

İÇİNDEKİLER

ÜÇÜNCÜ BASKIYA ÖNSÖZ	5
İKİNCİ BASKIYA ÖNSÖZ	6
ÖNSÖZ	7
İÇİNDEKİLER.....	9
KISALTMALAR CETVELİ	17
GİRİŞ	21

Ş 1 MARKA KAVRAMI, MARKA HAKKININ DOĞUMU VE TÜRLERİ

I. MARKA KAVRAMI ve MARKANIN İŞLEVLERİ.....	23
II. MARKA HAKKININ DOĞUMU VE ÖZELLİKLERİ	26
A. Marka Hakkının Doğumu.....	26
B. Marka Hakkının Özellikleri	28
1. Marka Hakkı Gayrimaddi Mal Üzerindeki Hakkı İfade Eder	28
2. Marka Hakkı Mutlak Hak Niteliğindedir	28
3. Marka Hakkı İnhisari Niteliktedir	28
III. MARKA TÜRLERİ	29
A. Markayı Oluşturan İşarete Göre Marka Türleri.....	29
1. Kişi Adından Oluşan Marka	30
2. Sözcük Markası.....	30
3. Harf Markası.....	30
4. Sayı Markası	31
5. Şekil Markası	31
6. Renk Markası.....	31
7. Ses Markası	32
8. Koku ve Tat Markası	32
9. Üç Boyutlu Biçim Markası	34
10. Pozisyon Markası.....	34
11. Hareket Markası	36
B. Sahiplerine Göre Marka Türleri.....	37
1. Ferdi Markalar	37
2. Ortak Markalar	37
3. Garanti Markaları	38

§ 2 TÜRK MARKA HUKUKUNUN ULUSLARARASI KAYNAKLARI

I. PARİS ANLAŞMASI.....	41
II. MARKALARIN ULUSLARARASI TESCİLİ KONUSUNDAKİ MADRİD ANLAŞMASI İLE İLGİLİ PROTOKOL	42
III. DÜNYA TİCARET ÖRGÜTÜ VE TRIPS.....	43
IV. NİS VE VİYANA ANLAŞMASI.....	44
V. MARKA HUKUKU ANLAŞMASI	45
VI. AVRUPA BİRLİĞİ MARKA TÜZÜĞÜ VE MARKA DİREKTİFİ	46

§ 3 MARKA BAŞVURUSU, BAŞVURUNUN İNCELENMESİ VE TESCİLİ

I. MARKA BAŞVURUSU	47
A. Başvuruda Bulunabilecek Kimseler	47
B. Başvuru Yeri, Başvuru Tarihi ve Başvuruda Rüçhan Hakkından Yararlanma.....	49
C. Başvuruda Mal ve/veya Hizmet Sınıflarının Belirtilmesi	51
D. Başvurunun TÜRK PATENT Tarafından İncelenmesi	51
1. Şekli İnceleme	51
2. Mutlak Ret Nedenleri (Tescil Engelleri) Yönünden İnceleme	52
3. Mutlak Ret Nedenleri (Tescil Engelleri)	52
a. İşaretin Soyut Ayırt Ediciliğinin Bulunmaması veya Sicilde Açık ve Kesin Olarak Gösterilememesi	52
b. İşaretin Herhangi Bir Ayırt Ediciliğe Sahip Olmaması.....	53
c. İşaretin Başvuruya Konu Mal veya Hizmeti Tanımlayıcı Olması.....	54
ÖRNEK YARGITAY KARARI (1).....	55
d. İşaretin Önceki Marka İle Aynı veya Ayırt Edilemeyecek Kadar Benzer Olması	56
e. İşaretin Yanıltıcı Olması	60
f. İşaretin Paris Anlaşması'nın 2. Mük. 6. Maddesinin Kapsamına Girmesi.....	61
g. İşaretin Paris Anlaşması'nın 2. Mük. 6. Madde Kapsamı Dışında Kalan Tarihi, Kültürel Değerlerden Olması.....	62
h. İşaretin Dini Değerleri, Sembolleri İçermesi veya Kamu Düzenine, Genel Ahlakı Aykırı Olması.....	63
ı. İşaretin Tescilli Coğrafi İşaret İçermesi	63
ÖRNEK YARGITAY KARARI (2)	66
4. Mutlak Ret Nedenlerinin (Tescil Engellerinin) Aşılması	68
a. Kullanım Sonucu Ayırt Edicilik Kazanan İşaretin Mutlak Ret Nedenini Aşması	68
b. Menşe Ülkede Tescilli Markaların Paris Anlaşması Gereği Türkiye'de Mutlak Tescil Engelini Aşması	69
E. Başvurunun Bültende Yayınlanması.....	72

F. Üçüncü Kişilerin Görüş Bildirmesi	72
G. Nispi Ret Nedenleri (Tescil Engelleri)	73
1. İşaretin Önceki Marka İle Karıştırma İhtimaline Yol Açması.....	73
a. Karıştırma İhtimalinin Belirlenmesinde Kullanılan Ölçütler	73
b. Markalar Arasındaki Benzerliğin Değerlendirilmesi	75
ÖRNEK YARGITAY KARARI (3).....	76
ÖRNEK YARGITAY KARARI (4).....	76
ÖRNEK YARGITAY KARARI (5).....	77
ÖRNEK YARGITAY KARARI (6)	80
ÖRNEK YARGITAY KARARI (7).....	81
ÖRNEK YARGITAY KARARI (8).....	82
c. Malların ve/veya Hizmetlerin Benzerliği ve Bağımsız Bir Unsur Olarak Malların ve/veya Hizmetlerin Benzerliğinin Tespiti	82
aa. Malların ve/veya Hizmetlerin Benzerliğinin Tespitinde Sınıfların Önemi	83
bb. Malların ve/veya Hizmetlerin Benzerliğinin Tespitinde Dikkate Alınacak Kriterler ve Bu Kriterlerin Önemi.....	84
2. Markanın Ticari Vekil veya Temsilci Tarafından Tescil Başvurusuna Konu Olması.....	96
3. Önceye Dayalı Kullanım Nedeniyle Hak İktisap Edilen Markanın Üçüncü Kişi Tarafından Tescil Başvurusuna Konu Olması	98
4. Paris Anlaşması Anlamında Tanınmış Markanın Üçüncü Kişi Tarafından Tescil Başvurusuna Konu Olması.....	99
5. Türkiye’de Tescilli Tanınmış Markanın Üçüncü Kişi Tarafından Marka Başvurusuna Konu Olması	103
ÖRNEK YARGITAY KARARI (9)	105
6. Başkasına Ait İsmi, Ticaret Unvanının, Fotoğrafın, Telif Hakkı veya Fikri Mülkiyet Hakkının Tescil Başvurusuna Konu Olması.....	112
ÖRNEK YARGITAY KARARI (10).....	112
ÖRNEK YARGITAY KARARI (11).....	114
7. Ortak Markanın Veya Garanti Markasının Yenilememe Sebebiyle Koruma Süresinin Sona Ermesinden İtibaren Üç Yıl İçinde Marka Başvurusuna Konu Edilmesi	116
8. Ferdi Markanın Yenilememe Sebebiyle Koruma Süresinin Sona Ermesinden İtibaren İki Yıl İçinde Marka Başvurusuna Konu Edilmesi	116
9. Kötüniyetle Yapılan Marka Başvurusu.....	117
II. MARKA BAŞVURULARINA İTİRAZ	118
A. Yayına İtiraz.....	118
B. Karara İtiraz	123
C. Yeniden İnceleme Değerlendirme Kurulu Kararına Karşı İptal Davası	124
III. MARKANIN TESCİLİ	125

§ 4 MARKA TESCİLİNDEN DOĞAN HAKKIN NİTELİĞİ, HUKUKİ İŞLEMLERE KONU OLMASI VE SINIRLARI

I. MARKA HAKKININ İNHİSARİ VE MUTLAK HAK NİTELİĞİ	127
II. MARKA HAKKININ HUKUKİ İŞLEMLERE KONU OLMASI	128
A. Markanın Konu Olabileceği Hukuki İşlemler	128
B. Markanın Devri	128
C. Markanın Ticaret Şirketine Sermaye Olarak Getirilmesi	130
D. Markanın Adi Şirkete Sermaye Olarak Getirilmesi	131
E. Markanın Lisans Olarak Verilmesi	132
F. Markanın Rehni	135
III. MARKA TESCİLİNDEN DOĞAN HAKLARIN SINIRI	136
A. Markanın Üçüncü Kişiler Tarafından Dürüst Kullanımı	137
1. Gerçek kişilerin kendi ad veya adresini belirtmesi (SMK m. 7.5 bent a).	137
2. Malların veya hizmetlerin türüne, kalitesine, miktarına, kullanım amacına, değerine, coğrafi kaynağına, üretim veya sunuluş zamanına ya da diğer niteliklerine ilişkin açıklamalarda bulunulması.	138
<i>ÖRNEK YARGITAY KARARI (12)</i>	138
3. Aksesuar, yedek parça veya eşdeğer parça ürünlerinde, malın ya da hizmetin kullanım amacının belirtilmesinin gerekli olduğu hallerde kullanılması.	139
B. Markanın Başvuru Eserlerinde Yer Alması	140
C. Marka Hakkının Tükenmesi	141
1. Tükenmenin Koşulları	141
a. Marka Sahibi Tarafından Veya Onun İzniyle Markalı Malın Pazara Sunulması	141
b. Tükenmenin Somut Malla Sınırlı Olması	143
<i>ÖRNEK YARGITAY KARARI (13)</i>	144
2. Tükenmenin Gerçekleşmeyeceği Haller	145
a. Malın Değiştirilmesi veya Kötüleştirilmesi	146
b. Malın Tamiri	147
c. Malın Ambalajının Değiştirilmesi veya Kötüleştirilmesi	147
d. Paralel İthalata Konu Orijinal Malların Marka Sahibi Tarafından Farklı Kalitelere Pazara Sunulmuş Olması	148

§ 5 MARKANIN KULLANILMASI

I. MARKAYI KULLANMA HALLERİ ve CİDDİ KULLANIM	151
A. Markayı Kullanma Zorunluluğunun Amacı	151
B. Markayı Kullanma Kavramı	152

C. Ferdi Marka Üzerinde Birden Fazla Kişinin Hak Sahibi Olması Halinde Markayı Kullanma	155
D. Perakendecilik (Mağazacılık) Hizmet Markasının Kullanılması	159
II. MARKANIN HAKLI NEDENLE KULLANILMAMASI.....	163
III. MARKANIN KULLANILMA SÜRESİ ve KULLANILMAMASININ SONUÇLARI	164
IV. MARKANIN KULLANILMASININ İSPATI	165

§ 6 MARKA HAKKINA TECAVÜZ

I. MARKA HAKKINA TECAVÜZ SAYILAN FİİLLER	167
A. Marka Hakkına Tecavüz Sayılan Fiillerin Ortak Özellikleri	167
1. Markanın Üçüncü Kişi Tarafından Ekonomik Amaçla Kullanılması.....	167
2. Markanın Koruma Kapsamına Giren Kullanma	168
3. Markanın Üçüncü Kişi Tarafından Türkiye’de Kullanılması	169
B. Marka Hakkına Tecavüz Sayılan Fiillerin Belirlenmesi	169
1. İşaretin Mal veya Ambalajı Üzerine Konulması	169
2. İşareti Taşıyan Malın Ticari Amaçla Bulundurulması.....	170
3. İşareti Taşıyan Mal İçin Ticari Amaçla Teklifte Bulunmak	172
4. İşareti Taşıyan Malların Pazara Sürülmesi.....	173
5. İşareti Taşıyan Malın İthal Ya da İhrac Edilmesi	173
6. İşaretin İş Evrakında ve Reklamda Kullanılması.....	174
7. İşaretin İnternette Kullanılması	175
a. İşaretin Alan Adı Olarak Kullanılması	176
b. Markanın Yönlendirici Kod Olarak Kullanılması	179
c. Markanın Arama Ağı Reklamcılığında Anahtar Sözcük Olarak Kullanılması	180
d. İşaretin İnternet Sitesinde Kullanılması	183
8. İşaretin Ticaret Unvanı Ya da İşletme Adı Olarak Kullanılması	183
9. İşaretin Hukuka Uygun Olmayan Şekilde Karşılaştırmalı Reklamlarda Kullanılması	185
10. Marka Sahibi Tarafından Lisans Yoluyla Verilmiş Hakları İzinsiz Genişletmek veya Bu Hakları Üçüncü Kişilere Devretmek	188
ÖRNEK YARGITAY KARARI (14).....	190
II. MARKA HAKKI TECAVÜZE UĞRAYAN HAK SAHİBİNİN İLERİ SÜREBİLECEĞİ TALEPLER.....	191
A. Tecavüzün Tespiti Davası	191
B. Muhtemel Tecavüzün Önlenmesi Davası	191
C. Tecavüzün Durdurulması Davası	192
D. Tecavüzün Kaldırılması Davası	192
E. Tazminat Davası	193
1. Tazminat Davasında Dava Şartı Olarak Arabuluculuk	194

ÖRNEK YARGITAY KARARI (15).....	194
ÖRNEK YARGITAY KARARI (16).....	195
2. Tazminat Talebinin Amacı ve Genel Koşulları, Koşulların İspatındaki Sorunlar	197
3. Marka Hakkına Tecavüzde Kusurun Değerlendirilmesi	199
4. Marka Hukukuna Göre Tazminat Talebinin Türleri.....	201
a. Maddi Tazminat	202
aa. Maddi Tazminatın Kapsamı	202
bb. Yoksun Kalınan Kazancın Önemi.....	204
cc. Zararın ve İlliyyet Bağının İspatı	205
dd. Yoksun Kalınan Kazancın Değerlendirilmesi Usulleri	208
aaa. Genel Olarak.....	208
bbb. Yoksun Kalınan Kazancın Değerlendirilmesi Yöntemlerinin Niteliği	209
ccc. Yoksun Kalınan Kazancın Değerlendirme Usullerini Birleştirme Yasağı	210
ddd. Yoksun Kalınan Kazancın Hesaplanmasında SMK m. 151.3'e Göre Dikkate Alınacak Kriterlerin Değerlendirilmesi	211
eee. Yoksun Kalınan Kazancın Artırımı	211
fff. Yoksun Kalınan Kazancın Hesaplanmasına İlişkin Değerlendirme Usulleri	213
ee. Tazminatın Belirlenmesi	221
b. İtibar Tazminatı.....	222
c. Manevi Tazminat	224
ÖRNEK YARGITAY KARARI (17).....	224
5. Tazminat Talepleri Arasındaki Bağlantı.....	226
6. Marka Hakkı Sahibinin İleri Sürebileceği Diğer Talepler	227
a. Ürün ve Araçlara El konulması ve Bunlar Üzerinde Mülkiyet Hakkı Tanınması.....	227
b. Ürün ve Araçların Şekillerinin Değiştirilmesi, Markalarının Silinmesi veya İmhası.....	228
c. Hükmün İlanı veya İlgililere Tebliğ Edilmesi	228
d. İhtiyati Tedbir ve Gümrüklerde Elkoyma	230
III. MARKA HAKKINA TECAVÜZ DAVASINDA TESCİL SAVUNMASI	231
IV. MARKA HAKKINA TECAVÜZ DAVASININ TARAFLARI.....	233
A. Davacı	233
1. Marka Sahibi	233
2. Marka Tescil Başvurusunun Yayımindan Sonra Başvuru Sahibi.....	234
3. Paris Sözleşmesi Anlamında Tanınmış ve Türkiye’de Tescilli Olmayan Markanın Sahibi.....	235

4. İnhisari Lisans Veren Marka Sahibi.....	235
5. İnhisari Lisans Alan	236
6. Basit Lisans Alan	237
7. Rehin Alan	241
B. Davalı.....	242
1. SMK m. 149'da Öngörülen Tecavüz Fiillerini İşleyen Gerçek veya Tüzel Kişi.....	242
2. Lisans Alan.....	242
3. Marka Hakkına Tecavüz Fiillerine İştirak, Yardım Eden veya Bu Fiilleri Teşvik Eden veya Yapılmasını Kolaylaştıranlar	242
C. Marka Hakkına Tecavüz Nedeniyle Dava Açılamayacak Kişiler	244
V. MARKA HAKKINA TECAVÜZ NEDENİYLE AÇILAN DAVALARDA GÖREVLİ VE YETKİLİ MAHKEME, ZAMANAŞIMI	244
A. Görevli Mahkeme.....	244
B. Yetkili Mahkeme	245
C. Marka Hakkına Tecavüz Nedeniyle Açılan Davalarda Zamanaşımı	246
VI. MARKA HAKKINA TECAVÜZ NEDENİYLE DAVA AÇMA HAKKININ SESSİZ KALMA NEDENİYLE İLERİ SÜRÜLEMESİ.....	248
VII. MARKA HAKKINA TECAVÜZ DAVASINDA DAVALININ, DAVACININ MARKASININ KULLANILMADIĞI DEF'İNİ İLERİ SÜRMESİ	250
VIII. MARKA HAKKINA TECAVÜZ NEDENİYLE ÖNGÖRÜLEN MARKA SUÇLARI.....	250

§ 7 MARKA HAKKININ SONA ERMESİ

I. MARKANIN KORUMA SÜRESİNİN DOLMASI VE SÜRESİ İÇİNDE YENİLENMEMESİ.....	253
II. MARKA HAKKINDAN VAZGEÇME	254
III. MARKANIN HÜKÜMSÜZLÜĞÜ.....	255
A. Hükümsüzlük Davasının Koşulları.....	255
B. Sessiz Kalma Nedeniyle Hükümsüzlük Davası Açma Hakkının Ortadan Kalkması	258
C. Muvafakat Nedeniyle Hükümsüzlük Davası Açma Hakkının Ortadan Kalkması	259
D. Karıştırma İhtimaline Dayalı Hükümsüzlük Davasında Davalının, Davacının Markasının Kullanılmadığı Def'ini İleri Sürmesi	259
IV. MARKANIN İPTALİ	260
A. İptal Sebepleri	260
1. Markanın Kullanılmaması Sebebiyle İptali ve Tekrar Marka Tescili Sorunu	260
2. Markanın Yaygın Ad Haline Gelmesi Sebebiyle İptali	262
ÖRNEK YARGITAY KARARI (18).....	263
3. Markanın Halkı Yanıltıcı Hale Gelmesi Sebebiyle İptali	264

4. Garanti Markası veya Ortak Markanın Teknik Şartnameye Aykırı Kullanımı Nedeniyle İptali.....	264
B. İptal Talebi ve Usulü.....	265
C. İptalin Etkisi.....	265
ÖRNEK YARGITAY KARARLARI	267
ÖRNEK YARGITAY KARARI (1).....	267
ÖRNEK YARGITAY KARARI (2)	269
ÖRNEK YARGITAY KARARI (3).....	272
ÖRNEK YARGITAY KARARI (4).....	273
ÖRNEK YARGITAY KARARI (5).....	275
ÖRNEK YARGITAY KARARI (6)	275
ÖRNEK YARGITAY KARARI (7).....	277
ÖRNEK YARGITAY KARARI (8).....	277
ÖRNEK YARGITAY KARARI (9)	278
ÖRNEK YARGITAY KARARI (10).....	286
ÖRNEK YARGITAY KARARI (11).....	288
ÖRNEK YARGITAY KARARI (12).....	289
ÖRNEK YARGITAY KARARI (13) ¹	291
ÖRNEK YARGITAY KARARI (14).....	293
ÖRNEK YARGITAY KARARI (15).....	295
ÖRNEK YARGITAY KARARI (16).....	298
ÖRNEK YARGITAY KARARI (17).....	299
ÖRNEK YARGITAY KARARI (18).....	300
KAYNAKLAR	303