

Prof. Dr. Hamdi YASAMAN
Galatasaray Üniversitesi Hukuk Fakültesi

MARKA HUKUKU

İLE İLGİLİ

MAKALELER
HUKUKİ MÜTALÂALAR
BİLİRKİŞİ RAPORLARI

IV


vedat kitapçılık
İSTANBUL 2012

Yayın No: 268

1. Bası - 2012 İstanbul

5846 sayılı yasa uyarınca bu kitabın birinci basımın dijital iletim, CD'ye kayıt, elektronik kitap olarak yayımı ve mevcut veya ileride geliştirilebilecek her türlü araçla çoğaltılması ve yayılması hakları da dahil olmak üzere; 5846 sayılı yasa anlamında çoğaltma, yayma ve diğer tüm yayın hakları yalnızca ve münhasıran VEDAT KİTAPÇILIK Basım Yayım Dağıtım İnş. San. Tic. Ltd. Şti.'ne aittir. Kitabın tamamının veya bir kısmının mevcut veya ileride geliştirilebilecek herhangi bir araç veya teknikte çoğaltılması, yayılması ve herhangi bir şekil ve yöntemle ticaret alanına konu edilmesi kesinlikle yasaktır. Aksine hareketler VEDAT KİTAPÇILIK Basım Yayım Dağıtım İnş. San. Tic. Ltd. Şti.'nin burada saklı tutmuş olduğu haklarının ihlali anlamını taşır. VEDAT KİTAPÇILIK Basım Yayım Dağıtım İnş. San. Tic. Ltd. Şti. olabilecek tüm hak ihlallerine karşı tüm yasal haklarını kullanmaya, fikri hak ve emeği korumaya kararlıdır.

ISBN: 978-605-4446-31-5

- Sayfa Düzeni** : Murat Temur (0532 473 69 28)
e-mail: murattemurr@gmail.com
- Kapak Tasarımı** : Murat Ece
mtece30@gmail.com
- Baskı - Cilt** : Altan Basım San. Tic. Ltd. Şti.
Matbaacılar Sitesi 222/A 34200 Bağcılar - İstanbul
Tel: +90 (212) 629 03 74 Fax.: +90 (212) 629 03 76
- Cilt** : Derya Mücellit
(0212) 501 02 72

**VEDAT KİTAPÇILIK
BASIM YAYIM DAĞITIM LTD. ŞTİ.**

Şişli Mağaza : Abide-i Hürriyet Cad. No: 207
Şişli / İSTANBUL
Tel.: (0212) 240 12 54 - 240 12 58
Fax: (0212) 240 12 67
www.vedatkitapcilik.com

ÖNSÖZ

“Marka Hukuku ile ilgili Makaleler, Hukuki Mütalaalar, Bilirkişi Raporları” kitaplarının 4. cildi yayıma hazırlandı. 2008 yılında yayımlanan 3. ciltten sonra geçen süre içinde, marka hukuku ile ilgili iki makalemin dışında birçok hukuki mütalaa ve bilirkişi raporu hazırladım. 4. cilt diğerlerinden daha hacimli oldu. Bu eserin de uygulamada faydalı olacağı inancındayım.

38 yıldır akademisyen ve avukat olarak hukuk dünyasının içindeyim. Bu süre zarfında binlerce bilirkişi raporu düzenledim. Bilirkişi olarak incelediğim dosyalardan birçok olayı ve hukuki meseleleri yakından gördüm. Bilirkişiliğin mesleğimin gelişmesinde büyük yararı olduğunu düşünüyorum. Bu sebeple, yaşayan hukuk açısından bu raporların yayınlanmasında yarar görüyorum. Bu konuda başka öğretim üyelerinin de aynı türde kitapları bulunmaktadır. Bunların akademisyenlere faydasının yanında, uygulamadaki hakim ve avukatlara da büyük faydası olduğunu düşünüyorum.

Bilindiği üzere 1 Ekim 2011 tarihinde yürürlüğe giren 6100 sayılı Hukuk Muhakemeleri Kanununda bilirkişilik için özel bir düzenleme getirildi. HMK'nin 266. maddesine göre: “Mahkeme, çözümü hukuk dışında özel ve teknik bilgiyi gerektiren hallerde, taraflardan birinin talebi üzerine yahut kendiliğinden, bilirkişinin oy ve görüşünün alınmasına karar verir. Hakimlik mesleğinin gerektirdiği genel ve hukuki bilgiyle çözümlenmesi mümkün olan konularda bilirkişiye başvurulamaz”. Bu hüküm hakkında uygulamada bazı akademisyenler ve hakimlerce, Kanunun hukuki konularda bilirkişiye başvurma hakkını ortadan kaldırdığı görüşü ileri sürülmektedir. Bu düşünce hatalıdır. Zira bunun, hakimın MK 1. maddesine göre doktrin, bilimsel ve yargısal içtihatlardan yararlanır hükmü karşısında yorumlanması gerekir. Hukuk, sosyolojik olaylar ve teknik ile gelişen bir organizmadır. Dünyanın globalleşmesi ve hukuki sorunların uluslararası niteliğe bürünmesi karşısında, hakimın hukukun bütün dallarında uzman olması ve bu konularda yayımlanan eserler ile yargı kararlarını takip etmesi imkan dahilinde değildir. İş yükünün çok ağır olduğu bu durumda, hakimlerin bilhassa konunun uzmanları olan bilim adamlarından yararlanamayacak olmaları hukukun iyi uygulanması bakımından doğru değildir. Önceki Usul Kanununda da benzer yönde hüküm var idi. Ancak, uygulamada hukukçu bilirkişilere hemen hemen her dosyada başvuruldu. Birçok Yargıtay kararlarında, mahkemelerin uzman hukukçu seçmemeleri sebebiyle kararlarının bozulduğuna dair birçok karar mevcuttur. Üç kişilik bilirkişi heyetinde, konusunda uzman bir hukukçu bilirkişinin bulunması gerekir. Zira, teknik ve muhasip bilirkişilerin hukukçu bilirkişi ile bir-

likte çalışması neticesinde teknik bilirkişilere hukuki sorun anlatılabilmekte ve Kanunun beklediği anlam çerçevesinde yapılan inceleme ile sorunun aydınlatılması mümkün olabilmektedir. Teknik bilirkişilerin çoğu hukuki konuları bilmedikleri, Kanunun beklediği amacı anlamadıkları için yanlış tetkikat yapma olasılığı vardır. Bu bakımdan teknik bilirkişileri yönlendirecek ve dosya kapsamında inceleme yaptırmaya yöneltecek hukukçunun heyette bulunmasında büyük yarar vardır. Prof.Dr. Bilge Umar'ın yeni yayımlanan Hukuk Muhakemeleri Kanunu Şerhinde (Ankara 2011, s. 755 vd.) yer alan bu konudaki görüşlerinin yerinde olduğunu ve bunlara katıldığımı belirteyim.

Bilirkişi raporlarının yayımlanmasının gerek uygulamaya gerek doktrine katkısı önemlidir. Prof.Dr. Yaşar Karayalçın, Prof.Dr. Ömer Teoman, Prof.Dr. Oğuz İmregün, Prof.Dr. Abuzer Kendigelen ve diğer bir çok öğretim üyesinin yayınladıkları mütalaa ve bilirkişi raporlarının bilimsel düzeyi göz önünde tutulduğunda adalete büyük katkıda buldukları ve hakimlere bu konuda yol açtıkları görüşümdedir. Bu tür eserler nazara alındığında, ülkemizde öğretim üyesi uzman hukukçu bilirkişilerinden yararlanılması ve HMK'nin 266. maddesinin amaca uygun yorumlanması gerektiği görüşümdedir.

Bu kitabın tashihi kızım Zeynep Yasaman Kökçü tarafından yapılmıştır. Kitabı baştan sona okuyup, gerek içeriklerinde ve tashihlerinde büyük çaba harcadı. Kendisine teşekkür ediyorum. Bunun yanında kızım ile birlikte çalışmanın mutluluğunu duyuyorum. Babam Ekrem Yasaman da hukukçu idi. Hakimlik mesleğinden emekli olduktan sonra uzun yıllar avukatlık yaptı. Ben de babamla çalışma mutluluğunu yaşadım. Kızımın ailenin üçüncü kuşak hukukçusu olması da bana gurur veriyor. Kızım Zeynep ilk önce işletme okudu. Université de Paris 2-Panthéon Assas'da Administration Economique ve Sociale'i bitirdikten sonra İngiltere'de University of London King's College'de International Management masterı yaptı. Gen'lerinde (!) hukuk olduğu için baba mesleğine döndü ve Fransa'da Sorbonne Hukuk Fakültesini bitirdi. Şimdi, benimle birlikte çalışıyor.

Bu kitabı, 1973'de İstanbul Üniversitesi Hukuk Fakültesi Ticaret Hukuku kürsüsünde birlikte asistan olarak bulunduğumuz, birlikte doçent ve profesör olduğumuz ve bu tarihten beri dostluğumuzun devam ettiği değerli hukukçu Prof.Dr. Ömer Teoman'a ithaf ediyorum.

Prof. Dr. Hamdi Yasaman

Kuruçeşme, 02.01.2012

İÇİNDEKİLER

I- MAKALELER

1. Markaların Hükümsüzlüğü Davalarında Dava Açma Süresi3
2. Kırmızı Rengin Marka Olarak Alınması Konusunda
AB Temyiz Mahkemesinin Bir Kararı Üzerine Düşünceler11

II- MÜTALAALAR

1. **GAP Markası**41
Tanınmış Marka
2. **CARLO PAZOLİNİ Markası**59
Tanınmış Marka
Markanın Hükümsüzlüğü
3. **SATÜRN Markası**81
Markanın Kullanılması Zorunluluğu
Markanın Beş Yıl Süre ile Kullanılmaması
Beş Yıllık Sürenin Başlangıç Tarihi – KHK m.14
4. **GABRIEL VENETO, REFLECTIONS,
JUNEIGHT Markaları**95
Markanın Devrine Dair Protokol
5. **ELİTE WORLD Markası**105
Tasviri İşaretler – KHK m.7/1-c
İltibas
Sessiz Kalma Yoluyla Hak Kaybı

İçindekiler

6. **RUBORİL Markası**125
Gerçek Hak Sahipliği
Vekil Markası
Lisans Sözleşmesi
Kötüniyetli Tescil
7. **TAÇ – TACMAHAL Markaları**151
İltibas
Seri Markalar
8. **BONUS Markası**161
Markanın Hükümsüzlüğü
Tanınmış Markanın Farklı Mal ve Hizmetlerde Kullanılması
– KHK m.8/4
9. **NFS BURGER TURK –
BURGER KING Markaları**177
Tasviri İşaretler – KHK m.7/1-c
Ayrt Edici Nitelik
İltibas
Tanınmış Markanın Karıştırılma İhtimali
Ticari Form – Trade Dress
10. **HATEMOĞLU Markası**191
Lisans Sözleşmesi
Tazminat – KHK m.66
11. **YKK Markası**197
Tanınmış Markanın Farklı Mal ve Hizmetlerde Kullanılması

III- BİLİRKİŞİ RAPORLARI

1. **TERCİH ROBOTU Markası**213
Markanın Ayrt Ediciliği

2.	KÖZLEMATİK- SAC KAVURMATİK Markaları	220
	<i>Kuvvetsiz Marka</i>	
	<i>TPE'ye Husumet Yöneltilmesi – KHK m.47-53</i>	
3.	ÖNCÜNAZAR Markası	226
	<i>Ticaret Unvanı – TTK m.54</i>	
	<i>Kullanım ile Ayırt Edici Nitelik Kazanılması – KHK m.7/son</i>	
	<i>Tescil Öncesinde İşaret Üzerinde Hak Kazanılması – KHK m.8/3</i>	
4.	KIT KAT Markası	233
	<i>Tescil Engelleri – KHK m.7</i>	
	<i>Ayırt Edicilik – KHK m.5</i>	
	<i>Paris Sözleşmesi 4. Mükerrer 6. Madde</i>	
5.	TATA SAFARI Markası	247
	<i>Mutlak Red Sebepleri – KHK m.7</i>	
6.	EVKUR Markası	267
	<i>Gerçek Hak Sahipliği – KHK m.8/3</i>	
	<i>Ticaret Unvanı – TTK m.52</i>	
	<i>Haksız Rekabet – TTK m.56</i>	
7.	EKOL Markası	275
	<i>Gerçek Hak Sahipliği</i>	
	<i>Sessiz Kalma Yoluyla Hak Kaybı – MK m.2</i>	
	<i>Ticaret Unvanı – TTK m.52</i>	
8.	POLİMET Markası	285
	<i>Gerçek Hak Sahibi</i>	
	<i>Önceki Kullanıma Dayanan Hak Sahipliği</i>	
9.	SUTUT Markası	293
	<i>Nisbi Red Sebepleri – KHK m.8</i>	
	<i>Tanınmış Marka – KHK m.8/4</i>	
	<i>Haksız Rekabet – TTK m.56</i>	

10. **CHICAGO BULLS – KADIKOY BULLS Markaları**308
Karıştırılma İhtimali – KHK m. 8/1-b
11. **FORMULA ONE Markası**315
Tanınmış Marka – Paris Sözleşmesi 1. Mükerrer 6. Madde
Tanınmış Markanın Farklı Mal ve Hizmetlerde Kullanılması
– KHK m. 8/4
Hükümsüzlük Davasında Hak Düşürücü Süre – KHK m.42
12. **GAP-GAPİDO Markaları**325
Tanınmış Marka – KHK m.8/4
Marka Hakkına Tecavüz – KHK m.61
Kötüniyetli Tescil
Haksız Rekabet – İltibas – TTK m.57/5
13. **İSTANBUL MODERN, İSTANBUL MODERN SANAT MÜZESİ**
VE İMSG İSTANBUL MODERN SANATLAR
GALERİSİ Markaları333
Karıştırılma İhtimali – KHK m.9/1-b
Tanınmış Marka – Paris Sözleşmesi 1. Mükerrer 6. Madde
14. **KERVAN Markası**343
Karıştırılma İhtimali
Haksız Rekabet
15. **LEUCI Markası**349
Tanınmış Marka – KHK m. 8
Markanın Hükümsüzlüğü – KHK m.8, m. 42
Kötüniyetli Tescil
16. **LEXUS Markası**359
Tanınmış Marka
Haksız Tescil
17. **ÖZDİLEK Markası**365
Tanınmış Marka – Paris Sözleşmesi 1. Mükerrer 6. Madde – KHK m.8/4
Markanın Tescil Edildiği Şekilde Kullanılması

18.	TARO – TORO Markaları	374
	<i>Tanınmış Marka – KHK m.8, Paris Sözleşmesi</i>	
	<i>Tescil Öncesinde Üzerinde Hak Kazanılmış İşaret – KHK m.8/3</i>	
	<i>Ticaret Unvanı – TTK m.54</i>	
19.	FAN FANG Markası	380
	<i>Markasal Kullanım</i>	
	<i>Karıştırma İhtimali – KHK m.9/1-b</i>	
20.	SATKO Markası	388
	<i>Karıştırma İhtimali</i>	
21.	GÜL BAHÇESİ Markası	391
	<i>Marka Tescilinden Doğan Haklar Kapsamında İstisna – KHK m.12</i>	
22.	HYUNDAI Markası	396
	<i>Markanın Taklidi – KHK m.15/2</i>	
	<i>Paralel İthalat – KHK m.13</i>	
23.	TEKE TEK Markası	404
	<i>Kullanmama Sebebiyle Hükümsüzlük – KHK m.14</i>	
24.	İPEKYOL Markası	412
	<i>Kullanılmayan Tanınmış Markanın Terkini – KHK m.14</i>	
25.	DİANA Markası	418
	<i>Kullanmama Sebebiyle Hükümsüzlük – KHK m.14</i>	
	<i>İltibas</i>	
26.	LEONE Markası	423
	<i>Kötüniyetli Tescil – KHK m.35, MK m.2</i>	
27.	L'OREAL	428
	<i>Markaya Tecavüz</i>	
	<i>Markayı Taşıyan Ürünlerin Taklidi – KHK m.61</i>	

28. **MARTI Markası**435
Markaya Tecavüz – KHK m. 61
İtibar Tazminatı
29. **TSE Markası**441
Markanın Haksız Kullanımı
Manevi Tazminat – KHK m.62, BK m.49
30. **TSE Markası**447
Markaya Tecavüz – KHK m.61
Türk Standartları Enstitüsü Belgelendirme Talimatı m.2/1 m.29
31. **SIEMENS Markası**457
Marka Hakkına Tecavüz – KHK m. 61- 62
Tescilli Marka ile Aynı Olan Herhangi Bir İşaretin Üçüncü Kişiler Tarafından Kullanılmasını Engelleme Hakkı – KHK m. 9/1-a
Maddi, Manevi Tazminat Talebi – KHK m.62
32. **BOROSİL Markası**463
İltibas
Gerçek Hak Sahipliği
Tanınmış Marka
Haksız Rekabet
33. **EKOL TEMİZLİK – EKOL SERVİS Markaları**471
Sessiz Kalma Yoluyla Hak Kaybı – MK m.2
34. **MOLPED – ROLLPED Markaları**477
Benzer Markanın Farklı Mal ve Hizmetlerde Kullanılması
Tanınmış Marka
İltibas
35. **COLLEZIONE Markası**485
Tanınmışlığın Tespiti
Tanınmış Markanın Farklı Mal ve Hizmetlerde Kullanılması –
KHK m. 8/4, m.42/1-b

36.	AKAI Markası	493
	<i>Tanınmış Marka</i>	
	<i>Benzer Markaların Farklı Mal ve Hizmetlerde Kullanılması –</i>	
	<i>KHK m.8/4</i>	
	<i>Hak Düşürücü Süre – Kötüniyetli Tescil – KHK m.42/1-a</i>	
37.	AKASYA Markası	505
	<i>İltibas – KHK m.9, m.61</i>	
	<i>Sınıflandırma</i>	
38.	DUAL POWER Markası	522
	<i>Ayırt Edici Nitelik</i>	
	<i>İltibas</i>	
39.	HATUNCA – HATUNY Markaları	530
	<i>Ayırt Edici Nitelik – KHK m.5</i>	
	<i>Tasviri İşaret – KHK m.7/1.c</i>	
40.	İPEK PALAS Markası	539
	<i>Gerçek Hak Sahipliği</i>	
	<i>Tasviri İşaretler</i>	
	<i>Bağlantı İhtimali</i>	
41.	LEXUS Markası	545
	<i>Tanınmış Marka Kriterleri</i>	
	<i>Paris Sözleşmesi 1. Mükerrer 6. Maddesi</i>	
42.	RENAULT Markası	557
	<i>Taklit Ürün</i>	
	<i>Marka Hakkına Tecavüz – KHK m.61/1-c</i>	
	<i>Tazminat – KHK m.66/2</i>	
43.	TARZAN Markası	565
	<i>Tanınmış Marka</i>	
	<i>Karıştırılma İhtimali – KHK m.8/1-b</i>	

44. **212 İSTANBUL Markası**579
Benzer Marka – KHK m. 8/1-b
Benzer Markanın Farklı Mal ve Hizmetlerde Kullanılması
Mal ve Hizmetlerin Sınıflandırılması
45. **AKADEMİ İSTANBUL Markası**593
Marka Hakkına Tecavüz – KHK m.61, m. 9
Marka ile Ticaret Unvanı Arasındaki Benzerlik
Ticaret Unvanının Markasal Kullanımı
46. **ALMAN HASTANESİ Markası**602
Gerçek Hak Sahipliği İlkesi
Tescilsiz İşaretin Markasal Kullanımı – KHK m.8/3
İltibas
Kötüniyetli Tescil – KHK m.35/1
47. **İSPARK – İSTAKSİ Markaları**618
İltibas
48. **ÖZLER Markası**624
Gerçek Hak Sahipliği
Dava Ehliyeti
49. **VOB Markası**633
Tanınmış Marka
Tanınmış Markanın Farklı Mal ve Hizmetlerde Kullanılması –
KHK m.8/4
50. **ZARA Markası**648
Ticaret Unvanının Markasal Kullanımı
İltibas – KHK m.9/2
TTK m.56-57