

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 20 Kasım 2024
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2024-(300)
TRABIS Ticket No : 21000003460241

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

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

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 14 Ekim 2024 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 14 Ekim 2024 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 14 Ekim 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 15 Ekim 2024 tarihinde başlatmış ve şikayeti, şikayet edilene İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre 16 Ekim 2024 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiştir.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 26 Ekim 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, 04 Kasım 2024 tarihinde Cahit CEREN'i hakem olarak atamıştır.

Hakem, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 4 Kasım 2024 tarihinde TOBBUYUM'a sunmuştur.



bilgi@tobbuyum.com.tr



+90 (312) 969 8986



TOBB İKİZ KULELER MUSTAFA KEMAL MAH.
DÜMLUPINAR BLV. NO: 252 İÇ KAPI NO: Z24
(SOSYAL TESİSLER) 06530 ÇANKAYA/ ANKARA

TARAFLARIN İDDİALARI

1- Şikayet Eden

Şikayet eden vekili 14 Ekim 2024 tarihli başvurusunda özetle,

- ... şirketinin ..., ..., ..., ... ve 14 (on dört) diğer otel markası altında otelleri yönetmekte veya franchise vermekte olduğunu,
- Müvekkilin, Türk Marka ve Patent Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde HOLIDAY INN kelime ve şekil markaları için 43. sınıfta tescilli seri markaların ve www.holidayinn.com adresli alan adının sahibi olduğunu,
- İhtilafli alan adının, alan adı sahipliği kapsamında da korunan müvekkilimizin tanınmış HOLIDAY INN markasını birebir ihtiva etmekte olduğunu,
- Alan adında yer alan "Erikli" ibaresi, web sitesinde tanıtımı yapılan otelin konumuna atıf yaptığını, "Hotel" ibaresinin ise faaliyet gösterilen hizmet bakımından tanımlayıcı olduğunu,
- İhtilafli alan adının sahibinin müvekkilleri ile hiçbir idari ve/veya ekonomik bağlantısı bulunmadığını,
- Müvekkilin, şikayet konusu alan adının tescil edilmesi için alan adı sahibine lisans, izin veya yetki vermediğini,
- Şikayet edilen tarafın, müvekkilimizin tanınmış HOLIDAY INN markasını alan adında kullanarak web sitesinde tanıtımını yaptığı otelin müvekkilin, franchise verdiği otellerden biri olarak algılanmasına sebebiyet verdiğini,
- Web sitesinde tanıtımı yapılan otelin adı ... olmasına rağmen ihtilafli alan adında, bu isimle hiçbir ilgisi olmayan, müvekkilin tanınmış HOLIDAY INN markasının kullanıldığını,
- Alan adını gören tüketicinin, söz konusu otelin müvekkilin izni ve kontrolü altında hizmet verdiğini düşüneneğini
- Google'da "erikli holiday inn" şeklinde yapılan aramada dahi söz konusu otel, alan adı sebebiyle, en üst sırada çıkmakta olduğunu,
- Şikayet edilen, web sitesinde tanıtımı yapılan otelin ismiyle hiçbir ilgisi bulunmayan, tamamen bağlantısız olarak müvekkilin tanınmış HOLIDAY INN markasını alan adında kullanarak müvekkilin ve markalarının tanınmışlığından haksız kazanç elde etmeye, faydalanmaya çalıştığını,
- Bu durumun şikayet edilenin kötü niyetli olduğunu açıkça ortaya koyduğunu,
- Alan adı sahibinin, alan adının müvekkile ait ya da onunla bağlantılı olduğu izlenimi vermekte olduğunu,
- Ayrıca, web sitesinde tanıtımı yapılan hizmet ile müvekkilin faaliyet alanının birebir örtüştüğünü,
- Şikayet edilenin bilinçli olarak müvekkilin ve markalarından faydalanmakta olduğunu, kötü niyetli hareket ederek müvekkil ve markalarından haksız kazanç elde ettiğini, ifade etmiştir.

Şikayet eden delil olarak aşağıdaki bilgi ve belgeleri sunmuştur.

- Müvekkilin HOLIDAY INN markasına ait Marka Yenileme Belgesi ile TÜRKPATENT çevrimiçi internet sayfasından alınan çıktılar,
- İhtilafli alan adının çevrim içi internet sayfasından alınan çıktılar,
- Google'da "erikli holiday inn" şeklinde yapılan aramanın sonucuna ilişkin çevrimiçi internet sayfasından alınan çıktılar.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 26 Ekim 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 adının 7 Mart 2024 tarihinde tescil ettirdiği görülmüştür.



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

VAKIALAR

Şikayet edenin, ihtilafı alan adının tahsis tarihinden önce TÜRKPATENT nezdinde tescilli HOLIDAY INN esas unsurlu 2006 455230 numaralı markası bulunmaktadır. Şikayet eden tarafından sunulan belgelerde, ihtilafa konu alan adıyla ilgili olarak alan adının tescil edilmesi için alan adı sahibine lisans, izin veya yetki vermediğini bildirmiştir. Şikayet eden ve şikayet edilen tarafından sunulan bilgi ve belgeler ile hakem tarafından yapılan re'sen incelemeler neticesinde;

- Şikayet edenin Türkiye dahil olmak üzere birçok başka ülkede ve uluslararası kuruluşlarda "holiday inn" esas unsurlu markaların sahibi olduğu,
- Şikayet edenin "holiday inn" esas unsurlu TÜRKPATENT nezdinde bulunan markasının 22 Ağustos 2007 tarihinde tescil edildiği,
- İhtilafı alan adının 7 Mart 2024 tarihinde tescil edildiği,
- Karar tarihi itibari ile ihtilafa konu alan adında, "... " adlı bir otel işletmesini web sitesinin yer aldığı,

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:

- 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 TÜRKPATENT nezdinde ilki -ihtilafı alan adının tahsis tarihinden çok önce- 2007 yılında tescil edilmiş olmak üzere, bir çok "holiday inn" esas unsurlu markaların sahibidir. İhtilafı alan adı, şikayet edenin adına önceden tescilli "holiday inn" markası ile beraber "erikli" ve "hotel" sözcüğünü içermektedir. "erikli" ifadesi coğrafi alanı işaret etmekte ve "hotel" ifadesi de faaliyet alanını belirtmekte olup, herhangi bir ayırt ediciliği bulunmamaktadır. Bu doğrultuda hakem, ihtilafı alan adının, şikayet edenin markası ile kolaylıkla karıştırılabilecek kadar benzer olduğunu değerlendirmiştir.

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



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

vurgulandığı üzere; 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.

Hakem, ihtilafı alan adında yer alan “holiday inn” ibaresinin, tahsis tarihinden çok önce şikayet eden adına, Türkiye dahil olmak üzere, diğer bir çok ülkede tescilli olması karşısında şikayet edenin, şikayet edilenin ihtilafı 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*
- *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. Hakem, karar tarihi itibarı ile ihtilaf konusu alan adında “...” adlı işletmenin web sitesi olduğunu tespit etmiştir. Diğer taraftan şikayet eden, şikayet edilen ile hiçbir idari ve/veya ekonomik bağlantısı bulunmadığını, ihtilafı alan adının tescil edilmesi için alan adı sahibine lisans, izin veya yetki vermediğini bildirmiştir. Şikayet edilen, ihtilafı alan adı hakkında herhangi bir hak veya meşru menfaat sağladığını ispat edecek herhangi bir delil veya beyan sunmamıştır.

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 UÇM Tebliği 19'uncu maddesinin birinci fıkrasında, Yönetmeliğin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde ifade edilen, bir İnternet Alan Adı'nın (İAA) kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması olarak değerlendirilecek durumlar sıralanmış olup, aynı maddenin ikinci fıkrasında bu durumların tahdidi olmadığı, hakem veya hakem heyetinin takdiri ile internet alan adının kötü niyetle tahsis ettirildiğine veya kullanıldığına karar verilebileceği düzenlenmiştir.

Şikayet edilenin kötü niyetle hareket edip etmediğini ifade olunan maddeler doğrultusunda değerlendirmiş olan hakem; şikayet edenin ihtilafı alan adının tahsis tarihinden çok önce tescil edilmiş olan “holiday inn” markalarının sahibi olduğu, “holiday inn” markasının web tabanlı arama motorları üzerinden yapılabilecek basit bir araştırma neticesinde dahi tüketiciler tarafından bilinir ve ayırt edici bir marka olduğunun kolaylıkla tespit edilebileceği, tüketiciler tarafından bilinen ve rağbet gören ticari bir markayı içeren bir alan adının ilgisiz bir taraf adına tahsis ettirilmiş olmasının kötü niyetin varlığını işaret ettiği kanaatindedir. Hakem bu noktada, WIPO'nun D2005-1085 numaralı Société pour l'Oeuvre et la Mémoire d'Antoine de Saint Exupéry - Succession Saint Exupéry – D'Agay v. Perlegos Properties davasına atıfta bulunmakta ve tanınmış bir ticari markanın, ticari markanın sahibiyle bağlantısı olmayan, yetkisi olmayan ve markayı kullanmak için meşru bir amacı olmayan tarafça alan adı tahsisine konu



edilmesinin, alan adının kötü niyetle tahsis ettirildiğinin güçlü bir göstergesi olduğu kanaatindedir. Diğer taraftan, şikayet eden, şikayet edilene “holiday inn” ibaresinin marka veya alan adı olarak kullanımı için herhangi bir lisans, izin veya yetki vermemiş ve şikayet edilen bu durumun aksine ilişki herhangi bir beyan ya da delil sunmamıştır.

Bu çerçevede, İAA Yönetmeliğinin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde belirtilen gereklerin sağlandığı tespit edilmiş ve sonuç olarak İAA Yönetmeliğinin anılan hükmü kapsamındaki şartın şikayet edenin lehine gerçekleştiği kanaatine ulaşılmıştır.

KARAR

Yukarıdaki ayrıntılı değerlendirmeler kapsamında, İAA Yönetmeliğinin 25'inci maddesinin birinci fıkrasındaki üç şartın bir arada gerçekleştiği tespit edildiğinden, İAA Yönetmeliğinin 27'nci maddesi uyarınca erikliholidayinnhotel.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.
DÜMLUPINAR BLV. NO: 252 İÇ KAPI NO: Z24
(SOSYAL TESİSLER) 06530 ÇANKAYA/ ANKARA