

HAKEM KARARI

Ba vuru No : UCM-2023-00076

Karar Tarihi : 10.07.2023

TRAB S Ticket No : 21000001089397

1. Taraflar

ikayetçi : D* P* G* E* ve E* Ü* * * S* T* Ltd. ti.

Vekili : Av. M** A** G**

ikayet Edilen : D* G* E* S* S* ve T* Ltd. ti.

2. Alan Adı : <dsenerji.com.tr>

3. Usul

Ba vuru, Uyu mazlık Çözüm Merkezi'ne 15.06.2023 tarihinde yapılmı tır. Uyu mazlık Çözüm Merkezi tarafından Tebli 'in 8. maddesi uyarınca, 16.06.2023 tarihinde ikayet Edilen'e uyu mazlık ile ilgili bilgilendirme yapılmı tır. ikayet Edilen 19.06.2023 tarihinde Uyu mazlık Çözüm Merkezi'ne cevabını sunmu tur.

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

4. Olaylar

ikayetçi tarafından sunulan marka tesciline ili kin belgeler incelendi inde ve Hakem tarafından Türk Patent ve Marka Kurumu internet sitesi üzerinden yapılan ara tırma sonucunda; Do a Panel Güne Enerjisi ve Elektrik Üretimi thalat hracat Sanayi Ticaret Ltd. ti.'ye ait "ds enerji" markasının 09 / 11 / 37 / 39 / 42. sınıflarda 2018/95634 ba vuru numarasıyla 18.04.2019 tarihinde tescil edildi i tespit edilmi tir. ikayetçi Do a Panel Güne Enerjisi ve Elektrik Üretimi thalat hracat Sanayi Ticaret Ltd. ti.'nin Av. Mehmet Akif Göksu'yu vekil tayin etti ine ili kin vekaletname örne i sunulmu tur. ikayetçi tarafından, uyu mazlı a konu alan adında yer alan ikayet Edilenin hizmetlerini gösteren internet sayfası ekran görüntüsü, arama motoru Google'a "ds enerji sistemleri" yazıldı nda çıkan sonuçların ekran görüntüsü, ikayet Edilenin irket bilgilerinin yer aldı ı Türkiye Ticaret Sicil Gazetesi ilan metni ve

"marka hakkının sona erdirilmesi ve domain ismi devri hakkında" konulu ve 24.02.2023 tarihli ihtarname ba vuruya eklenmi tir.

ikayet Edilen DS Güç Enerji Sistemleri Sanayi ve Ticaret Ltd. ti.'nin ise vergi levhası, Türkiye Ticaret Sicil Gazetesi ilan metni, imza sirküleri, Mehmet Akif Göksu ile oldu u iddia edilen konu maya ili kin ekran görüntüsü, "hyperes" markasına ili kin marka ba vurusu, uyu mazlı a taraf irketlerin adlarının yer aldı ı imzalanmamı 10.03.2023 tarihli "protokol" isimli metin ve söz konusu protokol metnini düzenledi i görülen künyenin yer aldı ı ekran görüntüsü ve "dsgüçenerji" adlı marka ba vurusunun yer aldı ı 15.03.2023 tarihli belgeyi sundu u görülmü tür.

Uyu mazlı a konu alan adı <dsenerji.com.tr> 10.02.2021 tarihinde ikayet Edilen DS Güç Enerji Sistemleri San. ve Tic. Ltd. ti. adına tahsis edilmi tir. <dsenerji.com.tr> alan adı halihazırda faaliyet göstermektedir.

5. Tarafların iddia ve Cevapları

5.1. ikayetçinin iddia ve Talepleri:

ikayetin konusunu <dsenerji.com.tr> alan adı olu turmaktadır.

ikayetçi, <dsenerji.com.tr> alan adının ikayet edilen tarafından kullanıldı nı, müvekkili oldu u ikayetçi irketin "dsenerji" markasının 2018 yılından beri tescilli oldu unu, 2021 yılında kurulan ikayet edilen firmanın bu tarihten sonra alan adını aldı nı belirterek, alan adı hakkının müvekkiline ait oldu unu iddia etmi tir. ikayetçi vekili, müvekkili oldu u firmanın güne panelleri kurulumu yapan bir firma oldu unu ayrıca ürün ve hizmet çe itlili i sebebiyle "dsenerji" markası ile de faaliyet gösterdi ini, web adresinin bu ekillerdeki kullanımının ileride sıkıntılı süreçlere ve karı ıklıklara sebep olaca nı, alan adının devrinin gerekti ini ifade etmi tir. Ayrıca ikayet edilen irketin ticaret unvanının "DS Güç" ile ba ladı nı ve unvanı ile de alan adının do rudan bir ba lantısının olmadı nı iddia ederek, ikayet Edilene güç üniteleri satı ve servis hizmeti yaptı nı belirtmi tir. Son olarak, ikayetçi Vekili, ikayet Edilene gönderdikleri ihtarnameye de ifahen olumsuz cevap verildi inden söz etmi tir.

5.2. ikayet Edilene Cevap ve Talebi:

ikayet Edilen, cevabında ikayet edilenin haksız ve yersiz tüm iddia ve **taleplerini** reddettiklerini, ikayete konu "dsenerji.com.tr" internet alan adının irket unvanlarında yer almasından kaynaklı iyi niyetle ve hukuka uygun olarak tescilinin yapıldı nı ve 05.11.2022 tarihinde "ilk gelen ilk alır" kuralı do rultusunda söz konusu alan adını aldıklarını ifade etmi tir. Bunun yanında, ikayetçinin 2018 yılında "ds enerji" markasını tescilini gerçekle tirmesine ra men dört yıldan fazla süre boyunca ikayete konu alan adına dair hiçbir giri imde bulunmadı nı ve basiretli bir tacirin bu yakla ımının hayatın ola an akı na aykırı oldu unu iddia etmi tir. Konuyla ilgili olarak ikayetçinin kendilerine ihtarname gönderdi ini, devamında uzla ma niyetiyle taraflar arasında protokol teklifinin gündeme geldi ini, iyi niyet do rultusunda herhangi bir karı ıklık olmaması adına "DS Enerji" olarak kullandıkları logolarını ve internet sitesinde yazıları de i tirmeyi kabul ettiklerini belirtmi tir. Bu do rultuda, 2023/032969 ba vuru numarası ile 15.03.2023 tarihinde "DS Güç Enerji" adı ve logosu için

Türk Patent Kurumu'na başvuruda bulduklarına ancak protokolün imzalanması sürecinde ikayetçinin bazı nedenlerle protokolün imzalanmasından vazgeçtiğini iddia etmiştir. İkiyet Edilen, şirketlerinin kuruluşundan beri "dsenerji.com.tr" alan adı ile aktif şekilde faaliyette bulduklarını belirterek, kendi ürünlerinde kullanacakları marka olan "HYPERES" için patent başvuru süreçlerinin devam ettiğini, Solar Panel Sistemleri ile hedef kitlelerinin, logolarının ve ürünlerinin tamamen farklılık taşıdığını ve kendilerinin Kesintisiz Güç Kaynakları alanında hizmet verdiklerini, söz konusu alan adının kullanımına ilişkin kötü niyetle tahsis ya da kullanma durumunun olmadığını vurgulamıştır. Bahsi geçen nedenlerle, İkiyet Edenin ikiyetinin reddine ve söz konusu alan adı üzerinde hak sahipliğinin devam etmesine yönelik karar verilmesini talep etmiştir.

6. De erlendirme

6.1. De erlendirmede Göz Önünde Bulundurulacak Kriterler

İnternet Alan Adları Yönetmeliğinin 25. maddesinin 1. fıkrası uyarınca aşağıdaki kriterlerin birlikte gerçekleşmesi halinde İkiyetçi tarafından bir alan adının iptali veya devri talep edilebilir:

i) Uyumsuzluk 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 bağımlılığının olmaması **(yasal hak veya bağımlılık kriteri)** ve Alan adını tahsis ettiren tarafın bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da bağımlılığının olmaması (yasal hak veya bağımlılık kriteri) ve

iii) Bu alan adının alan adı sahibi tarafından kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması. **(kötüniyet kriteri)**

İkiyetçi, iddiasını ispat etmekle yükümlüdür.

6.2. Benzerlik Kriteri

Yönetmelik Madde 25/1-(a) uyarınca, uyumsuzluk 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.

İkiyetçi tarafından sunulan marka tesciline ilişkin ekran görüntüsü incelendiğinde ve Hakem tarafından Türk Patent ve Marka Kurumu internet sitesi üzerinden yapılan araştırma sonucunda; Doğa Panel Güne Enerjisi ve Elektrik Üretimi Şirketi tarafından kurulmuş olan Doğa Enerji Ticaret Ltd. Şti.'ye ait "ds enerji" markasının 09 / 11 / 37 / 39 / 42. sınıflarda tescilli olduğu tespit edilmiştir.

İkiyetçi'nin "ds enerji" markası, uyumsuzluk konusu <dsenerji.com.tr> alan adıyla aynıdır.

İkiyetçi'nin markası uyumsuzluk konusu alan adı ile aynı olduğundan; İkiyetçi'nin iddiasına ilişkin değerlendirilen ilk kriter olan benzerlik kriterinin sağlanması kanaatine varılmıştır.

6.3. Yasal Hak veya Bağımlılık Kriteri

Yönetmelik madde 25/1-(b) uyarınca, alan adı uyumsuzluklarında 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 olmadığını 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 olmasında, ispat külfetinin kar ı tarafa geçece i ve ikayet edilenin kendisi açısından içerisinde bulundu u müspet durumu daha kolay bir ekilde ortaya koyabilece i genel olarak kabul edilmektedir.

ikayetçi, dilekçesinde ikayet Edilen'in ticaret unvanının "DS Güç" ile ba lamakta oldu unu ve unvanı ile alan adının do rudan bir ba lantısının olmadığını belirtmiştir.

ikayetçi'nin "dsenerji" markası, uyu mazlı a konu alan adıyla aynıdır. Bu sebeple, ikayetçi'nin markası ile aynı olan alan adının kullanımı konusunda yasal bir hakkı veya ba lantısının olduğunu 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 sağlamadığı iddiasının ilk bakı ta haklı görünen bir iddia oldu u kanaatine varılmıştır. 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 olduğunu ortaya koyması gerekmektedir.

ikayet Edilen tarafın ticaret unvanının "DS Güç Enerji" ekinde ba laması uyu mazlı a konu alan adı ile ticaret unvanının benzer olması, ikayet Edilen'in uyu mazlı a konu alan adı ile yasal hak ve ba lantısının olduğunu göstermektedir.

Bununla birlikte, Genel Üst Seviye Alan Adlarına "Generic Top Level Domain (gTLDs)" ilkin 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 varlığının tespit edilebilmesi için aşağıdaki kriterler göz önünde bulundurulmaktadır:

i) Uyu mazlı a ilkin 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 hazırlığının olması,

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

iii) Uyu mazlı a konu marka veya hizmet markasının ticari bir kazanç amacıyla tüketicileri yanlış ekilde 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 - nternet Tahsisli

Sayılar ve simler Kurumu Alan Adı Uyu mazlıklarının Yeknesak Çözüm Politikası ("UDRP") 4(c))

İlgili kriterler göz önünde bulunduruldu unda; ikayet Edilen'in uyu mazlı a konu alan adını mal hizmetlerinin kullanımına yönelik aktif bir ekinde kullandı ı görülmü tür. Hem bu sebeple hem de ikayet Edilen'in ticaret unvanı ile uyu mazlı a konu alan adının benzer olması sebebiyle, ikayet Edilen'in uyu mazlı a konu alan adı olan <dsenerji.com.tr> üzerinde yasal hak veya ba lantısının bulundu u tespit edilmi tir.

Sonuç itibarıyla, uyu mazlı a konu somut olayda; ikayet Edilen'in alan adı tahsis edilmesinde yasal hak veya ba lantısının mevcut oldu u kanaatine varılarak; ikayetçi bakımından Yönetmelik'in 25. maddesinde belirtilen ikinci ko ulun gerçekleşme di i anlaşılmaktadır.

6.4. Kötü Niyet Kriteri

Yönetmelik madde 25/1-(c) uyarınca, alan adlarının devri veya iptali taleplerinde ikayetçi tarafından ispat edilmesi gereken son durum, uyu mazlı a konu olan alan adının ikayet Edilen tarafından kötü niyetli tahsis ettirilmesi veya kullanımınıdır. Bununla birlikte, ilgili hükümde yer verilen ko ulun yerine getirilmesi için kötü niyetli tahsisin veya kullanımın biri yeterli olup, iki faaliyet aynı anda aranmamaktadır. Tebli 'in 19. maddesinde nternet Alan Adı Yönetmeli i madde 25/1-(c)'de ifade edilen, kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması olarak de erlendirilecek durumlar tahdidi olmayan ekinde sayılmı tır. Sayılan durumlar:

i) ikayet konusu internet alan adının, ticaret veya hizmet markası, ticaret unvanı, i letme adı veya ki i adı ya da di er tanıtıcı i aretin sahibi olan ikayetçiye veya ikayetçinin ticari olarak rekabette bulundu u tarafa, bu internet alan adının belgelenmi tahsis masraflarını ve yatırım maliyetini a an miktardaki bir mebla kar ılı nda satma veya devretme amacıyla tahsis ettirilmi olması,

ii) ikayet konusu internet alan adının, ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, i letme adı ya da di er tanıtıcı i aretin sahibinin, bu marka, unvan, ad ya da i areti internet alan adında kullanmasını engellemek amacıyla tahsis ettirilmi olması,

iii) ikayet konusu internet alan adının, esasen ticari rakiplerin i lerine ya da faaliyetlerine zarar vermek amacıyla tahsis ettirilmi olması,

iv) Uyu mazlık konusu internet alan adının, ticari kazanç elde etmek amacıyla, ikayetçinin sahibi oldu u ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, i letme adı ya da di er tanıtıcı i areti ile benzerlik sa layarak kar ıklık meydana getirmek suretiyle internet kullanıcılarının internet alan adı sahibinin internet sitesine veya herhangi bir internet sitesine yönlendirilmesi amacıyla bu internet alan adının kullanılması olarak belirtilmi tir.

Ayrıca, Tebli 'in 19. maddesi 2. fıkrasında, ilgili hükümde sayılan durumlar dı nda hakem veya hakem heyetinin ba ka durumları takdir yoluyla internet alan adının kötü niyetle tahsis ettirildi i veya kullanıldı nı de erlendirebilece i açık olarak belirtilmi tir.

ikayetçi müvekkilinin güne panelleri kurulumu yapan bir firma oldu unu, ürün ve hizmet çe itlili i nedeniyle "dsenerji" markası ile de faaliyet gösterdi ini web adresinin ikayet edilen tarafından

kullanılmaya devam edilmesinin ileride sıkıntılı süreçlere ve karışıklıklara sebep olacağını belirtmiştir. İkiyetçinin 2018 yılında elde ettiği bir marka hakkının olması, tek başına alan adının kendisine devrini gerektiren haklı bir gerekçe değildir. İkiyet Edilen'in de uyuşmazlıkta konu alan adı ile yasal hak ve bakiyetinin bulunması ve ticaret unvanında da yer aldığı üzere enerji sistemlerine yönelik faaliyet göstererek alan adını bu yönde aktif şekilde şirketlerinin kuruluşundan bu yana kullandığı ve ikiyetçinin sunduğu hizmetlerden olan güneş panel sistemleri ürünlerinin olmadığı, göz önünde bulundurulduğunda ilgili tahsis işleminin kötüniyetle yapılmadığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlıkta konu alan adının marka sahibine satış amacıyla tahsis ettirilmemiş, İkiyet Edilen'in kendi ticaret unvanı içerisinde bulunması sebebiyle uzun senelerdir şirketini tanıtım amacıyla kullanılıyor olması, ilgili alan adının marka sahibinin kullanımını engellemek amacıyla tahsis ettirilmemiş, alan adının tahsisinin İkiyetçi'nin faaliyetine zarar verme amacının bulunmadığı ve tarafların tüketicilere sunduğu ürün ve hizmetler incelendiğinde aralarında benzerlik bulunmadığı, İkiyet Edilen'in İkiyetçi ile yapmış oldukları görüşmeler neticesinde kendi ticaret unvanı ve hizmetlerini kapsayacak çeşitli marka bakiyetlerinde bulunduğunun görülmesi nedenleriyle; uyuşmazlıkta konu <dsenerji.com.tr> alan adının İkiyet Edilen tarafından kötüniyetle tahsis edilmediğine kanaatine varılmıştır.

Yukarıdaki açıklamalar doğrultusunda, İkiyet Edilen'in uyuşmazlık konusu internet alan adını kötüniyetle tahsis etmediğine; kötüniyet kriterinin sağlanmadığı kanaatine varılmıştır.

Ayrıca her ne kadar İkiyetçi'nin uyuşmazlıkta konu alan adıyla aynı markası bulursa da ilgili alan adının tahsisi için tek kriter yasal hak ve bakiyeti sağlayan markanın bulunması değildir. İnternet alan adı devri, ancak İnternet Alan Adları Yönetmeliği'nin 25/1 maddesinde yer alan kriterlerin tamamının İkiyetçi tarafından sağlanması halinde gerçekleştirilebilmektedir. "İlk gelen ilk alır" kuralı gereğince alan adının İkiyet Edilen tarafından tahsis edilmiş olduğu, İkiyet Edilen'in de ticaret unvanının uyuşmazlıkta konu alan adı ile benzer olması sebebiyle yasal hak ve bakiyetinin olduğu ve alan adının İkiyet Edilen tarafından kötüniyetle tahsis edilmediğine göz önünde bulundurulduğunda İnternet Alan Adları Yönetmeliği'nin 25/1 maddesinde yer alan kriterlerin tamamının sağlanmadığı anlaşılmıştır.

7. Karar

Yukarıda açıklanan hususlar ve taraflarca sunulan bilgi ve belgeler ile ilgili mevzuat, içtihat ve yargı kararı kapsamında yapılan devalendirmeler sonucunda, Yönetmelik madde 25/1'de sayılan artların bir arada bulunmaması sebebiyle, Yönetmelik madde 27 uyarınca İkiyetçi'nin talebinin REDD NE karar verilmiştir.

Dr. Mahmut Furkan BALABAN

Hakem