

HAKEM KARARI

Ba vuru No : UCM-2024-00061

Karar Tarihi : 18.04.2024

1. Taraflar

ikâyetçi : *****

Vekili : *****

ikâyet Edilen : *****

2. Alan Adı : <daparsa.com.tr>

3. Usul

Ba vuru, Uyuşmazlık Çözüm Merkezine (Merkez olarak anılacaktır) 25.03.2024 tarihinde yapılmıştır. Merkez 26.03.2024 tarihinde İnternet Alan Adları Uyuşmazlık Çözüm Mekanizması Tebliğinin (Tebliğ olarak anılacaktır) 8. maddesi uyarınca ikâyet edilene uyuşmazlıkla ilgili bilgilendirme yapmıştır. ikâyet edilen herhangi bir cevap vermemiştir.

Merkez, Tebliğ'in 11. maddesi uyarınca 05.04.2024 tarihinde Dr. Melik ŞAHİR ÇİRAKOĞLU'nu tek hakem olarak belirlemiştir ve hakeme bildirimde bulunmuştur. Hakem, İnternet Alan Adları Yönetmeliğinin (Yönetmelik olarak anılacaktır) 26/2 hükmü uyarınca; 07.04.2024 tarihinde bağımsızlık ve tarafsızlık beyanında bulunmuştur ve çalışmaya başlamıştır.

4. Olaylar

ikâyetçi bir tüzel ki idir. ikâyetçi, " ***** Anonim irketi" unvanı ve ***** sicil numarasıyla ***** Ticaret Odasına kayıtlıdır. Ayrıca ikâyetçi TÜRK PATENT nezdinde 35.sınıfta korunan ve 21.10.2021 tarihinde tescil edilen "DAP" markasına sahiptir. ikâyetçi, yapı ve in aat sektöründe faaliyet yürüten tanınmı bir firmadır. Uyu mazlı a konu alan adı <daparsa.com.tr>, ikâyet edilen tarafından 16.05.2023 tarihinde tahsis ettirilmi tir. Söz konusu alan adına eri ilmeye çalı ıldı nda, herhangi bir sonuca ula ılamamaktadır.

5. Tarafların İddia ve Cevapları

5.1. ikâyetçinin İddia ve Talepleri

ikâyetin konusunu <daparsa.com.tr> alan adı olu turmaktadır. ikâyetçi ba vuru dilekçesiyle sundu u bilgi ve belgelerle: ülkemizin önde gelen in aat ve yapı firmalarından oldu unu; 1999 yılından bu yana in aat alanında birçok büyük ba arılı proje gerçekle tirdi ini ve gerçekle tirmeye devam etti ini; bugüne kadar 15.000'in üzerinde yapı gerçekle tirdi ini ve bu nedenle kamuoyu nezdinde tanındı ını ve güven tesis etti ini iddia etmektedir.

Yine ikâyetçi, Türk Patent Enstitüsü nezdine "DAP" ibareli markayı 2009/18594 ba vuru numarasıyla ve 01-45 sınıflarının tamamında, yine "DAP" ibaresini T/02644 numarasıyla tanınmı marka olarak tescil ettirdi ini; uyu mazlı a konu alan adının içeri inde yer alan "arsa" ibaresinin in aat ve yapı sektöründe yer alan jenerik bir ibare oldu unu, bu jenerik ibarenin "DAP" markasıyla birlikte kullanılması halinde kendisine ait markanın tüketiciler nezdinde ayırt edilemeyece ini; ikayet edilenin söz konusu markanın ya da ibarenin kullanılması amacıyla herhangi bir izin ya da lisansı kendisinden almadı ını iddia etmi tir.

ikâyetçi, ikâyet edilenin ikâyet konusu alan adını tescil ettirdikten sonra me ru menfaatinin oldu u herhangi bir yayın gerçekle tirmede ini; uyu mazlı a konu olan alan adıyla ilgili tescil edilmi herhangi bir marka ya da ibareye sahip olmadı ını; uyu mazlı a konu alan adı üzerinde herhangi bir me ru hak ya da ba lantısının olmadı ını iddia etmi tir.

ikâyetçi, ikayet edilenin uyu mazlı a konu alan adını kötü niyetle tahsis ettirdi ini, Türkiye Cumhuriyeti'nde ya aması nedeniyle ikâyet edilenden haberdar oldu unu; internet ar ivlerinden alınan görüntülerde, uyu mazlık konusu alan adı üzerinden yayın yapan web sayfasında "*Do ru Arsa Projesiyle Ev Sahibi Olun Dap Arsa, daire getirili imarlı mü terek arsa yatırımı ile gelece e dönük yatırımınızı bugünden planlayın, 300.000 TL. den ba layan fiyatlarla evsahibi olun.*" ibaresine yer verildi ini; yine aynı alan adı üzerinden kullanıcıların ki isel verilerine ula ılmasının hedeflendi ini; yine bahsi geçen alan adı üzerinden yayın yapan web sayfasında ikâyetçiye ait marka ve logonun kullanılması yoluyla bu web sayfasının ikâyetçiyle ba lantısının oldu u yönünde bir izlenim olu turulmaya çalı ıldı mı iddia etmektedir.

ikâyetçi, ikâyet konusu alan adının kendisine devrini talep etmektedir.

. 5.2. ikâyet Edilenin Cevap ve Talebi

ikâyetçi herhangi bir cevap vermemi tir.

6. De erlendirme

6.1. De erlendirmede Göz Önünde Bulundurulacak Kriterler

nternet Alan Adları Yönetmeli inin 25.maddesinin ilk fıkrası uyarınca, a a ıdaki ko ulların birlikte gerçekte 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, alan adı uyu mazlıklarında alan adının devri ya da iptali için aranan ilk husus; uyu mazlık konusu alan adının sahip olunan ya da ticarete kullanılan marka, ticaret unvanı, işletme adı ya da diğer tanıtıcı işaretlerle benzer ya da aynı olmasıdır.

Uyu mazlı a konu alan adını <daparsa.com.tr> oluşturmaktadır. İkâyetçi, uyu mazlı a konu alan adı ile aynı unvana ve markaya sahiptir. İkâyetçinin iddiasına ilişkin değerlendirilen ilk koşul açısından benzerlik kriterinin sağlandığı kanaatine varılmıştır.

6.3. Yasal Hak veya Ba lantı Kriteri

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

Genel üst seviye alan adlarına ilişkin uluslararası uyu mazlıkların çözümü kapsamında hakemler, menfi vakıa ispatının göreceli zorlu una dikkat çekmişlerdir. Bu nedenle ikâyetçi tarafından ilk bakı ta haklı görünen yasal hak ve ba lantı iddiasının ortaya konulması hâlinde, ikâyet edilenin alan adı ile ilgili yasal hak veya ba lantısını ispat etmesi aranmaktadır. (*Neusiedler Aktiengesellschaft v. Vinayak Kulkarni WIPO Case No. D2000-1769*)

İkâyetçi, uyu mazlı a konu alan adı ile aynı unvana ve markaya sahiptir. Bu nedenle ikâyet konusu alan adının kullanımını konusunda ikâyetçinin yasal bir hak veya ba lantısı olduğunun kabulü gerekir. Bu durum karşısında, ikâyetçinin unvanı ve markası ile aynı olan alan adının bir ba lantı tarafından kullanımının yasal hak veya ba lantı kriterini sağlamadığı konusundaki savının, ilk bakı ta haklı görünen (*prima facie*) bir iddia olduğu sonucuna varılmıştır. Bu halde ispat yükü ikâyet edilene geçecek ve ikâyet edilenin bu alan adı ile ilgili yasal bir hakkı ya da ba lantısı olduğunu ortaya koyması gerekecektir.

Uluslararası alanda yasal hak veya bantı 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 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 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)*]

Söz konusu kriterler "tr" uzantılı alan adları bakımından da dikkate alınabilecek niteliktedir.

ikâyet edilen ise konu hakkında herhangi bir cevap vermeme , herhangi bir savunmada ya da kar ı iddiada bulunmamı tır. Neticede yapılan de erlendirmeler sonucunda ikâyet edilenin, ikâyet konusu alan adı ile ilgili bir yasal hak veya bantısının bulunmadı ı kanaatine ula ılmış 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 ifade edilen kötü niyetle tahsis ettirilme veya kullanılma olarak de erlendirilebilecek durumlar tahdidi olmayan ekilde sayılmış tır.

Sayılan durumlar:

i) ikâyet konusu internet alan adının, ticaret veya hizmet markası, ticaret unvanı, işletme adı veya kimliği 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 rakiplerine 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.

Konuya ilişkin değerlendirilmede, ilk olarak ikâyet edilenin herhangi bir cevap vermemesi ya da savunma yapmamasının kötü niyet bakımından değerlendirilmesi gerekmektedir. ikâyet edilenin, hakkında yapılan ikâyete cevap vermemesi ilk görünümde kötü niyet ispatı olarak değerlendirilemezse de ikâyet edilenin bu tavrı somut uyuşmazlıkta ilişkin yapılan genel değerlendirilmede dikkate alınmalıdır. (*Mehmet Özer v. Bilisima Bilgi Teknolojileri Ltd. Sti - WIPO Case No. D2016-0660*) Bu noktada ikâyet edilen, hangi faaliyetlerinde söz konusu alan adını kullanacağını ifade etmemiştir; konuya ilişkin herhangi bir bilgi ya da belge sunmamıştır.

Öte yandan ikayet edilenin uyuşmazlık konusu alan adını pasif olarak elde bulundurması bakımından da bir değerlendirilmenin yapılması gerekmektedir. Konuya ilişkin uluslararası alandaki yerle ilgili içtihadı bakıldığında; her bir somut olay açısından farklı değerlendirmelerde bulunulabileceği ifade edilmekle birlikte, "yakında geliyoruz, yakında açılacaktır" gibi ifadelerin ya da böyle bir web sayfasının tahsis edilen alan adında yer almasının; söz konusu alan adının pasif bir şekilde elde tutulduğu yönündeki değerlendirmelere engel olmayacağı kabul edilmektedir.

Ayrıca pasif elde tutma bakımından şu hususların dikkate alınması önerilmektedir:

- i) ikayetçiye ait markanın ayırt ediciliğinin ve itibarının derecesi,
- ii) ikayet edilenin cevap verip vermemesi ve uyuşmazlık konusu alan adını mevcut iyi niyetli kullanımına ya da bu şekildeki kullanım planlamasına ilişkin delil getirebilmesi,
- iii) ikayet edilenin kimliğini gizlemesi ya da doğru olmayan iletişim bilgilerine yer vermesi,
- iv) Tahsis edilen alan adını iyi niyetli kullanım ihtimalindeki mantıksızlık. (*WIPO Jurisprudential Overview 3.0, Section 3.3*)

Bu kapsamda yapılan değerlendirmelerde ikâyetçinin ülke çapında tanınmış bir yapıya sahip firması olduğu, ikâyet edilenin ise uyuşmazlık hakkında herhangi bir cevap vermediği ve iletişim bilgilerini özensiz biçimde bildirdiği, yaklaşık bir yıldır ikâyet konusu alan adı ile ilgili bir çalışma bulunmadığı görülmektedir. Bu itibarla ikayet edilenin ikâyet konusu alan adı ile herhangi bir faaliyette bulunmadığı; tahsis edilen alan adını mevcut iyi niyetli kullanımına ya da bu şekildeki kullanım planlamasına ilişkin herhangi bir delil sunmadığı görülmektedir. Bu hususlar, ikayet edilenin ikayet konusu alan adını pasif şekilde elinde tuttuğu yönünde değerlendirilmektedir.

Ayrıca ikâyet konusu alan adının arıziv görüntüleri incelendiğinde; bu alan adı üzerinden kısa bir süre yayın yapan web sayfasında, ikâyetçinin markasına ve faaliyet gösterdiği "arsa" ibaresine yer verildiği ve kullanıcıların ev sahibi yapılmasının vaad edildiği görülmektedir.

Bu itibarla ikâyetçinin hem markasına hem de faaliyet yürüttü ü sektöre i aret edilerek, ikâyetçinin markası ile karı ıklık meydana getirmek suretiyle internet kullanıcılarının ikâyet edilenin internet sitesine yönlendirildi i ve bu ekilde yönlendirilen kullanıcılar üzerinden haksız kazanç sa lanmasına neden olunabilece i ve ikâyet konusu alan adının tahsis ettirilmesi yoluyla, bu alan adının ikâyetçi tarafından kullanılmasının engellendi i de erlendirilmektedir. Bu durumda Tebli in 19.maddesinin 1.fikrasındaki ç bendinde yer alan artların gerçekte ti i görülmektedir.

Sonuç olarak uyu mazlık kapsamındaki bilgi ve belgelerin bir bütün olarak de erlendirilmesi neticesinde; ikâyetçinin, ikâyet edilenin uyu mazlık konusu alan adını kötü niyetle tahsis ettirdi i yönünde bir kanaate ula ılmı tır.

7. Karar

Yukarıda açıklanan hususlar ve sunulan bilgi ve belgeler ile ilgili mevzuat, içtihat ve yargı kararları kapsamında yapılan de erlendirmeler neticesinde, ikâyetçinin ba vurusu bakımından Yönetmeli in 25/1 hükmünde sayılan artların bir arada gerçekte ti i kanaatine varılmı ve Yönetmeli in 27. maddesi gere ince ikâyetçinin talebinin kabulüne ve <daparsa.com.tr> alan adının ikâyetçiye devrine karar verilmi tir.

Doktor Ö retim Üyesi
Melik ah ÇIRAKO LU

Hakem

(e-imzalıdır)