

HAKEM KARARI

Ba vuru No : UCM-2024-00017

Karar Tarihi : 26.02.2024

Trabis Ticket No : 21000002015515

1. Taraflar

ikâyetçi : M**** D****

Vekili : Av. M**** T****

ikâyet Edilen : **** **

2. Alan Adı : <absbeyni.com.tr>

3. Usul

Ba vuru, Uyuşmazlık Çözüm Merkezi'ne (Merkez) 11.01.2024 tarihinde yapılmıştır. İkâyetçi eksik evrakları yükledikten sonra Merkez, İnternet Alan Adları Uyuşmazlık Çözüm Mekanizması Tebliği'nin (Tebliği) 8. maddesi uyarınca 15.01.2024 tarihinde ikâyet Edilene uyuşmazlık ile ilgili bilgilendirme yapmıştır. İkâyet Edilen 25.01.2024 tarihinde uyuşmazlık başvurusuna cevap vermiştir.

Merkez, Tebliği'nin 11. maddesi uyarınca Dr. Ömer Üyesi M**** A**** K****'i 25.01.2024 tarihinde hakem olarak belirlemiştir ve hakeme bildirimde bulunmuştur. Hakem, İnternet Alan Adları Yönetmeliği'nin ("Yönetmelik") 26/2 hükmü uyarınca bağımsızlık ve tarafsızlık beyanında bulunmuştur ve çalışmaya başlamıştır.

03.02.2024 tarihinde Hakemin talebiyle Merkez tarafından ikâyetçiden ek bilgi ve belge talep edilmiştir olup 06.02.2024 tarihinde ikâyetçi ek bilgi ve belge talebine cevap vermiştir.

12.02.2024 tarihinde Hakem Dr. Ö r Üyesi M**** A**** K**** **** "...hakem tarafsızlı ını zedeleyici giri imler vuku buldu undan...." gerekçesiyle dosyadan çekilmi tir. 15.02.2024 tarihinde dosyaya Hakem olarak Hüseyin ÖZMEN atanmı olup Hakem Hüseyin Özmen aynı gün tarafsızlık beyan ederek ba vuruyu incelemeye ba lamı tir.

4. Olaylar

Uyu mazlı a konu <absbeyni.com.tr> alan adı 18.01.2023 tarihinde ikâyet Edilen tarafından tahsis ettirilmi tir. Uyu mazlı a konu alan adı A***** Ostim Osb/Yenimahalle/Ankara adresinde mevcut bir firmanın otomotiv parçaları satı ı yapan bir site olarak kullanıldı ı görülmü tür.

ikâyetçinin "absbeyni.com" alan adını **** vedik / ANKARA adresinde mevcut firmasının otomotiv parçalarının tamir ve satı ı için kullandı ı ve bu alan adını 02.03.2019 tarihinde olu turup 14.12.2023 tarihinde güncellenmi oldu u görülmü tür.

5. Tarafların İddia ve Cevapları

5.1. ikâyetçinin İddia ve Talepleri

ikâyetçi, "absbeyni.com" alan adınının 02/03/2019 tarihinden beri tescil sahibi oldu unu; söz konusu alan adı altında Facebook, Instagram ve internet sitesi üzerinden yapmı oldu u yo un kullanımlar ve tanıtım faaliyetleri neticesinde ABS beyni satı ı ve tamiri alanında Türkiye'nin önde gelen online i letmeleri arasında yer aldı ını,11/07/2019 tarihinden beri Facebook'ta; Aralık 2021 tarihinden beri Instagram'da; 19/04/2019 tarihinden beri YouTube'da; 19/04/2019 tarihinden beri ise Google Mail (GMail)'de "absbeyni.com" markası ile ticaretini sürdürdü ünü; ürün ve hizmetlerinin tanıtımını yaptı ını; 11/08/2023 tarihinde "absbeyni.com" alan adını marka olarak tescil ettirmek üzere Türk Patent ve Marka Kurumu'na ba vuruda bulundu unu; "Absbeyni.com" ismini yalnızca marka olarak de il aynı zamanda i letme adı olarak da uzun süredir kullanagelmekte oldu unu. bu sebeple sanal mü terilerin yanı sıra, Ankara'da ya ayan mü teriler ve faaliyet gösteren otomobil sektöründeki ki iler tarafından da absbeyni.com ismi ile tanınmakta oldu unu; ikâyet Edilenin 18/06/2023 tarihinde "absbeyni.com" alan adı ile iktibas te kil eden ve bu isim üzerinde elde etmi oldu u ticari hakları zedeleyen

“absbeyni.com.tr” alan adını kötü niyetli bir şekilde kendi adına tescil ettirerek kullanmaya başladığını; ikâyet Edilenin kendisini daha öncesinde tanımakta olduğunu, kendisinin "absbeyni.com" ismi ile faaliyet gösterdiğini bilmekte olduğunu; her iki tarafın da aynı sektörde faaliyet göstermesi sebebiyle taraflar arasında onarım ve satış ilişkisi birçok görüşmenin mevcut olduğunu; ikâyet Edilenin başvuru konusu alan adını tescil ettiğini öğrendikten sonra 30/08/2023 tarihinde ikâyet Edilen ile irtibat kurup bu alan adını kullanmaya son vermesini, gerekirse yeni alan adı almasını, bu süreçle ilgili masrafları karşılayabileceğini bildirdiğini; ikâyetçinin iyiniyetli yaklaşımına rağmen ikâyet Edilenin haksız kullanımına devam ettiğini, anılan sebeplerle huzurdaki başvuruyu yapma zorunluluğunun hasıl olduğunu; kendisi tarafından “absbeyni.com” isminin ayırt edicilik, kaynak gösterme, reklam ve garanti fonksiyonlarını yerine getirecek biçimde 02/03/2019-11/08/2023 tarihleri arasında ciddi bir şekilde markasal olarak kullanıldığını; bunun tanıtım faaliyetleri ile piyasada kendisi ile özdeşleşerek asgari bilinirlik düzeyine ulaşmış olduğunu, bu yönüyle hukuken korunması gereken bir ekonomik değer mevcut olduğunu, bu dönemdeki kullanımların gerçek hak sahipliği ilkesi ve haksız rekabet hükümleri çerçevesinde değerlendirilmesi gerektiğini, SMK md. 6. “Başvuru tarihinden veya varsa rüçhan tarihinden önce tescilsiz bir marka veya ticaret sırasında kullanılan bir markayı ticaret için hak elde edilmişse, bu markanın sahibinin itirazı üzerine, marka başvurusu reddedilir.” hükmü ile markanın ilk kullanımı, tescilden üstün ve öncelikli tutularak gerçek hak sahipliğine koruma sağlandı, TTK md. 55 hükmünde ise markanın diğer ürünleri veya faaliyetleri ile karıştırılmaya yol açmak; kendisini, mallarını, diğer ürünlerini, faaliyetlerini, fiyatlarını, gerçekle aykırı, yanıltıcı, rakibini gereksiz yere kötüleyici veya gereksiz yere onun tanınmışlığından yararlanacak şekilde; bu kalıplar, malları, diğer ürünleri veya fiyatlarıyla karıştırmak ya da üçüncü kişiyi benzer yollardan öne geçirmek eylemlerinin haksız rekabet teşkil ettiğinin belirtildiğini, 11/08/2023 tarihinde “absbeyni.com” ismi ile marka tescil başvurusunda bulunduğunu, aynı zamanda 2023/174391 ve 2023/174394 başvuru numaralı “Ankara absbeyni.com” isimli marka başvurularının da bulunduğunu, bunun yanı sıra “absbeyni.com” ismini işletme adı olarak da kullanmakta olduğunu, gerçek hak sahipliği, öncelik ve tescil ilkeleri birlikte değerlendirildiğinde

“absbeyni.com” ismi üzerinde korunmaya değer hukuki menfaati olduğu, ikâyet Edilen tarafından tescil edilen “absbeyni.com.tr” alan adının “absbeyni.com” adını tamamen içermekte olduğu, alan adları arasında benzerlik bulunduğu; Somut uyuşmazlıkta ikâyet Edilenin tahsis tarihi itibarıyla “absbeyni.com.tr” alan adını kullanmakta yasal bir hakkı ya da bantısının bulunmadığı; ikâyet Edilenin ilgili alan adını 18/06/2023 tarihinde tescil ettirdiğini, Web Archive sorgulaması yapıldığında ikâyet Edilenin “absbeyni.com.tr” alan adını 08/08/2023 tarihinde aktif olarak kullanmaya başladığını; buna karşılık kendisinin aynı tarihlerde “absbeyni.com” ismini yaklaşık dört yıldır aktif şekilde kullanmakta olduğu ve 11/08/2023 tarihinde de bu isme ilişkin marka tescil başvurusunda bulunduğu, ikâyet Edilen tarafından tescil edilen “absbeyni.com.tr” alan adının, ikâyetçinin “absbeyni.com” internet sitesinin hitap ettiği ortalama tüketici nezdinde karışma tehlikesi yarattığını, hedef tüketici kitlesinin dikkat düzeyi dikkate alındığında alan adlarını ve ürün/ hizmet sağlayıcılarını birbirleriyle ilişkilendirme ihtimalinin oldukça yüksek olduğu, her iki tarafın da ticari operasyonlarını Ankara ilinde gerçekleştirmekte olduklarını, ikâyet Edilenin “absbeyni.com” alan adının sektördeki bilinirliğinden yararlanarak kendisinin müşterilerini ikâyet Edilene yönlendirmek gayretinde olduğu, Google’da “absbeyni.com.tr” yazıldığında “Bunu mu demek istediniz “absbeyni.com” sonucunun çıkmakta olduğu, ikâyet Edilenin kendisine yapılan ihtarlara rağmen “absbeyni.com.tr” alan adını kullanmaya devam ettiğini, ikâyet Edilen hakkında s****.com üzerinden yapılan ikâyetlerin kendisi ile ilişkilendirilerek kendisinin piyasadaki itibarı ve müşterileri üzerindeki güveninin zedelendiğini, ikâyet Edilenin, başvuru konusu alan adını tescil ettirmeden önce ikâyetçiyi tanıdığını, taraflar arasında ürün ve hizmetleri ile ilgili yapılan görüşmeler bulunduğu; ikâyetçinin, ikâyet Edilenin absbeyni.com ismi ile faaliyet gösterdiğinden haberdar olmasına rağmen absbeyni.com.tr alan adını tescil ettirmiş olduğu, taraflar arasındaki konulara ikâyetçinin konular sırasında “absbeyni.com” ismini içeren bir profil fotoğrafı kullandığını, ikâyet Edilenin ikâyetçinin markasını iktibas ederek kullanması, ikâyetçinin ticaretine zarar vermesi, ikâyetçinin tanınırından haksız yarar elde etmeye çalışması ve ikâyetçiyi tanımasına rağmen onun ticaretine zarar vermeye çalışmasının kötü niyetini

gösterdi ini iddia etmi tir.

ikayetçi uyu mazlık konusu alan adının iptalini talep etmi tir.

5.2. ikâyet Edilenin Cevap ve Talebi

ikâyet Edilen, ba vuruya sundu u bilgi ve belgelerle; ikayetin tamamen kötü niyetli olarak yapıldı nı, nternet Alan Adları Yönetmeli i madde 25 uyarınca artların olu madı nını; ABS Beyni, Motor Beyni, anzıman Beyni ve benzeri gibi oto beyinlerinin satı nını yaptı nını, bu ürünlerin satı nını yapmak üzere en çok satı nını yaptı ı ürün olan "ABS beyni"nden hareketle 27.07.2023 tarihinde <absbeyni.com.tr> alan adını tescil ederek internet sitesini kurdu unu, ABS Beyni tamir hizmeti verilmedi ini, uyu mazlık konusu alan adı üzerinde de buna ili kin bir ibare bulunmadı nını, ikayetçinin ise, ABS Beyni tamiri hizmetiyle ilgilenmekte oldu unu, ABS Beyni satı nını esas itibariyle yapmadı nını; ancak ikayetçinin, sanki tamirin yanında ABS Beyni satı nını da yaptı ı ve dahi tamirden daha fazla satı yaptı ı yönünde algı olu turmak istedi ini, pek çok suiniyetli davranı a giri ti ini, ikayetçinin alan adı bilgisini haiz olmaksızın absbeyni.com.tr ba vurusunu gerçekle tirdi ini, senelerdir ilgili ibareyi ikâyet Edilenin kullanmakta oldu unu, bu ürünlerin satı nını gerçekle tirildi inden dürüst ticari kullanımının söz konusu oldu unu iddia etmi tir.

ikayetçi tarafından "absbeyni.com" ekinde marka olarak kullanıldı ı ileri sürülen "ABSbeyni" ibaresinin marka olarak tescilinin ilgili mallar kapsamında mümkün olmadı nını, ikayetçi tarafından gerçekle tirilen marka ba vurusunun Türk Patent ve Marka Kurumu tarafından ayırt edici olmadı ı ve tanımlayıcı oldu u gerekçeleriyle ilgili mallarda reddedilmi oldu unu, ikâyetçinin hak sahipli i te kil etti i ileri sürülen "2023/174391 ve 2023/174394 ba vuru numaralı "Ankara absbeyni.com" isimli marka ba vurularının henüz ara tırma a amasında dahi olmadı nını, bunların da tanımlayıcı oldu undan reddedilece ini ileri sürmü tür.

ikâyet Edilenin tarafına ait daha önceki tarihli absbeyni ba vurusu bulundu unu, aracın tekerlerinin ani frenleme sırasında kilitlenmesini ve kaymasını önlemek için tasarlanan ABS beyninin; tıpkı lastik, cam, anzıman, anzıman beyni, motor beyni gibi kara ta ıtlarına ait teknik bir kavramdan

ibaret olup, hiçbir ayırt ediciliği ifade etmediği gibi, bu teknik terimin marka vasfının da bulunmadığını, ikâyetçinin başvurusunda kendi lehine hileli bir şekilde algı oluşturmak maksadıyla marka başvurusu yapıldığını belirttiğini; ancak ikâyet Edilenin 27 Temmuz 2023 tarihinde uyuşmazlık konusu <absbeyni.com.tr> alan adını tescil edip web sitesini kurmasından çok kısa bir süre sonra, 11 Ağustos 2023 tarihinde ikâyetçinin kelime markası ekinde “absbeyni” terimi ile 35 ve 37’nci sınıflarda (Kara taktıklarının fren mekanizması ve kara taktıklarının tamir hizmetleri de dahil olmak üzere) 2023/104360 numaralı marka başvurusunda bulunduğunu ve söz konusu marka başvurusunda kısmi yayın kararı verilerek kara taktıklarına ilişkin tüm ilgili mallar ve hizmetlerin 6769 sayılı Sınai Mülkiyet Kanunu’nun “Mutlak Red Sebepleri” başlıklı m.5/1- b ve m.5/1- c hükmü gereği reddedildiğini iddia etmiştir.

İkâyet Edilen bu iddiasının kısmi yayın kararı verilen marka başvuru ekranındaki sınıflardan ve “Çıkarılan Mal/ Hizmetler” bölümünde ilgili malların ve hizmetlerin markanın koruma kapsamından çıkarıldığını gösteren ilgili marka başvurusuna ait Marka İlan Bülteni’nde yazılanlardan anlaşılabilirliğini belirtmiştir. ABS Beyni teknik teriminin herhangi bir ayırt ediciliğe sahip olmadığını, malların ve hizmetlerin özelliklerini belirten işaret veya adlandırmalara münhasır bir terim olduğunu, dolayısıyla bir marka niteliği taşımadığını ve fikri- sınai herhangi bir hak tanımayacağına ilişkin Türk Marka ve Patent Kurumu’nca tasdik olduğunu ileri sürmüştür.

İkâyet Edilenin ticaretinde kullandığı alan adını ikâyetçinin tescil etmesi ve web sitesini açmasından sonraki dönemde yaptığı kısmen yayın kararı alınan marka başvurusunun her iki tarafından faaliyet alanıyla ilgi ve alakasının bulunmadığını, “Reklamcılık, büro hizmetleri, temizlik, İş yönetimi, idaresi ve bu konular ile ilgili danışmanlık, muhasebe ve mali müşavirlik hizmetleri, yangın söndürme...” gibi kategorilerde kısmen yayın kararı alınmış olduğunu ileri sürmüştür.

Bir işaretin işletmede satılan mallar kapsamında malların niteliğini birebir içermesi, malın ismi olması karşısında kimsenin tekeline verilmesinin kabul edilemez olduğunu, absbeyni teriminin bir kimsenin tekeline bırakılmasının absbeyni satıcıya da tamiri yapan hiçbir işletme tarafından bu kelimenin kullanılmamasına neden olarak dürüst rekabet ortamının bozulacağını iddia etmiştir.

ikâyetçinin bu şekilde absbeyni ibaresi ile bir malın ismini tamamen tekeline geçirerek serbest piyasaya zarar verme çabasıyla hareket ettiğini, ikâyetin haksız olduğunu, absbeyni ibaresinin marka, işletme adı ya da herhangi bir tanıtıcı işaret olarak absbeyni tamiri/satışı alanında değerlendirilmemesi gerektiğini, Türk Patent ve Marka Kurumu'nun ret kararının da bu hususu açıkça ortaya koyduğunu, bu nedenle tanıtıcı bir işaret olmaksızın tamamen tanımlayıcı olan ve ayırt edici nitelikte olmayan işaretin ne marka ne işletme adı ne de başka bir tanıtıcı işaret olarak Yönetmelik m. 25/1(a) ve m. 25/1(b) için esas olmaması gerektiğini, hiçbir şekilde ortada ayırt edici nitelikte bir işaret olmadığını, Yönetmelik m. 25/1 ile korunmak istenilenin, bir işletmenin diğer işletmeden ayrılmasını ya da onun mal/hizmetlerinin ayrılmasını sağlayan, o işletme ile özdeşleşen işaretlerden başkalarının haksız menfaat sağlanmasının engellenmesi olduğunu; ticaret alanında herkesçe kullanılacak bir işaretin sırf alan adı olarak alındığı için başka hiçbir işletme tarafından bunun kullanılmayacağını iddia edilemeyeceğini ileri sürmüştür.

ikâyet Edilen, teknik bir terimi ifade eden ve herhangi bir ayırt ediciliğe sahip olmayan .com/.net/.org/.com.tr/.net.tr/.org.tr alan adlarının halihazırda farklı gerçek/tüzel kişilerin aynı ve/veya benzer faaliyetlere ilişkin kullanımının bulunduğu olduğunu belirtmiş buna yönelik örnekler vermiştir.

ikâyet Edilen, aynı veya benzer faaliyet alanında, farklı kişilerce, marka tescil etmeyen, etmesi de Türk Patent ve Marka Kurumu tarafından tasdik edildiği üzere mümkün olmayan ulusal ve uluslararası alan adlarının kullanım örnekleri bulunduğu, uyuşmazlık konusu alan adında kullanılan ibarenin absbeyni satmak üzere dürüst bir şekilde kullanıldığını, ayrıca söz konusu ibare için marka başvurusunda da bulunulduğunu ve başvurunun inceleme aşamasında olduğunu ileri sürmüştür.

ikâyetçinin sunduğu whatsapp mesajı sonrasında absbeyni ibaresini kullanmadığını, tamamen farklı ve orijinal nitelikte, ayırt edici bir logo oluşturduğunu ve marka başvurusunda bulunulduğunu, absbeyni satışını gerçekleştirdiği için ilgili ibarenin saklı tutulduğunu, bahsedilen nedenlerden ötürü Alan Adları Yönetmeliği m. 25/1(a) ve m. 25/1(b) maddelerinin gerçekleştirmediğini iddia etmiştir.

ikâyetçi tarafından uyuşmazlık konusu alan adının tescil tarihinde 4 senedir absbeynine ilişkin

kullanım gerçekleştirildiğinin ileri sürülmesine rağmen sunulan vergi levhasında matrah dahi olmadığını, normal şartlarda tanıtıcı bir faaliyet altında mal/ hizmet sunulmuş olsaydı buna ilişkin gelir elde edilmesi gerektiğinin, bu nedenle ikâyetçinin ciddi bir kullanımının olmadığını, gelir sağlamadığı web sitesi ya da işletme adı ile ikâyet Edilenin ikâyetçiden haksız menfaat sağlayabilmesinin mümkün olmadığını ileri sürmüştür.

ikâyetçi, internet sitesinde "OTO ÇIKMA BEYANLARI" ekinde ilgili ibarenin kullanıldığını, absbeyni ibaresinin alan adı haricinde site içerisinde yazmadığını, bu açıdan, ikâyetçinin iddia edilen tanınmışlıktan faydalanmak isteseydi site içerisinde "oto çıkma beyanı" ibaresi yerine "absbeyni" ibaresini kullanmış olacaktı, internet sitesinde tamir hizmeti sunulduğuna dair hiçbir ibare bulunmadığını, bu nedenle faaliyet alanlarının farklı olduğunu ve faaliyet alanı farklı iki tarafın karıştırılması yoluyla birinin diğerine tercih edilemeyeceğini iddiasında bulunmuştur.

ikâyet Edilene ait uyuşmazlık konusu <absbeyni.com.tr> alan adına ilişkin Archive.org kayıtları ile ikâyetçiye ait "absbeyni.com" internet sitesinin Archive.org kayıtları birlikte incelendiğinde, bir websitesini tüm js, css, html gibi tüm kodlarıyla birlikte bir bütün olarak kayıt eden Archive.org kayıtlarına göre, ikâyet Edilenin 27.07.2023 tarihinde tescil ederek kurduğu uyuşmazlık konusu <absbeyni.com.tr> adresinden evvel, ikâyetçinin "absbeyni.com" alan adının herhangi bir temaya sahip olmadığını, pasif konumda bulunan bir site olduğunu, html kodlarının birbirine karıştığını, kullanılamaz halde bulunduğunu, header, footer ve dahi logonun bile bulunmadığının görüldüğünü iddia etmiştir.

ikâyet Edilen, kendisinin websitesi kurmasından yaklaşık 4-5 ay sonra yıllardır atıl durumda bulunan ikâyetçinin alan adı ve hostingi harekete geçirme çalışmalarına başladığını ve sitenin footer (alt) kısmında yer alan bilgiye göre Aralık 2023 sonu itibarıyla sitesi kurdurduğunu ve kurulumun halen devam ettiğini iddia etmiştir.

ikâyet Edilen, ikâyetçiye ait "absbeyni.com" websitesinin wp-content/upload/ klasörü incelendiğinde dosyaların eklenme tarihlerinin de 2023 Aralık olduğunu, Aralık 2023 öncesinde Kasım

2023 ayı sonunda yalnızca birkaç hazır tema dosyası dışında başka medya dosyasının bulunmadığı, Kasım 2023 ayı öncesinde ise herhangi birkaç ABS fotoğrafı hariç başka dosyasının bulunmadığı, dolayısıyla kullanılamaz haldeki websitesini ikeyet Edilenin Temmuz 2023 tarihinde uyuşmazlık konusu alan adı üzerindeki web sitesini kurmasından çok sonra ikeyetçinin web sitesindeki kullanılamaz haldeki içeriklerin/medyaların tümünü silerek, web sitesindeki temayı yenilemeye başladığı, dolayısıyla da tarafına yöneltilmiş olduğu “Mü terileri çekme” a r ithamının, ikeyetçinin tanınmış olduğu iddiasının, ikeyetçinin sektörde önde gelen olduğu iddialarının asılsız olduğu iddialarında bulunmu tur. ikeyet Edilen ayrıca ikeyetçinin web sitesini düzenlemeye balyayan sitenin footer kısmında (alt kısmında) “Web Tasarım” anchor texti ile kendi sitesine link çıkartı yayan ahsa ait <https://www.batuhanozyavru.com.tr/> adresinde yer alan Portfolyo incelendi inde, aralık ayında balyayan sitenin halen kurulumunun devam ediyor olması nedeniyle ikeyetçiye ait web sitenin henüz portföye alınmadığını ileri sürmü tür.

ikeyetçiye ait web sitesinin anasayfasında, SEO çalışması yapan kişilerin, yeni kurulan web sitesini üst sıralara çıkarması için son günlerde popüler olan ve sıklıkla kullanılan “Yalnızca soru ve cevapların” de il, “ilgili sayfadaki tüm içeri in/yazıların (Anahtar kelime optimizasyonu yapılmış olan – somut olayda ABS Beyni teknik teriminin anahtar kelime olarak kullanıldı ı) FAQ teması içerisinde yer verilmesi” ekindeki spam olarak nitelendirilen bir tekni i uyguladığını ve bu ekinde ikeyetçinin tanınırlık, yüksek trafik algısı olu turmak amacıyla üst sıralarda yer almayı istedi ini, Youtube dahil pek çok “güncel” SEO kayna ında yakın zamanda ke fedilen bu yöntemin uygulanması suretiyle kısa sürede ilk sıralara çıkıldı ı bilgisine ula abilmenin mümkün olduğunu iddia etmiştir.

Görsel optimizasyonu, anahtar kelime (somut olayda ABS Beyni teknik terimi) yoğunluğu, anahtar kelimenin balyalık ve linklerde geçmesi gibi durumların genellikle hantal çalış an Wordpress tabanlı sitelerdeki site hızının optimize edilmesi gibi pek çok iç SEO çalışmasının yapılmış olduğunu, yapılan bu di er iç SEO çalışmalarının ola an olduğunu; ancak, bu do al yöntemler yanında spam olarak algılanan yöntemlerin uygulanması suretiyle ikeyet Edilenin uyuşmazlık konusu alan adı üzerinde web sitesi

kurmasından yaklaşık 4-6 ay sonra, bir tasarıma dahi sahip olmayan, HTML karma ası ya ayan ikayetçinin web sitesinin hızlı bir tasarım süreci ile birlikte kısa sürede Google arama motorunda üst sıralarda görünmesi çabasına girilmesinin kötü niyetli plan do rultusunda yapılmı oldu unu, ikayetçinin iddialarına malzeme üretme gayretinde oldu unu ileri sürmü tür. Uyu mazlık konusu alan adına ait sitenin kurulmasından yaklaşık 4-6 ay sonra, ikayetçinin üst seviye alan adındaki sitesi için, site dı ı SEO'nun önemli bir unsuru olan "Google arama motorlarında görünürlü ünü artırmak isteyen internet site sahiplerinin, farklı internet sitelerinden, kendi sitelerine genellikle ücretli olarak, do al olmayan bir ekilde aldıkları linkleri ifade eden" Backlink çalı malarını da yo un bir ekilde uyguladı ını, Semrush (<https://www.semrush.com/>) üzerinden daha önce atıl durumdaki absbeyni.com sitesi için yaptırılan backlink çalı malarının ikayetçiye ait sitenin kurulmaya ba landı ı döneme (2023 Kasım ayı sonrası) denk geldi ini ve kısa sürede pek çok backlink tesis edilerek, iç SEO çalı masında uygulanan SPAM teknik haricinde, gerek backlinklerin alınma tarihi gerekse Aralık 2023 öncesi ve sonrası backlink sayılarının kar ıla tırılması durumunda dı SEO'nun da yo un u ra lar neticesinde kuvvetlendirilmeye çalı tırıldı ının görülece ini, 2019 yılında kurulan ikayetçiye ait sitenin backlinklerinin yalnızca 30-35 tanesinin, ikayet Edilene ait <absbeyni.com.tr> sitesinin aktif olmasından önceki 3.5 yıllık süreçte tesis edildi ini, geri kalan yaklaşık 250 adetinin ise ikayet Edilene ait sitenin açılmasından sonraki tarihte (5-6 aylık süreçte) alındı ını iddia etmi tir. Backlink alınan sitelerin faaliyet konusu ile ilgi ve alakası olmayan, sıralama artı nın sa lanması maksadıyla alınan haber sitesi (tek amacı backlink çıkı nın yapıldı ı, binlerce link çıkı ı olan haber siteleri), frma rehberi ve profil backlinkler (tek amacı backlink çıkı nın yapılması, herhangi bir post/ içerik payla ını yapılmayan) oldu unu belirtmi tir. Tanınmı sitelere, uzun süre, etki bırakıcı faaliyet göstermeleri sebebiyle üçüncü ki iler tarafından do al ve herhangi bir maddi kaygı gözetilmeksizin link çıkı larının verildi ini; somut olayda ise, yukarıdaki durumların dı nda, link çıkı nın yapıldı ı siteler detaylı bir ekilde incelendi inde ikayetçinin sitesine yönlendirilen do al backlink çıkı nın bulunmadı ını ileri sürmü tür. ikayet Edilene ait sitenin açılmasından evvel ikayetçinin sitesine alınan backlinklerde

ikayetçinin ayırt edici unsurlara sahip “CERRAH OTO ELEKTRON K” markasını kullandığını ve branding olarak tabir edilen bu backlinkler üzerine yoğunlaştığını, ikayet Edilene ait internet sitesinin açılmasından sonra ikayetçinin bu markayı sitesinden kaldırdığını, bu marka üzerine artık backlink almadığını ve teknik terim olan, ayırt edicilik unsuru taşımayan, marka tekil etmeyen absbeyni.com ve https:// absbeyni.com backlinkleri üzerine yoğunlaştığını, absbeyni.com ekinde alınan backlinklerin branding yani marka backlink tekil etmediğini, do rudan sitenin domain otoritesini yükseltmek suretiyle sıralama artışı ile ilgili gördüğünü, ikayetçiye ait absbeyni.com sitesinin organik, olağan bir büyüme göstermediğini ileri sürmüştür.

ikayet Edilen ayrıca Ocak 2022’de ilk paylaşımını yapan ikayetçiye ait absbeyni Instagram sayfasında paylaşım görsellerin 1/3’lük kısmının 1.5 yılda, geri kalan yaklaşık 2/3’lük kısmının ise ikayet Edilene ait sitenin açılması sonrası tarihlerde (6 ay içerisinde) paylaşımının bir tesadüf olmadığını, ikayetçinin “tanınmış olgusu” yarama çabasını, sistematik bir planını ve kötünüyetini gösterdiğini; ikayetçinin abs beyni ismindeki Instagram sayfasının takipçi sayısının gerçeği yansıtmadığını, “tanınmışlık” algısı için malzeme oluşturmaya çalışarak maksadıyla sayfaya takipçi çekilmek suretiyle takipçi sayısının organik olmayan bir yöntemle yükseltildiğini, sayfanın takipçileri içerisinde çok sayıda bot/fake, aktif olmayan hesap bulunduğunu, buna karşın diğer sosyal medya hesaplarında az sayıda takipçi, abonesi bulunduğunu bu nedenle ikayetçinin tanınmışlık iddialarının asılsız olduğunu ileri sürmüştür.

ikayetçinin, piyasadaki itibarı ile müşterileri üzerindeki güvenini ikayet Edilenin zedelediği iddialarına dair s****.com üzerindeki ikayetin fake bir kullanıcı tarafından oluşturulduğunu, kullanıcının desteklediği ikayet ve yorum yazdığı ikayet bulunmazken, yalnızca ikayet Edilen hakkında ikayet oluşturduğunu, bu yorumun 29.11.2023 olduğunu, bu tarihin ikayetçinin sosyal medya hesaplarına bot/ fake takipçi dahil ettiği döneme denk geldiğini, söz konusu kullanıcı yorumunda, ikayet Edilenin absbeyni.com.tr adresindeki logosunda vurgulanan “OTO ÇIKMA BEY NLER ” ibaresinin parantez içerisinde belirtilmiş olduğunu ve yorum kısmında absbeyni.com.tr yani .TR uzantısı

kullanılmı oldu unu dolayısıyla ikâyetçinin ticari itibarın iktibas suretiyle zedelenmedi ini ileri sürmü tür.

ikâyet Edilen, ikâyetin reddini talep etmektedir.

6. De erlendirme

6.1. De erlendirmede Göz Önünde Bulundurulacak Kriterler

İnternet Alan Adları Yönetmeli i'nin 25. maddesi'nin 1. fıkrası uyarınca a a ıdaki ko ulların birlikte gerçekte 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, 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 ba vurusunda 11/08/2023 tarihinde "absbeyni.com" alan adını marka olarak tescil ettirmek üzere Türk Patent ve Marka Kurumu'na ba vuruda bulundu unu iddia etmi ve ba vurusu ekine marka ba vurularını gösterir belge eklemi tir. Hakem tarafından yapılan ara tırmada ikâyetçi adına TÜRKPATENT nezdinde 35 / 37 nice sınıflarında tescil edilmek üzere "ankara absbeyni www.ankaraabsbeyni.com" isim ve ekil ile "www.ankaraabsbeyni.com www.absbeyni.com absbeyni" isim ve ekil eklinde iki adet marka ba vurusu bulunmakla birlikte söz konusu ba vuruya dair Türk

Patent ve Marka Kurumu'nca belirtilen açıklamada ba vurunun incelenmesi sonucunda ilan edilmesine karar verilmiş oldu u, ilan tarihinden itibaren 3 ay (6769 sayılı Kanun kapsamında ba vuru tarihi 10.01.2017 ve sonrası olan ba vurular için 2 ay) içerisinde herhangi bir itiraz gelmemesi halinde ba vurunun tescil edilmek üzere belgelendirme servisine gönderilece i, itiraz gelmesi halinde ba vurunun, 3 aylık (6769 sayılı Kanun kapsamında incelemesi yapılan ba vurular için 2 aylık) ilan süresinin dolmasından sonra KHK'nın 8. maddesi / 6769 sayılı Kanununun 6. maddesi hükümleri çerçevesinde de erlendirilmek üzere itirazlar birimine gönderilece i belirtilmiştir. Dolayısıyla ikâyetçinin "ankara absbeyni www.ankaraabsbeyni.com" adı ile ve "www.ankaraabsbeyni.com www.absbeyni.com absbeyni" adı ile TÜRKPATENT nezdinde halihazırda marka ba vurusu bulunmakla birlikte tescilli markası bulunmadığı anlaşılmıştır.

ikâyetçinin ayrıca 11.08.2023 tarihli "absbeyni" isim ve ekil marka ba vurusu bulunmakta olup söz konusu ba vuruya ilişkin ikâyet Edilen tarafından sunulan 13.11.2023 tarihli Türk Patent ve Marka Kurumu 2023/432 Resmi Marka Bülteni'nde "Çıkarılan Mal/Hizmetler: alıcı ve satıcılar için online pazaryeri (internet sitesi) sağlama hizmetleri. Mü terilerin malları elverişli bir eklede görmesi ve satın alması için Manyetik, optik kayıt taşıyıcılar ve bunlara kaydedilmiş bilgisayar programları ve yazılımları; bilgisayar a ları vasıtasıyla indirilebilen ve manyetik ve optik ortamlara kayıt edilebilen elektronik yayınlar; manyetik/optik okuyucu kartlar, manyetik, optik ve elektronik ortamlara kaydedilmiş çekilmiş sinema filmleri, diziler ve video müzik klipleri. mallarının bir araya getirilmesi hizmetleri; (belirtilen hizmetler perakende, toptan satı ma azaları, elektronik ortamlar, katalog ve benzeri diğer yöntemler ile sağlanabilir.) Motorlu kara taşıtları (motosikletler, mobilet dahil) ve bu taşıtlar için motorlar, kavramalar ve transmisyon bantları, transmisyon kayışları ve zincirleri, dişliler, frenler, fren disk ve balataları, asiler, kaportalar, süspansiyonlar, darbe emiciler, amortisörler, direksiyonlar, jantlar. mallarının bir araya getirilmesi hizmetleri; (belirtilen hizmetler perakende, toptan satı ma azaları, elektronik ortamlar, katalog ve benzeri diğer yöntemler ile sağlanabilir.) Kara araçları servis istasyonu hizmetleri (bakım, tamir ve akaryakıt dolumu)" ekinde belirtilmiştir. Bu bağlamda ikâyetçinin

"absbeyni" marka başvurusunun kısmi yayın kararı ile tescil edilmesine karar verilmiş oldu u Türk Patent ve Marka Kurumu açıklamasında belirtilmiştir.

Bu çerçevede ikâyetçinin iddiasına ilişkin değerlendirilecek ilk koşul olan benzerlik kriterinin sağlanması kanaatine varılmıştır.

6.3. Yasal Hak veya Ba lantı Kriteri

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

ikâyetçi, "absbeyni.com" ekinde üst seviye alan adına ve "abs beyni" ekinde i letme adına sahip oldu u gibi uyu mazlı a konu alan adı ile aynı olan bir markaya sahiptir. Bu kapsamda ikâyetçinin i letme adı ve markası ile aynı olan alan adının kullanımı konusunda yasal bir hakkı veya ba lantısı oldu unun kabulü gerekir. Bu durum kar ısında ikâyetçinin i letme adı ve markası ile aynı olan alan adının bir ba kası tarafından kullanımının yasal hak veya ba lantı kriterini sağlamadığı konusundaki savının, ilk bakışta haklı görünen (*prima facie*) bir iddia oldu u sonucuna varılmıştır. Bu halde ispat yükü ikâyet Edilene geçecek ve ikâyet Edilenin bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da ba lantısı oldu unu ortaya koyması gerekecektir.

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

i) Uyu mazlı a ilişkin bildirim yapılmadan önceki dönemde, alan adı tahsil edilen kişinin alan adı veya alan adına tekabül eden bir ismi iyi niyetli olarak mal veya hizmetlerin sunumuna yönelik mevcut kullanımı veya ispatı mümkün bir kullanım hazırlığına sahip olması,

ii) Alan adı tahsis edilenin (birey, ticari kuruluş veya diğer bir yapı olarak), herhangi bir ticaret

markası veya hizmet markası olmamasına rağmen alan adı ismiyle biliniyor olması veya

iii) Uyuşmazlık konusu marka veya hizmet markasının ticari bir kazanç amacıyla tüketicileri yanıltıcı şekilde yönlendirmek veya markayı veya hizmet markasını kötülemek amaçlarıyla kullanılmaksızın, alan adının meşru 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))

Söz konusu kriterler ".tr" uzantılı alan adları bakımından da dikkate alınabilecek niteliktedir. Hemen belirtmek gerekir ki; söz bu kriterler sınırlayıcı nitelikte olmayıp, İkiyete Edilenin alan adına ilişkin yasal hak ve baskınlığı konusunda diğer veriler de değerlendirilebilecektir.

Somut olayda yukarıda verilen örnek kriterler içerisinde "i) Uyuşmazlık ile ilgili bildirim yapılmadan önceki dönemde, alan adı tahsis edilen kişinin alan adı veya alan adına tekabül eden bir ismi iyi niyetli olarak mal veya hizmetlerin sunumuna yönelik mevcut kullanımı veya ispatı mümkün bir kullanım hazırlığının olması" kriterinin bulunup bulunmadığı incelendiğinde aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir:

İkiyete Edilen, ABS beyni teknik teriminin herhangi bir ayırt ediciliğe sahip olmadığını, malların ve hizmetlerin özelliklerini belirten işaret veya adlandırmalara münhasır bir terim olduğunu, uyuşmazlık konusu alan adında kullanılan ibarenin absbeyni satmak üzere dürüst bir şekilde kullanıldığını, ayrıca söz konusu ibare için marka başvurusunda da bulunulduğunu ve başvurunun inceleme aşamasında olduğunu iddia etmiştir. İkiyete Edilenin iddiasını ispata ilişkin sunduğu bilgi ve belgelerde ve hakem tarafından yapılan araştırma ve İnternet Archive üzerinden yapılan incelemelerde Merkez'e İkiyete Edilen tarafından başvuru yapılan 11.01.2024 tarihinden önce 8 Ağustos 2023 tarihinde İkiyete Edilenin uyuşmazlık konusu alan adında "TÜM MODELLERE AIT ABS, MOTOR VE ANZİMAN BEYNLER" Tüm marka ve model araca ait ABS beyni, motor beyni, anzıman beyni, enjeksiyon beyni, sigorta kutusu (BSM tablası), airbag sargısı, sinyal kolu, ve diğer elektronik parçalar elimizde mevcuttur. Stoklarımızda aradığınız ürünün bulunmaması halinde aynı gün tedarik edilerek,

aynı gün siz de erli mü terilerimize kargoluyoruz. Aradı ınız ürünü websitemizde görüntüleyememeniz durumunda ileti ime geçebilirsiniz." ekinde bilgilerin ve ABS Beyinleri olarak isimlendirilmi olan Wolksvagen marka çe itli modellerdeki araçların motor beyinlerine dair görüntülerin payla ılmı oldu u, "Ankara Ostim Ayyıldız Sanayi sitesinde bulunan firmamızda her marka ve model araca ait ABS beyni, motor beyni, anzıman beyni, ecu beyni, konfor beyni ve di er elektronik parçalar bulunmaktadır. Aradı ınız parçayı bulamamanız halinde ileti ime geçmeniz yeterli olup, bir gün içerisinde tedarik edilerek tarafınıza kargolanmaktadır." ekinde bilgilendirme bulundu u, "ABS Beyinleri, Motor Beyinleri, anzıman Beyinleri, Enjeksiyon Beyinleri, Airbag Beyinleri, Direksiyon Aç ı Sensörü (Airbag Sargısı), Sigorta Kutuları - Tablaları, Sinyal Kolları, Di er Ürünler" ekinde kategoriler bulundu u görülmü tür. Yapılan incelemelerde 1 Kasım 2023 tarihindeki ikâyetçinin uyu mazlık konusu alan adındaki web sitesinde kullanılmı oldu u sembolün farklıla tı 1, sembolün yanında 8 A ustos 2023 tarihli web sitesinde sembolün yanında kullanılan "ABS BEYN .COM .TR" ifadesi yerine "Oto Çıkma Beyinleri" ifadesini kullandı 1, site tasarımında de i ikli e giderek ABS BEYN ba lı 1 altında Alfa Romeo ABS Beyinleri, Audi ABS Beyinleri, BMW ABS Beyinleri, Chevrolet ABS Beyinleri, Citroen ABS Beyinleri, Fiat ABS Beyinleri, Ford ABS Beyinleri, Hyundai ABS Beyinleri, veco ABS BeyinleriKia ABS Beyinleri, Mercedes ABS Beyinleri, Mitsubishi ABS Beyinleri, Nissan ABS Beyinleri, Opel ABS Beyinleri, Peugeot ABS Beyinleri, Renault ABS Beyinleri, Seat ABS Beyinleri ekinde farklı birçok otomobil markası isminin yanında ABS beyinleri ifadesinin yer aldı 1, altında MOTOR BEYN ba lı 1 altında Alfa Romeo Motor Beyinleri, Audi Motor Beyinleri, BMW Motor Beyinleri, Chevrolet Motor Beyinleri, Citroen Motor Beyinleri, Fiat Motor Beyinleri, Ford Motor Beyinleri, Hyundai Motor Beyinleri, veco Motor Beyinleri, Kia Motor Beyinleri, Mercedes Motor Beyinleri, Mitsubishi Motor Beyinleri, Nissan Motor Beyinleri, Opel Motor Beyinleri, Peugeot Motor Beyinleri, Renault Motor Beyinleri ekinde farklı birçok otomobil markası isminin yanında motor beyinleri ifadesinin yer aldı 1 ve D ER ÜRÜNLER ekinde bir üçüncü ba lık bulundu u görülmü tür. Uyu mazlık konusu alan adı ile kullanılan web sitesinin gerek içerik ba lamında ikayet Edilenin sunmakta oldu u hizmete dair

kullanımı gerekse Merkez'e uyuşmazlık başvurusu yapılmadan önceki dönemde ve uyuşmazlık alanı için ikâyet Edilene bildirim yapılmadan önceki dönemde site tasarımında değişiklik yapılması sitenin atıl durumda olmadığı, aktif kullanımda olduğu kanaatinin oluşmasında etkili olmuştur. Dolayısıyla uluslararası alanda yasal hak veya başvurusunun varlığının tespit edilebilmesi için göz önünde bulundurulacak kriterler içerisindeki "i" kriterinde örneklendirilmiş olduğu üzere ikâyet Edilene hakkınızda açılmış uyuşmazlık süreci var e-postası gönderilerek bildirim yapılan tarih olan 15 Ocak 2024 tarihi öncesinde alan adı tahsis edilen ikâyet Edilenin alan adını iyi niyetli olarak mal veya hizmetlerin sunumuna yönelik mevcut kullanımının bulunduğu kanaatine varılmıştır.

Bu bağlamda uyuşmazlık alanı konu somut olayda; ikâyet Edilenin uyuşmazlık konusu alan adını kendi adına tahsis ettirmesinde yasal bir hakkının veya başvurusunun bulunduğu kanaatine varılmıştır.

6.4. Kötü Niyet Kriteri

Yönetmeliğin 25/1 (c) hükmü uyarınca, alan adının devri veya tahsisinin iptali taleplerinde ikâyetçi tarafından ispat edilmesi gereken son durum, uyuşmazlık alanı konu alan adının ikâyet Edilen tarafından kötü niyetli tahsis ettirilmesi veya kullanımınıdır. Tebliğin 19. maddesinde ifade edilen kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılma olarak değerlendirilebilecek durumlar tahdidi olmayan şekilde sayılmıştır. Sayılan durumlar;

"a) ikâyet konusu AA'nın, ticaret veya hizmet markası, ticaret ünvanı, işletme adı veya kişisel adı ya da diğer tanıtıcı işaretin sahibi olan ikâyetçiye veya ikâyetçinin ticari olarak rekabette bulunduğu tarafta, bu AA'nın belgelenmiş tahsis masraflarını ve yatırım maliyetini aşan miktardaki bir meblağ karlı olarak satma veya devretme amacıyla tahsis ettirilmiş olması,

b) ikâyet konusu AA'nın, ticaretle kullanılan marka, ticaret ünvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işaretin sahibinin, bu marka, ünvan, ad ya da işareti AA'da kullanmasını engellemek amacıyla tahsis ettirilmiş olması,

c) ikâyet konusu AA'nın, esasen ticari rakiplerine zarar vermek amacıyla tahsis ettirilmiş olması,

ç) *htilaf konusu AA'nın, ticari kazanç elde etmek amacıyla, ikâyetçinin sahibi oldu u ticarete kullanılan marka, ticaret ünvanı, 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 belirtilmi tir.

Somut olayda ikâyetçi; ikâyet Edilenin 18/06/2023 tarihinde “absbeyni.com” alan adı ile iktibas te kil eden ve bu isim üzerinde elde etmi oldu u ticari hakları zedeleyen “absbeyni.com.tr” alan adını kötü niyetli bir ekilde kendi adına tescil ettirerek kullanmaya ba ladı ını, ikâyet Edilenin ikâyetçinin markasını iktibas ederek kullanması, ikâyetçinin ticaretine zarar vermesi, ikâyetçinin tanınırlı ından haksız yarar elde etmeye çalı ması ve ikâyetçiyi tanınmasına ra men onun ticaretine zarar vermeye çalı masının kötü niyetini gösterdi ini, ikayet Edilen hakkında s****.com üzerinden yapılan ikayetlerin kendisi ile ili kilendirilerek kendisinin piyasadaki itibarı ve mü terileri üzerindeki güveninin zedelendi ini, ikâyet Edilenin, ba vuru konusu alan adını tescil ettirmeden önce ikâyetçiyi tanıdı ını, ikâyetçinin, ikâyet Edilenin absbeyni.com ismi ile faaliyet gösterdi inden haberdar olmasına ra men absbeyni.com.tr alan adını tescil ettirmi oldu unu öne sürmü tür.

ikayet edilen, ikayetçinin, piyasadaki itibarı ile mü terileri üzerindeki güvenini ikayet Edilenin zedeledi i iddialarına dair s****.com üzerindeki ikayetin fake bir kullanıcı tarafından olu turuldu unu, kullanıcının destekledi i ikayet ve yorum yazdı ı ikayet bulunmazken, yalnızca ikayet Edilen hakkında ikayet olu turdu unu, bu yorumun 29.11.2023 oldu unu, bu tarihin ikayetçinin sosyal medya hesaplarına bot/ fake takipçi dahil etti i döneme denk geldi ini, söz konusu kullanıcı yorumunda, ikayet Edilenin absbeyni.com.tr adresindeki logosunda vurgulanan “OTO ÇIKMA BEY NLER ” ibaresinin parantez içerisinde belirtilmi oldu unun ve yorum kısmında absbeyni.com.tr yani .TR uzantısı kullanılmı oldu unu dolayısıyla ikayetçinin ticari itibarın iktibas suretiyle zedelenmedi ini ileri sürmü tür.

ikayet Edilen, ikayetçinin tanınmı lık iddialarının asılsız oldu unu, uyu mazlık konusu alan

adına ait internet sitesinin kurulmasından yaklaşık 4-6 ay sonra ikayetçinin atıl durumdaki üst seviye alan adındaki internet sitesini aktif hale getirdi ini, teknik açılardan yapılan çe itli u ra ları açıklayarak Google arama motorunda üst sıralarda görünmek ve sosyal medya hesaplarında fazla takipçi elde etmek için tanınmı hale gelme gayesiyle do al olmayan spam yöntemler kullandı nı ileri sürmü tür. ikayet Edilenin sundu u bilgi ve belgeler incelenerek bunların do rulu u hakem tarafından yapılan ara tırma ve incelemeler ile kontrol edilmi tir. Bu ba lamda ikayet Edilenin iddia etti i üzere ikayetçinin sosyal medya hesaplarında bot / sahte hesapların bulundu u tespit edilmi tir. ikayetçinin absbeyni.com alan adındaki sitesinin görüntüleri hakem tarafından nternet Archive üzerinden incelenmi ve 14 A ustos 2023 tarihli web sitesinde "81 il dahilinde kargo aracılı ı ile abs beyin tamiri gerçekleştirilmektedir." bilgisi, ikayetçinin adresi, sıkça sorulan sorular ve mü teri de erlendirmeleri bulundu u, 1 Kasım 2023 ve 13 Aralık 2023 tarihlerinde "403 Forbidden Access to this resource on the server is denied" uyarısının çıktığı, buna kar ın 31 Aralık 2023 tarihinde ise site tasarımında de i ikli e gidilerek güncel aktif bir site kullanımının bulundu u görülmü tür. Bu ba lamda ikayet Edilenin, ikayetçinin tanınmı lık iddialarının asılsız oldu unu, uyu mazlık konusu alan adına ait internet sitesinin kurulmasından yaklaşık 4-6 ay sonra ikayetçinin atıl durumdaki alan adındaki internet sitesini aktif hale getirdi i yönündeki iddialarına yönelik olarak hakem tarafından yapılan ara tırma neticesinde ikayetçinin absbeyni.com alan adının güncel ve ilk haline kıyasla oldukça geli mi tasarımını ikayet Edilenin uyu mazlık konusu <absbeyni.com.tr> internet sitesi kullanımında sonra gerçekle tirdi i görülmü tür.

ikayetçinin absbeyni.com alan adındaki internet sitesinde "ABS Beyni, tüm marka ve model binek otomobillerin tamir ve satı hizmeti. Tüm Türkiye'ye kargo aracılı ı ile hizmet imkanı" yazmakta oldu undan hareketle abs beyni satı ve tamir hizmeti verdi i kanaati olu mu tur. ikayet Edilenin uyu mazlık konusu alan adı incelendi inde ise "Tüm marka ve model araca ait ABS beyni, motor beyni, anıziman beyni, enjeksiyon beyni, sigorta kutusu (BSM tablası), airbag sargısı, sinyal kolu, ve di er elektronik parçalar elimizde mevcuttur. Stoklarımızda aradı ınız ürünün bulunmaması halinde aynı gün tedarik edilerek, aynı gün siz de erli mü terilerimize kargoluyoruz. Aradı ınız ürünü web sitemizde

görüntüleyememeniz durumunda ileti ime geçebilirsiniz." ekinde ABS beyninin de içinde bulundu u çe itli parçalara ili kin satı hizmeti vermekte oldu u kanaati olu mu tur. Ayrıca Türk Patent ve Marka Kurumu'nun kararı dikkate alındı ında ve yapılan ara tırma neticesinde Türk Dil Kurumu kısaltmalar dizisinde ABS kısaltmasının "Motorlu ta ıtlarda fren sistemi (Antilock Braking System)" olarak tanımlanmı oldu u, ABS beyni ekinde bir fren sistemi beyni olarak ifade edilen parçanın ayırt edicilik niteli i bulunmadı ı kanaati olu mu tur.

Konuya ili kin uluslararası alandaki yerle ik içtihatlarla bakıldı ında; her bir somut olay açısından farklı de erlendirmelerde bulunulabilece i ifade edilmekle birlikte, pasif elde tutma bakımından u hususların dikkate alınması önerilmektedir:

- i) *ikayetçiye ait markanın ayırt edicili inin ve itibarının derecesi,*
- ii) *ikayet edilenin cevap verip vermemesi ve uyu mazlık konusu alan adını mevcut iyi niyetli kullanımına ya da bu ekindeki kullanım planlamasına ili kin delil getirebilmesi,*
- iii) *ikayet edilenin kimli ini gizlemesi ya da do ru olmayan ileti im bilgilerine yer vermesi,*
- iv) *Tahsis edilen alan adını iyi niyetli kullanım ihtimalindeki mantıksızlık. (WIPO Jurisprudential Overview 3.0, Section 3.3)*

Bu kapsamda pasif tutmada dahi ikayetçiye ait markanın ayırt edicili inin ve itibarının derecesi önemli bir gösterge olarak ele alındı ı dü ünüldü ünde somut olayda ayırt edicilik ve itibar derecesi de erlendirildi inde "abs beyni" ibaresinin ayırt edicili inin bulunmadı ı anla ılmı tır. Kaldı ki somut olayda pasif tutma bulunmamaktadır.

Somut olayın artları çerçevesinde uyu mazlık konusu alan adı tescilinin Yönetmelik kapsamında örnek sayılan kötü niyetle tahsis ettirilme veya kullanılma olarak belirtilen durumlar kapsamında de erlendirilemeyece i, zira ikayet Edilenin, sundu u hizmete dair aktif kullanımında olan uyu mazlık konusu alan adının "ilk gelen ilk alır" prensibi uyarınca tescil i lemini gerçekle tirmesi, uyu mazlık konusu alan adı tescil edildi i ve internet sitesi kuruldu u tarihte ikayetçinin tescilli markasının bulunmaması, ikayetçinin uyu mazlık konusu alan adı tescili öncesinde absbeyni.com

eklinde alan adı bulunmasına rağmen söz konusu alan adının uyuşmazlık konusu alan adı tescili sonrasında ve uyuşmazlık konusu alan adının internet sitesi olarak aktif kullanımı sonrasında tasarımının güncellenerek kullanımının canlandırılması, şikâyet Edilenin abs beyni tamirine ilişkin satışına yönelik hizmet sunma amacıyla internet alan adını kullanılıyor olması, ve uyuşmazlık konusu alan adı internet sitesinde de absbeyni tamirine yönelik bir ibare bulunmaması, kaldı ki abs beyni satışı ve tamiri hizmetinin birçok kimse tarafından yapılmakta olduğu ve ibarenin ayırt edici nitelik taşımadığı dikkate alındığında Yönetmeli'nin 25/1 (c) hükmü uyarınca alan adı uyuşmazlıklarında aranan üçüncü kriter olan kötü niyet kriterinin somut olayda sağlandığı kanaati olmaktadır.

7. Karar

Yukarıda açıklanan hususlar ve taraflarca sunulan bilgi ve belgeler ile ilgili mevzuat, içtihat ve yargı kararı kapsamında yapılan değerlendirmeler sonucunda; Yönetmeli'nin 25/1 hükmünde sayılan artların bir arada gerçekleşmediği kanaatine varılmış olup Yönetmeli'nin 27. maddesi uyarınca şikâyetçinin talebinin REDD NE karar verilmiştir.

Hüseyin ÖZMEN

Hakem

