

YASAMAN

SINAI MÜLKİYET KANUNU

ŞERHİ

Cilt I

(Madde 1 - 5)

Prof. Dr. Hamdi Yasaman
Prof. Dr. Tolga Ayoğlu
Doç. Dr. Fülürya Yusufoglu Bilgin
Doç. Dr. Pınar Memiş Kartal
Dr. Sinan H. Yüksel
Marka ve Patent Vekili Dr. Zeynep Yasaman

SEÇKİN | Hukuk
Ankara 2021

İçindekiler

Önsöz	7
Kısaltmalar	13
Genel Bibliyografya	17
Madde 1 – AMAÇ VE KAPSAM.....	25
I. SMK VE 556 SAYILI KHK ARASINDAKİ TEMEL FARKLILIKLAR	26
II. TÜRK HUKUKUNDA MARKAYA İLİŞKİN DÜZENLEMELER	27
III. SMK HÜKÜMLERİNE UYGUN OLARAK TESCİL EDİLEN MARKALARA KORUMA SAĞLANMASI	30
IV. SMK HÜKÜMLERİNİN UYGULAMA ALANI VE ÜLKESELLİK İLKESİ	30
1. Genel Olarak Ülkesellik İlkesi.....	30
2. Ülkesellik İlkesine Getirilen İstisnalar	34
a. Markanın “Olduğu Gibi” Korunması İstisnası	35
b. Rüçhan Hakkı Dolayısıyla Markanın Tescil Tarihinden Önce Korunması	37
c. Yabancı Marka Sahibinin Türkiye’deki Ticari Vekili Karşısında Korunması.....	37
d. Madrid Protokolü Uyarınca Markanın Menşe Ülkede Terkini	38
e. Tanınmış Markaya Tanınan Koruma.....	38
V. MADDE İLE İLGİLİ YARGITAY KARARLARI.....	38
Madde 2 – TANIMLAR.....	46
I. MARKA KAVRAMI VE FONKSİYONLARI	49
1. Genel Olarak Marka Kavramı.....	49
2. Markanın Fonksiyonları	52
a. Kaynak Gösterme Fonksiyonu (Malın Menşeyini Gösterme Fonksiyonu)	53
b. Ayırt Etme Fonksiyonu	54
c. Malın Kalitesini Garanti Etme Fonksiyonu	56
d. Reklam Fonksiyonu	56
e. Alıcıyı Çekme Fonksiyonu – İtibar Fonksiyonu.....	57
II. MARKALARIN SINIFLANDIRILMASI	58
1. Kullanım Amacına Göre	58
a. Ticaret Markası.....	58
b. Hizmet Markası	58
2. Sahiplerine Göre	59
a. Bireysel (Ferdi) Marka	59
b. Ortak Marka	60
c. Garanti Markası.....	60
3. Tanındığı Çevreye Göre	61
a. Alelade Marka	61

b. Tanınmış Marka	61
4. Tescilin Etkisini Gösterdiği Coğrafi Alana Göre	62
a. Ulusal Marka	62
b. Avrupa Birliği Markası	63
c. Uluslararası Tescilli Marka (Madrid Sistemine Göre).....	67
5. Tescilli Olup Olmamasına Göre.....	67
a. Tescilli Marka	67
b. Tescilsiz Marka	67
III. PARİS SÖZLEŞMESİ VE DÜNYA TİCARET ÖRGÜTÜ KURULUŞ ANLAŞMASI	68
1. Paris Sözleşmesi.....	68
2. Dünya Ticaret Örgütü Kuruluş Anlaşması ve TRIPS.....	69
IV. TÜRK PATENT VE MARKA KURUMU	71
V. MARKA VEKİLİ	73

Madde 3 – KORUMADAN YARARLANACAK KİŞİLER..... 75

I. MARKA KORUMASINDAN YARARLANACAK KİŞİLER	77
1. Türkiye Cumhuriyeti Vatandaşları	77
2. Türkiye Sınırları İçinde Yerleşim Yeri Olan Kişiler.....	77
3. Türkiye'de Sınai veya Ticari Faaliyette Bulunan Gerçek ve Tüzel Kişiler	79
4. Paris ve TRIPS Sözleşmelerine Göre Başvuru Hakkına Sahip Olanlar - Vatandaşla Eşit İşlem İlkesi.....	80
A. Genel Olarak Vatandaşla Eşit İşlem İlkesi.....	80
B. Vatandaşla Eşit İşlem İlkesinin Kapsamında Bulunan Konular.....	83
5. Karşılıklılık İlkesi Uyarınca Yabancılar	84
II. YABANCILARIN TÜRKİYE'DE DAVA AÇMALARINI HALİNDE TEMİNAT SORUNU	85
1. HMK ve MÖHUK Hükümlerine Göre Yabancıların Türkiye'de Dava Açmaları Halinde Teminat Gösterme Zorunluluğu	85
2. Vatandaşla Eşit İşlem İlkesinin Teminat Gösterme Zorunluluğuna Etkisi	88
III. ULUSLARARASI ANLAŞMALARIN ÖNCELİKLİ OLARAK UYGULANMASI.....	92
IV. MADDE İLE İLGİLİ YARGITAY KARARLARI	94

Madde 4 – MARKA OLABİLECEK İŞARETLER 101

I. İŞARETİN MARKA OLABİLMESİ ŞARTLARI	105
1. Bir İşaretin Söz Konusu Olması	105
2. İşaretin Ayırt Edici Nitelikte Olması	107
3. İşaretin Açık ve Anlaşılabilir Şekilde Sicilde Gösterilebilir Olması	111
II. MARKA OLARAK SEÇİLEBİLECEK İŞARETLER	119
1. Sözcükler	120
2. Kişi Adları.....	125
3. İlaç Adları.....	126

4. Harf ve Sayılar.....	128
5. Sloganlar.....	129
6. Alan Adları.....	133
7. Şekiller.....	138
a. Basit Geometrik Şekiller.....	139
b. Semboller & Simgeler.....	140
c. Logolar.....	141
d. Resim ve Fotoğraflar.....	142
e. Armalar.....	143
f. Desen Şekilleri.....	144
g. İki ve Üç Boyutlu Malların ve Ambalajların Şekilleri.....	146
8. Renkler.....	155
9. Sesler.....	163
10. Koku ve Tat.....	167
11. Hareketler.....	173
12. Pozisyon.....	175
13. Multimedya.....	177
14. Hologram.....	178
15. Hashtag.....	179
16. Dokunsal (<i>Tactile</i>) İşaretler.....	181
III. MADDE İLE İLGİLİ YARGITAY KARARLARI.....	182
IV. MADDE İLE İLGİLİ AVRUPA BİRLİĞİ KARARLARI.....	216

Madde 5 – MARKA TESCİLİNDE MUTLAK RET NEDENLERİ 301

I. GENEL OLARAK.....	308
II. MUTLAK RET SEBEPLERİ.....	313
1. SMK 4. Madde Anlamında Marka Olamayacak İşaretler.....	313
2. Herhangi Bir Ayırt Edici Niteliğe Sahip Olmayan İşaretler.....	317
A. Geleneksel Markalar.....	321
a. Sözcük Markaları.....	321
b. Kişi İsmi Markaları.....	324
c. Harf ve Sayı Markaları.....	325
d. Slogan Markaları.....	327
e. Alan Adlarından Oluşan Markalar.....	335
f. Sözcük + Şekil Markaları.....	340
g. Şekil Markaları.....	344
i. Basit Geometrik Şekiller.....	344
ii. Semboller & Simgeler.....	347
iii. Desen Şekilleri.....	350
B. Geleneksel Olmayan Markalar.....	352
a. Üç Boyutlu Markalar (Malların ve Ambalajların Biçimi).....	352
b. Renk Markaları.....	376

c. Ses Markaları	388
d. Koku ve Tat Markaları	391
e. Hareket Markaları	392
f. Pozisyon Markaları.....	393
3. Tanımlayıcı (Tasviri) İşaretler.....	396
4. Aynı veya Ayırt Edilemeyecek Kadar Benzer İşaretler	429
5. Belirli Bir Meslek ve Ticaret Grubuna Ait İşaretler.....	443
6. Malın Doğal Şeklinden veya Teknik Zorunluluktan Doğan ya da Mala Asli Değerini Veren İşaretler	450
a. Malın Doğası Gereği Ortaya Çıkan Şeklini İçeren İşaretler	452
b. Teknik Bir Sonuç Elde Etmek İçin Zorunlu Olan Şekli İçeren İşaretler	454
c. Mala Asli Değerini Veren İşaretler.....	464
7. Yanıltıcı Markalar.....	468
8. Paris Sözleşmesine göre (m.6, mük. 2) Reddedilecek Markalar	479
9. Kamuyu İlgilendiren ve Halka Mal Olmuş Tarihi ve Kültürel Değerleri Belirten İşaretler	483
10. Dini Değerleri ve Sembolleri İçeren Markalar.....	487
11. Kamu Düzenine veya Genel Ahlaka Aykırı İşaretler	491
12. Tescilli Coğrafi İşaret İçeren Markalar	500
III. KULLANIM İLE AYIRT EDİCİ NİTELİK KAZANAN MARKALAR	503
IV. MUVAFAKATNAME	524
V. MADDE İLE İLGİLİ YARGITAY KARARLARI.....	531
VI. MADDE İLE İLGİLİ AVRUPA BİRLİĞİ KARARLARI	680
Madde Endeksi.....	899
Kavram Endeksi.....	901