**

**27 Haziran 2016 tarih ve
2015/90167 sayılı**

**13 Nisan 2017 tarih ve
2016/66417**

Şikayet eden şirket vekili markanın tanınırlığını ileri sürmekte, bununla ilgili belgeler sunmakta, fakat TÜRKPATENT’den alınmış herhangi bir “Tanınmış Marka” belgesine rastlanılmamaktadır.

Şikayet eden şirketin vekili, müvekkil şirketin, 25 Ağustos 2020-28 Şubat 2022 tarihleri arasında ... ve ... müvekkilin ... Bayii olarak 2014/106150, 2013/104426 ve 2015/90167 sayılı “...” markalarına ilişkin süreli lisans verdiğini, ancak bu lisansın 28 Şubat 2022 tarihinde karşılıklı imzalanan fesih ve ibra protokolü ile sona erdiğini, sona erme protokolüne göre, lisans alanın, lisans vereninkilere benzer veya onunla karışabilecek herhangi bir ticaret unvanı, hizmet veya ticaret markasını kullanmayacağını hükme bağlandığını ifade etmektedir. Bu lisans sözleşmesi dosyaya sunulmuştur.

Şikayet eden şirket vekili ayrıca ... kurucu ortağı ... ile şikayete konu alan adını kaydettiren şikayet edilen ... akraba olduklarını ve ... gizli ortağı olduğunu da iddia etmektedir.

Hakem olarak bu akrabalık ilişkisi hakkında araştırma yapmak yetkisi ve imkanına sahip değilsek de, şikayet eden şirket ile şikayet edilen arasında yapılan ve şikayet eden şirket vekili tarafından dosyaya sunulan yazışmalardan anlaşılmaktadır ki, şikayet edilen ... adına hareket etmiş ve lisans veren firmaya ait ... alan uzantılı olarak kendisine tahsis edilen ... e-posta adresi ile yazışma yaptığı görülmektedir.

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:

- 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 ve
- b) Alan adını tahsis ettiren tarafın bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da bağlantısının olmaması ve
- c) 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 şirketin ... adlı markalarının olduğu anlaşılmaktadır. Bu markalar, TÜRKPATENT nezdinde tescilli, 04 Ağustos 2014 tarih ve 2013 106150 sayılı, 07 Ağustos 2014 tarih ve 2013/104426 sayılı 27 Haziran 2016 tarih ve 2015/90167 sayılı ve 13 Nisan 2017 tarih ve 2016/66417 sayılı ... markaları olduğu yapılan araştırmada anlaşılmaktadır. Bu markaların görsellerine yukarıda Vakıalar başlığı altında yer verilmiştir. Ayrıca şikayet eden şirkete ait “...” ibaresini esas unsur veya çatı marka olarak içeren on yedi (17) adet tescil veya tescil başvurusu da dilekçe ekinde sunulduğu gibi TÜRKPATENT kayıtlarında da görülebilmektedir.

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 edenin 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 ihtilafı 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.

Şikayet edilen herhangi bir geri dönüş yapmadığından bu duruma ilişkin meşru bir hak ve menfaati kanıtlayacak bir delil de ileri sürmemiştir.

Şikayet edilen herhangi bir cevap vermemiş ve tahsis edilen alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da bağlantısı olduğunu ispat edememiştir.

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 "İAA'nın 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 takdiri 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/hakem heyetinin, şikayet 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.

İAA Yönetmeliği'nin 7'nci maddesinin dördüncü fıkrasına göre; "Kişiler, başvuru sırasında, yanlış bilgi verme, üçüncü kişilerin haklarını ihlal etme gibi fiillerin hukuki sonuçları konusunda genel olarak bilgilendirilirler". Aynı Yönetmeliğin 7'nci maddesinin beşinci fıkrasına göre ise; "Kişiler, başvuru sırasında, üçüncü kişilerin haklarını ihlal etmeyeceklerini, alan adını hukuka aykırı bir şekilde kullanmayacaklarını ve iptal veya feragat durumunda bu işlemlerin kendi lehlerine bir hak doğurmayacağını kabul ettiklerini beyan ve taahhüt ederler." şeklinde düzenleme yapılmıştır. Ayrıca İnternet Alan Adı Tebliği'nin (İAA Tebliği) "Kayıt Kuruluşlarının Yükümlülükleri" başlıklı Üçüncü Bölümünde "Diğer Yükümlülükler" başlıklı 13'üncü maddesinin (e) bendine göre; "Kayıt kuruluşu; kötü

niyetli İnternet Alan Adı (İAA) tahsisine karşı tedbir almakla yükümlüdür.”

Yukarıdaki mevzuat hükümleri, alan adını kaydettirene sadece kayıt sırasında bir yükümlülük getirmez, aynı zamanda alan adı kaydettiren tarafından tescil anında veya gelecekte de bir yükümlülük ve sorumluluk taşıdığına dair beyan ve garanti içerir. Bu yükümlülük alan adını herhangi bir yasa veya düzenlemeyi ihlal edecek şekilde kullanmayı kapsar. Alan adının bir başkasının haklarını ihlal edecek şekilde kullanılmamasını sağlamak için kaydettirene yüklenen sürekli bir görev ve hukuki yükümlülük, fikri ve sınai mülkiyet haklarını, özellikle ticaret unvanı, işletme adı gibi özel yasalarla korunan hakları açıkça kapsamaktadır. Bu beyan ve garanti, kaydettirenin alan adını kaydettirdiği an ile de sınırlı değildir. Alan adının gelecekte herhangi bir şekilde kullanılmasına kadar uzanır. Kötü niyetle anlatılmak istenen ise, uyuşmazlık konusu alan adında yer alan ibarenin başkasının üzerinde hak sahibi olduğu bir ibarenin aynısı ya da benzeri olduğunu bilmek ya da bilebilecek konumda bulunmaktır.

Ayrıca şikayet edilen tarafından alınan carrenta.com.tr alan adı, şikayet edenin sahip olduğu ... markaları ile iltibas yaratacak derecede benzerdir.

Ayrıca, şikayet eden şirketin vekili, müvekkil şirketin, 25 Ağustos 2020-28 Şubat 2022 tarihleri arasında ... müvekkilin ... Bayii olarak 2014/106150, 2013/104426 ve 2015/90167 sayılı “...” markalarına ilişkin süreli lisans verdiğini, ancak bu lisansın 28 Şubat 2022 tarihinde karşılıklı imzalanan fesih ve ibra protokolü ile sona erdiğini, sona erme protokolüne göre, lisans alanın, lisans vereninkilere benzer veya onunla karışabilecek herhangi bir ticaret unvanı, hizmet veya ticaret markasını kullanmayacağını hükme bağlandığını ifade etmektedir. Bu lisans sözleşmesi dosyada mevcuttur.

Şikayet eden şirket vekili ayrıca ... kurucu ortağı ... ile şikayete konu alan adını kaydettiren şikayet edilen ... akraba olduklarını ve ... gizli ortağı olduğunu da iddia etmektedir. Hakem olarak bu akrabalık ilişkisi hakkında araştırma yapmak yetkisi ve imkanına sahip değilsek de, şikayet eden şirket ile şikayet edilen arasında yapılan ve şikayet eden şirket vekili tarafından dosyaya sunulan yazışmalardan anlaşılmaktadır ki, şikayet edilen, ... adına hareket etmiş ve lisans veren firmaya ait ... alan uzantılı olarak kendisine tahsis edilen ... eposta adresi ile yazışma yaptığı görülmektedir.

Şikayet eden şirket ile şikayet edilenin nam ve hesabına hareket ettiği yazışmalardan anlaşılan şirket arasında bir bayilik sözleşmesi ve süreli bir marka lisansı sözleşmesi olduğu kanaatine varılmıştır. Bu lisansın 28 Şubat 2022 tarihinde karşılıklı imzalanan fesih ve ibra protokolü ile sona erdiği, sona erme protokolüne göre, lisans alanın, lisans vereninkilere benzer veya onunla karışabilecek herhangi bir ticaret unvanı, hizmet veya ticaret markasını kullanmayacağını hükme bağlandığını da anlaşılmaktadır. Bu çerçevede şikayet edilen şirketin nam ve hesabına hareket ettiği yazışmalardan anlaşılan kişinin dayanak marka ile iltibas yaratabilecek ölçüde benzer bir ibareyi esaslı unsur olarak içeren şikayete konu alan adını kötü niyetli bir şekilde kaydettirdiği sonucuna varılmıştır.

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

Hakem
Prof. Dr. Arzu OĞUZ