



İSTANBUL BAROSU DERGİSİ

# **FİKRİ ve SİNÂİ HAKLAR**

ÖZEL SAYISI

**TEMMUZ 2007**

# İSTANBUL BAROSU DERGİSİ

Yerel Süreli Yayın  
İki Ayda Bir Yayınlanır

ÖZEL SAYI 4

## **Sahibi**

İstanbul Barosu Adına Baro Başkanı  
**Av. Kâzım KOLCUOĞLU**

\*

## **Sorumlu Yazışleri Müdürü**

Av. Muammer AYDIN

\*

## **Yayıdan Sorumlu Yönetim Kurulu Üyeleri**

Av. Muammer AYDIN  
Av. Mehmet DURAKOĞLU

\*

## **YAYIN KURULU**

### **Başkan**

Av. Celâl ÜLGEN

### **Genel Yazman**

Av. Coşkun ONGUN

### **Üyeler**

Av. Osman KUNTMAN  
Av. Yörük KABALAK  
Av. N. Ateş ATAYAKUL  
Av. İsmail GÖMLEKLİ  
Av. Başar YALTI

\*

### **Özel Sayıyı Hazırlayanlar**

Av. Celal ÜLGEN  
Av. Coşkun ONGUN

ve

İstanbul Barosu Fikri ve Sınai Haklar Komisyonu

\*

### **Kapak**

C. Eren Külahlı

\* \* \*

### **Yönetim Yeri**

İstiklal Cad. Orhan A. Apaydın Sk. 1. Baro Han Beyoğlu/İSTANBUL  
Tel: (0212) 251 63 25 (pbx) Faks: (0212) 293 89 60  
dergi@istanbulbarosu.org.tr

### **Basım Yeri**

Can Matbaacılık Reklam Kağıt San. Ve Dış. Tic. Ltd. Şti.  
Davutpaşa Cad. İpek İş Merkezi No: 7-15 Bayrampaşa/ İSTANBUL  
Tel:(0212) 613 15 47- 613 10 77 iletişim@cangrafik.com

*Dergide yayımlanan yazılar yazarların kişisel görüşünü yansıtır. Gönderilen yazının hiçbir yerde yayımlanmamış olması gereklidir. Yazılar yayımlansın ya da yayımlanmasın geri verilmez. Yayımlanmayan yazılar için, gerekçe gösterme zorunluluğu yoktur. Gönderilen yazılarda yayın kurulunun saptadığı yayın ilkeleri doğrultusunda biçimsel düzeltmeler yapılabilir.*

\* \* \*

***Dergide yayımlanan tüm yazılarda*** (12 Eylül Cuntası tarafından Görevden alınan) ***TürkDil Kurumu'nun yayımladığı YAZIM KILAVUZU esas alınır.***

*Bu Özel Sayı, İstanbul Barosu Yönetim Kurulu'nun kararı ile 2.000 adet basılmıştır.*

# İÇERİK DİZİNİ

- Yayın Kurulundan .....VII
- Başkan'ın Penceresinden .....IX

## ● **YAZILAR...**

### **Doç. Dr. Tekin Memiş**

- ✓ *Fikri Ve Sınai Hukukun Koruma Alanının Genişlemesi ve Ülke Hukuk Politikası Açısından Değerlendirmeler* .....3
- \*

### **Av. Ayşegül Kocatürk**

- ✓ *Mimari Eserlerin Fikri Haklar Yönünden Korunması* .....15
- \*

### **Av. Muammer Aydın**

- ✓ *Sınai Haklar Komisyonu ve Türk Patent Enstitüsü* .....25
- \*

### **Av. Faruk Çetinkaya**

- ✓ *Fotoğrafın Tarihi ve 5846 Sayılı Fikir ve Sanat Eserleri Kanunu Kapsamında Fotoğraf Eserleri* .....29
- \*

### **Nuran Aslaner**

- ✓ *Almanya Uygulamasında "Renk" Markalar* .....41
- \*

### **Gökmen Gündoğdu**

- ✓ *Kavramsal Boyutu Ve 556 Sayılı Markaların Korunması Hakkında KHK ile İlişkisi Açısından Coğrafi İşaretler* .....51
- \*

### **Av. H. Oğuz Müftüoğlu**

- ✓ *Somut Olmayan Kültürel Mirasın Korunması Sorunu* .....67
- \*

### **Av. Şule Özdal**

- ✓ *556 Sayılı KHK'nin 5. Maddesi Çerçevesinde Marka Olarak Tescil Edilebilecek İşaretler* .....81
- \*

### **Gülseda Arslan**

- ✓ *İngiliz Hukukunda Korsanla Mücadele - Anton Piller Kararı*.....111
- \*

### **Av. Gülhüda Şerife Koyuncu**

- ✓ *Markanın Uluslararası Tescili* .....117
- \*

● **YARGITAY KARARLARI**

• 11. Hukuk Dairesi .....135

● **SINAI HAKLARDA GÜNCEL SORUNLAR SEMPOZYUMU**

Sempozyum Açılışı .....163

**BİRİNCİ GÜN**

**Açılış Konuşmaları**

**Av. MEHMET DURAKOĞLU** .....167

**Av. VEHBİ KAHVECİ** .....169

**BİRİNCİ OTURUM**

**“Özel Hukuka İlişkin Sorunlar”**

PROF. DR. HAMDİ YASAMAN

**Tanınmış Markaların Tespiti** .....171

HAZAL ZENGİNGÜL

**Hukuk Uygulamasında Delil Tespiti** .....186

Soru-Yanıt .....189

**İKİNCİ OTURUM**

Yrd. Doç. Dr. TAMER PEKDİNÇER

**Ticaret Sırasında Kullanılan İşaretlerin  
Marka Hukukunda Yarattığı Sorunlar** .....202

Soru-Yanıt .....205

Prof. Dr. SELÇUK ÖZTEK

**556 Sayılı KHK Çerçevesinde Benzer Mal Ve Hizmet Kavramı** .....206

Av. MEHMET GÜN

**Türk Patent Enstitüsü'nün Yapısı Ve Yargısal Denetimi** .....225

**ÜÇÜNCÜ OTURUM**

Av. CEMAL IŞIK

**Sınai Mülkiyete İlişkin Açılacak Hukuk Davaları** .....233

Doç. Dr. ASLAN KAYA

**Sınai Haklarda Hükümsüzlük Davaları** .....238

Soru-Yanıt .....243

LEVENT YAVUZ

**Sınai Mülkiyet Haklarında İhtiyati Tedbirler** .....248

Soru-Yanıt .....255

## DÖRDÜNCÜ OTURUM

Prof. Dr. AYŞENUR BERZEK	
<b>İlaç Patentleri</b> .....	263
Soru-Yanıt .....	267
UĞUR G. YALÇINER	
<b>Patent, Faydalı Model Tecavüz Davalarında Teknik Bilirkişilerinin Yaklaşımları</b> .....	270
HAKAN KIZILTEPE	
<b>Türkiye'de Marka Tescili</b> .....	278
Soru-Yanıt .....	285

## İKİNCİ GÜN

### BİRİNCİ OTURUM

#### Fikri Ve Sınai Haklar Ve Yeni Ceza Mevzuatı

Prof. Dr. AHMET GÖKÇEN	
<b>Sınai Haklarda Karşılaşılan Güncel Sorunlar</b> .....	290
MUSTAFA ÜN	
<b>Fikri Ve Sınai Haklar ve Yeni Ceza Mevzuatı</b> .....	298
MUSTAFA NEVHAN AKYILDIZ	
<b>Soruşturmalarda Uygulama Sorunları</b> .....	311
Soru-Yanıt .....	341

### İKİNCİ OTURUM

Prof. Dr. ERDENER YURTCAN	
<b>Ceza Hukuku Alanında Özel Hüküm</b> .....	353
SEYFETTİN ÇİLESİZ	
<b>Sınai Haklarda Ceza Yolu İle Korumada Soruşturma ve Kovuşturma İle İlgili Bazı Tespit ve Değerlendirmeler</b> .....	358
İSMAİL ÇALIŞKAN	
<b>Kolluk Kuvvetlerinin Uygulamadaki Yeri</b> .....	364

### ÜÇÜNCÜ OTURUM

Prof. Dr. Av. TAYFUN AKSOY	
<b>Ceza Davalarında Bilirkişilik ve Marka Değerlendirme</b> .....	379
UĞUR BAHADIR	
<b>Sınai Haklarda Arama Kararları</b> .....	383
HÜLYA ERBAY	
<b>Sınai Haklar Alanında Sınır Önlemleri</b> .....	388
Soru-Yanıt .....	394
Doç. Dr. SERAP KESKİN KIZIROĞLU	
<b>Marka Patent Suçları</b> .....	405
İSMAİL ONARAN	
<b>Sınai Haklarda Arama-Elkoyma Uygulamasına İlişkin Önlemler</b> .....	414
Soru-Yanıt .....	418

## ***FİKRİ VE SİNAİ HAKLAR ÖZEL SAYISINI SUNARKEN...***

**S**anayi Toplumunun yerini Bilgi Toplumuna bırakmasının doğal sonuçlarından birisi de, bilgiye yüklenen anlam ile onu üretmek ve korumak bağlamında yapılan çalışmalardır. İnsanlığın ortak kültürel yaşamının zenginleşmesi, ancak bu türden çalışmaların yoğunluk kazanması ile olasıdır. Bu iddianın hak edilmesi, fikri haklar alanında ülkelelerin geldikleri aşama ile ölçülebilir. Fikri haklar kavramı ile bu kavramın türevi konumundaki diğer bilgileri üretip korumakla, iddialarımız, hak ettiği etkinlik noktasına kavuşturulmuş olmaktadır.

İstanbul Barosu olarak bu gerçekliği öngörmüş olmanın mutluluğunu yaşıyoruz. Bizi mutlu eden hukukun durağanlığına kapılmadan bu alandaki her türlü bilgiyi paylaşabilmekte olamamızdır.

Kıvançla gözledik ki, Fikri ve Sınai Haklar Komisyonu çalışmasına katkı vermek isteyen meslektaşlarımız, beklenen niceliğin ötesine geçen bir duyarlılık içinde oldular. Kavramları toplumuza yeni sayılabilecek bir süreçte yerleşmeye yüz tutmuş bu alanın hukuksal boyutu ile ilgili olarak avukatların özel bir etki alanı oluşturdukları

anlaşılmaktadır. Komisyonun oluşturulması aşamasında ise, bu niceliğin en verimli şekilde kullanılmasına olanak sağlayacak bir uzlaşma ortamının oluşturulabilmiş olması, İstanbul Barosunun geleceğe ilişkin yapabileceği çalışmalar için fikir vermeye yeterliydi.

Nitekim, Baromuzun bu alandaki etkinliği, Fikri ve Sınai Haklar Komisyonunun son dönemdeki çalışmaları ile şekillenmiştir. Çağdaş yönetim algılayışları ile çalışma sistemini oluşturan Komisyonun Başkan ve Üyeleri gerçekten özveri isteyen bir dizi çalışmayı sergilerken diğer taraftan da geleceğin planlaması içinde oldular.

Geride bıraktığımız dönemde gerçekleştirilen “Sınai Haklarda Güncel Sorunlar” Seminerinin avukat kamuoyunda gördüğü ilgi, bu alandaki çalışmaların ne denli haklı gerekçelere dayanmakta olduğunu anlamaya yeterliydi. Seminerin odak konusunu oluşturan “Marka” kavramının değişen dünyada edindiği önem ve bunun doğurduğu hukuksal boyut, son derecede ayrıntılı tartışmaların konusunu oluşturdu.

Fikri ve Sınai Haklar Komisyonu bu alandaki her “yeni” anında paylaş-

## ***İSTANBUL BAROSU DERGİSİ -Fikri ve Sınai Haklar Özel Sayısı-***

---

ma arzusunu amaca dönüştürerek her ayın ikinci ve dördüncü Pazartesi günleri Baro Merkezimizde söyleşi yapmaya devam ediyorlar. Günceli yakalamak isteyenlerin bilgiyi paylaşmaya yönelik hiçbir kıskançlık göstermeden sergiledikleri bu özel çaba son derece de saygıdeğer bir duruşu ifade etmiyor mu?

Sınai Haklarla ilgili olarak yapılan çalışmadan sonra, şimdi Fikri Haklarla ilgili seminer sırasının geldiği, hiç de sürpriz değil... Komisyonumuzun tüm hazırlıklarını tamamladığı bu etkinliği de kısa bir süre sonra paylaşmakta olacağız. “Eser” odaklı bu tartışmaların

müzik dünyası için de ayrıca bir duyarlılık oluşturmasına özen gösterileceği anlaşılıyor.

Böylesine etkinlik planlaması içinde olan Komisyonumuzun “uluslar arası” boyutta bir tasarım içinde olması da doğal... 2008 yılı içinde İstanbul Barosu Fikri ve Sınai Haklar Komisyonunun bu alandaki planının da realize edileceğine tanık olacağız.

Biz mutluyuz. Elinizdeki bu yayınlı Komisyonumuz tüm meslektaşlarımızla mutluluğu paylaşmak istiyor...

***Av. Mehmet DURAKOĞLU***  
*Yayın Kurulu Adına*

### FİKRİ ve SİNÂİ HAKLAR HUKUKU ÜZERİNE...

**Av. Kazım KOLCUOĞLU**

*İstanbul Barosu Başkanı*

**H**er ne kadar Ticaret Kanunumuzda Fikir ve Sanat Eserleri üzerine hükümler yer alsada, ülkemizde Fikri Hukuk üzerine asıl yasal mevzuatın yerleşmesini sağlayan kişi, büyük hukukçu ve bilim adamı **Hirsch'tir**. **Hirsch**'in hazırladığı 1951 yılında yasalaşarak yürürlüğe giren Fikir ve Sanat Eserleri Kanunu ile birlikte Türk Hukukunda düşün ürünlerinin de korunması öngörülmüştür. Bilindiği üzere Prof. Hirsch, Nazi Almanyası'ndan kaçan ve **Atatürk**'ün davetiyle Türkiye'ye gelen bilim adamlarımızdandır.

Fikri hakların yanı sıra sinâi haklarda da sanayileşmenin gelişmesine paralel olarak önemli mesafe kaydedildi. Ancak, bu konudaki düzenlemeler hala Kanun Hükmünde Kararnamelerle yürütülmektedir. Bilindiği gibi KHK'ler geçici nitelikte düzenlemelerdir. Sinâi haklar gibi önemli bir konuda Kanun Hükmünde Kararnamelerle durumu *idare etmenin* yeterli olmadığı bu alanda ayrıca yasal bir

düzenlemeye gereksinim olduğu açıkça ortadadır.

Marka Patent Vekilliği için avukatlara sınav zorunluluğunun konulmasının Anayasa'ya ve Avukatlık Yasası'na aykırılık oluşturduğu kanısındayız. Avukatların kamu kurumları karşısında her tür vekillik görevini yerine getirdiği düşünüldüğünde, marka patent vekilliği için avukatlık kimliği dışında bir sınava girilmesi koşulunun getirilmiş olmasını, mesleğimize yapılmış bir *etkisizleştirme* eylemi olarak da değerlendiriyoruz. Avukatların baro dışında bir meslek kuruluşuna üye olma zorunluluğunun hukuki ilkelere açıklanır bir yanı bulunmamaktadır. Farklı alanlarda lisans bölümünü bitiren bir kişi, marka patent vekilliği yapabilecekken, yargı kurumlarında temsil yetkisini elinde bulunduran avukatlar, salt açılan sınava katılmadıkları için bu yetkisini kullanamayacaktır. Bu durumu kabullenmemiz mümkün değildir.

Avukat olup da aynı zamanda marka patent vekilliği yapan meslektaşlarımızın da bazı konularda

dikkatli olmaları gerektiği konusunu burada belirtmek isterim. Unutulmamalıdır ki, avukatlar meslekleriyle ilgili her tür eylem ve işlemlerinde baroya karşı sorumludurlar. Bu anlamda Avukatlık Yasası'nda yer alan kurallara uyulması zorunluluğunu, marka patent vekilliği sıfatı asla kaldırmaz. Bu konuda en çok dikkat edilmesi gereken konunun Türkiye Barolar Birliği tarafından çıkarılan Reklam Yasağı Yönetmeliği'ne uygun davranma zorunluluğudur. Avukat olduğu halde marka patent vekilliğini ön plana çıkararak yaygın organlarına reklam vermenin bu yasağı ihlal niteliğinde olduğu konusundaki görüşlere dikkat edilmektedir. Avukatların bu işlem ve eylemlerinde de mesleki kurallara uygun davranmaları bir zorunluluktur.

Üniversitelerimizde fikri ve sınai haklar alanında bir anabilim

dalının bulunmaması, bu alanın hala Ticaret Hukuku'nun bir alt dalı olarak değerlendirilmesi ve uygulamada böylesine önemli bir alanın Hukuk Fakültelerinin çoğunda ya hiç okutulmaması ya da seçimsizlik ders olarak okutulmasını da, bu alana yeterince önem verilmediğinin bir göstergesi olarak değerlendirmekteyiz. Eğitim konusundaki bu yetersizliğin biran önce giderilmesi bu alanda yaşanan çoğu sorunun daha kolay aşılmasını sağlayacaktır.

İstanbul Barosu Fikri ve Sınai Haklar Komisyonu bu alandaki boşluğu gidermeye dönük çalışmalar yapmakta, meslek içi eğitim kapsamında panel ve seminerler düzenleyerek tüm hukukçu ve meslektaşlarımıza yararlı hizmetler sunmaktadır.

## ***İçindekiler***

---