

HAKEM KARARI

Ba vuru No : UCM-2023-00080

Karar Tarihi : 14.07.2023

TRAB S Ticket No : 21000001113418

1. TARAFLAR

ikayetçi : F** K**

ikayetçi Vekili : O** K**

ikayet Edilen : M** C** S**

2. KAYETE KONU ALAN ADI : <mabelmatiz.com.tr>

3. USUL

Ba vuru, Uyu mazlık Çözüm Merkezi'ne 26/06/2023 tarihinde yapılmı tır. Uyu mazlık Çözüm Merkezi tarafından, nternet Alan Adları Uyu mazlık Çözüm Mekanizması Tebli i'nin ("**Tebli** ") 8. maddesi uyarınca 26/06/2023 tarihinde ikâyet edilene uyu mazlık ile ilgili bilgilendirme yapılmı tır.

ikayet edilen, süresi içinde cevabını sunmamı tır.

Uyu mazlık Çözüm Merkezi, Tebli 'in 11. maddesi uyarınca, 07/07/2023 tarihinde smail DEMEZ'i tek hakem olarak belirlemi ve hakeme bildirimde bulunmu tur. Hakem, nternet Alan Adları Yönetmeli i ("**Yönetmelik**") madde 26/2 hükmü uyarınca 08/07/2023 tarihinde ba ımsızlık ve tarafsızlık beyanında bulunmu ve çalı maya ba lamı tır.

4. OLAYLAR

ikâyetin konusunu "mabelmatiz.com.tr" alan adı olu turmaktadır.

ikayetçi vekili tarafından, "mabelmatiz.com.tr" alan adının ikayetçi adına tahsis edildi ine dair

kayıt kurulu u tarafından düzenlenen 05/09/2022 tarihli fatura; ikayetçinin 29/03/2011 tarihinden itibaren Musiki Eseri Sahipleri Grubu Meslek Birli i'ne "Fatih Karaca (Mabel Matiz)" adıyla kayıtlı bir sanatçı oldu una dair 24/02/2021 tarihli belge ve ikayetçinin sosyal medya hesaplarında "mabelmatiz.com.tr" alan adına yönlendirme yaptı na dair ekran görüntüleri sunulmu tur.

5. TARAFLARIN DD A VE CEVAPLARI

5.1. ikâyetçinin ddi ve Talebi:

ikâyetçi vekili ikayet dilekçesinde; "mabelmatiz.com.tr" alan adının ikayetçi tarafından 2022 yılında satın alındı nı; söz konusu web sitesinin kurulumunun tamamlanmasından sonra 28/05/2022 tarihinde tek yetkili menajerlik irketi adına O** K**'a devredildi ini; 2023 Haziran ayında otomatik ödemede olan alan adı ve hosting hizmetlerinde sistemsel bir aksaklık olu tu unu; bu süre zarfında söz konusu alan adının ba kaları tarafından ele geçirilerek tahsis edildi ini; alan adını ele geçiren ki ilerin bir marka tescilinin veya meslek birli i kayıt belgesinin bulunmadı nı ve ikayetçinin meslek birli ine kayıtlı bir sanatçı oldu unu belirterek sanatçının itibar ve hakkının korunması için "mabelmatiz.com.tr" alan adının ikayetçiye devredilmesini talep etmi tir.

5.2. ikâyet Edilenin Cevap ve Talebi:

ikayet edilen cevap sunmamı tır.

6. DE ERLEND RME

6.1. De erlendirmede Göz Önünde Bulundurulacak Kriterler

nternet Alan Adları Yönetmeli i'nin 25. maddesi'nin 1. fıkrası uyarınca a a ıdaki ko ulların birlikte gerçeke mesi halinde ikâyetçi tarafından bir alan adının kullanımının durdurulması veya devri talep edilebilir:

- i) Uyu mazlık konusu alan adının, sahip olunan ya da ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı,

i letme adı ya da di er tanıtıcı i aretlerle benzer ya da aynı olması, (**benzerlik kriteri**)

ii) Alan adını tahsis ettiren tarafın bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da ba lantısının olmaması (**yasal hak veya ba lantı kriteri**) ve

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

ikâyetçi, bahsi geçen üç ko ulun birlikte gerçekleşti i iddiasını ispat etmekle yükümlüdür.

6.2. Benzerlik Kriteri

Yönetmelik madde 25/1-a uyarınca, uyu mazlık konusu alan adının, sahip olunan ya da ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, i letme adı ya da di er tanıtıcı i aretlerle benzer ya da aynı olması gerekmektedir.

ikâyetçi, "Mabel Matiz" mahlas adıyla musiki eser icra eden, 29/03/2011 tarihinden itibaren Musiki Eseri Sahipleri Grubu Meslek Birli i'ne "Fatih Karaca (Mabel Matiz)" adıyla kayıtlı, bilinen bir sanatçıdır. Htilaflı alan adındaki ibareyle aynı olan "Mabel Matiz" ibaresi söz konusu uyu mazlık çıkmadan önce ikâyetçi tarafından kullanılmaya ba lamı tır. Bu nedenle ikâyetçinin, "Mabel Matiz" ismini mesleki faaliyetinde kullanarak bu ismi sanatsal ve ticari bir faaliyete konu kılmı oldu u söylenebilir. Bu nedenle söz konusu ismin yapılacak benzerlik kar ıla tırmasında do rudan göz önünde bulundurulması gerekir.

Ayrıca ikâyetçi vekilinin sundu u kayıt kurulu u tarafından düzenlenen 05/09/2022 tarihli faturadan 05/09/2022 tarihinde "mabelmatiz.com.tr" alan adının ikâyetçi adına tahsis edilmi oldu u anlaşılmı tır. Bunun yanında "archive.org" internet sitesinde hakem tarafından araştırma yapılmı ve "mabelmatiz.com.tr" alan adının 2021 ve 2022 yılları arasında ar iv kayıtlarının bulundu u ve bu kayıtların içeri inden söz konusu alan adının ikâyet edene ait oldu u tespit edilmi tir. Öte yandan, ikâyetçinin mevcut Facebook sosyal medya hesabında "mabelmatiz.com.tr" alan adına yönlendirme yapıldı ı görülmü tür.

Bu kapsamda, ikâyet edenin sanat eserlerini icra ederken kullandı ı "Mabel Matiz" ismiyle

"mabelmatiz.com.tr" alan adının birebir aynı oldu u de erlendirilmi tir. Bu nedenle Yönetmelik madde 25/1-a hükmünde belirtilen artın sa landı ı kanaatine ula ılmı tır.

6.3. Yasal Hak veya Ba lantı Kriteri

Yönetmelik madde 25/1-b hükmü 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.

Yasal hak veya ba lantının varlı ının tespit edilebilmesi için uluslararası alanda 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 iyi niyetli 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) Uyu mazlı a konu marka veya hizmet markasının ticari bir kazanç amacıyla tüketicileri yanlı ekilde yönlendirmek veya markayı veya hizmet markasını kötülemek amaçlarıyla kullanılmaksızın, alan adının me ru ticari olmayan veya adil bir kullanımının olması. (Uniform Domain Name Dispute Resolution Policy (UDRP): 4-c)

Öte yandan, alan adı uyu mazlıklarında bu art bakımından ispat külfeti ikâyetçidedir. ikâyetçi kural olarak, ihtilafı alan adını kendi adına tahsis ettiren ikâyet edilenin söz konusu alan adıyla ilgili yasal bir hakkı ya da ba lantısının olmadı ını ispatlamak zorundadır. Ancak ikâyet edilenin içerisinde bulundu u menfi bir durumun ispatlanması külfetinin oldu u gibi ikâyetçi üzerinde bırakılması, bu i in zorlu u nedeniyle bazı durumlarda ikâyetçi açısından haksızlı a neden olabilmektedir. Bu nedenle ikâyetçi tarafından ilk bakı ta haklı görünen (prima facie) bir iddianın ortaya konulmu olması hâlinde, ispat külfetinin kar ı tarafa geçece i ve ikâyet edilenin kendisi açısından

içerisinde bulundu u müspet durumu daha kolay bir şekilde ortaya koyabilece i genel olarak kabul edilmektedir.

Bu çerçevede; ikâyet edenin yukarıda belirtilen ilk artı sa lamı olmasıyla birlikte uyu mazlık konusu alan adının, ikâyetçinin uzun zamandır sanat eserlerinde kullandı ı mahlas ismiyle aynı olması, ikâyetçinin uyu mazlık konusu alan adını kendi adına tahsis ettirebilmesi bakımından ilk bakı ta görünen bir haklılık nedeni olu turmaktadır. Bu nedenle ikâyet edenin iddiaları ilk bakı ta haklı görünen iddia olarak kabul edilmi ve ispat külfetinin ikâyet edilene geçti i de erlendirilmi tir.

ikâyet edilen ise herhangi bir cevap sunmamı tır. Bu nedenle, uyu mazlı a konu somut olayda ikâyet edilenin uyu mazlık konusu alan adıyla ilgili yasal bir hakkı veya ba lantısının bulunmadı ı kanaatine varılmı tır.

6.4. Kötü Niyet Kriteri

Yönetmelik madde 25/1-c hükmü uyarınca, alan adlarının devri veya iptali taleplerinde ikâyetçi tarafından ispat edilmesi gereken son art, uyu mazlı a konu olan alan **adının** ikâyet edilen tarafından kötü niyetli tahsis ettirilmesi veya kullanımıdır. Bununla birlikte, hükümde yer verilen ko ulun yerine getirilmesi için kötü niyetli tahsisin veya kullanımın biri yeterli olup, iki faaliyet aynı anda aranmamaktadır.

Tebli madde 19/1 hükmü ile; Yönetmelik madde 25/1-c hükmünde ifade edilen alan adının kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması olarak de erlendirilecek durumlar tahdidi olmayan şekilde sayılmı tır. **Sayılan** durumlar:

"a) ikâyet konusu AA'nın (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 ikâyetçiye veya ikâyetçinin ticari olarak rekabette bulundu u tarafa, bu AA'nın belgelenmi tahsis masraflarını ve yatırım maliyetini a an miktardaki bir mebla kar ılı nda satma veya devretme amacıyla tahsis ettirilmi olması,

b) ikâyet konusu AA'nın, ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, i letme adı ya da di er tanıtıcı

i aretin sahibinin, bu marka, unvan, ad ya da i areti AA'da kullanmasını engellemek amacıyla tahsis ettirilmesi olması,

c) ikâyet konusu AA'nın, esasen ticari rakiplerin i lerine ya da faaliyetlerine zarar vermek amacıyla tahsis ettirilmesi olması,

ç) ihtilaf konusu AA'nın, ticari kazanç elde etmek amacıyla, ikâyetçinin sahibi olduğu ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, i letme adı ya da di er tanıtıcı i areti ile benzerlik sa layarak karı ıklık meydana getirmek suretiyle internet kullanıcılarının AAS'nin internet sitesine veya herhangi bir internet sitesine yönlendirilmesi amacıyla bu AA'nın kullanılması." olarak belirtilmiştir. Ancak Tebli madde 19/2 hükmünde, sayılan durumlar dı nda hakem veya hakem heyeti takdiri ile de internet alan adının kötü niyetle tahsis ettirildi i veya kullanıldı ına karar verilebilece i açık olarak belirtilmiştir.

ihtilaflı alan adı ikâyetçinin mahlas adı olarak kullandığı "Mabel Matiz" adıyla birebir aynıdır. ikâyetçinin "Mabel Matiz" adıyla uzun yıllardır musiki eserler icra ettiği hayatın ola an akı nda kolayca bilinebilecek bir durumdur. ikâyet edilenin söz konusu alan adını tahsis ederken bu ibareyi bilmiyor olması hayatın ola an akı na aykırıdır. Kaldı ki "Mabel" ve "Matiz" kelimeleri ilk bakı ta anlamlı bir bütün olu turarak bir araya gelebilecek veya bir faaliyeti ifade edebilecek kelimeler de de ildir. Bu nedenle ikâyet edilenin, söz konusu ibarenin bilinen bir sanatçının kullandığı isim oldu unu bildi i kanaati olu mu tur. ikâyet edilenin bu hususu bilmesine ra men ihtilaflı alan adını kendi adına tahsis ettirmesi iyi niyetli olarak de erlendirilmekten uzaktır.

Bununla beraber ikâyet edilen, ihtilaflı alan adıyla alakalı yasal bir hakkını ortaya koyamamı ve söz konusu alan adını tahsis ettirmede iyi niyetli oldu unu ispat edecek bir kanıt da sunamamı tır. Bu nedenle ikâyet edilenin kendi ticari faaliyetiyle alakalı olmayan ihtilaflı alan adını adına tahsis ettirmesindeki amacın, isim sahibinin bu ismi internet alan adında kullanmasını engellemek oldu u kanaati olu mu ve bu durum kötü niyet kapsamında de erlendirilmiştir.

Yukarıdaki de erlendirmeler neticesinde, somut uyu mazlıkta kötü niyet artının da gerçekte ti i kanaatine ula ılmıştır.

7. KARAR

Yukarıda açıklanan hususlar ve yapılan de erlendirmeler sonucunda, nternet Alan Adları Yönetmeli i m. 25/1 hükmünde sayılan 3 artın bir arada gerçekte i kanaatine varılmı olup Yönetmeli in 27. maddesi gere ince ikâyetçi vekilinin talebinin kabulüne ve "mabelmatiz.com.tr" alan adının ikâyetçiye devrine karar verilmi tir.

smail DEMEZ

Hakem

(e-imzalıdır)