

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 15 Kasım 2024
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2024-(299)
TRABIS Ticket No : 21000003425706

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

Şikayete Konu Alan Adı : gotion.com.tr
Tescil Eden Kayıt Kuruluşu : dns@natro.com

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 08 Ekim 2024 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 08 Ekim 2024 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 08 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 08 Ekim 2024 tarihinde başlatmış ve şikayeti, şikayet edilene İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre 09 Ekim 2024 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiştir.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih 19 Ekim 2024 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen cevabını yasal sürede 18 Ekim 2024 tarihinde TOBBUYUM'a iletmiştir.

Şikayet eden uyuşmazlığın hakem heyeti tarafından çözülmesini talep etmiştir. Hakem heyeti İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre teşekkül ettirilmiştir. Şikayet eden, 22 Ekim 2024 tarihinde yasal sürede Uğur G. YALÇINER'i hakem seçmiştir. Şikayet edilen, 22 Ekim 2024 tarihinde yasal sürede Arzu OĞUZ'u hakem seçmiştir. (Şikayet eden ve şikayet edilen yasal sürede 22 Ekim 2024 tarihinde asil ve yedek hakemlerini seçmişlerdir. Her iki taraf da asil hakem olarak Uğur G.YALÇINER'i seçmiştir ancak şikayet edilen mailinin tarafımıza aynı gün daha önce ulaşmış olması sebebiyle şikayet edilen hakemi olarak Uğur G. YALÇINER, şikayet eden hakemi olarak ise yedek hakem Arzu OĞUZ atanmıştır.) Şikayet eden ve şikayet edilen tarafın hakemleri 04 Kasım 2024 tarihinde baş hakem olarak Güldeniz DOĞAN ALKAN'ı seçmişlerdir.



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

Hakem heyeti, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyan'ını 05 Kasım 2024 tarihinde TOBBUYUM'a sunmuştur.

TARAFLARIN İDDİALARI

1- Şikayet Eden

Şikayet eden dilekçesinde aşağıdaki beyan ve iddialarda bulunmuştur:

- Türkiye ve dünyada "GOTION" ibareli markalarının, "... " ticaret unvanının Türkiye'de ve dünya çapında hak sahibidirler ve www.gotion.com alan adı ise 26 Nisan 2013 yılından bu yana kendi adlarına tahsislidir ve bu alan adını uzun yıllardır kullanmaktadırlar.
- Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) nezdinde, 2023 134709 sayılı "G şekil", 2024/048749 sayılı "GOTION" ve 2023/134705 sayılı "GOTION HIGH-TECH" markalarının sahibidirler.
- Bu kapsamda şikayete konu alan adını, kendilerine ait marka, ticaret unvanı ve diğer sair haklardan gotion.com alan adının esas unsurunu aynen içermekte olup İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde aranan şart somut olayda kendileri lehine gerçekleşmiştir.
- Şikayet edilen, şikayet edenin grup şirketlerinden olan ...'nin (...) eski distribütörlerinden birisidir. Taraflar arasındaki distribütörlük sözleşmesi 09 Mayıs 2024 tarihli fesih bildirimini ile sonlandırılmıştır.
- Nitekim ilgili distribütörlük sözleşmesi ile dahi şikayet edilene "GOTION" ibareli markaların tescili veya bu ibareyi haiz bir alan adının tahsisi için herhangi bir yetki verilmemiştir.
- Şikayet edilen, TÜRKPATENT nezdinde de 2023/091104 sayılı "GOTION HIGH-TECH" ibareli marka başvurusunda bulunmuşsa da bu başvuru, şikayet edenin yayıma itirazı üzerine 6769 sayılı Sınai Mülkiyet Kanunu (SMK)'nun 6'ncı maddesinin dokuzuncu fıkrası uyarınca kötü niyetli bulunarak reddedilmiştir.
- Bu kapsamda şikayet edilenin, şikayete konu alan adını kendi adına tahsis ettirmek için herhangi bir yasal hakkı veya bağlantısı bulunmamaktadır.
- İhtilafı alan adı, şikayet edilen adına 26 Mayıs 2023 tarihinde kötü niyetle tahsis edilmiştir.
- Nitekim şikayet edilen, TÜRKPATENT nezdinde de kötü niyetle 2023/091104 sayılı marka başvurusunda bulunmuş ve bu başvuru itirazları üzerine reddedilmiştir.
- Şikayet edilen, "GOTION" ibareli markaları kötü niyetle kullanmaktadır ve marka tecavüzü ve haksız rekabet yaratacak eylemlerde bulunmaktadır.
- Şikayet edenin grup şirketi ... tarafından şikayet edilene, kötü niyetli kullanımlarını sonlandırması için Beyoğlu 3. Noterliği aracılığı ile 27 Eylül 2024 tarihli ve 28451 sayılı bir ihtarname de gönderilmiştir fakat şikayet edilen kullanımlarını sonlandırmamıştır.
- Açıklanan nedenlerle İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasında aranan tüm şartlar somut olayda gerçekleşmiştir.

Bu kapsamda şikayet eden, uyuşmazlık konusu alan adının kendilerine devrini talep etmiştir.



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

Şikayet dilekçesinin ekinde ise taraflar arasında imzalanan distribütörlük sözleşmesi (EK 1), distribütörlük sözleşmesinin feshine dair 09 Mayıs 2024 tarihli bildirim (EK 2) ve şikayet edenin vekilinin vekaletnamesi (EK 3) sunulmuştur.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen cevap dilekçesinde özetle aşağıdaki beyan ve iddialarda bulunmuştur:

- Şikayet edilen ve şikayet edenin grup şirketi ... arasında imzalanmış olan distribütörlük sözleşmesi şikayet edilene, "GOTION" markalarını Türkiye'de kullanmak ve ilgili ürünlerinin satışı için münhasır bir yetki vermektedir.
- İlgili distribütörlük sözleşmesi usulüne uygun olarak feshedilmemiştir ve bu nedenle hala yürürlüktedir. Zira fesih bildirimini ileten vekilin asli temsil etmeye dair yetkisini içeren bir vekaletname kendilerine iletilmemiştir. Nitekim şikayet edilene resmi kanallar aracılığıyla iletilen bir fesih bildirimini de bulunmamaktadır.
- Şikayet edilen tarafından, ilgili haksız ve geçersiz fesih bildirimine karşı kendilerince cevabi bildirimde bulunulmuş ve bu bildirim kabul edilmediği belirtilmiştir.
- Distribütörlük Sözleşmesi'nin 15'inci maddesinde, Sözleşmeyle ilgili ihtilaflar bakımından Shanghai Tahkim Komisyonu'nun yetkili kılındığı görülecektir. Bu halde, Sözleşmenin feshine ilişkin taraflar arasında oluşan ihtilafın çözümü bakımından da tahkim yoluna gidilmesi ve bu sürecin sonucuna göre hareket edilmesi gerekmektedir.
- Taraflar arasındaki Distribütörlük Sözleşmesi tüm hüküm ve sonuçları ile ayakta olduğundan, şikayet edilenin "GOTION" ibaresini de haiz bulunan alan adının kullanımı bakımından meşru bağlantısı bulunmaktadır.
- Distribütörlük Sözleşmesinde, marka, ticaret unvanı ve alan adı kullanımına ilişkin özel bir düzenleme yer almamaktadır. Fakat distribütörlük sözleşmelerinin temel amacı olan satış gayesi çerçevesinde şikayet edilen tarafından "GOTION" ibarelerinin kullanılacağı açıktır ve bu kullanımlar tarafların rızası dahilindedir. Kaldı ki ilgili "GOTION" ibarelerinin kullanımı bizzat şikayet edenin grup şirketlerinden olan ve sözleşmenin tarafı olan ... tarafından teşvik edilmiştir. İlgili şirket, şikayet edilenin "GOTION" markaları ile fuarlara katılması ve satış yapmasını istemiştir.
- Bununla birlikte, şikayete konu alan adının tahsisi sürecinde şikayet edenin yetkililerinin bilgisi bulunmaktadır. Bu halde, şikayet edilen Sözleşmeden kaynaklanan hakkı kapsamında ilgili alan adını tahsis ettirmiştir.
- Şikayet eden ve sözleşmenin tarafı olan grup şirketi, bir ihlal iddialarının bulunması halinde bunu şikayet edilene bildirmeli ve onbeş (15) günlük süre içinde ihlalin ortadan kaldırılmaması halinde Sözleşmenin feshi yoluna gitmelidirler. Ancak ilgili taraflar, böyle bir ihlal iddiasında ise dahi bu hususu şikayet edilene bildirmemiş, öngörülen prosedürü uygulanmamışlardır. Distribütörlük Sözleşmesi sadece bu nedenle dahi halihazırda yürürlüktedir.
- EK 3 altında sunulan yazışmalarda, taraflar arasındaki Distribütörlük Sözleşmesi konusunda bağlantı kişi durumunda olan ..., ... ile karşı taraf yetkilisi ... arasında yapılmış olup bu yazışma ve mesajlar sunulmuştur. Bu yazışmalardan Karşı Taraf'ın şikayet edilen adına ihtilaf konusu konu alan adının tahsis ettirilmesi sürecinden bilgi sahibi olduğu ve süreci desteklemekten öte sürecin parçası olduğu kolaylıkla görülecektir.
- Yazışmaların içeriğinde, Distribütörlük Sözleşmesine konu ürünün tanıtımı ve satışı bakımından



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

Türkçe bir web sitesi hazırlanması konusunda tarafların mutabık kaldığı ve Karşı Taraf'ın ürün ile ilgili sitede yer alacak konulara dair bilgilendirmede bulunduğu görülmektedir.

- Bununla birlikte yazışmaların bir bölümü de şikayet edilenin ürünün tanıtımı ve pazarlanması bakımından katılım sağladığı sektörel bir fuara katılıma ilişkindir. Karşı Taraf'ın bu fuara katılımı önemsedığı ve teşvik ettiği de yazışma içeriklerinden anlaşılmaktadır.
- Taraflar arasındaki Distribütörlük Sözleşmesi, işbu dilekçe ekinde sunulan mesaj ve yazışmalar ile şikayet edilen tarafından kendi adına tahsis ettirilen uyumsuzluk konusu alan adının sadece bu ürünlerin satışında kullanılması hususları birlikte değerlendirildiğinde; huzurdaki şikayet hukuka uygun kabul edilemeyecektir.
- Taraflar arasındaki sözleşmenin tek taraflı fesih şartlarının oluşup oluşmadığı konusunda taraflar arasında ihtilaf bulunmaktadır.
- Tüm bu açıklanan nedenlerle, şikayet edenin iddiaları gerçeği yansıtmamaktadır ve İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasında aranan şartlar somut olayda gerçekleşmemiştir.

Bu kapsamda şikayet edilen, şikayetin reddini talep etmiştir.

Şikayet edilen cevap dilekçesinin ekinde, taraflar arasındaki distribütörlük sözleşmesini (EK 1), kendilerine iletilen fesih bildirimini (EK 2), web sitesine ilişkin yazışmalara dair ekran görüntülerini (EK 3) ve şikayet edilenin vekilinin vekaletnamesini (EK 4) sunmuştur.

VAKIALAR

Hakem heyeti tarafından, tarafların sunmuş olduğu bilgi ve belgeler incelenmiş ve resen araştırmalar yürütülmüştür. İncelemeler sonucunda aşağıdaki bulgulara ulaşılmıştır:

1. Şikayet eden, TÜRK PATENT nezdinde 2023 134709 sayılı "G şekil" marka tescili ve 2024/048749 sayılı "GOTION" ve 2023/134705 sayılı "GOTION HIGH-TECH" marka başvurularının sahibidir.
2. Şikayet edenin "GOTION" marka başvurularına karşı üçüncü bir kişi tarafından yayıma itiraz edildiği anlaşılmıştır. İlgili marka başvurularına ilişkin uyumsuzluk hala devam etmekte ise de işbu şikayetin incelendiği tarihte markalar sicilde geçerlidir.
3. Şikayet edenin ticaret unvanındaki esas unsur "GOTION" ibaresidir. Zira "HEFEI" ibaresi şikayet edenin mukim olduğu Çin'deki "Hefei" kentine bir atıf olup diğer kelime unsurları ise şikayet edenin ticari faaliyetlerini belirtmektedir.
4. Şikayet eden, gotion.com alan adının sahibidir.
5. Şikayet edenin grup şirketi ile şikayet edilen arasında bir distribütörlük sözleşmesi imzalanmıştır. İlgili sözleşmenin geçerli olup olmadığı veya usulüne uygun feshedilip edilmediği konusunda taraflar arasında iddialar dikkate alındığında, anlaşmazlık bulunduğu anlaşılmaktadır.
6. İlgili distribütörlük sözleşmesinin içeriğinde şikayet edilene "GOTION" ibareli marka ve logoların "kullanımına" ilişkin bir yetki verildiği görülmüştür. Sunulan sözleşmenin 4.4 maddesinde "shall use" ibaresi kullanılmış olup bunun dışında "GOTION" ibareli marka ve benzeri diğer sair hakların tescili ve/veya alan adlarının tahsisine ilişkin tüm sözleşme içerisinde şikayet edilene herhangi bir yetki verilmediği anlaşılmaktadır.



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

7. Şikayet edilen tarafından TÜRK PATENT nezdinde 2023/091104 sayılı "GOTION HIGH-TECH" ibareli bir marka başvurusunda bulunulmuşsa da bu başvuru şikayet edenin itirazı üzerine kötü niyet gerekçesi ile tümünden reddedilmiş, bu karara karşı ise karara itiraz yoluna gidilmemiş olduğundan ret kararı kesinleşmiştir. Bu nedenle ilgili marka başvurusu esasen geçersiz durumdadır.
8. Şikayete konu alan adı, 26 Mayıs 2023 tarihinde şikayet edilen adına tahsis ettirilmiş ve halihazırda kullanılmamaktadır.
9. Şikayet edilenin yetkilisi ve şikayet eden şirketin yetkilisi arasında geçtiği iddia edilen yazışmaların, bu hususu teyit etmeye elverişli bilgi ve belgeyi ihtiva etmediği ve alan adının tahsisinden sonra 14 Temmuz 2023'de başladığı, fakat tüm yazışmalarda gotion.com.tr alan adının kim adına tahsis ettirileceği ya da web sitesine yüklenmesinden bahsedilen bilgi ve belgelerin hangi web sitesine yükleneceğine ilişkin bilgi ve belgenin yer almadığı görülmüştür.

Hakem heyeti bu bulgular ışığında uyuşmazlığın esasının incelenmesinde önce şikayet edilen tarafından ileri sürülen yetki itirazını incelemiştir. Şikayet edilen ve şikayet edenin grup şirketi arasında düzenlenen sözleşmedeki tahkim şartının, "sözleşmenin uygulanması" hususuna ilişkin olduğu anlaşılmaktadır. İlgili sözleşmenin maddeleri arasında, uyuşmazlık konusu alan adının veya herhangi bir alan adının tahsisine ilişkin bir madde bulunmamaktadır. Bu nedenle alan adlarına ilişkin uyuşmazlıkların sözleşmenin dışında kaldığı anlaşılmıştır.

Nitekim İAA Yönetmeliği ve UÇHS Tebliği'nde de ".tr" uzantılı alan adlarına ilişkin uyuşmazlık çözümü yetkisi, TRABİS tarafından yetkilendirilen UÇHS'lere verilmiştir (mahkemelerin yetkisi bakidir). Bu kapsamda taraflar arasındaki sözleşmede alan adlarına ilişkin uyuşmazlıkların çözümüne ilişkin başkaca bir anlaşma yapılmadığı anlaşılmaktadır. Ek olarak, Yönetmelik ve Tebliğ'de de UÇHS'lere alan adlarına ilişkin uyuşmazlıkların çözümünden evvel esası ilgilendirecek bir hususu bekletici mesele yapma zorunluluğu getirilmiş de değildir. Öte yandan ilgili sözleşmede şikayet edilene "GOTION" ibareli herhangi bir ibareyi resmi kurumlar önünde tescil ettirme veya bu surette bir alan adını kendi adına tahsis ettirme yetkisi verilmediği de hakem heyetince anlaşıldığından, ilgili sözleşmenin geçerli olup olmadığının huzurdaki uyuşmazlığın çözümü bakımından herhangi bir etki doğurmayacağı anlaşılmıştır.

Bu kapsamda, huzurdaki gotion.com.tr alan adına ilişkin uyuşmazlık bakımından uyuşmazlığın çözümüne ilişkin olarak öncelikle bahsi geçen distribütörlük sözleşmesinin geçerli olup olmadığının Şangay Tahkim Merkezi tarafından incelenmesi ve bunun sonucuna göre ilgili uyuşmazlık bakımından karar verilmesi gerektiğine ilişkin şikayet edilen tarafından ileri sürülen yetki itirazı haksız bulunmuştur.

Tüm bu bilgi ve belgeler ışığında hakem heyeti, şikayetin incelenmesine geçmiştir.

İNCELEME VE DEĞERLENDİRMELER

Şikayet 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 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



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

Hakem heyeti, yapmış olduğu inceleme neticesinde ihtilafli gotion.com.tr alan adının, şikayet edenin TÜRK PATENT nezdinde başvurusu yapılmış olan ve işbu şikayetin incelendiği tarihte sicilde geçerli bulunan 2024/048749 sayılı "GOTION" ve 2023/134705 sayılı "GOTION HIGH-TECH" markalarını ve ayrıca ticaret unvanının ana unsurunu ve yine sair haklarından gotion.com alan adının esas unsurunu aynen içermesi nedeniyle şikayet edenin üzerinde hak sahibi olduğu "GOTION" markaları, bu unsuru taşıyan ticaret unvanı ve sair haklarından alan adı ile karıştırılma ihtimali ve şikayet eden ile doğrudan bir bağlantısı olduğu izlenimi yaratacağı kanaatine varmıştır.

Fakat şikayet edene ait 2023 134709 sayılı "G şekil" markasının, ihtilafa olan gotion.com.tr alan adı ile karıştırılma ihtimali yaratmadığı değerlendirilmektedir. Nitekim "G" harfi tek başına herhangi bir kişinin tekeline bırakılamayacağı gibi, şikayete konu alan adının esas unsuru bütün olarak "gotion" ibaresidir.

Hakem heyeti, Dünya Fikri Mülkiyet Örgütü (WIPO) tarafından yürürlüğe konulan ve uygulanmakta olan Alan Adı Uyuşmazlıklarının Yeknesak Çözüm Politikası (UDRP) içtihatlarına ve Seçilmiş UDRP Soruları ile ilgili WIPO İdari Hakem Görüşlerinin WIPO Değerlendirmesi, Üçüncü Baskısı'na (WIPO Overview 3.0) da atıfta bulunmaktadır:

*"Her dava kendi esaslarıyla değerlendirilirken, bir alan adının **bir markanın tamamını içerdiği** ya da ilgili markanın en az bir hakim özelliğinin alan adı içerisinde tanınabilir olduğu davalarda, **alan adı normal şartlar altında UDRP ehliyeti bakımından marka ile iltibas oluşturacak kadar benzer addedilecektir.**" (WIPO Overview 3.0, Bölüm 1.7).*

UDRP davası olan *Magnum Piering, Inc. v. The Mudjackers and Garwood S. Wilson, Sr.*, WIPO Dava No. D2000-1525 kararında **"bir alan adı şikayet edenin tescilli markasını tamamen içeriyorsa, bu politika çerçevesinde ayniyet ve iltibas oluşturacak düzeyde benzerliği ortaya koymaya yeterlidir"** denilmektedir. Diğer birçok UDRP kararında da **bütünüyle markayı içeren alan adının söz konusu olmasının, alan adının tescilli marka ile aynı veya iltibas oluşturacak düzeyde benzer olduğunu ispat için yeterli olduğu** belirtilmiştir.

Yine Merkez tarafından verilen aynı yönde kararlar için: Dosya/Karar no: TOBBUYUM-2022-(108) <demirorenteknoloji.com.tr>; Dosya/Karar no: TOBBUYUM-2022-(121) <oraclecloud.com.tr>; Dosya/Karar no: TOBBUYUM-2022- (125) <biblosresorts.com.tr>; Dosya/Karar no: TOBBUYUM-2022-(143) <bahels.com.tr>; Dosya/Karar no: TOBBUYUM-2024-(289) <metsan.com.tr>; Dosya/Karar no: TOBBUYUM-2024-(269) <natrol.com.tr>.

Tüm bu açıklamalar çerçevesinde hakem heyeti tarafından, somut olayda şikayete konu gotion.com.tr alan adının, şikayet edilenin tescilli markalarının, ticaret unvanının ve diğer sair haklarından ".com" uzantılı alan adının ayırt edici unsurlarının aynılarını içermesi sebebiyle **"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"** şartının somut olayda ayniyet düzeyinde gerçekleştiği 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 maddesinde düzenlenen her bir hususu ispat etmek zorunda olmakla beraber, hakem heyeti, menfi bir durumu kanıtlamanın şikayet eden için güç olduğunu değerlendirmekte, UDRP davalarında idari hakemler tarafından kabul edildiği ve WIPO Overview 3.0, Bölüm 2.1'de açıklandığı üzere;



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

“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 geçtiğini” kabul etmektedir.

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.*

Hakem heyeti, şikayet edenin, şikayet edilenin ihtilafı alan adları üzerinde hiçbir hak veya meşru menfaati bulunmadığını ilk bakışta (prima facie) ortaya koyduğu kanaatine varmış ve ispat yükümlülüğü şikayet edilene geçmiştir.

Dosyadaki delillerin incelenmesi neticesinde, şikayet edilenin alan adı üzerinde yasal bir hakkının ya da bağlantısının bulunduğu veya şikayete konu alan adının, iyi niyetli bir biçimde kullanılmış olduğuna ilişkin inandırıcı delilleri bulunmadığı değerlendirilmiştir.

Nitekim her ne kadar şikayet edilen, uyuşmazlık konusu alan adını, şikayet edenin grup şirketi ile arasında imzalanan distribütörlük anlaşmasına binaen kendi adına tahsis ettirdiğini iddia etmekte ise de dosyaya her iki tarafça sunulan distribütörlük anlaşmasında, şikayet edilene “GOTION” ibareli bir alan adını kendi adına tahsis ettirme yetkisinin verilmemiş olduğu, sözleşmede yalnızca şikayet edilenin “GOTION” markalarını Türkiye’de kullanma yetkisinin kendisine verilmiş olduğu anlaşılmaktadır. Bir markayı belirli bir bölgede kullanma hakkı ile bu markaya dayalı olarak tescil ve/veya tahsis usulüne dayalı mülkiyet hakkına sahip olmak amacı ile başvurular yapılması ve/veya haklar alınması ise birbirinden farklı sonuçları olan ve açık bir irade ile taraflar arasındaki sözleşmede ayrı ayrı belirtilmesi gereken işlemlerdir. Kaldı ki şikayet edilen de kendi dilekçelerinde sözleşmenin kendisine “kullanım” hakkı bahşettiğini vurgulamaktadır.

Bu kapsamda şikayet edilenin iddialarının aksine, şikayet edenin grup şirketi ile olan distribütörlük anlaşması halihazırda geçerli bulunuyor olsa dahi (nitekim taraflar arasındaki sözleşmenin geçerli olup olmadığı işbu hakem heyetinin inceleme yetkisini aşan bir durumdur), bu sözleşmeye dayalı olarak şikayet edilenin “GOTION” ibareli bir alan adını kendi adına tahsis ettirme yetkisi bulunmamaktadır. Bu kapsamda ilgili sözleşme, şikayet edilene uyuşmazlık konusu alan adını kendi adına tahsis ettirme yetkisi bahşetmemekte ve işbu şart bağlamında yasal bir hak veya meşru bir bağlantı sağlamamaktadır.

Bununla beraber, şikayet edilenin TÜRK PATENT nezdinde yapmış olduğu 2023/091104 sayılı “GOTION HIGH-TECH” marka başvurusunun, şikayet edenin itirazı üzerine SMK’nın 6’ncı maddesinin dokuzuncu fıkrası uyarınca kötü niyetli bulunarak reddedildiği ve bu ret kararının ise şikayet edilen tarafından Yeniden İnceleme ve Değerlendirme Kurulu nezdine taşınmadığından kesinleşmiş olduğu anlaşılmaktadır. Bu kapsamda şikayet edilene ait ilgili başvuru halihazırda geçersiz durumdadır. Hal böyleyken, işbu başvurunun da uyuşmazlık konusu alan adı için şikayet edilene yasal bir hak veya bağlantı sağlamadığı açıktır.



Bununla beraber, hakem heyetinin resen TÜRKPATENT, Ticaret Sicil Gazetesi, internet arama motorları ve diğer sorgular ve araştırmalarda da şikayet edilenin uyuşmazlık konusu alan adı üzerinde yasal bir hakkı veya bağlantısı olduğuna dair bilgi ya da belge bulunamamıştır.

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'nin 19'uncu maddesinin birinci fıkrası uyarınca aşağıdaki durumlar, Yönetmeliğin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde ifade edilen, bir İnternet Alan Adı'nın (İAA) kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması olarak değerlendirilir;

- 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,*
- 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,*
- Şikayet konusu İAA'nın, esasen ticari rakiplerin işlerine ya da faaliyetlerine zarar vermek amacıyla tahsis ettirilmiş olması,*
- 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.*

Fakat ilgili maddenin devamında da belirtildiği üzere yukarıda belirtilen durumlar, tahdidi değildir ve hakem veya hakem heyeti her somut olayın özelliğine göre şikayete konu alan adının kötü niyetle tahsis ettirildiğine karar verebilir.

WIPO Overview 3.0 sayfa 56'da "Genel olarak, paneller, bir alan adının daha sonra yeniden satış için (kâr amacıyla da dahil) tahsis ettirilmesi uygulamasının, şikayet edilenin alan adını kötü niyetle ve birincil amacı bir marka sahibine (veya rakibine) satmak olan bir şekilde tahsis ettirdiğini iddiasını tek başına desteklemeyeceği sonucuna varmıştır." denilmektedir.

İlgili metnin devamında sayfa 56'nın son paragrafında "Öte yandan, şikayet edilenin ihtilaf konusu alan adını tahsis ettirmesindeki amacının aslında şikayetçinin markasından bir şekilde kâr elde etmek veya

başka bir şekilde yararlanmak olduğunu gösteren koşullar varsa, heyetler davalının kötü niyetli olduğunu tespit edecektir. Panel değerlendirmesi olguya özgü kalsa da, genel olarak, bu tür durumlar **tek başına veya birlikte şunları içerir: (i) şikayet edilenin, şikayetçinin hakları hakkında muhtemel bilgisi, (ii) şikayetçinin markasının ayırt ediciliği, (iii) şikayet edilen tarafından kötüye kullanım amaçlı kayıtlar yapma örüntüsü, (iv) şikayetçinin markasını hedef alan (örneğin şikayetçinin rakiplerine bağlantılar yoluyla) web sitesi içeriği, (v) alan adını markayı kötüye kullanan içeriğe yönlendirmekle veya gerçekten yönlendirmekle tehdit etme, (vi) "en yüksek teklifi verene satma" veya başka bir şekilde alan adını üçüncü bir tarafa devretmekle tehdit etme, (vii) şikayet edilenin alan adını kaydettirmek için**



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

güvenilir, kanıta dayalı bir gerekçe sunamama, (viii) *şikayet edilenin alan adı karşılığında mal veya hizmet talebi*, (ix) *şikayet edilenin şikayetçiyi istenmeyen bir ticari anlaşmaya zorlama girişimi*, (x) **şikayet edilenin geçmişteki davranışları veya ticari ilişkileri** veya (xi) *şikayet edilenin, şikayetçiye karşılık gelen ek alan adlarını kaydettirmesi*, (xii) *Şikayetçinin markasının potansiyel olarak kötüye kullanım faaliyeti konusunda uyarılmasının ardından markanın silinmesi.*” denilmektedir.

Hukuki bir dava veya ihtilaf durumunda kötü niyetin varlığı her zaman net bir şekilde ortaya konulamayabilir. Huzurdaki ihtilafta olduğu gibi tarafların niyeti ve düşünceleri, somut kanıtlar ve açıklamalarla anlaşılmaya çalışılır. Bu kanıtlar, yazılı veya sözlü ifadeler, belgeler, davranışlar ve olaylarla desteklenen somut deliller olabilir, bazı durumlarda şikayet edilenin niyetini tam olarak bilmek yerine, delillerin ve kanıtların objektif bir şekilde değerlendirilmesi önemlidir. İhtilaf çözüm sistemi kanıtlara dayalı olarak hakkaniyetli ve adil bir şekilde karar vermeyi amaçlar.

WIPO Overview 3.0, 3.1.4 nolu paragrafında, aşağıda belirtilen durumların alan adının şikayetçinin markasıyla (hak sahipliği bulunan işaret) karıştırılma ihtimali yaratarak ticari kazanç elde etmek amacıyla tescil edildiğini ispatlar nitelikte olduğu belirtilmektedir;

- (i) **gerçek karışıklık**,
- (ii) *başarısız olsa bile davalının ticari çıkarı için karışıklığa neden olmaya çalışmak*,
- (iii) **davalının bir alan adına ilişkin haklarının veya meşru menfaatlerinin bulunmaması**,
- (iv) *alan adının, davalıya ait farklı bir web sitesine yönlendirilmesi*,
- (v) *alan adının şikayetçinin (veya bir rakibin) web sitesine yeniden yönlendirilmesi ve*
- (vi) **makul herhangi bir iyi niyetli kullanımın bulunmaması.**

WIPO Overview 3.0, sayfa 55'te ise şikayet edenin markalarının yüksek tanınırlık düzeyine sahip olduğu ve **şikayet edilenin, şikayet edenin markalarını bildiği ya da bilmesi gerektiği durumlarda** da diğer unsurlar göz önüne alınarak, kötü niyet bulgusuna ulaşılabileceği belirtilmektedir (*emsal kararlar için bakınız: Veuve Clicquot Ponsardin, Maison Fondée en 1772 v. The Polygenix Group Co., WIPO Dava No. D2000-0163, <veuveclicquot.org>; Revlon Consumer Products Corporation v. Moniker Privacy Services / Janice Liburd, WIPO Dava No. D2011-0315, <revlonwalk.org>; Georgia-Pacific Corporation v. Charlie Kalopungi, WIPO Dava No. D2011-0634, <georgiapacificjobs.com>; Barclays Bank PLC v. PrivacyProtect.org / Sylvia Paras, WIPO Dava No. D2011-2011, <barclayspremiercapitalinc.com>*).

Somut olayla yüksek benzerlikler içeren bir durumda, TOBB UYUM nezdinde verilen 14 Nisan 2023 tarihli ve TOBBUYUM-2023-(188) sayılı carrenta.com.tr uyuşmazlığına ilişkin kararında da “*Şikayet eden şirket ile şikayet edilenin nam ve hesabına hareket ettiği yazışmalardan anlaşılın 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 anlaşılın 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.” denilmiş ve şikayete konu alan adı, şikayet edene devredilmiştir.

Tüm bu hususlar göz önüne alındığında; hakem heyeti, somut olayda şikayet edilenin kötü niyetle hareket edip etmediğini tespit etmek için, olaya ilişkin tüm koşulları değerlendirerek aşağıdaki tespitlerde bulunmuştur:

- Şikayet edilen ile şikayet edenin grup şirketinin arasında bir distribütörlük sözleşmesi imzalanmıştır. Şikayet edenin grup şirketi tarafından, şikayet edilene ilgili sözleşmenin tek tarafı



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

feshedildiğine dair bir bildirim iletilmiştir.

- İlgili bildirimde feshe gerekçe olarak ise diğer sebeplerin yanı sıra şikayet edilen tarafından TÜRKPATENT nezdinde “GOTION” ibareli marka başvurusunda bulunulması ve şikayete konu gotion.com.tr alan adının kendi adlarına tahsis ettirilmiş olması suretiyle marka tecavüzü ve haksız rekabet yaratılması ve bu eylemlerin daha önce yapılmış olan bildirimlere rağmen sonlandırılmamış olması gösterilmiştir.
- Şikayet edilen tarafından sunulan ve uyuşmazlığa konu alan adını şikayet edenin bilgisi dahilinde kendi adına tahsis ettirdiğini ispat ettiği belirtilen yazışmalardan, ilgili yazışmaların yetkili kişiler arasında geçip geçmediği anlaşılamamaktadır. Bir diğer deyişle, söz konusu yazışmaların tarafları temsile yetkili olan şahıslar arasında gerçekleştiği somut bilgi ve belgeler ile ispatlanmamıştır. Nitekim bu surette somut bir delil de dosyaya sunulmuş değildir.
- Öte yandan ilgili yazışmalarda, şikayet edilenin yetkilisi olduğu belirtilen Furkan ALKAN, Huzeyfe BENLİ tarafından şikayet edenin yetkilisi olduğu iddia edilen Wang YONG arasında bir web sitesinin içeriğine konulması planlanan içeriklerle ilgili bilgi alışverişi olduğu görülmüşse de bu yazışmalarda ilgili web sitesinin şikayete konu gotion.com.tr web sitesinin içeriğine ilişkin olduğuna dair bir yazışma görülmemiştir. Bir diğer deyişle, ilgili yazışmalarda “web sitesi” olarak bahsedilen alan adının, şikayete konu alan adı olup olmadığı anlaşılamamaktadır.
- Üstelik ilgili yazışmaların başlangıç tarihi 14 Temmuz 2023 iken uyuşmazlık konusu alan adı 26 Mayıs 2023 tarihinde şikayet edilen adına tahsis ettirilmiştir. Bir diğer deyişle, şikayet edilen tarafından web sitesi içeriğine ilişkin bilgi talep edilen yazışmalar, şikayete konu alan adının tahsisinden sonra gerçekleşmiş olduğundan, ilgili alan adının tahsis anında şikayet edenin bilgisi dahilinde şikayet edilen adına tahsis edilmiş olduğu iddiasını kabulü mümkün görünmemiştir.
- Şikayet edilen, şikayet edenin “GOTION” markaları üzerindeki haklarını bilmektedir.
- Şikayete konu alan adı halihazırda kullanılmamaktadır. Bu nedenle herhangi bir ihtilaf bildiriminden önce iyi niyetli olarak bir kullanımdan da söz edilmesi mümkün görünmemiştir.
- Şikayet edilenin, ilgili alan adına ilişkin herhangi bir yasal hakkı veya bağlantısı da bulunmamaktadır.
- Bilakis şikayet edilen tarafından TÜRKPATENT nezdinde yapılan 2023/091104 sayılı “GOTION HIGH-TECH” marka başvurusu, şikayet edenin itirazı üzerine kötü niyetli bulunarak reddedilmiştir. Bu karar kesinleşmiştir.

Hakem heyeti, tüm bu hususları değerlendirdikten sonra, şikayet edilenin ihtilaf alan adını kötü niyetle tahsis ettirdiğini tespit etmiştir.

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 gotion.com.tr alan adının şikayet edene devrine oy birliği ile karar verilmiştir.



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

Hakem Heyeti Başkanı
Güldeniz DOĞAN ALKAN

Hakem
Uğur G. YALÇINER

Hakem
Arzu OĞUZ



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