

Karar Tarihi : 29 Mart 2023
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2023-(193)
TRABIS Ticket No : 2100000813134

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikayete Konu Alan Adı : cekidemiri.com.tr
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu : trabis@ihs.com.tr

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 14 Mart 2023 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 14 Mart 2023 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 14 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 şikayete ilişkin idari işlem sürecini 15 Mart 2023 tarihinde başlatmış ve şikayeti, şikayet edilene İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre 16 Mart 2023 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiştir.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 26 Mart 2023 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen yasal süre içerisinde cevabını 21 Mart 2023 tarihinde TOBBUYUM'a iletmıştır.

Taraflar uyuşmazlığın tek hakemle çözülmesi konusunda mutabık kalmışlardır. TOBBUYUM, 22 Mart 2023 tarihinde Zeliha ÖZSOY'u hakem olarak atamıştır.

Hakem heyeti, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 23 Mart 2023 tarihinde TOBBUYUM'a sunmuştur.

TARAFLARIN İDDİALARI

1- Şikayet Eden

Şikayet eden, uyuşmazlığa konu cekidemiri.com.tr alan adıyla ilgili olarak; olarak cekidemiri.com.tr alan adını ve "cekidemiri" ibareli markayı 31 Ekim 2011 tarihinde aldığını ve aktif olarak kullandığını, 2014 yılında firması ile bir işbirliğine girerek "cekidemiri" ibareli markasının kullanımına devam ettiğini, alan adı tahsisinin yenilenmesi işlemini iş yoğunluğu ve çalıştığı firmanın bildirim yapmaması nedeni ile atladığını ve 04 Şubat 2023 tarihinde şikayet edilen tarafından haksız olarak alan adı tahsisinin yapıldığını, söz konusu markaya yıllardır yapılan

yatırımların sekteye uğramaması için söz konusu alan adının kendilerine devrini talep etmişlerdir.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen 21 Mart 2023 tarihli cevap e-postasında; şikayet edenin şikayet dilekçesinde belirttiği kötü niyetin hiç bir zaman oluşmadığını, "ilk gelen alır" uygulaması doğrultusunda söz konusu alan adını tahsis yoluna gittiğini, cekidemiri.com.tr alan adını şikayet edenin yıllarca ortaklık kapsamında kullandığını itiraz ile gördüğünü ve şikayet edenin mağduriyetinin giderilmesi için tüm haklarından vazgeçebileceğini belirtmiştir.

VAKIALAR

Şikayet edenin şikayet dilekçesi ekinde sunduğu "cekidemiri" ibareli markaya Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde 12. sınıfta 31 Ekim 2011 tarih ve 2011 87388 sayı ile başvurduğu ve 31 Ekim 2021 tarihinde yenilenecek korumanın on (10) yıl daha devam ettirildiği tespit edilmiştir.

Şikayet edenin dilekçesinde sunduğu üzere tescilli söz konusu markayı işbirliği içinde bulunduğunu belirttiği firmasının alan adında faal olarak kullandığı tespit edilmiştir.

04 Şubat 2023 tarihinde tahsis edilen şikayete konu alan adının şikayet edilen tarafından kullanılmadığı tespit edilmiştir.

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 fıkrası hükmü uyarınca, 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 tarafından belirtilen "cekidemiri" ibareli 31 Ekim 2011 tarih ve 2011 87388 sayılı markanın 12. sınıfta tescillendiği ve süresi içerisinde yenilendiği görülmüştür. Her ne kadar şikayet edene ait önceki tarihli marka tescilinin mevcudiyeti işbu bent kapsamındaki değerlendirme için yeterli bulursa da www.archive.org internet sitesinde resen araştırma yapılmış ve cekidemiri.com.tr alan adına bağlı internet sitesinin 2014 ila 2022 yılları arasında arşiv kayıtlarının bulunduğu ve içeriğinden şikayet edene ait olduğu tespit edilmiştir.

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. Şikayet eden şikayet dilekçesinde de bu durumu öne sürerek ispat yükünün şikayet edilene geçmesi gerektiğini belirtmiştir.

Bu doğrultuda şikayet edenin ihtilaf alan adı olan "cekidemiri" ibaresi üzerinde yasal ve meşru hakkının bulunduğu, şikayet edilenin ihtilaf alan adı üzerinde yasal bir hakkı veya meşru menfaati olmadığını şikayet eden tarafından ilk bakışta (*prima facie*) ortaya konulduğu ve bu itibarla ispat külfetinin şikayet edilene geçtiği değerlendirilmiştir.

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 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 cevabında; ihtilafli alan adı üzerinde yasal bir hakkı ya da bağlantısının bulunduğu dair yukarıda belirtilen kriterlerden birini sağlayacak herhangi bir delil sunmadığı gibi şikayet edenin ihtilafli alan adı üzerindeki yasal hak ve bağlantısını şikayet dilekçesi doğrultusunda kabul ettiği de görülmüştür.

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 fıkrası hükmü uyarınca, ihtilaf konusu alan adının alan adı sahibi tarafından kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması ile ilgili olarak şikayet eden şikayet dilekçesinde kendi adına tescilli markanın birebir aynısının izinsiz ve belgesiz olarak alan adı olarak alınmasının Türk Ticaret Kanunu'nun 18'inci maddesinin ikinci fıkrasında yer alan "*Her tacirin, ticaretine ait bütün faaliyetlerinde basiretli bir iş adamı gibi hareket etmesi gerekir.*" ifadesinden yola çıkarak basiretli bir tacir gibi davranılmadığını ve bu durumun bir kötü niyet göstergesi olacağını belirtmiştir.

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) Şikâyet 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.

Şikayet edenin, ihtilafli alan adının tahsis tarihinden çok önce "cekidemi" ibareli markayı tescil ettirdiği ve 2022 tarihine kadar da şikayete konu alan adının sahibi olduğu ve markayı ve alan adını aktif olarak kullandığı/kullandırdığı tespit edilmiştir.

Ayrıca Şikayet edilen cevabında; ihtilaflı alan adını ilk gelen ilk alır hakkından yola çıkararak ve ibarenin sektörel bilinirliğinden dolayı marka olarak alınamayacağını düşünöğünden tahsis ettirdiğini ancak, Şikayet dilekçesini görönce bu ibarenin faal olarak kullanıldığını gördüğünü ve hakkından vazgeçebileceğini belirtmiştir.

Şikayet edilenin ihtilaflı alan adı üzerinde herhangi bir hakkının veya meşru menfaatinin olmaması durumunun yanında ihtilaflı alan adının tahsisi sırasında iyi niyetli olduğunu ispat edecek nitelikte bir açıklama sunmadığı da tespit edilmiştir.

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 değerdendirmeler kapsamında, İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasındaki üç şartın bir arada gerçekleştiği tespit edildiğinden, İAA Yönetmeliği'nin 27'nci maddesi uyarınca cekidemiri.com.tr alan adının Şikayet edene devrine karar verilmiştir.

Hakem
Zeliha ÖZSOY