

HAKEM KARARI

Ba vuru No : UCM-2023-00018

Karar Tarihi : 15.03.2023

TRAB S Ticket No : 21000000731263

1. Taraflar

ikayetçi : H***** T***** ve T***** A. .-A***** *****

Yetkilisi : B***** T*****

ikayet Edilen : ***** K*****

2. Alan Adı : <hazera.com.tr>

3. Usul

Ba vuru, Uyu mazlık Çözüm Merkezi'ne 15.02.2023 tarihinde yapılmı tır. Uyu mazlık Çözüm Merkezi tarafından, İnternet Alan Adları Uyu mazlık Çözüm Mekanizması Tebli i'nin ("Tebli ") 7. maddesinin 8. fıkrası uyarınca 17.02.2023 tarihinde ikayetçiden ba vurudaki eksikliklerin giderilmesi talep edilmi tir. ikayetçi, 24.02.2023 tarihinde eksiklikleri tamamlamı tır. Uyu mazlık Çözüm Merkezi tarafından Tebli 'in 8. maddesi uyarınca, 27.02.2023 tarihinde ikayet Edilen'e uyu mazlık ile ilgili bilgilendirme yapılmı tır. ikayet Edilen 27.02.2023 tarihinde Uyu mazlık Çözüm Merkezi'ne cevabını sunmu tur.

Uyu mazlık Çözüm Merkezi, Tebli 'in 11. maddesi uyarınca, 28.02.2023 tarihinde Mahmut Furkan BALABAN'ı tek hakem olarak belirlemi ve hakeme bildirimde bulunmu tur. Hakem, İnternet Alan Adları Yönetmeli i ("Yönetmelik") madde 26/2 uyarınca 01.03.2023 tarihinde ba ımsızlık ve tarafsızlık beyanında bulunarak çalı maya ba lamı tır.

4. Olaylar

ikayetçi tarafından sunulan marka tesciline ili kin ekran görüntüsü incelendi inde ve Hakem tarafından Türk Patent ve Marka Kurumu internet sitesi üzerinden yapılan ara tırma sonucunda; H***** S***** LTD.'ye ait "hazera seeds of growth" markasının 31. sınıfta 2017/13357 ba vuru numarasıyla 19.01.2018 tarihinde tescil edildi i tespit edilmi tir.

ikayet Edilen'in ise alan adıyla bağlantılı herhangi bir marka tescil belgesi sunmadığı görülmüştür; Hakem tarafından Türk Patent ve Marka Kurumu internet sitesi üzerinden yapılan ara tırma sonucunda, ikayet Edilen'e ait "hazera" veya benzeri ifadelerin yer aldığı herhangi bir markanın bulunmadığı tespit edilmiştir.

Uyuşmazlıkta konu alan adı <hazera.com.tr> 15.01.2023 tarihinde ikayet Edilen ***** K***** adına tahsis edilmiştir. <hazera.com.tr> alan adı halihazırda forum sitesi olarak faaliyet göstermektedir.

5. Tarafların İddia ve Cevapları

5.1. İkayetçinin İddia ve Talepleri:

İkayetin konusunu <hazera.com.tr> alan adı olmaktadır.

İkayetçi, <hazera.com.tr> alan adının 10 yıldan fazla bir süredir kendileri tarafından kullanılmakta olduğunu, fakat sehven ödemeyi geciktirmeleri sonucunda sitenin başkası tarafından alındığını, ilgili alan adının marka tesciline ve ticaret unvanlarına dayandığını, yıllardır <hazera.com.tr> uzantılı e-postalar vasıtasıyla müşterileri ile iletişime geçtiklerini, karşı tarafın "hazera" ibaresi içeren bir markasının olmadığını, <hazera.com.tr> alan adının kendi müşterileri tarafından bilindiği için itibarına zarar verdiğini belirterek ilgili <hazera.com.tr> alan adının kendilerine devrini talep etmiştir.

İkayetçi'nin, uyuşmazlıkta konu alan adıyla ilgili Türk Patent ve Marka Kurumu marka tesciline ilişkin ekran görüntüsü sunduğu görülmüştür.

5.2. İkayet Edilenin Cevap ve Talebi:

İkayet Edilen, cevabında, <hazera.com.tr> alan adının TRAB S'in faaliyete geçtiği 14.09.2022 tarihinden kendisinin tescil ettirdiği tarih olan 15.01.2023'e kadar eski sahibinin siteyi tescil ettirmediğini, ikayetçi'nin 15.01.2023 tarihinin üzerinden 1 ay daha geçmesinden sonra kendisine devir talebinde bulunmuş olduğunu fakat bu süre içerisinde ikayet Edilen'in ilgili alan adına yönelik yatırım yaptığı, ilgili internet sitesinde uyuşmazlıkta konu alan adıyla ilişkili olan markanın faaliyet alanıyla ilgili herhangi bir kategori bulunmadığından marka ihlalinin gerçekleşmediği gerekçeleriyle devir talebinin reddini istediğini belirtmiştir. İkayet Edilen, TRAB S'in faaliyete geçtiği tarihten sonra ilgili siteleri kullanmak isteyenlerin alan adlarını almayı unutabileceğini düşünerek kendisinin bu tarihten itibaren Ekim, Kasım, Aralık aylarında herhangi bir alan adı tescili yapmadığını, 15.01.2023 tarihinde ise Hazal ve Eralp isimlerinin ilk üç harflerinden oluşan <hazera.com.tr>yi forum sitesi yapma amacıyla tescil ettiğini ifade etmiştir. <hazera.com.tr> alan adının satılık olmadığını, ticari amaçlı bir site yapmak amacıyla tescil edilmediğini; <hazera.com.tr>yi kendisinin tescil ettirdiği tarih olan 15.01.2023'ten ikayet tarihi olan 15.02.2023'e kadar ikayetçi tarafından beklenilmesinin etik olmadığını ifade etmiştir. Bununla birlikte, ikayet Edilen'in kendisine söz konusu ikayetin 27.02.2023'te ulaştığından bu sürenin

yaklaşık bir buçuk ay oldu unu, bu süre içerisinde sitenin domain de erleri yükseltilerek çok sayıda teknik geliştirme yapıldı 1, siteye girilen içeriklerle birlikte 2070 indeksli sayfa oldu u belirtilmiştir. İfade Edilen, bu şekilde bir alan adının devri söz konusu olması halinde içerikler silineceğinden; ilgili alan adının Google arama motorunda spam kategorisine dahil edileceğinden ilkin yorumda bulunmuştur. Bahsi geçen gerekçe ve itirazlar ile İfade Edilen, <hazera.com.tr> alan adının devir talebinin reddedilmesi gerektiğini ifade etmiştir.

6. Değerlendirme

6.1. Değerlendirmede Göz Önünde Bulundurulacak Kriterler

İnternet Alan Adları Yönetmeliği'nin 25. maddesinin 1. fıkrası uyarınca aşağıdaki kriterlerin birlikte gerçekleşmesi halinde İfade Edilen tarafından bir alan adının iptali veya devri talep edilebilir:

- i) Uyuşmazlık konusu alan adının, sahip olunan ya da ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işaretlerle benzer ya da aynı olması, **(benzerlik kriteri)**
 - ii) Alan adını tahsis ettiren tarafın bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da baskınlığının olmaması **(yasal hak veya baskınlık kriteri)** ve
 - iii) Bu alan adının alan adı sahibi tarafından kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması. **(kötüniyet kriteri)**
- İfade Edilen, iddiasını ispat etmekle yükümlüdür.

6.2. Benzerlik Kriteri

Yönetmelik Madde 25/1-(a) uyarınca, uyuşmazlık konusu alan adının, sahip olunan ya da ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işaretlerle benzer ya da aynı olması gerekmektedir.

İfade Edilen tarafından sunulan marka tesciline ilkin ekran görüntüsü incelendiğinde ve Hakem tarafından Türk Patent ve Marka Kurumu internet sitesi üzerinden yapılan araştırma sonucunda; H***** S***** LTD.'ye ait "hazera seeds of growth" markasının logosuyla birlikte 31. sınıfta tescilli olduğu tespit edilmiştir.

Hakem tarafından H***** S***** Ltd.'nin internet sitesi olan www.hazera.com incelendiğinde; ilgili şirketin Dünya'nın birçok yerinde şubesi olduğu görülmüş olup; Türkiye'deki şubesinin de İfade Edilen tarafından H***** T***** ve T***** A. Ş. A***** olarak olduğu tespit edilmiştir.

İfade Edilen'in "hazera seeds of growth" markası, uyuşmazlık konusu <hazera.com.tr> alan adıyla benzerdir, markanın ayırt edici kısmı olan "hazera" ibaresi ile aynıdır.

Ayrıca, İfade Edilen'in ticaret unvanı H***** T***** ve T***** A. Ş. A*****'dir. Uyuşmazlık konusu alan adında yer alan "hazera" ibaresi, ticaret unvanında aynen yer almaktadır.

İfade Edilen'in markasının uyuşmazlık konusu alan adı ile benzer ve ticaret unvanı da uyuşmazlık

konu alan adı ile aynı oldu undan; ikayetçi'nin iddiasına ili kin de erlendirilen ilk ko ul olan benzerlik kriterinin sa landı ı kanaatine varılmı tır.

6.3. Yasal Hak veya Ba lantı Kriteri

Yönetmelik madde 25/1-(b) uyarınca, alan adı uyu mazlıklarında alan adının devri için aranan ikinci kriter, alan adını tahsis ettiren tarafın bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da ba lantısının olmamasıdır.

Alan adı uyu mazlıklarında bu hüküm bakımından da ispat külfeti ikayetçidedir. ikayetçi kural olarak, ikayet etti i ki inin uyu mazlık konusu alan adını adına tahsis ettirmesinde onun bu alan adıyla ilgili yasal bir hakkı ya da ba lantısının olmadı nı ispatlamak zorundadır. Ancak ikayet edilenin içerisinde bulundu u menfi bir durumun ispatlanması külfetinin oldu u gibi ikayetçi üzerinde bırakılması, bu i in zorlu u nedeniyle bazı durumlarda ikayetçi açısından haksızlı a neden olabilmektedir. Bu nedenle ikayetçi tarafından ilk bakı ta haklı görünen (prima facie) bir iddianın ortaya konulmu olması halinde, ispat külfetinin kar ı tarafa geçece i ve ikayet edilenin kendisi açısından içerisinde bulundu u müspet durumu daha kolay bir eilde ortaya koyabilece i genel olarak kabul edilmektedir.

ikayetçi, dilekçesinde ikayet Edilen'in "hazera" ibaresi içeren bir markasının olmadı nı belirtmi tir.

ikayetçi'nin "hazera seeds of growth" markası, uyu mazlı a konu alan adıyla benzerdir. Bu sebeple, ikayetçi'nin markasının ayırt edici bölümü ile aynı olan alan adının kullanımı konusunda yasal bir hakkı veya ba lantısının oldu unu kabul etmek gerekmektedir. Dolayısıyla Hakem tarafından, ikayetçi'nin markasının ayırt edici bölümünü alan adı olarak kullanan ikayet Edilen'in yasal hak ve ba lantı kriterini sa lamadı ı iddiasının ilk bakı ta haklı görünen bir iddia oldu u kanaatine varılmı tır. Bu durumda ispat yükü ikayet Edilen tarafa geçmekte olup; ikayet Edilen'in uyu mazlı a konu alan adı ile ilgili yasal bir hakkının ya da ba lantısının oldu unu ortaya koyması gerekmektedir.

Genel Üst Seviye Alan Adlarına "Generic Top Level Domain (gTLDs)" ili kin uluslararası uyu mazlık çözüm kapsamında da hakemler, menfi vakıa ispatının göreceli zorlu unu dikkate alarak, ikayet Edilen tarafından yasal hak veya ba lantı ispatını aramaktadır. (Julian Barnes v. Old Barn Studios - WIPO Case No. D2001-0121). Uluslararası alanda yasal hak veya ba lantının varlı ının tespit edilebilmesi için a a ıdaki kriterler göz önünde bulundurulmaktadır:

i) Uyu mazlı a ili kin bildirim yapılmadan önceki dönemde, alan adı tahsis edilen ki inin alan adı veya alan adına tekabül eden bir ismi iyiniyetli olarak mal veya hizmetlerin sunumuna yönelik mevcut kullanımı veya ispatı mümkün bir kullanım hazırlı ının olması,

ii) Alan adı tahsis edilenin (birey, ticari kurulu veya di er bir yapı olarak), herhangi bir ticaret markası veya hizmet markası olmamasına ra men alan adı ismiyle biliniyor olması veya

iii) Uyuşmazlık a konu marka veya hizmet markasının ticari bir kazanç amacıyla tüketicileri yanıltıcı şekilde yönlendirmek veya markayı veya hizmet markasını kötülemek amaçlarıyla kullanılmaksızın, alan adının me ru ticari olmayan veya adil bir kullanımının olması. (Internet Corporation for Assigned Names and Numbers Uniform Dispute Resolution Policy - İnternet Tahsisli Sayılar ve Simler Kurumu Alan Adı Uyuşmazlıklarının Yeknesak Çözüm Politikası ("UDRP") 4(c))

İlgili kriterler göz önünde bulunduruldu unda; İfade Edilen tarafından uyuşmazlık a konu alan adının aktif şekilde kullanıldığı ve sitenin içeriği incelendi inde Dünya'dan çeşitli haberlerin paylaşıldığı bir forum sitesi olduğu görülmüştür. Bununla birlikte, uyuşmazlık a konu alan adıyla ilgili Google indeksleri incelendi inde, İfade Edilen'in cevap verdiği tarih olan 27.02.2023'te 2070 olan indeks sayısının karar tarihi olan 15.03.2023'te 2400 olduğu ve uyuşmazlık a konu alan adının, İfade Edilen'e uyuşmazlık ın bildirildiği tarih olan 27.02.2023'ten daha önce aktif şekilde kullanılmakta olduğu tespit edilmiştir. Ayrıca, ilgili alan adının, "hazera" markasını kötülemek ve tüketiciyi yanıltıcı yönlendirme amaçlarıyla da kullanılmamasının yanı sıra ilgili alan adı, me ru ticari olmayan bir amaçla kullanılmaktadır. Bahsi geçen sebeplerle, İfade Edilen'in uyuşmazlık a konu alan adı olan <hazera.com.tr> üzerinde yasal hak veya baskınlığının bulunduğu tespit edilmiştir.

Sonuç itibarıyla, uyuşmazlık a konu somut olayda; İfade Edilen'in alan adı tahsis edilmesinde yasal hak veya baskınlığının mevcut olduğu kanaatine varılarak; İfade Edilen'i bakımından Yönetmelik'in 25. maddesinde belirtilen ikinci koşulun gerçekleşmediği anlaşılmaktadır.

6.4. Kötü Niyet Kriteri

Yönetmelik madde 25/1-(c) uyarınca, alan adlarının devri veya iptali taleplerinde İfade Edilen tarafından ispat edilmesi gereken son durum, uyuşmazlık a konu olan alan adının İfade Edilen tarafından kötü niyetli tahsis ettirilmesi veya kullanımıdır. Bununla birlikte, ilgili hükümde yer verilen koşulun yerine getirilmesi için kötü niyetli tahsisin veya kullanımın biri yeterli olup, iki faaliyet aynı anda aranmamaktadır. Tebliğin 19. maddesinde İnternet Alan Adı Yönetmeliği madde 25/1-(c)'de ifade edilen, kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması olarak değerlendirilecek durumlar tahdidi olmayan şekilde sayılmıştır. Sayılan durumlar:

i) İfade Edilen konusu İnternet alan adının, ticaret veya hizmet markası, ticaret unvanı, işletme adı veya kişisel adı ya da diğer tanıtıcı faaliyetin sahibi olan İfade Edilen'e veya İfade Edilen'in ticari olarak rekabette bulunduğu tarafta, bu İnternet alan adının belgelenmiş tahsis masraflarını ve yatırım maliyetini alan miktardaki bir meblağ karşılığında satma veya devretme amacıyla tahsis ettirilmiş olması,

ii) İfade Edilen konusu İnternet alan adının, ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı faaliyetin sahibinin, bu marka, unvan, ad ya da diğer İnternet alan adında kullanmasını engellemek amacıyla tahsis ettirilmiş olması,

iii) İfade Edilen konusu İnternet alan adının, esasen ticari rakiplerine karşı faaliyetlerine zarar

vermek amacıyla tahsis ettirilmesi olması,

iv) Uyuşmazlık konusu internet alan adının, ticari kazanç elde etmek amacıyla, ikayetçinin sahibi olduğu ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işareti ile benzerlik sağlayarak karışıklık meydana getirmek suretiyle internet kullanıcılarının internet alan adının internet sitesine veya herhangi bir internet sitesine yönlendirilmesi amacıyla bu internet alan adının kullanılması olarak belirtilmiştir.

İkayetçi, <hazera.com.tr>yi 10 seneye yakın süredir kullandıklarını, <hazera.com.tr> uzantılı e-posta ile müşterileriyle iletişime geçtiklerini, ilgili alan adının forum sitesi olarak kullanılması sebebiyle itibarının zarar gördüğünü belirtmiştir. Fakat, TTK'nın 18/2 maddesi uyarınca her tacir ticaretine ilişkin tüm faaliyetlerinde basiretli davranmak zorundadır. Bu sebeple, ikayetçi TRAB S faaliyete geçmeden önce kendisine yapılan bildirim üzerine alan adı sahipliğinin devamı için gerekli işlemleri yapması gerekmektedir. İkayetçi'nin, TRAB S'in faaliyete geçmesinden sonra ikayet edilen tarafından tahsis edilen 15.01.2023 tarihine kadar geçen yaklaşık 4 ay boyunca herhangi bir işlem yapmadığından dilekçesinde bahsettiği riskler ile karşılaşmasının muhtemel olduğunu bilmesi gerekirdi. Bununla birlikte, TRAB S faaliyete geçtikten sonra "ilk gelen ilk alır" kuralı gereğince, alan adının başkası tarafından tahsis edilmesi ve tahsis eden kişinin işi ikayetçi'nin işi ve faaliyet alanına zarar veren herhangi bir paylaşımda bulunmaması göz önünde bulundurulduğunda, ilgili tahsis işleminin kötüniyetle yapılmadığı anlaşılmaktadır.

Ayrıca, Tebliğin 19. maddesi 2. fıkrasında, ilgili hükümdede sayılan durumlarda hakem veya hakem heyetinin başka durumları takdir yoluyla internet alan adının kötü niyetle tahsis ettirildiği veya kullanıldığını değerlendirilebileceği açık olarak belirtilmiştir.

Hakem tarafından yapılan değerlendirilmede; uyuşmazlık konusu alan adının marka ve ticaret unvanı sahibine satış amacıyla tahsis ettirilmemiş, ilgili alan adının TRAB S'in faaliyete geçmesinden 4 ay sonra tahsis edilmesi sebebiyle marka ve ticaret unvanı sahibinin kullanımını engellemek amacıyla tahsis ettirilmemiş, ikayetçi ve ikayet edilen'in faaliyet sahalarının aynı olmaması sebebiyle ticari rakip sayılmadığı ve bu sebeple alan adının tahsisinin ikayetçi'nin faaliyetine zarar verme amacının bulunmadığı ve marka ve ticaret unvanı sahibiyle alan adını tahsis edenin internet sitesini kullanma amaçları ve faaliyet alanları farklı olduğundan alan adının tahsis edilerek tüketici nezdinde karışıklık meydana getirilmesinin mümkün olmaması sebepleriyle; uyuşmazlık konusu <hazera.com.tr> alan adının kötüniyetle tahsis edilmediği kanaatine varılmıştır.

Yukarıdaki açıklamalar doğrultusunda, ikayet edilen'in uyuşmazlık konusu internet alan adını kötüniyetle tahsis etmediği; kötüniyet kriterinin sağlanmadığı kanaatine varılmıştır.

7. Karar

Yukarıda açıklanan hususlar ve taraflarca sunulan bilgi ve belgeler ile ilgili mevzuat, içtihat ve

yargı kararı kapsamında yapılan de erlendirmeler sonucunda, Yönetmelik madde 25/1'de sayılan artların bir arada bulunmaması sebebiyle, Yönetmelik madde 27 uyarınca ikayetçi'nin talebinin REDD NE karar verilmi tir.

Mahmut Furkan BALABAN
Hakem

