**COĞRAFİ İŞARETE TECAVÜZ**

**1. Yetkisiz kullanım (tecavüz) kapsamına neler girmektedir?**

 Coğrafi işaret kullanma hakkı bulunmayan kişilerin, coğrafi işareti yetkisiz şekilde kullanmaları, tecavüz niteliğindedir. Buna göre;

 a) Coğrafi işaret tescilinde belirtilen ürün özelliklerini taşımadığı halde coğrafi işaretin ününden yarar sağlayacak şekilde ya da tescil kapsamındaki ürünler veya bunlarla ilişkilendirilebilecek nitelikteki ürünlerle ilgili olarak coğrafi işareti veya amblemi ticari amaçlı olarak doğrudan veya dolaylı kullanmak,

b) Ürünün gerçek menşeini veya niteliğini belirten açıklamalar yahut stilinde, tarzında, tipinde, türünde, yöntemiyle, orada üretildiği biçimde gibi terimler içerse veya başka bir dile tercüme edilmiş olsa dahi, tescilli coğrafi işaretin, tescil kapsamındaki özelliklerini taşımayan ya da çağrışım yapacak şekilde benzeri olan ürün üzerindeki yanıltıcı kullanmak veya taklit etmek,

c) Tescilli coğrafi işareti üzerinde taşıyan ürünün iç veya dış ambalajında, tanıtım ve reklamında veya ürünle ilgili herhangi bir yazılı belgede, ürünün tescil edilmiş doğal veya esas nitelik ve özellikleri ile menşeine ilişkin olarak yanlış veya yanıltıcı herhangi bir açıklama veya belirtiye yer vermek,

ç) Tescilli coğrafi işarete ait amblemin tüketiciyi yanıltıcı biçimde kullanmak, yetkisiz kullanım ve coğrafi işaret hakkına tecavüz niteliğindedir (SMK m. 44.2).

 Coğrafi işaretin tescilli olduğuna ilişkin kaydın ürün, ambalaj veya fatura üzerine konulmamış olması, eylemi tecavüz olmaktan çıkarmamaktadır. Ancak tescille ilgili kayıt ve işaretler kusurun değerlendirilmesi sırasında dikkate alınır (SMK m. 53.3).

Görüldüğü gibi, yetkisiz kişilerin, aslında söz konusu coğrafi işaretin özellik ve niteliklerini sağlamayan ürünlerini bu ad altında pazarlamaları tecavüz oluşturmaktadır. Buna göre örneğin Ezine’de üretilmemiş bir peynirin “Ezine peyniri” adı altında piyasaya sunulması tipik bir tecavüzdür.

**Kanunumuz, sahte coğrafi işaret kullanımını yasakladığı gibi, coğrafi işaretlerin etkisizleştirilerek kullanımını da yasaklamıştır. Örneğin “Ezine peyniri” menşe adını kullanma yetkisi bulunmayan üreticinin ürettiği peynir üzerine “Ezine peyniri tarzında peynir” ya da tescilli olan “Şampanya” menşe adını kullanma yetkisi bulunmayan üreticinin ürettiği köpüklü şarap üzerine “Şampanya cinsi şarap” gibi ifadeler kullanması da, tecavüz niteliğindedir. Bu türden bir kullanımda, ürünün üzerine gerçek üretim yerinin yazılması da, kullanımın tecavüz niteliğini ortadan kaldırmamaktadır: Örneğin “Ezine peyniri tekniğiyle üretilmiştir. Üretim yeri: Bursa” ifadesi de yetkisiz kullanım niteliğindedir. Benzer şekilde; ürünü nitelemek için, menşe adının tercümesinin kullanılması da yasaklanmıştır. Örneğin tescili “Cognac” şeklinde yapılmış olan menşe adının, Türkiye’de üretilmiş içki üzerinde “Konyak” şeklindeki tercümesi konularak kullanılması, bu tür bir etkisizleştirmedir.**

**2. Gerçek kişinin adında veya tüzel kişinin ticaret unvanında coğrafi işaretteki adlar yer almakta ise, bunun kullanımı coğrafi işarete tecavüz niteliğinde midir?**

Gerçek kişi adının veya tüzel kişi unvanının, söz konusu kişiler veya halefleri tarafından, ticaret sırasında, halkı yanıltıcı mahiyette olmayan kullanımları, coğrafi işarete tecavüz sayılmamaktadır (SMK m. 47). Söz konusu kullanım, iyiniyetli kullanım istisnası kapsamındadır.

**3. Coğrafi işareti oluşturan ifadeler, coğrafi işaret tescil edilmeden önce marka olarak tescil edilmişse, söz konusu markanın kullanılması coğrafi işarete tecavüz teşkil eder mi?**

 Marka-coğrafi işaret ilişkisi, aşağıda ele alınacaktır[[1]](#footnote-1). Ancak yetkisiz kullanım başlığı altında değinilmesi gereken husus: eski tarihli ve iyiniyetli kazanılmış markanın içinde yer alan coğrafi işaretin kullanımının tecavüz teşkil etmeyeceğidir.

Coğrafi işaretle aynı veya benzer bir marka, coğrafi işaretin korunmasından önce iyiniyetle tescil edilmiş veya bu markanın kullanım hakkı iyiniyetle kazanılmışsa, coğrafi işaretin hak sahibine verdiği yetkiler, marka başvurusunun tesciline ve iyiniyetli kullanımına zarar vermemektedir (SMK m. 48.2).

**4. Coğrafi işaret yetkisiz kullanılmakta ise, buna dayanarak dava açma hakkı kimlerdedir?**

Tecavüz davası açabilecek üç grup davacı vardır:

* coğrafi işareti **tescil ettiren**,
* coğrafi işareti **kullanma hakkına sahip olanlar** ve
* coğrafi işaretin tescili için **başvuru yapmış olanlar**.

Tecavüze karşı dava açma hakkı, öncelikle coğrafi işareti tescil ettiren kişiye tanınmıştır.

Bunun yanı sıra coğrafi işareti kullanma hakkına sahip kişilerin de dava açma hakkı bulunmaktadır (SMK m. 44.2). Ancak coğrafi işareti kullanma hakkına sahip olanların dava açabilmeleri için, ilkin, coğrafi işaretten doğan haklara tecavüz sayılan fiilleri tescil ettirene noter vasıtasıyla bildirmeleri gerekmektedir. Tescil ettirenin talebi kabul etmemesi veya bildirim tarihinden itibaren üç ay içinde dava açmaması halinde, kullanma hakkına sahip olanlar, yapılan bildirimi de ekleyerek dava açabilmektedir. Böyle bir durumda açılan dava tescil ettirene ihbar edilmektedir.

Ancak ciddi bir zarar tehlikesi karşısında, kullanma hakkına sahip olanlar, süreyle bağlı kalmaksızın ihtiyati tedbire karar verilmesini mahkemeden talep edebilmektedir. İhtiyati tedbire karar verilmesi durumunda dava açılabilmesi için belirtilen sürenin dolması beklenmemektedir (SMK m. 53.2).

 Dava açabilecek üçüncü grup davacı ise; tecavüz başvuru aşamasında gerçekleştiği durumlarda, başvuruyu yapan kişidir. Buna göre; coğrafi işaret başvurusu yayımlandığı takdirde, başvuruyu yapan, coğrafi işarete yönelik bu maddede sayılan tecavüzlerden dolayı hukuk davası açma hakkına sahiptir. Tecavüz eden, başvurudan ve kapsamından haberdar edilmişse başvurunun yayımlanmamış olmasına bakılmamaktadır. Tecavüz edenin kötüniyetli olduğuna mahkeme tarafından hükmolunursa, başvurunun yayımından önce de tecavüzün varlığı kabul edilmektedir (SMK m. 53.4).

**Çıkmış sorulardan örnekler:**

**Coğrafi işaretlerle ilgili olarak aşağıdaki ifadelerden hangisi doğru değildir?**

**A)** Coğrafi işaret başvurusuna, ilgili herkes itiraz edebilmektedir.

**B)** Coğrafi işaretin hükümsüzlüğü, herkes tarafından istenebilir.

**C)** Coğrafi işaretten doğan haklara tecavüz fiillerinin durdurulması ve önlenmesi talebinde bulunma hakkı coğrafi işaret hakkı sahibine aittir.

**D)** Coğrafi işarete tecavüz fiilleri sebebiyle açılacak maddi tazminat davasını herkes açabilir.

*(2009 Marka Vekilliği sınavı no. 43)*

*Doğru seçenek D’dir. SMK’ya göre; tecavüz halinde dava açma hakkı coğrafi işareti tescil ettiren, coğrafi işareti kullanma hakkına sahip olanlar ve coğrafi işaretin tescili için başvuru yapmış olanlardır. “Herkes”in dava açabileceğine ilişkin D seçeneği yanlıştır.*

*C seçeneğinin ise, “Coğrafi işaretten doğan haklara tecavüz fiillerinin durdurulması ve önlenmesi talebinde bulunma hakkı coğrafi işareti tescil ettirene de aittir” şeklinde değerlendirilmesi yerinde olacaktır; zira coğrafi işaret hakkı sahibi bulunmadığı gibi, söz konusu davaları açabilecek kişiler, bu adı tescil ettiren kişiyle sınırlı da değildir.*

**Coğrafi işaretlerle ilgili olarak aşağıdaki ifadelerden hangisi doğrudur?**

**A)** Coğrafi işaret hakkı sahibinin tecavüz sebebiyle ortaya çıkan maddi zararı hakkında zamanaşımı işlemez.

**B)** Coğrafi işaretin hükümsüzlüğü, sadece tescil aşamasında itiraz etmiş olan kişiler tarafından istenebilir.

**C)** Coğrafi işaret hakkı sahibi, tecavüz sebebiyle ortaya çıkan fiili zararı yanında yoksun kalınan kazancı da talep edebilmektedir.

**D)** Coğrafi işaretten doğan haklara tecavüz fiillerinin durdurulması ve önlenmesi talebinde bulunma hakkı coğrafi işaret hakkı sahibine aittir.

*(2001 Marka Vekilliği Sınavı no. 46)*

*Doğru seçenek D’dir. Ancak bu seçeneğin “Coğrafi işaretten doğan haklara tecavüz fiillerinin durdurulması ve önlenmesi talebinde bulunma hakkı coğrafi işareti tescil ettirene de aittir” şeklinde değerlendirilmesi yerinde olacaktır.*

**5. Coğrafi işarete tecavüz halinde neler talep edilebilmektedir?**

Coğrafi işarete tecavüz halinde açılabilecek davalar, SMK’da coğrafi işaretlere özel olarak düzenlenmemiştir. Kanun’un tüm sınai hak tipleri için ortak esaslar getirdiği ve tecavüze ilişkin m. 149 vd. hükümlerdeki düzenlemeler, aksi belirtilmedikçe coğrafi işaretlere de uygulanmaktadır.

Tecavüzden söz edilebilmesi için failin kusurlu olması şart değildir; failin kusuru sadece tazminat davası için zorunlu bir unsurdur.

Buna göre; tecavüz halinde, mahkemeden aşağıdaki taleplerde bulunulabilmektedir:

a) Fiilin tecavüz olup olmadığının tespiti,

b) Muhtemel tecavüzün önlenmesi,

c) Tecavüz fiillerinin durdurulması,

ç) Tecavüzün kaldırılması ile maddi zararın tazmini,

d) Tecavüz oluşturan veya cezayı gerektiren ürünler ile bunların üretiminde münhasıran kullanılan cihaz, makine gibi araçlara, tecavüze konu ürünler dışındaki diğer ürünlerin üretimini engellemeyecek şekilde el konulması,

e) (d) bendi uyarınca el konulan ürün, cihaz ve makineler üzerinde kendisine mülkiyet hakkının tanınması[[2]](#footnote-2),

f) Tecavüzün devamını önlemek üzere tedbirlerin alınması, özellikle masraflar tecavüz edene ait olmak üzere (d) bendine göre el konulan ürünler ile cihaz ve makine gibi araçların şekillerinin değiştirilmesi, üzerlerindeki ibarelerin silinmesi veya coğrafi işaret hakkına tecavüzün önlenmesi için kaçınılmaz ise imhası,

g) Haklı bir sebebin veya menfaatinin bulunması halinde, masrafları karşı tarafa ait olmak üzere kesinleşmiş kararın günlük gazete veya benzeri vasıtalarla tamamen veya özet olarak ilan edilmesi veya ilgililere tebliğ edilmesi[[3]](#footnote-3) (SMK m. 149).

**Çıkmış sorulardan örnek:**

**Aşağıdakilerden hangisi 555 sayılı KHK hükümlerine göre coğrafi işarete tecavüzün unsurları arasında yer almaz?**

**A)** Coğrafi işaret olarak tescil edilmiş bir işaret bulunmalıdır.

**B)** Tescilli coğrafi işaret, coğrafi işaret sahibinin izni olmadan kullanılmış olmalıdır.

**C)** Coğrafi işaretin yetkisiz kullanımı Türkiye Cumhuriyeti sınırları içerisinde gerçekleşmelidir.

**D)** Coğrafi işarete tecavüz, failin kusuru ile gerçekleşmelidir.

*(2011 Marka Vekilliği Sınavı no. 30)*

*Doğru seçenek D’dir. Failin kusuru sadece tecavüz nedeniyle açılacak tazminat davaları açısından zorunlu bir unsurdur; tecavüz nedeniyle açılacak diğer davalarda kusur unsuru şart değildir.*

*B seçeneğine ilişkin olarak: “Tescilli coğrafi işaret, coğrafi işaret sahibinin izni olmadan kullanılmış olmalıdır” ifadesi, “Tescilli coğrafi işaret, yetkisiz kullanılmış olmalıdır” şeklinde değerlendirilmelidir; zira coğrafi işareti kullanabilmek için tescil ettirenden izin alınması değil, sadece ona bildirimde bulunulması gereklidir.*

**6. SMK’nın tecavüze ilişkin ortak hükümlerinde yer alan düzenlemelerden hangileri coğrafi işaretlere uygulanamaz?**

SMK’nın tüm sınai haklar için düzenlediği ortak hükümlerin kural olarak coğrafi işaretlere de uygulanacağı, ancak bunun bazı istisnaları olduğu hususu, aşağıda ele alınmıştır[[4]](#footnote-4). Ancak bu başlık altında da belirtmekte yarar vardır ki; **coğrafi işaretlere tecavüz halinde manevi zararın tazmini talep edilemez** (SMK m. 149.4). **Coğrafi işaretlere tecavüz halinde maddi tazminat kapsamında ise sadece fiili zarar talep edilebilmektedir; yoksun kalınan zarar talep edilemez** (SMK m. 151.6).

**Çıkmış sorulardan örnekler:**

**Coğrafi işaretten doğan hakları tecavüze uğrayan coğrafi işaret hakkı sahibinin maddi zararın tazmini talebi ile ilgili olarak aşağıdaki ifadelerden hangisi doğrudur?**

**A)** Coğrafi işaret hakkı sahibinin tecavüz sebebiyle ortaya çıkan maddi zararı hakkında zamanaşımı işlemez.

**B)** Coğrafi işaret hakkı sahibi tecavüz sebebiyle ortaya çıkan fiili zararını ve yoksun kalınan kazancı talep edebilmektedir.

**C)** Coğrafi işaret hakkı sahibi sadece tecavüz sebebiyle ortaya çıkan yoksun kalınan kazancı talep edebilmektedir.

**D)** Coğrafi işaret hakkı sahibinin tecavüz sebebiyle ortaya çıkan zararı tazmin talebi, failin kusurlu olmasına bağlıdır.

*(2009 Marka Vekilliği Sınavı no. 45)*

*Doğru seçenek D’dir.*

**Coğrafi işaretten doğan hakları tecavüze uğrayan coğrafi işaret sahibinin mahkemeden talep edebilecekleri arasında aşağıdakilerden hangisi 555 sayılı KHK’de açıkça sayılmamıştır?**

**A)** Fiilin tecavüz olup olmadığının tespiti

**B)** Tecavüz fiillerinin durdurulması talebi

**C)** Tecavüzün giderilmesi talebi

**D)** Manevi tazminat talebi

*(2011 Marka Vekilliği Sınavı no. 38)*

*Doğru seçenek D’dir. Soru, 555 sayılı KHK’ya gönderme yapmakta ise de, SMK açısından da geçerlidir.*

1. Bkz. aşağıda “XVI. Coğrafi İşaret – Marka İlişkisi” başlığı altındaki açıklamalar. [↑](#footnote-ref-1)
2. Söz konusu talebin kabulü durumunda, söz konusu ürün, cihaz ve makinelerin değeri, tazminat miktarından düşülür. Bu değerin kabul edilen tazminat miktarını aşması halinde, aşan kısım hak sahibince karşı tarafa ödenir. SMK m. 149.2. [↑](#footnote-ref-2)
3. Söz konusu talebin kabulü durumunda ilanın şekli ve kapsamı kararda tespit edilir. İlan hakkı, kararın kesinleşmesinden sonra üç ay içinde talep edilmezse düşer. SMK m. 149.3. [↑](#footnote-ref-3)
4. Bkz. aşağıda “XVI. Coğrafi İşarete SMK’nın Ortak Hükümlerinin Uygulanıp Uygulanamayacağı Hususunda” başlığı altındaki açıklamalar. [↑](#footnote-ref-4)