

HAKEM KARARI

Karar Tarihi : 15 Ocak 2025
Dosya/Karar No : TOBBUYUM-2024-(317)
TRABIS Ticket No : 21000003729413

TARAFLAR

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

ŞİKAYETE KONU ALAN ADI VE TESCİL EDEN KAYIT KURULUŞU

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

USULİ İŞLEMLER

Şikayet, 06 Aralık 2024 tarihinde TOBBUYUM İAA Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (TOBBUYUM) sunulmuştur.

TOBBUYUM, 06 Aralık 2024 tarihinde şikayete konu alan adı ile ilgili olarak TRABİS'e bildirim yapmıştır.

TRABİS, 06 Aralık 2024 tarihinde 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 06 Aralık 2024 tarihinde başlatmış ve şikayeti, şikayet edilene İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre 06 Aralık 2024 tarihinde usulüne uygun şekilde bildirmiştir.

İAA UÇM Tebliği hükümlerine göre, şikayet edilenin cevap sunumu için son tarih ek süre ile birlikte 26 Aralık 2024 olarak belirlenmiştir.

Şikayet edilen cevabını yasal süre içerisinde 26 Aralık 2024 tarihinde TOBBUYUM'a iletmıştır.

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, 27 Aralık 2024 tarihinde Şebnem AKİPEK ÖCAL'ı hakem olarak atamıştır.

Hakem, İAA UÇM Tebliği uyarınca alan adına ve taraflara ilişkin Tarafsızlık ve Bağımsızlık Beyanı'nı 02 Ocak 2025 tarihinde TOBBUYUM'a sunmuştur.



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

TARAFLARIN İDDİALARI

1- Şikayet Eden

Şikayet eden tarafından dilekçesinde; şikayet edenin kırk (40) yıl önce Fransa'da kurulduğunu, "ESTHEDERM" ibaresini ihtiva eden tescilli markalarının bulunduğunu, "ESTHEDERM" ibareli markalarının ilk olarak 06 Haziran 1999 tarihinde Türkiye'de tescilli bulunduğunu, 20 Haziran 1996 tarihinden itibaren esthederm.com gibi "ESTHEDERM" ibaresini içeren birden fazla alan adına sahip olduğunu, şikayete konu esthederm.tr alan adının 16 Eylül 2024 tarihinde tahsis edilmiş olduğunu, bu adın içeriği olmayan bir sayfaya yönlendirdiğini, esthederm.tr alan adında bulunan ibarenin tescilli markaları ve ürünleri ile karışıklığa neden olacağını, şikayet edilenin hiçbir şekilde kendileri ile ilişkisinin olmadığını, şikayet edilenin kötü niyetli olarak bu alan adını tahsis ettiğini iddia etmiştir. Netice itibariyle de esthederm.tr alan adının şikayet edene devri talep edilmiştir.

2- Şikayet Edilen

Şikayet edilen tarafından verilen cevap dilekçesinde; uyuşmazlık konusu alan adının yasal yollarla alındığını, kötü niyetli olarak veya hak ihlaline sebep olmak amacıyla tahsis edilmediğini, esthederm.com alan adı üzerinden felsefede estetik ve derinlik üzerine yazılar yazmayı amaçlayan bir kişisel blog platformu için projelendirdiğini, şikayet edenin faaliyet alanı dışında faaliyette bulunulacağını, alan adı içerisinde şikayet edenin markalarıyla karışıklık yaratmayacak şekilde internet sitesinin tasarlandığını, esthederm.com projesinin tamamen farklı bir sektöre hitap ettiğini, ticari kazanç amacı taşımadığını, esthederm.com alan adı üzerinde projesinin geliştirilme aşamasında olduğunu, projenin tamamlanması ile faaliyete geçeceğini, alan adının kötüniyetli olarak kullanılmadığını ve başvurunun reddedilmesini talep etmiştir.

VAKIALAR

Hakem tarafından TÜRK PATENT sistemi üzerinden yapılan incelemede; şikayet eden adına 6777805 sahiplik numarası ile ilki 13 Kasım 1997 tarihinde yapılan başvuru ile "esthederm" ibaresini içeren farklı sınıflarda tescilli aşağıda bilgileri verilen yedi (7) adet marka kaydının bulunduğu tespit edilmiştir.



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 edenin, <https://www.esthederm.co.uk/>, <https://esthederm.com> ve <https://www.esthederm.fr/> alan adlarını aktif olarak kullandığı, tahsislerinin sırasıyla 25 Nisan 2008, 20 Haziran 1996 ve 12 Kasım 2007 tarihlerinde yapıldığı tespit edilmiştir. <https://web.archive.org/> sitesi üzerinden yapılan sorgulamada; <https://www.esthederm.co.uk/> alan adının kırkiki (42) kez, <https://esthederm.com> alan adının beşbindörtüyüzdoksanbeş (5495) kez, <https://www.esthederm.fr/> alan adının binyediyüzotuzaltı (1736) kez kaydedildiği tespit edilmiştir.

<https://www.trabis.gov.tr/whois> üzerinden yapılan incelemede, esthederm.tr alan adının 16 Eylül 2024 tarihinde tahsis edildiği ve son kullanma tarihinin 15 Eylül 2025 olduğu tespit edilmiştir. Uyuşmazlık konusu esthederm.tr adresine girildiğinde görseli aşağıda belirtildiği üzere internet sitesinin yapım aşamasında olduğu belirtilmektedir.



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.

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

Hakem tarafından Türk Patent ve Marka Kurumu (TÜRKPATENT) üzerinden yapılan incelemede, şikayet eden (TPMK Sahiplik No:) adına "esthederm" ibaresini ihtiva eden ilki 13 Kasım 1997 başvuru tarihli 97/017160 başvuru numaralı "institut esthederm" ibareli ve 02 Temmuz 2012 başvuru tarihli 2012/20708 başvuru numaralı "esthederm" ibareli marka olmak üzere yedi (7) adet tescilli marka kaydı bulunmaktadır. Şikayet edenin markalarının esas unsurunun "esthederm" ibaresinin olduğu anlaşılmaktadır.

Şikayet eden adına tahsisli bulunan ve aktif olarak kullanılan <https://www.esthederm.co.uk/>, <https://esthederm.com> ve <https://www.esthederm.fr/> alan adlarının SLD kısımları "esthederm"



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

ibaresinden oluşmaktadır.

Sınai Mülkiyet Kanunu (SMK)'nın 7'nci maddesinin üçüncü fıkrasının (d) bendi gereğince; "işareti kullanan kişinin, işaretin kullanımına ilişkin hakkı veya meşru bağlantısı olmaması şartıyla işaretin aynı veya benzerinin internet ortamında ticari etki yaratacak biçimde alan adı olarak kullanılması", marka hakkına tecavüz sayılmaktadır. SMK'nın 7'nci maddesinin üçüncü fıkrasında belirtilen eylemlerin yasaklanabilmesi için SMK'nın 7'nci maddesinin ikinci fıkrasındaki ihtimallerden birisinin gerçekleşmesi gerekmektedir.

İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinde belirtilen üç şartın birincisi; ihtilaf konusu alan adının, sahip olunan ya da ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işaretlerle benzer ya da aynı olmasıdır. Yapılan başvuru incelendiğinde, uyuşmazlık konusu esthederm.tr ibaresinin SLD kısmı olan "esthederm" ibaresinin, şikayet edenin tescilli markaları ile tahsisli alan adlarının aynısı, SLD kısmının aynısıdır.

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, menfi bir durumu kanıtlamanın şikayet eden için güç olduğunu değerlendirmekte, Alan Adı Uyuşmazlıklarının Yeknesak Çözüm Politikası (UDRP) davalarında idari hakemler tarafından kabul edildiği ve Dünya Fikri Mülkiyet Örgütü (WIPO) Overview 3.0, Bölüm 2.1'de açıklandığı üzere şikayet eden tarafından şikayet edilenin ihtilafalı 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.*

Şikayet eden, şikayet edilenin ihtilafalı alan adı üzerinde yasal bir hakkı ya da bağlantısının olmadığını iddia etmiştir. Hakem, şikayet edenin, şikayet edilenin ihtilafalı alan adı üzerinde hiçbir hak veya meşru menfaati bulunmadığını ilk bakışta (prima facie) ortaya koyduğu kanaatine varmış ve ispat yükümlülüğü şikayet edilene geçmiştir.

Şikayet edilen tarafından verilen cevapta; uyuşmazlık konusu alan adını yasal sürece uygun bir şekilde tahsis ettiğini, alan adının yasal sınırlar içerisinde kullanıldığını, alan adı üzerinden "felsefede estetik ve derinlik" konuları üzerine kişisel blog platformu olarak kullanmayı amaçladığını ve bu kapsamda çalışmalar yaptığını, şu anda yazılım altyapısının hazırlanması ve içerik üretim sürecinin devam ettiğini, alan adı üzerinden yapacağı çalışmanın şikayet edenin ticari faaliyet alanı olan güzellik ve kozmetikte



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

hiçbir ilişkisinin bulunmadığını iddia etmiştir.

Şikayet edilen tarafından, uyuşmazlık çıkmasından önce alan adını aktif kullanıyor olması veya aktif kullanmak için ciddi hazırlıklar yapmış olması, yasal hak ve meşru menfaatin ispatı açısından önem arz etmektedir¹. WIPO Overview 3.0, Bölüm 2.2² ve UDRP kararlarında ifade edildiği gibi, malların veya hizmetlerin iyiniyetli bir şekilde sunulmasıyla bağlantılı olarak, alan adının kullanımına ilişkin kapsamlı olmayan önceki kullanım örnekleri veya kanıtlanabilir hazırlıklar şunları içerebilir: iş kurmayla ilgili durum tespiti/yasal tavsiye/yazışma kanıtı, internet sitesi geliştirme veya reklam, antetli kağıt veya kartvizit gibi tanıtım materyallerine yapılan güvenilir yatırımın kanıtı, alan adını kullanan gerçek bir iş planının kanıtı ve iş planının takip edildiğine dair güvenilir işaretler, ilgili alan adlarının iyiniyetli kaydı ve kullanımı, genel olarak siber işgal (cybersquatting) altına alma niyetinin göstergesinin bulunmadığına işaret eden kanıtlardır³. Şikayet edilen tarafından, uyuşmazlık konusu alan adını aktif kullanmak için hazırlıklar yapıyor olması durumunda, buna ilişkin somut bütün bilgi ve belgeleri cevabında iletmesi gerekmekte olup, sunmaması halinde bu durumu ispatlayamamış olacaktır⁴.

Şikayet edilen tarafından şikayete konu alan adı üzerinde yasal hak veya meşru menfaatine ilişkin herhangi bir bilgi veya belge sunmadığı durumlarda, yasal hak veya meşru menfaatini ispat edememiş olarak kabul edilecektir⁵.

Şikayet edilen tarafından; ihtilafı alan adını aktif kullanmak için hazırlıklar yaptığını iddia etmiş ancak buna ilişkin somut bilgi ve belgelerini cevabi yazısında sunmamış olmakla birlikte, ihtilafı alan adı üzerinde hak veya meşru menfaati bulunduğuna ilişkin herhangi bir kanıt da sunmamıştır. Şikayet edilen, şikayet edenin iddialarının aksini ispat etmediğinden hakem, şikayetin İAA Yönetmeliği'nin 25'inci maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde belirtilen koşulu oluşturduğu sonucuna varmıştır.

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

Şikayet eden; adına tescilli bulunduğu "esthederm" ibareli marka ile üretilmiş ürünlerinin dünya çapında ve Türk eczanelerinde satışa sunulduğunu ve Türkiye'de ciddi bir ürünü bulunduğunu, "esthederm" ibaresinin internet arama motorlarına yazıldığına şikayet eden lehine birçok sonuç çıktığını, şikayet edilenin şikayet edenin markalarından ve ürünlerinden haberdar olmamasının mümkün olmadığını, uyuşmazlık konusu alan adının şikayet edilen tarafından aktif kullanılmadığını ve bir e-posta adresine yönlendirdiğini ve bunların neticesinde şikayet edilenin kötüniyetli olarak uyuşmazlık konusu alan adının tahsisini gerçekleştirdiğini iddia etmiştir.

Hakem tarafından, şikayet edenin sunmuş olduğu deliller incelendiğinde; arama motorları üzerinden "esthederm" ibaresi ile yapılan aramalarda şikayet edenin internet sitesinin üst sıralarda çıktığı ve şikayet edenin markalarını ihtiva eden ürünlerinin satışının yapıldığı internet siteleri ile sanal mağazalara yönlendirme yapıldığı tespit edilmiştir. Türkiye'de en çok kullanılan <https://www.trendyol.com/> ve <https://www.hepsiburada.com/> sanal mağazalarının arama kısmında "esthederm" ibaresi yazıldığına şikayet edene ait yukarıda belirtilen tescilli markaları ihtiva eden ürünler çıkmaktadır.

¹ Yasaman, Z. (2020). Türk ve Avrupa Birliği Hukukunda İnternette Marka Hakkının İhlali. İstanbul: Onikilevha Yayıncılık. s. 493; Yargıtay 11. HD, 10/06/2015, E. 2015/3174, K. 2015/8074.

² WIPO, (Overview), <https://www.wipo.int/amc/en/domains/search/overview3.0/>.

³ TOBBUYUM, 09/10/2023, K. 2023/262, www.tobbuyum.com.tr/kararlar.php.

⁴ TOBBUYUM, 09/03/2023, K. 2023/177, www.tobbuyum.com.tr/kararlar.php.

⁵ TOBBUYUM, 23/02/2023, K. 2023/169, www.tobbuyum.com.tr/kararlar.php.



WIPO Overview 3.0, Bölüm 3.2.3'te "Kasıtlı Görmezden Gelme ve Markayı İhlal Eden Tescilleri Araştırma ve Bunlardan Kaçınma Görevi" başlığı altında yer alan açıklamalara göre, şikayet edilenin şikayete konu alan adının tahsis ettirmek isterken iyiniyetli çevrimiçi araştırmalar yapmaması ve bir "kasıtlı körlük" olarak adlandırılan davranış içinde olmasını da kötü niyetli davranış olarak değerlendirebileceği belirtilmiştir. UÇHS'ye konu bir uyuşmazlıkta; şikayet edilen, herhangi bir tahsisli alan adının veya tescilli markanın kötüye kullanılmasını önlemek için, örneğin negatif anahtar kelimeler uygulamak gibi yöntemlerle ek önlemler aldığına dair kanıt sağlamamış, bu şekilde iyi niyetli olduğunu ispat edemediğine karar verilmiştir⁶.

Hakem tarafından bu açıdan yapılan değerlendirmede; şikayet edilenin, şikayet edenin markalarından ve ticari ürünlerinden haberdar olmamasının mümkün olmadığı kanaatine varılmıştır.

Alan adının aktif olarak kullanılıp kullanılmamasının, kötü niyetin değerlendirilmesinde göz önüne alınması gerekmektedir. Alan adı sahibi tarafından, tahsis ettirmiş olduğu alan adının kendi ticari faaliyetlerinde veya ticaret dışı eylemlerinde kullanması ve internet sitesinin sürekli olarak güncel ve aktif olması ile alan adının pasif durumda bekletilmesi, kötü niyetin değerlendirilmesinde aynı kusur oranına sahip olmayacaktır. Herhangi bir hukuka uygun neden olmaksızın çok sayıda alan adını tahsis etmek ve pasif bir şekilde elinde bulundurmamak, kötü niyetin açık bir göstergesi kabul edilebilecektir⁷. Şikayet edilen tarafından, alan adının bir proje kapsamında alındığının ve projenin henüz tamamlanmamış olması nedeni ile alan adının aktif olarak kullanılmadığının iddia edilmesi durumlarında, şikayet edilenin buna ilişkin olarak somut bilgi ve belgeleri ibraz etmesi gerekmektedir. Uyuşmazlık konusu esthederm.tr alan adının 16 Eylül 2024 tarihinde tahsis edildiği, şikayet edilenin cevap tarihi olan 26 Aralık 2024 tarihine kadar dört (4) aydan fazla bir zaman geçmiş olduğu göz önüne alındığında şikayet edilenin iddia etmiş olduğu projeye ilişkin olarak somut bilgi ve belge ibraz etmesi gerekmektedir. Tahsis tarihinden itibaren dört (4) aydan fazla zaman geçmiş olması ve projeye ilişkin hiçbir bilgi ve belge sunulmamış olması sebebiyle hakem tarafından şikayet edilenin uyuşmazlık konusu alan adını kötü niyetle tahsis ettirdiği kanaatine varılmıştır.

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 esthederm.tr alan adının şikayet edene devrine karar verilmiştir.



Hakem
Prof. Dr. Şebnem AKİPEK ÖCAL

⁶ TOBBUYUM, 21/10/2022, K. 2022/71, www.tobbuyum.com.tr/kararlar.php,

⁷ Zorluoğlu, A. (2012). Alan Adlarında Kötü Niyet Kavramı. Hacettepe Hukuk Fakültesi Dergisi, 2(1). 15 Ağustos 2023'te https://dergipark.org.tr/tr/pub/hacettepehdf/issue/44818/557459#article_cite adresinden indirildi. s. 72, 75.

