

**HAKEM KARARI**

**Karar Tarihi** : 01 Temmuz 2023  
**Dosya/Karar No** : TOBBUYUM-2023-(242)  
**TRABIS Ticket No** : 21000001040544

**TARAFLAR**

**Şikayet Eden** :  
**Temsilci/Vekil** :  
**Şikayet Edilen** : İ  
**Temsilci/Vekil** :

**ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU**

**Şikayete Konu Alan Adı** : [otonalcacilar.com.tr](http://otonalcacilar.com.tr)  
**Tescil Eden Kayıt Kuruluşu** : [domain@gri.net](mailto:domain@gri.net)

**USULİ İŞLEMLER**

Şikayet, 30 Mayıs 2023 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 30 Mayıs 2023 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 30 Mayıs 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 01 Haziran 2023 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiş ve idari işlem sürecini başlatmıştır.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 11 Haziran 2023 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen yasal süre içerisinde cevabını 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, 12 Haziran 2023 tarihinde Olgun DEĞİRMENCI'yi hakem olarak atamıştır.

Hakem heyeti, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 13 Haziran 2023 tarihinde TOBBUYUM'a sunmuştur.

**TARAFLARIN İDDİALARI**

**1- Şikayet Eden**

... adına şikayeti gerçekleştiren kişi ...'dir. Şikayet edenin sunmuş olduğu ve kontrolü yapılan 27 Ekim 2021 tarih ve 10439 sayılı Türkiye Ticaret Sicili Gazete'sininin 456'ncı sayfasına göre söz konusu tüzel kişiliği münferiden temsile

yetkili kişinin ... olduğu anlaşılmıştır.

Şikayet eden; [otonalcacilar.com.tr](http://otonalcacilar.com.tr) alan adının 11 Haziran 2004, [otonalcacilar.com](http://otonalcacilar.com) alan adının 16 Haziran 2009, [otonal.net](http://otonal.net) alan adının ise 23 Haziran 2011 tarihinden itibaren aralıksız olarak firması adına kayıtlı olduğu, şikayete konu alan adı olan [otonalcacilar.com.tr](http://otonalcacilar.com.tr) alan adını ise ... firması aracılığıyla tescil ettirilmiş olduğu, alan adının devrini talep ettiğini ifade etmiştir.

## 2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen, TOBBUYUM tarafından yapılan bilgilendirmeye cevap vermemiş, iddia karşısında savunmalarını iletmemiştir.

### VAKIALAR

Hakem tarafından yapılan incelemede şikayet eden tüzel kişiliğin ... ticaret unvanını haiz olduğu anlaşılmıştır. Şikayet edenin, şikayet dilekçesinde ifade etmiş olduğu [otonal.net](http://otonal.net) alan adının iletişim bilgileri ... olarak ... olduğu, telefon numarası olarak ... numarasının verildiği anlaşılmıştır.

[otonal.net](http://otonal.net) alan adına [google.com.tr](http://google.com.tr) arama motorundan ulaşıldığında ...'ne bağlantı verdiği ve bu suretle söz konusu alan adının şikayet eden tüzel kişilik ile bağlantısının bulunduğu anlaşılmıştır.

Arama motorunda şikayet eden ticaret unvanının aratılması sonucu bulunan [otonalcacilarotomotiv.com.tr](http://otonalcacilarotomotiv.com.tr) alan adının kamuya açık bilgilerinde yapılan incelemede şikayet edenin ticaret unvanına ait bilgilerin yer aldığı ve alan adının içerik ve şekil olarak şikayet edenin yasal kullanımında olduğu anlaşılmıştır.

Şikayet konusu alan adı olan [otonalcacilar.com.tr](http://otonalcacilar.com.tr) adresine internet ağ tarayıcısından ulaşıldığında geniş bir ürün ağından ürünlerin pazarlandığı, elektronik ticaret sitesi görünümünü haiz olduğu anlaşılmıştır. Alan adının [Bizimleiletisimegecin](http://Bizimleiletisimegecin) sekmesine tıkladığında bağlantı için bir elektronik posta adresine ulaşıldığı, herhangi bir ticaret unvanı veya markanın bulunmadığı, elektronik posta adresinin aynı alan adından verilen ve [store@otonalcacilar.com.tr](mailto:store@otonalcacilar.com.tr) adresi olduğu görülmüştür.

Şikayet edilen alan adında yer alan sosyal medya hesap ikonlarına tıkladığında herhangi bir sosyal medya hesabının tanımlanmadığı anlaşılmıştır.

Devri talep edilen alan adının, şikayet edilen ile bağlantısını gösteren herhangi bir bulguya rastlanılmamıştır.

### 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.

Yukarıda belirtilen üç husus şikayet edilen internet alan adının devri veya iptali bakımından birlikte ortaya konulmalıdır ve bu konuda ispat yükü de genel kurallar altında şikayet edenin üstünde bulunmaktadır.

#### **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 edenin ... ticaret unvanını kullandığı görülmüştür. Ayrıca 20.03.2014 tarihinde "oto nalçacılar" markasının Ticaret – Hizmet sınıfında 12 – 37'nci sınıflarda şikayet edenin adına tescil ettirildiği tespit edilmiştir.

Çok rastlanılan bir ticaret unvanı olmayan ve şikayet edenin soyadının kullanılması suretiyle oluşturulan ticaret unvanının ihtilaf alan adı ile benzer olduğu anlaşılmıştır.

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 zorundadır. Bu kapsamda şikayet edenin sunduğu gerekçeler itibarıyla ihtilaf konusu alan adının tahsis ettiren tarafın, söz konusu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da bağlantısının bulunmadığına ilişkin bir gerekçe ileri sürmediği gibi herhangi bir belge de ibraz etmemiştir.

Bununla birlikte hakem, herhangi bir gerekçe ileri sürülmemesine rağmen yasal bir hak ya da bağlantısı bulunmadığı hususunu re'sen sınırlı bir çerçevede araştırmıştır.

Şart itibarıyla bakıldığında 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.

İncelememiz sonucunda söz konusu vakıanın ispatının yukarıda belirtilen ve sık rastlanılan bir alan adı olmayan [otonalcacilar.com.tr](http://otonalcacilar.com.tr) alan adının, şikayet edenin ticaret unvanı olduğu, ilk bakışta şikayet eden ile bir ilgisinin bulunduğu ancak şikayet edilen ile doğrudan bir ilgisinin bulunmadığı görülmüştür. Şikayet edilen kişi herhangi bir cevap vermediğinden karşı argümanları da değerlendirilememiştir.

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.*

Yapılan incelemede alan adının *whois* veri tabanına göre 18 Kasım 2022'de oluşturulduğu, şikayet bildiriminden önce malların iyi niyetli sunumuyla bağlantılı bir kullanım veya kanıtlanabilir kullanım hazırlığının tespit edilemediği, şikayet edilenin söz konusu alan adı ile yaygın şekilde tanınıyor olduğunun ortaya konulamadığı, alan adı incelendiğinde tüketicileri yanıltıcı bir şekilde yönlendirme veya söz konusu markayı veya hizmet markasını lekelemek amacıyla ticari kazanç elde etme niyetinde olmadan adil bir kullanımın gerçekleşmediği anlaşılmıştır.

Bu çerçevede, İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde belirtilen gereklerin sağlanmadığı 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, uyumsuzluk konusu alan adının iptali ya da şikayet edene devri hususunda karar verilebilmesi için, uyumsuzluk konusu alan adının kötü niyetli olarak şikayet edilen adına tahsis ettirilmiş olması gerekmektedir.

Bu kapsamda, İAA UÇM Tebliği'nin 19'uncu maddesi;

"*İnternet Alan Adının (İAA) kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması*" başlığında aşağıdaki düzenlemelere yer vermektedir:

- (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, şikayete 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.

Somut olayda şikayet edenin şikayet dilekçesinde kötü niyetten bahsetmediği, [otonalcacilar.com](http://otonalcacilar.com) alan adının kendileri adına kayıtlı olduklarından bahisle söz konusu alan adının da iadesini talep etmişlerdir. Her ne kadar şikayet eden kötü niyetten bahsetmemiş ve kötü niyetin varlığına dair bir gerekçelendirme yapmamış ise de mevcut veriler ile kötü niyetin varlığının mevcut olup olmadığına dair bir araştırma yapılmıştır.

Bu kapsamda ilgili alan adına internet ağ gezginine yazılması suretiyle ulaşılmıştır. Alan adının bir elektronik ticaret sitesi olduğu görülmüştür. Söz konusu site şikayet edenin iş alanından daha geniş bir alanda ürün pazarlamaktadır. Nitekim internet alan adının kullanılması suretiyle işletilen sitede otomotiv ürünlerinin yanı sıra, giyim, teknolojik ürünler ve ev dekorasyonu ürünlerinin de satıldığı görülmüştür. Bununla birlikte sitedeki verilerin güncel olduğu hususu, özellikle fiyatların tutarlı olmamasından dolayı tereddütle karşılanmıştır.

Söz konusu site oturma açmak suretiyle satışa izin vermektedir. Bu kapsamda oturma açılmaya çalışılmış ancak başarılı olunamamıştır. Nitekim site üzerinden herhangi bir eşyanın alınabilmesi olanağı şu anda bulunmamaktadır. Buna rağmen sitenin, şikayet edenin iş alanı ile ilgili başka bir siteye yönlendirme yapmadığı da görülmüştür.

Yukarıda belirtilen tebliğin ilgili maddesinde örnek olarak gösterilen kötü niyet emarelerinin hiçbiri gerçekleşmemiştir. Bununla birlikte Yönetmelikte sayılan durumların haricindeki göstergelerin kötü niyetin varlığını ortaya koyup koymadığı hususu da değerlendirilmelidir.

Şikayet eden tarafından kullanılan ticaret unvanı sık kullanılan bir ticaret unvanı değildir. Ayrıca işletme sahibinin soyadının kullanılması suretiyle oluşturulmuştur. Bu açıdan çok özel bir ticaret unvanı olduğu ifade edilmelidir. Şikayet edilen tarafın söz konusu çok özel bir ticaret unvanı olan “otonalcacilar” ticaret unvanını içeren alan adının varlığından haberdar olmadığını iddia etmesinin güç olduğu belirtilmelidir. Nitekim elektronik ticaret sitesi olarak faaliyet gösteren sitenin aynı zamanda otomotiv yedek parçası satması da bu kanaati güçlendirmektedir.

İkinci olarak Overview 3.0'da da ifade edildiği gibi “pasif tutma öğretisi”nin uygulanıp uygulanmayacağı da değerlendirilmelidir. Nitekim her ne kadar alan adında faaliyet gösteren bir site var ise de, söz konusu sitenin verilerinin başka sitelerden otomatik yollarla çekildiği, sitede yer alan fiyatlar itibarıyla güncellenmediği ve bu açıdan sitenin pasif tutulduğu anlaşılmaktadır.

Nitekim pasif tutma öğretisi gereğince; şikayet edenin ticaret unvanının ayırt edici özelliği ve bununla bağlantılı olarak itibarı, şikayet edilenin bu hususlara ilişkin bir yanıt göndermeyişi, alan adında faaliyet gösteren sitenin kimliğe ilişkin bilgileri gizlemesi ve kendine gönderme yapması ile çok özel bir ticaret unvanı olan “otonalcacilar” ticaret unvanının işletildiği kabul edilse bile bir elektronik ticaret sitesi için kullanımının iyi niyetli olduğunun ileri sürülmesinin güçlüğü de değerlendirilmiştir.

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 [otonalcacilar.com.tr](http://otonalcacilar.com.tr) alan adının şikayet edene devrine karar verilmiştir.

**Hakem**  
**Olgun DEĞİRMENCI**