

Karar Tarihi : 20 Ekim 2022
Dosya/Karar No : TOBB-UYUM-2022-000015
TRABIS Ticket No : 2000000029202020

1- TARAFLAR

Şikâyet Eden :
Temsilci :
Şikâyet Edilen :
Temsilci/Vekil : ---

2- ŞİKÂYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikâyete Konu Alan Adı : tatildeyiz.com.tr
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu :

3- USULİ İŞLEMLER

Şikâyet, **03 Ekim 2022** tarihinde TOBB-UYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (Merkez) sunulmuştur.

Merkez, **03 Ekim 2022** tarihinde şikâyete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, **03 Ekim 2022** tarihinde şikâyet konusu alan adının bilgilerini Merkez'e bildirmiştir.

Merkez Şikâyetin, İnternet Alan Adları Uyuşmazlık Çözüm Mekanizması Tebliği (İAA UÇM Tebliği) kapsamında şekli şartlar açısından usulüne uygun bir Şikâyet olduğunu teyit etmiştir.

Merkez Şikâyeti, Şikâyet Edilen'e İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre **04 Ekim 2022** tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiş ve idari işlem süreci başlamıştır.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, Şikâyet Edilen'in cevap sunumu için son tarih **14 Ekim 2022** olarak belirlenmiştir.

Şikâyet Edilen **04 Ekim 2022** tarihinde cevabını Merkez'e iletmiştir.

Taraflar uyuşmazlığın tek hakemle çözülmesi konusunda mutabık kalmışlardır. Merkez, **07 Ekim 2022** tarihinde **Mesut BARKALE'** yi Hakem olarak atamıştır.

Hakem, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı **8 Ekim 2022** tarihinde Merkez'e sunmuştur.

Hakem tarafından Merkezden 5 (beş) günlük ek süre talep edilmiştir.

4. TARAFLARIN İDDİALARI

A) Şikâyet Eden

23 Haziran 2022 tarihinde Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) üzerinden marka başvurusu yaptığını ve markasının tescil edildiğini,

Marka tescil başvurusundan itibaren alan adını belgeli olarak almak için birçok başvuru yaptıklarını,

Alan adını alan Şikâyet Edilen'in hiçbir belge ve hakkı olmamasına rağmen başvuru yapıp alan adının kendileri tarafından alınmasına engel olduğunu,

tr ağ bilgi sistemi (TRABİS) geçiş esnasında yavaşlık ve hatalardan dolayı hak sahibi oldukları halde alan adının alınmadığını, belirtmiştir.

Şikâyet Eden ayrıca;

Şikâyet Edilen'in kendilerinin hak sahibi olduğunu bildiğini,

Hiçbir hakkı olmadığını, herhangi bir ticari faaliyetinin de olmadığını, kendilerinin 2018 den beri turizm alanında faaliyet gösterdiklerini, şirketlerinin yeni yapılanması esnasında ve Şikâyet Edilen'in TRABİS'in gecikmeli ve hatalı alan adı kayıt sisteminden de faydalanarak kendilerine engel olduğunu ve alan adını satın aldığını belirterek, "alan adının kendilerine transferini ve yönetimlerinde olmasını" talep etmiştir.

Şikâyet Eden, şikâyet dosyası ekinde; TÜRKPATENT nezdinde 6769 sayılı Sınai Mülkiyet Kanunu (SMK) kapsamında, 23 Haziran 2022 tarihinden itibaren 10 yıl süreyle korunmak üzere, 29 Eylül 2022 tarih ve tescil no ile "....." adına kayıtlı 35. sınıfta "TATİLDEYİZ" ibareli marka tescil belgesini ibraz etmiştir.

İlgi belgenin 35. Sınıfında; "Reklamcılık, pazarlama ve halkla ilişkiler ile ilgili hizmetler, ticari ve reklam amaçlı sergi ve fuarların organizasyonu hizmetleri, reklam amaçlı tasarım hizmetleri; alıcı ve satıcılar için online pazaryeri (internet sitesi) sağlama hizmetleri. Büro hizmetleri; sekreterlik hizmetleri, gazete aboneliği düzenleme hizmetleri, istatistiklerin derlenmesi, büro makinelerinin kiralanması hizmetleri, bilgisayar veri tabanlarındaki bilginin sistematik hale getirilmesi, telefon cevaplama hizmetleri. İş yönetimi, idaresi ve bu konular ile ilgili danışmanlık, muhasebe ve mali müşavirlik hizmetleri, personel işe yerleştirme, işe alma, personel seçimi, personel temini hizmetleri, ithalat- ihracat acente hizmetleri, geçici personel görevlendirme (başkası adına fatura yatırma, vergi yatırma, trafik işlemleri gibi iş takibi) hizmetleri, açık artırmaların düzenlenmesi ve gerçekleştirilmesi hizmetleri."ni kapsadığı tescil belgesinden görülmüştür.

B) Şikâyet Edilen

Merkeze 04 Ekim 2022 tarihinde <.....> adresi üzerinden gönderdiği e-mail ile savunmalarını bildirmiştir.

Şikâyet Edilen;

<tatildeyiz.com.tr> alan adının 04 Mart 2022 tarihli fatura ile "ilk gelen alır" kuralına göre satın alındığını,

Bu tarihten önce Şikâyet Eden'in alan adını satın alması ve hak sahibi olduğunu belgelemesi durumunda, kendisi tarafından alan adının alınmasının teknik olarak mümkün olmadığını,

Belirterek "Şikâyet Eden'in şikâyetinin yersiz olduğunu belirtmiş ve şikâyet talebinin reddedilmesini" talep etmiştir.

Şikâyet Edilen; temsilci atamamış, alan adı başvuru faturası dışında bilgi ve belge sunmamış, bu konu ile ilgili başka bir Uyuşmazlık Çözüm Hizmet Sağlayıcı (UÇHS) veya bir mahkemeye başvurmadığını, ayrıca alınmış bir kararında olmadığını bildirmiştir. Uyuşmazlığın bir hakem tarafından ele alınmasını talep ederek, süre talebinin de olmadığını beyan etmiştir.

5. VAKIALAR

Şikâyet Edilen, 04 Mart 2022 tarihinde kayıt kuruluşuna (KK) uyuşmazlık konusu <tatildeyiz.com.tr> alan adı için ücretini yatırarak belgesiz alan adı tahsisi "ilk gelen ilk alır" kuralının geçerli olmadığı 14 Eylül 2022 tarihinden önce tahsis için bir başvuru yapmıştır. Bu başvuru bir nevi ön sipariş niteliğinde olup 14 Eylül 2022 tarihinde gerçekleşmek üzere Kayıt kuruluşuna kayıt yapıldığı anlaşılmaktadır.

Zira; İnternet Alan Adları Yönetmeliği'nin Alan adı tahsisi başlıklı 8 inci maddesinin ikinci fıkrasında; "...İlk gelenin tespitinde, alan adı başvurusunun TRABİS'e ulaştığı zaman kaydı esas alınır." hükmü yer almaktadır. Şikâyet Edilen'in KK başvuru tarihi alan adlarının belgeli olarak verildiği ve "ilk gelen ilk alır" sisteminin geçerli olmadığı zamana rastlamaktadır. Dosya içerisinde uyuşmazlık konusu alan adı başvurusunun TRABİS'e 14 Eylül 2022 tarihinde yapıldığı anlaşılmaktadır. İnternet Alan Adları Yönetmeliği'nin geçiş süreci başlıklı Geçici 1 inci maddesine göre : "Bu Yönetmelik çerçevesinde TRABİS faaliyete geçene kadar mevcut işleyiş devam eder." Şeklinde düzenlenmiştir. Şikâyet Edilen'in KK başvuru tarihinde alan adlarının belgeli olarak verildiği ve "ilk gelen ilk alır" kuralının geçerli olmadığı zamana rastlamaktadır. Ayrıca Geçici 9 uncu maddede "TRABİS'in faaliyete geçmesinden önce tahsis edilmiş olan alan adları için, bu Yönetmeliğin altıncı bölümünde tanımlanan alternatif uyuşmazlık çözüm mekanizmasına başvuru yapılamaz." şeklinde düzenlendiği görülmektedir.

Şikâyet Edilen'in 04 Mart 2022 tarihli fatura haricinde, KK başvuru tarihi itibarıyla başkaca marka başvurusu, ticaret unvanı, işletme adı belgesinin olmadığı, ayrıca uyuşmazlık konusu alan adı ile ilgili olarak başkaca meşru bir hak veya menfaatinin olmadığı yazılı cevabından anlaşılmaktadır.

Şikâyet Eden, 14 Eylül 2022 tarihinden öncesine ilişkin TÜRKPATENT nezdinde 6769 sayılı Sınai Mülkiyet Kanunu kapsamında, 23 Haziran 2022 tarihinden itibaren 10 (on) yıl süreyle korunmak üzere, 29 Eylül 2022 tarih ve 2022 091395 tescil no ile "....." adına kayıtlı 35. sınıfta "TATİLDEYİZ" Marka tescil belgesini ibraz etmiştir.

Bu belge ile 23 Haziran 2022 tarihinde belgeli olarak ihtilafa konu alan adı için ilgili kayıt kuruluşuna başvuru yapma imkânı varken, başvuru yamamış ve şikâyet dilekçesinden anlaşıldığı üzere belgesiz alan adı tahsisi "ilk gelen ilk alır" kuralının geçerli olduğu 14 EYLÜL 2022 tarihinde başvuru yapmaya çalışmıştır. Ancak, Şikâyet Edilen'in ön sipariş niteliğindeki başvurusu, "ilk gelen ilk alır" sisteminin ilk açılması sebebiyle veya sistemsel sebeplerle alan adı tahsis işlemini adına gerçekleştirememiştir. Marka tescil belgesi dışında Şikâyet Eden kötü niyete ilişkin şikâyette bulunmuş ancak herhangi bir belge sunmamıştır. Ayrıca Şikâyet Edilen'in kendilerinden haberdar olduğunu ileri sürmüş ancak buna ilişkin herhangi bir bilgi ve belge sunmamıştır. Şikâyet Edilen'in ticari faaliyetinin bulunmadığı da Şikâyet Eden tarafından iddia edilmiştir.

Şikâyet Eden tarafından sunulan tescilli "TATİLDEYİZ" markası ile Şikâyet Edilen tarafından uyuşmazlık konusu alan adı olarak tescil edilen <tatildeyiz.com.tr> birebir aynı olup, marka ve alan adının benzemediği veya aynı olmadığı noktasında bir ihtilaf yoktur.

Şikâyet'in 04 Ekim 2022 tarihinde MERKEZ tarafından TRABİS'e ve Şikâyet Edilen'e bildirildiği tarihte TÜRKPATENT kayıtlarına 2022/146067 nolu "tatildeyiz.com.tr" ibareli 39 uncu sınıfta yeni bir marka başvurusu yapıldığı görülmüştür. Başvuru konusunda Merkezden bilgi istenilmiş ve gelen bilgide başvuru sahibinin Şikâyet Edilen olduğu anlaşılmıştır.

Uyuşmazlık konusunun <tatildeyiz.com.tr> alan adı tahsisinin "ilk gelen ilk alır" uygulamasından önceki tarihte aynıısının "TATİLDEYİZ" markası olarak tescil başvurusunun yapılmış olması, aynı şekilde yine "ilk gelen ilk alır" uygulamasından önce uyuşmazlık konusu alan adı ile ilgili ön sipariş yapılmış olması, alan adı tahsis ettiren tarafın bu alan adı ile ilgili bir hakkının ya da bağlantısının olup olmaması ve kötü niyet iddialarına dayalı olarak, alan adının talep doğrultusunda şikâyet edene devir edilip edilemeyeceğine ve dosyadaki diğer bağlantılı hususlara ilişkindir.

6. İNCELEME VE DEĞERLENDİRMELER

Şikâyet Eden, İAA Yönetmeliği'nin 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.
- b) Alan adını tahsis ettiren tarafın bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da bağlantısının olmaması.
- c) Bu alan adının alan adı sahibi tarafından kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması.

İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesine göre, bütün bu şartların yerine getirilmesi konusunda ispat yükü Şikâyet Eden'dedir.

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 fıkrasının (a) bendi hükmü uyarınca; Şikâyet Eden'in uyuşmazlık konusu alan adının başvuru tarihinden önce TÜRKPATENT nezdinde 6769 sayılı SMK kapsamında, 23 Haziran

2022 tarihinden itibaren 10 (on) yıl süreyle korunmak üzere, 29 Eylül 2022 tarihinde 2022 091395 tescil no ile "....." adına 35. sınıfta "TATİLDEYİZ" Markası adı altında tescil ettirdiği tespit edilmiştir. Marka tescilinden doğan hakların kapsamı Sınai Mülkiyet Kanunu'nun 7 inci maddesinin ikinci fıkrasına göre münhasıran marka sahibine aittir.

Uyuşmazlık konusu, Şikâyet Edilen tarafa ait <tatildeyiz.com.tr> alan adı ile Şikâyet Eden tarafından TÜRKPATENT nezdinde tescil edilen "TATİLDEYİZ" markası olup, alan adı ve marka birebir aynıdır. Bu konuda taraflar arasında bir ihtilaf yoktur.

Şikâyet Eden' in tescilli "TATİLDEYİZ" markası üzerinde hak sahipliği bulunmaktadır.

Alan adı bir marka, ticaret unvanı veya işletme adı olmamakla birlikte, internet sayfalarına ulaşmada ve sayfaları birbirinden ayırmada kullanılan bir elektronik adrestir ve bu anlamda her bir alan adından dünyada sadece bir tane bulunmaktadır. Alan adı, marka, ticaret unvanı, işletme adı gibi ayırt edici ad ve işaret olup, tanıtma vasıtası gibi işleve sahiptir.

Uyuşmazlık konusu alan adı içeriğinde, Şikâyet Eden'in markasının ana unsuru olan "TATİLDEYİZ" ifadesi aynen yer almaktadır. Uyuşmazlık konusu <tatildeyiz.com.tr> alan adı içeriğinde ise herhangi bir ayırt ediciliği sağlayıcı yardımcı unsur, bir ilave, ifade, ibare veya işaret bulunmamakta olup tescilli markanın birebir aynısı uyuşmazlık konusu alan adı içerisinde aynen kullanılmıştır.

Bu çerçevede, İAA Yönetmeliği'nin 25 inci maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde belirtilen hususların (gereklerin) sağlandığı tespit edilmiş ve sonuç olarak İAA Yönetmeliği'nin anılan hükmü kapsamındaki şartın Şikâyet Eden'in lehine gerçekleştiği kanaatine ulaşılmıştır.

B) İhtilaf konusu alan adını tahsis ettiren tarafın bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da bağlantısının olmaması

İAA Yönetmeliği'nin 25 inci maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi hükmü uyarınca; Şikâyet Edilen, diğer şartlarla beraber, uyuşmazlık konusu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı veya bağlantısını meşru menfaatleri ile birlikte aşağıdaki şekillerde ortaya koyabilir.

- a) Şikâyet Edilen'in herhangi bir ihtilaf bildiri yapılmadan önce, iyi niyetli mal ve hizmet sunumu için alan adı veya alan adına tekabül eden bir ibare kullanımı veya herhangi bir şekilde kanıtlanabilir kullanım hazırlığı,
- b) Şikâyet Edilen'in hiçbir ürün ya da hizmet markası hakkı edinmemiş olmasına rağmen, söz konusu alan adıyla meşhur veya maruf hale gelmiş olduğu,
- c) Şikâyet Edilen'in alan adını, ticari olmayan ve meşru şekilde, müşterilerine yanlış yönlendirmek ve bu şekilde haksız ticari kazanç elde etmek veya söz konusu ticari marka ya da hizmet markasına zarar verme amacı gütmeyecek şekilde kullanımı.

İspat yükü kural olarak Şikâyet Eden'dedir. Şikâyet Eden, uyuşmazlık konusu alan adı üzerinde Şikâyet Edilen'in herhangi bir hakkını ya da meşru menfaatinin olmadığını kanıtlamak zorundadır. Şikâyet Eden, Şikâyet Edilen'in ihtilaf alan adı üzerinde herhangi bir hakkının ya da meşru menfaatinin olmadığını ilk bakışta (prima facie) ortaya koyduğu takdirde, Şikâyet Edilen, yukarıda belirtilen hususlardan birini ileri sürmek suretiyle, ihtilaf alan adı üzerindeki hak ya da meşru menfaatini ortaya koyabilir.

Şikâyet Eden, ihtilaf alan adının içeriğinde yer alan ibarenin kendi tescilli markası olduğunu, Şikâyet Edilen'in hiçbir belge ve hakkı olmamasına rağmen başvuru yapıp alan adının kendileri tarafından alınmasına engel olduğunu, kendilerinin hak sahibi olduğunu bildiğini, hiçbir hakkı olmadığını, herhangi bir ticari faaliyetin de olmadığını, kendilerinin 2018 yılından itibaren turizm alanında faaliyet gösterdiklerini, şirketlerinin yeni yapılanması esnasında ve Şikâyet Edilen'in TRABİS'in gecikmeli ve hatalı alan adı kayıt sisteminden de faydalanarak kendilerine engel olduğunu ve alan adını satın aldığını belirterek, alan adının kendilerine transferini ve yönetimlerinde olmasını talep etmiştir.

Şikâyet Edilenin bu iddialara ilişkin cevabından; uyuşmazlık konusu <tatildeyiz.com.tr> alan adını 04 Mart 2022 tarihli fatura ile "ilk gelen alır" kuralına göre satın aldığını ifade etmiş ve bu başvuru ile birlikte aynı anda yapıldığı anlaşılan farklı hizmet sektörlerini de kapsayan; <alanadı.com.tr>, <herzamantatil.com.tr>, <satılıkaraba.com.tr>, <tatilhakkımız.com.tr>, <yazlık.com.tr> alan adlarına ilişkin tek bir fatura ibraz etmiştir.

Şikâyet Edilen; Şikâyet Eden'in uyuşmazlık konusu alan adını satın alması ve hak sahibi olduğunu belgelemesi durumunda, kendisi tarafından alan adının alınmasının teknik olarak mümkün olmadığını belirterek Şikâyet Eden'in şikâyetinin yersiz olduğunu belirtmiş ve şikâyet talebinin red edilmesini talep etmiştir.

Şikâyet Edilen'in ortaya koyduğu tek delil niteliğindeki meşru hak iddiasının 04 Mart 2022 tarihli fatura olduğu görülmektedir. Şikâyet Edilen'in 04 Mart 2022 tarihli fatura haricinde, KK başvuru tarihi itibariyle başkaca marka başvurusu, ticaret unvanı, işletme adı belgesinin, meşru hak veya menfaatini ortaya koyan herhangi bir belgenin olmadığı yazılı cevabından anlaşılmaktadır. Şikâyet Edilen'in 04 Mart 2022 tarihinden 14 Eylül 2022 tarihine kadar da uyuşmazlık konusu alan adı ile ilgili meşru bir hak veya menfaati olduğuna ilişkin bir bilgi vermemiştir. Şikâyet Edilen bu durumda uyuşmazlık konusu alan adına ait ibareyi pasif olarak elinde tuttuğu, ticarete veya hizmette kullanmadığı anlaşılmaktadır.

İspat yükü Şikâyet Eden tarafında olmakla birlikte menfi bir durumu kanıtlamanın Şikâyet Eden için güç olduğu, Şikâyet Edilen'in alan adı üzerinde hak veya meşru menfaatlardan yoksun olduğunu ilk bakışta haklı göstermeye yönelik Şikâyet Eden tarafından marka tescil belgesi sunulması ve Şikâyet Edilen tarafından sunulan karşı cevapta buna ilişkin hiçbir meşru hak veya menfaatin ortaya koyulmaması karşısında ispat yükünün Şikâyet Edilen'e geçtiği kabul edilebilir.

Şikâyet Eden'in 2018 yılından itibaren Turizm alanında faaliyet gösterdiğini belirtmesi üzerine, hakem olarak re'sen ulaşılabilir açık kaynaklardan inceleme ve araştırma yapılmıştır. Şikâyet Eden'in şirketinin Ticaret Sicil Kayıtları incelendiğinde, 14 Kasım 2018 tarihli ve 9702 sayılı Resmi Gazete'de, şirketin 01 Kasım 2018 tarihinde Ticaret Siciline Tescil edildiği, şirketin ağırlıklı olarak turizm ve turizm ile bağlantılı amaç ve konularda iştiğal ettiği görülmüştür. Şirketin marka başvurusunun da "TATİLDEYİZ" ifadesi olmasının şirket iştiğal konusu ile markanın bağlantılı olduğunu göstermesi açısından değerlendirmeye alınmıştır.

Şikâyet Edilen, 04 Mart 2022 tarihinde KK'na <tatildeyiz.com.tr> alan adı için ücretini yatırarak belgesiz alan adı tahsisi "ilk gelen ilk alır" kuralının geçerli olmadığı 14 Eylül 2022 tarihinden önce tahsis için bir başvuru yapmıştır. Bu başvuru bir nevi ön sipariş niteliğinde olup 14 Eylül 2022 tarihinde gerçekleşmek üzere yapıldığı anlaşılmaktadır.

Yukarıda vakıalar kısmında kısaca bahsedildiği gibi; İnternet Alan Adları Yönetmeliği'nin Alan Adı Tahsisi başlıklı 8 inci maddesinin ikinci fıkrasında; "...İlk gelenin tespitinde, alan adı başvurusunun TRABİS'e ulaştığı zaman kaydı esas alınır." hükmü yer almaktadır. Şikâyet Edilen'in KK'na başvuru tarihi alan adlarının belgeli olarak verildiği ve "ilk gelen ilk alır" sisteminin geçerli olmadığı zamana rastlamaktadır. Dosya içerisinde alan adı başvurusunun TRABİS'e 14 Eylül 2022 tarihinde yapıldığı anlaşılmaktadır. İnternet Alan Adları Yönetmeliği'nin Geçiş süreci başlıklı geçici 1 inci maddesi; "Bu Yönetmelik çerçevesinde TRABİS faaliyete geçene kadar mevcut işleyiş devam eder." şeklinde düzenlenmiştir. Şikâyet Edilen'in KK'na başvuru tarihinde alan adlarının belgeli olarak verildiği ve "ilk gelen ilk alır" kuralının geçerli olmadığı zamana rastlamaktadır. Ayrıca geçici 9 uncu maddede "TRABİS'in faaliyete geçmesinden önce tahsis edilmiş olan alan adları için, bu Yönetmeliğin altıncı bölümünde tanımlanan alternatif uyuşmazlık çözüm mekanizmasına başvuru yapılamaz." şeklinde düzenlendiği görülmektedir.

Özetle hakem tarafından; Şikâyet Edilen'in uyuşmazlık konusu alan adını meşru bir hak ve menfaat için "kullanmak için kanıtlanabilir hazırlıklar" göstermediği kanaatine varıldığı ve ilgili mevzuata göre geçerli bir başvuru olduğundan bahsetmenin mümkün olmadığı düşünülmektedir.

Şikâyet Edilen'in aynı anda farklı sektörlere ve ilgili uyuşmazlık konusu alan adına ilişkin birden çok farklı başvurusu da çelişkili davranış olarak görülmüş, bu durumun kanıtlanabilir kullanım hazırlığı, meşru bir hak ve menfaat olarak görülmesinin de mümkün olmadığı kanaatine varılmıştır.

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 Şikâyet Eden'in lehine gerçekleştiği kanaatine ulaşılmıştır.

C. İhtilaf konusu alan adının alan adı sahibi tarafından kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması

Hakem, Şikâyet Eden'in TÜRKPATENT nezdinde tescilli "TATİLDEYİZ" markasının sahibi olduğunu kabul etmektedir.

İAA Yönetmeliği'nin 7 nci maddesinin dördüncü fıkrasında; "Kişiler, başvuru sırasında, yanlış bilgi verme, üçüncü kişilerin haklarını ihlal etme gibi fiillerin hukuki sonuçları konusunda genel olarak bilgilendirilirler" hükmü beşinci fıkrasında; "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" hükmü yer almaktadır. Ayrıca İAA Tebliği "Kayıt Kuruluşu Yükümlülükler" başlıklı Üçüncü Bölümünde yer alan 13 üncü maddesinin birinci fıkrasının (e) bendine istinaden "KK kötü niyetli İAA tahsisine karşı tedbir almakla yükümlüdür"

Yukarıdaki mevzuat hükümleri kapsamında, alan adını tescil ettirene sadece tescil sırasında bir yükümlülük getirmediği, aynı zamanda alan adı tescil ettiren tarafından tescil anında veya gelecekte de bir yükümlülük ve

sorumluluk taşıdığına dair beyan ve garanti içerdiği görülmektedir. Bu yükümlülük alan adını herhangi bir yasa veya düzenlemeyi ihlal edecek şekilde kullanmayı da kapsamaktadır. Alan adının bir başkasının haklarını ihlal edecek şekilde kullanılmamasını sağlamak için tescil ettirene sürekli bir görev ve hukuki yükümlülük ve fikri ve sınai mülkiyet haklarını, özellikle marka ve ticaret unvanı, işletme adı gibi özel yasalarla korunan hakları açıkça kapsamaktadır. Bu beyan ve garanti, tescil ettirenin alan adını kaydettirdiği an ile de sınırlı olmayıp, alan adının gelecekte herhangi bir şekilde kullanılmasına kadar uzanır. Kaldı ki Şikâyet Edilen'in alan adı için ön başvuru yaptığı, hakem tarafından geçerli başvuru olarak kabul edilmeyen andan itibaren TRABİS'e başvuru anına kadar uyumsuzluk konusu alan adı ile ilgili herhangi bir meşru kullanım ve menfaat gösterilemediği gibi, şikâyet bilgisinin kendisine ulaştığı 04 Ekim 2022 tarihinde aynı gün TÜRK PATENT nezdinde 2022/146067 Başvuru No ile kendi adına uyumsuzluk konusu alan adını "TATİLDEYİZ.COM.TR" şeklinde yine aynı şekilde marka başvurusu yapmasının meşru bir hak ve menfaati olmadığı sürece hukuka uygun olduğunu düşünmek ve iyiniyetli bir başvuru olarak görmek mümkün değildir. Bu durum geriye dönük kötü niyetli alan adı başvurusu yapıldığının da göstergesi olarak değerlendirilebilir.

Marka tescilinin ülkesellik prensibi gereği sadece tescil edildiği ülkede korunması ve çeşitli sınıflarda birden çok marka olmasına karşın, alan adının Uluslararası olması ve teklik içermesinden dolayı online ortamda bir markanın kötüniyetle, bu markadan kar sağlamak amacıyla alan adı olarak kaydettirilmesi veya kullanılması meşru haklar ve menfaatler kapsamında değerlendirmede esas alınacaktır.

Şikâyet Eden'in tescilli marka sahibi olduğu tartışmasız olup, alan adının başvurusu sırasında Şikâyet Edilen tarafca sunulan beyanların ilgili tüm hukuk kurallarını kapsadığı gözetilerek; iç hukukumuz bakımından, uyumsuzluk konusu alan adının izinsiz olarak kullanılması halinde Markalara ilişkin özel kanuni düzenleme içeren Sınai Mülkiyet Kanunu'nun 7 nci maddesinin üçüncü fıkrasının (d) bendi kapsamında; işareti kullanan kişinin, işaretin kullanımına ilişkin hakkı veya meşru bağlantısı olmaması şartıyla işaretin aynı veya benzerinin internet ortamında ticari etki yaratacak biçimde alan adı, yönlendirici kod, anahtar sözcük ya da benzeri biçimlerde kullanılması durumunda bu fiilleri önlenmesini talep etme hakkı olduğu tartışmasızdır. Ayrıca başkalarının haklı olarak kullandığı ad, unvan, Marka, işaret gibi tanııtma vasıtalarıyla iltibasa meydan verebilecek şekilde alan ismi kullanmak, Türk Ticaret Kanunu'nun (TTK) 55 inci maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinin 4 üncü alt bendinde düzenlenmiş olan iltibas hali hem dürüstlük kuralına aykırılık hem de haksız rekabet oluşturur. Zira herkesin haklarını ve borçlarını kullanırken iyiniyetli olmak zorunda olduğu ve kanunun kötü niyeti korumadığı şüphesizdir.

Kötü niyet; ucuz bir şekilde kayıt ettirme, asıl hak sahibine yüksek meblağ ile satma girişimi, yanıltarak asıl markaya ulaşmaya engel olma, başka siteye yönlendirme, yanlış siteye erişmesine sebebiyet verme, rakip sayfalara yönlendirme, internet suçlarına yol açan siteler veya reklamlar, tıklayınca para kazandıran siteler, gerçek hak sahibinin rakipleri tarafından markasının itibarına zarar verme durumları ve bunlarla sınırlı olmamak üzere kötü niyetli davranışlar olarak görülebilir veya değerlendirilebilir.

Bunun yanında benzer hizmet sunmama, farklı hizmet ile ticaret yapma veya açıklayıcı bilgilendirici zarar kastı olmayan siteler oluşturmak iyi niyetli davranışlar olarak görülebilir.

Tüm bunların değerlendirmesinde alan adının kullanılmaya başlamadan önce kaydettirmeye yönelik hukuka uygun iyi niyeti gösterir anlaşmalar yapıp yapılmadığı, alan adı kaydedilmiş bir marka olmasa dahi başvuranın alan adı ile ilişkisi biliniyormu, alan adını elinde bulunduran kişinin kar elde etmek için internet kullanıcılarını kandırma ya da aldatmak gibi bir amacı var mıdır soruları dikkatlice sorulmalı ve cevaplanmalıdır.

Uyumsuzluk konusu alan adı kaydedilirken marka başvurusunun olması dikkate alınarak, uyumsuzluk konusu alan adının tescilinin yapıldığı 14 Eylül 2022 tarihi öncesi ve sonrası olarak değerlendirilme yapılmıştır.

Yukarıda ayrıntılı olarak incelendiği üzere, Şikâyet Edilen'in uyumsuzluk konusu alan adını meşru bir hak ve menfaat için "kullanmak için kanıtlanabilir hazırlıklar" göstermediği kanaatine varılmıştır. Yine yukarıda ayrıntılı olarak incelendiği üzere, Şikâyet Edilen'in merkez tarafından kendisine şikâyet bildirildiği aynı gün TÜRK PATENT nezdinde 2022/146067 nolu "tatildeyiz.com.tr" ibareli 39. sınıfta yeni bir marka başvuru yapması kötü niyet değerlendirilmesinde dikkate alınmıştır.

Somut olayda, yukarıda belirtildiği gibi, Şikâyet Edilen tarafından uyumsuzluk konusu alan adlı ile bağlantılı yürütülen söz konusu hiçbir faaliyeti yoktur, meşru bir hak veya menfaat ortaya koyulamamıştır. Öte yandan Şikâyet Edilen, ihtilafli alan adını satışa çıkarmamış veya Şikâyet Eden ile satış amacıyla irtibata geçmemiştir. Şikâyet edilenin uyumsuzluk konusu alan adı ile Şikâyet Eden şirket faaliyet konularına benzer bir karışıklığa sebep verecek kasti bir kullanım yapmış olduğuna dair yeterli delil dosyada mevcut değildir. Şikâyet Edilen gerek KK kuruluşuna ilk başvuru tarihinde gerekse TRABİS'e kayıt başvurusuna kadar ve sonrasında da hiçbir kullanım yapmamıştır. Pasif olarak alan adını elinde tutmuştur. "TATİLDEYİZ" ifadesinin marka haklarını ihlal etmeyecek şekilde veya Turizm içeriği dışında eleştirel bir alan adı veya ifade özgürlüğü kapsamında alan adı içeriği olduğuna, oluşturulacağına veya kullanılacağına, kısaca iyiniyetli pasif elde tutmanın meşru bir hak veya menfaate dayandığına ilişkin bir delil, bilgi veya belge dosyada mevcut değildir.

14 Eylül 2022 tarihinden önce ön sipariş ile para yatıran kişinin ilgili alan adının alınmasında marka tescili veya ticaret sicil kaydı olmasının zorunlu olduğunu bildiği veya bilmesi gerektiği buna rağmen ilgili kaydı oluşturduğu düşünülmektedir. Bu davranış, bir nevi duruma göre kendi çıkarına göre davranma, yararlanma, ilgili hukuki boşluktan bilinçli bir politika izleyerek fırsatçılık yapma olarak değerlendirilebilir. Hakem tarafından bu davranışın kötü niyet benzeri kasıtlı ihlal olduğu kanaatine varılmıştır.

Şikâyet Edilen'in aynı anda farklı sektörlere ve ilgili uyumsuzluk konusu alan adına ilişkin birden çok farklı başvurusu da çelişkili davranış olarak görülmüş, bu durumun kanıtlanabilir kullanım hazırlığı, meşru bir hak ve menfaat olarak görülmesinin de mümkün olmadığı kanaatine varılmıştır.

Uyumsuzluk konusu alan adının kaydetme ve kullanma bakımından yukarıdaki tüm maddeler birlikte değerlendirilmesi neticesinde, alan adının marka tescili olup olmadığı araştırılmadan kaydedilmesi ve pasif olarak hiçbir içerik olmadan gerek başvuru öncesi gerek başvuru sonrası elde tutulması, Merkez tarafından şikâyetin bildirilmesi ile birlikte, Şikâyet Edilen tarafından uyumsuzluk konusu alan adının marka tescilinin bilinmesine rağmen marka olarak başvuru yapılması, aynı anda birden fazla farklı sektöre ilişkin alan adı kaydı, uyumsuzluk alan adına ilişkin birden fazla farklı başvuru ve KK kuruluşuna verilen beyan ve sorumluluklar ile garantiler kapsamında kasıtlı ihmal ve kötü niyetli davranış olarak değerlendirilmesi gerektiği kanaati oluşmuştur.

Bu çerçevede, İAA Yönetmeliği'nin 25 inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde belirtilen hususların sağlandığı tespit edilmiş ve sonuç olarak İAA Yönetmeliği'nin anılan hükmü kapsamındaki şartın Şikâyet Eden'in lehine gerçekleştiği kanaatine ulaşılmıştır.

7. 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 <tatildeyiz.com.tr> alan adının Şikâyet Eden'e devrine karar verilmiştir.

**HAKEM
MEHMET MESUT BARKALE**