

HAKEM KARARI

Ba vuru No : UCM-2024-00059

Karar Tarihi : 25.4.2024

TRAB S Ticket No :

1. Taraflar

ikâyetçi :

Yetkili Temsilcisi :

ikâyet Edilen :

Yetkili Temsilcisi :

2. Alan Adı : <vavinor.com.tr>

3. Usul

Ba vuru, Uyuşmazlık Çözüm Merkezine (Merkez) 20.03.2024 tarihinde yapılmı tır. Merkez tarafından, İnternet Alan Adları Uyuşmazlık Çözüm Mekanizması Tebli ğinin (Tebli ği) 8. maddesi uyarınca 20.03.2024 tarihinde ikâyet edilene uyuşmazlıkla ilgili bilgilendirme yapılmı tır. ikâyet edilen süresi içerisinde cevap vermi tir.

Merkez, Tebli ğin 11. maddesi uyarınca 03.04.2024 tarihinde Doç. Dr. Yasin Söyler'i tek hakem olarak belirlemi ve hakeme bildirimde bulunmu tur. Hakem, İnternet Alan Adları Yönetmeli ğinin (Yönetmelik) 26/2 hükmü uyarınca 04.04.2024 tarihinde ba vuruşun ve tarafsızlık beyanında bulunmu ve çalı şmaya başlamı tır. Hakem ayrıca ek süre talebinde bulunmu tur.

4. Olaylar

ikâyetçi, Limited irketi adı altında Vergi Dairesine kayıtlı olarak tekstil alanında ticari faaliyet göstermektedir. ikâyetçi bu ticari unvanı, Türkiye Ticaret Sicili Gazetesinin tarihli ve sayılı nüshasında yayımlanan unvan de ği ile almı tır. ikâyetçinin TÜRK PATENT nezdinde, 6769 sayılı Sınai Mülkiyet Kanunu kapsamında 14.03.2022 tarihinden itibaren 10 yıl süreyle korunmak üzere 18, 25 ve 35 numaralı sınıflarda tescil edilmi "" markası bulunmakta, ayrıca <com> üst seviye alan adının sahipli ği ikâyetçiye ait bulunmaktadır. ikâyetçi bu üst alan adını aktif bir şekilde kullanmakta, tekstil alanındaki ticari faaliyetlerini bu internet sitesi üzerinden yürütmektedir. İnternet sitesinde

ikâyetçinin markasına da yer verdi i görülmü tür.

<vavinor.com.tr> alan adı, 19.10.2023 tarihinde ikâyet edilen adına tahsis edilmi tir. Hakem tarafından Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi üzerinden yapılan sorgulama neticesinde söz konusu irketin; tekstil alanında da faaliyet gösterdi i tespit edilmi tir. Bahsi geçen irketin kurulu u, Türkiye Ticaret Sicili Gazetesinin tarihli sayısında yayınlanmı tir. Söz konusu alan adına ili kin internet sitesine, karar tarihi itibarıyla eri im sa lanamamı tir.

5. Tarafların İddia ve Cevapları

5.1. ikâyetçinin İddia ve Talepleri

ikâyetin konusunu <vavinor.com.tr> alan adı olu turmaktadır.

ikâyetçi ba vuru dilekçesinde;

12.02.2021 tarihinden beridir ticari faaliyette bulunmakta oldu unu, kendi adına Türk Patent ve Marka Kurumu nezdinde 18., 25. ve 35. sınıfta kayıtlı "" markasının bulundu unu, bu markanın 14.03.2022 tarihinden itibaren 10 yıl süreyle korunmak üzere tescil edildi ini, "" üst seviye alan adının da kendisine tahsisli oldu unu, satı larını bu adres üzerinden yapmakta oldu unu,

ikâyet edilen tarafın, kendi tescilli markaları olan "" ibaresini uyu mazlık konusu alan adı içerisinde haksız olarak kullandı ını,

ikâyet edilenle hiçbir ili kilerinin olmadı ını, ikâyet edilenin veya ba ka herhangi bir firmanın "" isminde bir markasının bulunmadı ını,

ikâyet edilenin bu markayı kötü niyetli olarak kullanmakta oldu unu,

ileri sürmü tür.

ikâyetçi ba vurusuna; marka tescil belgesini, vergi levhasını, imza sirkülerini ve ticari faaliyetlerine ili kin bazı görselleri de eklemi tir.

Bu kapsamda ikâyetçi, Yönetmeli in 25. maddesinde sayılan durumların bir arada gerçekleşti ini ileri sürerek alan adının kendisine devrini talep etmektedir.

5.2. ikâyet Edilenin Cevap ve Talebi

ikâyet edilen ba vuru süresi içerisinde cevap vermi tir.

ikâyet edilen cevap dilekçesinde özetle;

ikâyet ba vurusunda açıklanan nedenlerle uyu mazlık konusu alan adının ikâyetçiye devrinin kabul

etti ini,

"....."un (.....) kadın giyim ve aksesuar ürünlerinin satı mın yapıldı ı dikey bir pazar yeri oldu unu, %100 Türk sermayesi ile kuruldu unu, açık kaynaklı onlarca teknolojiyi projesinin çe itli alanlarında kullandı mını, SEO çalı malarının da bir teknoloji deneyimi oldu unu ve'un arama motorlarında üst sıralarda yer almak için tüm SEO tekniklerini uygulamaya çalı tı mını, bu SEO tekniklerinin bir tanesinin de destekleyici yan sitelerin ana siteye ba lantı sa layarak ana sitenin ilgili anahtar kelimelerinde arama motorlarında üst sırada yer alması oldu u, bu ba lamda'un, bu yan siteler için yakla ık 100 kadar alan adını satın aldı mını ve ana sitesini destekleyici SEO faaliyetleri yürüttü ünü, alan adlarının rastgele seçilmi oldu unu, ikâyetçinin "....." markasına ait alan adının da bu listede oldu unun görüldü ünü,'un bu yan siteleri yalnızca ana sitesini destekleyici SEO faaliyetlerini gerçekle tirmek amacıyla kurmu olup hiç bir markaya zarar verecek faaliyette bulunmadı mını, ilgili alan adını aynı sektörde faaliyet gösteren ikâyetçiye memnuniyetle devretmeyi kabul etti ini,

belirtmi tir.

6. De erlendirme

6.1. De erlendirmede Göz Önünde Bulundurulacak Kriterler

Yönetmeli in 25/1 hükmü uyarınca a a ıdaki ko ulların birlikte gerçekle mesi hâlinde ikâyetçi tarafından bir alan adının iptali 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),
- 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

Yönetmeli in 25/1-(a) hükmü 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.

Uyu mazlı a konu alan adını "vavinor.com.tr" olu turmaktadır. ikâyetçinin "....." ismine

ili kin TÜRKPATENT nezdinde, 14.03.2022 tarihinden itibaren 10 yıl süreyle korunmak üzere 18, 25, ve 35 numaralı sınıfta tescilli belgesi bulunmaktadır. Keza ikâyetçi, "" üst alan adının sahibi oldu u gibi "" Limited irketi" ekinde bir ticaret unvanına da sahiptir. Bu nedenle yapılacak benzerlik kar ıla tırmasında, ikâyetçinin adına tescil ettirmi oldu u marka ve ticaret unvanıyla birlikte sahibi oldu u üst alan adının da göz önünde bulundurulması gerekir.

Bu çerçevede uyu mazlı a konu alan adı olan <vavinor.com.tr>nin ayırt edici unsuru, ikâyetçi adına tescil edilmi "" markası, ticaret unvanı ve üst alan adının ayırt edici unsurlarıyla birebir ayniyet göstermektedir. Bu nedenle ikâyetçinin iddiasına ili kin de erlendirilen ilk ko ul açısından benzerlik kriteri sa lanmı tır.

6.3. Yasal Hak veya Ba lantı Kriteri

Yönetmeli in 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.

Alan adı uyu mazlıklarında bu hüküm bakımından da ispat külfeti ikâyetçidedir. ikâyetçi kural olarak, ikâyet etti i ki inin uyu mazlık konusu alan adını tahsis ettirmesinde onun bu alan adıyla ilgili yasal bir hakkı ya da ba lantısının olmadı mını 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 olmasi hâlinde, ispat külfetinin kar ı tarafa geçece i ve ikâyet edilenin kendisi açısından içerisinde bulundu u müspet durumu daha kolay bir ekinde ortaya koyabilece i genel olarak kabul edilmektedir.

ikâyetçi ba vurusunda; uyu mazlı a konu alan adının ayırt edici unsuru olan "vavinor" ibaresini ticaret unvanı olarak kullandı mını, TÜRKPATENT nezdinde tescilli "" isimli bir markasının bulundu unu, "" üst seviye alan adının sahibi oldu unu ve bu sitede tekstil alanında ticari bir faaliyet yürüttü ünü ortaya koymu tur. Kural olarak, marka tescilinden sonra aynı veya benzer hizmet sınıfında marka ile aynı veya benzer olan i aretin kullanımı marka sahibine aittir. Bu kullanım, marka olan i aretin alan adı olarak kullanımını da kapsamaktadır. Nitekim Sınai Mülkiyet Kanunu'nun 7/3, (d) hükmü uyarınca marka sahibi; i areti kullanan ki inin i aretin kullanımına ili kin hakkı veya me ru ba lantısı olmaması artıyla i aretin aynı veya benzerinin internet ortamında ticari etki yaratacak biçimde alan adı olarak kullanılmasının yasaklanmasını talep etme hakkına sahiptir.

Bu anlamda ikâyetçinin markası, ticaret unvanı ve sahibi oldu u "com" sitesi ile benzer ibareyi içeren alan adının konu edildi i bu uyu mazlıkta, ikâyetçinin ilk bakı ta haklı görünen (*prima facie*) bir iddiada bulundu u kanaatine varılmı tır. Bu hâlde ispat yükü ikâyet edilene geçecek ve kendisinin bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da ba lantısının oldu unu ortaya koyması gerekecektir.

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 ikâyet edilen tarafından yasal hak veya ba lantı ispatını aramaktadır. Uluslararası alanda yasal hak veya ba lantının varlı ının tespit edilebilmesi için 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 yanı lı ekilde yönlendirmek veya markayı veya hizmet markasını kötölemek amaçlarıyla kullanılmaksızın, alan adının me ru ticari olmayan veya adil bir kullanımının olması.

Somut olayda ikâyet edilen, uyu mazlık konusu alan adı ile ilgili yasal bir hakkının ya da ba lantısının bulundu u konusunda herhangi bir beyanda bulunmamı , tam aksine ikâyet dilekçesinde belirtilen nedenlerle alan adının devri talebini kabul etti ini belirtmi tir. Hakem tarafından resen yapılan ara tırmada da ikâyet edilenin <vavinor.com.tr> alan adını kullanımı konusunda yasal bir hak veya ba lantısının oldu u konusunda bir hususa rastlanılmamı tır. Neticede uyu mazlı a konu somut olayda, ikâyet edilenin uyu mazlık konusu alan adını kendi adına tahsis ettirmesinde yasal bir hakkının veya ba lantısının bulunmadı ı kanaatine varılmı tır.

6.4. Kötü Niyet Kriteri

Yönetmeli in 25/1-(c) hükmü uyarınca, alan adlarının devri veya iptali taleplerinde ikâyetçi tarafından ispat edilmesi gereken son durum, uyu mazlı a konu alan adının ikâyet edilen tarafından kötü niyetli tahsis ettirilmesi veya kullanımınıdır. Bununla birlikte, 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, kötü niyetle tahsis ettirilme veya kullanılma olarak de erlendirilebilecek durumlar tahdidi olmayan ekilde sayılmı tır.

Buna göre aşağıda sayılan durumlar alan adının kötü niyetle tahsis ettirilmesi veya kullanılması niteliindedir:

i) ikâyet konusu internet alan adının; ticaret veya hizmet markası, ticaret unvanı, işletme adı veya kişi adı ya da diğer tanıtıcı işaretin sahibi olan ikâyetçiye veya ikâyetçinin ticari olarak rekabette bulunduğu tarafa, bu internet alan adının belgelenmiş tahsis masraflarını ve yatırım maliyetini aynı miktardaki bir meblağ karşılığında satma veya devretme amacıyla tahsis ettirilmiş olması,

ii) ikâyet konusu internet alan adının, ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işaretin sahibinin, bu marka, unvan, ad ya da işareti internet alan adında kullanmasını engellemek amacıyla tahsis ettirilmiş olması,

iii) ikâyet konusu internet alan adının, esasen ticari rakiplerin işlerine ya da faaliyetlerine zarar vermek amacıyla tahsis ettirilmiş olması,

iv) Uyuşmazlık konusu internet alan adının, ticari kazanç elde etmek amacıyla, ikâyetçinin 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 adı sahibinin internet sitesine veya herhangi bir internet sitesine yönlendirilmesi amacıyla bu internet alan adının kullanılması.

Öte yandan Tebliğin 19. maddesinin ikinci fıkrasında, sayılan bu durumlar dışında hakem veya hakem heyeti takdirine göre internet alan adının kötü niyetle tahsis ettirildiği veya kullanıldığını karar verilebileceği açık olarak belirtilmiştir.

Somut olayda ikâyetçi, ibaresini de içeren sahibi olduğu ticaret unvanı ve tescil ettirmiş olduğu markayla "Vavınor" isminin kullanımını belirli bir ticari sektöre özgülemi, bu ifadeyi <com> sitesinin oluşturulması ve faaliyete geçirilmesiyle tekstil alanına yönelik bir hizmet sunum aracına dönüştürmüştür. Bu nedenle bir girişimci olarak ikâyetçinin söz konusu ticari faaliyeti, sahip olduğu marka değerinin korunmasını gerekli kılmaktadır. Fakat bu durum tek başına ikâyet edilenin kötü niyetini ortaya koyabilmek açısından yeterli değildir. ikâyetçinin, bunun yanı sıra hakkında ikâyette bulunduğu kişinin uyuşmazlık konusu alan adını tahsis ettirmiş veya kullanmış olmasında kötü niyetinin bulunduğu açıkça ortaya koyması gerekmektedir.

ikâyetçinin bu noktada ortaya koymuş olduğu deliller, ikâyet edilenin kötü niyetli olduğunu açıkça kanıtlayıcı niteliktedir. Böylece ikâyet edilen cevap dilekçesinde, "vavınor.com.tr" alan adını tahsis ettirmesindeki tek gayesinin bir başka alan adı üzerinden yürüttüğü tekstil hizmetine ilişkin ticari faaliyetini desteklemek olduğunu belirtmiş, "vavınor" ibaresini ticari faaliyetlerinin herhangi bir amaçta kullanmadığını ve kullanma

hakkının da bulunmadığını açıkça itiraf etmiştir. İkâyet edilenin aynen ikâyetçi gibi tekstil sektöründe ticari faaliyet gösterdiği de dünüldüğünde, uyuşmazlık konusu alan adını salt ticari kazanç elde etmek amacıyla, ikâyetçinin sahibi olduğu ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı faaliyetleri ile benzerlik sağlayarak karışıklık meydana getirmek suretiyle internet kullanıcılarının internet alan adı sahibinin internet sitesine veya herhangi bir internet sitesine yönlendirilmesi amacıyla tahsis ettirildiği kanaatine varılmıştır.

Sonuç olarak ikâyetçi tarafından sunulan bilgi ve belgelerin tümünün bir bütün olarak değerlendirilmesi neticesinde, ikâyet edilenin uyuşmazlık konusu alan adını kötü niyetle kullandığı kanaatine ulaşılmıştır.

7. Karar

Yukarıda açıklanan hususlar ve sunulan bilgi ve belgeler ile ilgili mevzuat, içtihat ve yargı kararları kapsamında yapılan değerlendirmeler neticesinde, ikâyetçinin başvurusu bakımından Yönetmeliğin 25/1 hükmünde sayılan şartların bir arada gerçekleştiği kanaatine varılmış olup Yönetmeliğin 27. maddesi gereğince ikâyetçinin talebinin kabulüne ve "vavinor.com.tr" alan adının ikâyetçiye devrine karar verilmiştir.

Doç. Dr. Yasin SÖYLER

Hakem

