

ExCo Buenos Aires 2009

ALINAN Karar

14 Ekim 2009

## **Karar**

### **Konu Soru Q208**

#### **Fikri ve Sınai hakları İhlal edenlere karşı sınır önlemleri ve diğer gümrük müdahale araçları**

#### **AIPPI**

- 1) AIPPI, özellikle aşağıdaki kararlara yönlendiren önceki sorularda ihlal/tecavüz edenlere karşı gümrük müdahale önlemlerini incelemiştir:
  - a) Londra Kongresi'nin 1986 tarihli kararı – Soru Q86, Yıllık 1986/VIII, sayfa 204 – 206, başlık “Markalı Malların Taklit Edilmesine Karşı Önlemler” (*Taklitle Mücadele Londra Kararı*)
  - b) Lizbon Başkanlar Konseyi'nin 1993 tarihli kararı – Soru Q122, Yıllık 1993/II, sayfa 248, başlık “Gümrükte El Koyma” (*Gümrükte El Koymaya ilişkin Lizbon Kararı*).
- 2) Taklitle Mücadele Londra Kararı, ürünleri taklit edilmiş işletmelerin uğradığı kayıpları kabul etmiş ve taklit malların uluslararası ticaretini ortadan kaldırmak amacıyla polis ve gümrük faaliyeti alanlarında uluslararası işbirliğinin güçlendirilmesine yönelik öneriyi benimsemiştir (No 4b).
- 3) Gümrükte El Koymaya ilişkin Lizbon Kararı; marka, telif hakları ve ilgili hakları ihlal eden taklit ve korsan mallara gümrük yetkilileri tarafından el konulmasına yönelik bir sistem kurulmasını desteklemiştir (No1). AIPPI ayrıca bu tip bir sistemde, mallarına yanlışlıkla el konulmuş herhangi bir kişinin haklarının, ilgili FM (fikri mülkiyet) hakkı sahibini söz konusu

kişinin zararını tazmin etmeye zorunlu kılmak suretiyle layıkıyla korunması gerektiği görüşünü de ifade etmiştir (No 2). Son olarak AIPPI, ilgili haklara tecavüz/ihlal açık ve net olduğu takdirde bu sistemin diğer FM haklarını da (sınai haklar da dahil olmak üzere) kapsayacak şekilde genişletilmesi gerektiğini kabul etmiştir (No.3)

**aşağıdakileri gözlemlemek ve göz önünde bulundurmak suretiyle;**

- 1) Halihazırda korsan telif hakları ürünlerine ve taklit ticari marka ürünlerine karşı sınır önlemleri genel olarak mevcuttur. Birçok ülkede bu tip önlemler tasarım haklarının, patentlerin ve diğer FM haklarının ihlali hallerinde de mevcuttur.
- 2) Gümrük yetkililerinin sınır önlemlerini uygulamak için gerek duyduğu ve iddia edilen tecavüze ilişkin delil seviyesi ülkeden ülkeye büyük ölçüde değişmektedir.
- 3) Özellikle patente tecavüz durumunda, gümrük yetkilileri gerekli teknik uzmanlığa sahip olmayabilir ve FM ihlalinin ilk değerlendirmesini yapmak için gereği gibi donanımlı olmayabilirler.
- 4) Sınır önlemleri bağlamında çoğu ülkede, ihtisas mahkemeleri veya idari merciler sadece, ki şayet yaparlarsa, şüphe edilen ürünlere el konulmasından sonra tecavüzün/ihlalin belirlenmesinde devreye girerler.
- 5) Bazı ülkelerde gümrük yetkilileri, FM haklarını ihlal ettiğinden şüphe edilen malları, özellikle patentin söz konusu olduğu hallerde, malların sahibi, elinde bulundurana ya da ithalatçısı tarafından sağlanan bir teminat karşılığında salıverebilir.
- 6) Genellikle ulusal yargı yetki alanlarında, ihlal ettiğinden şüphe edilen malların sahibi, elinde bulundurana ya da ithalatçısı, FM hakkı sahibi tarafından bir teminat veya tazminat taahhüdü sağlanması şartıyla en azından bir dereceye kadar korunmaktadır.

- 7) Halihazırda gümrük idareleri için yeknesak kurallar veya paylaşılan en iyi uygulamalar bulunmamakta ve sınır önlemleri alanında uluslararası düzeyde ülkeler arasındaki koordinasyon yetersiz seviyede kalmaktadır.

**aşağıdaki kararları almıştır:**

- 1) Taklitle Mücadele Londra Kararı işbu karar ile tekrar onaylanmıştır.
- 2) Gümrükte El Koymaya ilişkin Lizbon Kararı işbu karar ile tekrar onaylanmıştır.
- 3) Sınır önlemleri; ilgili ulusal veya bölgesel yargı yetki alanlarının kanunları önünde kabul gördüğü şekliyle tüm FM hakları için geçerli olmalıdır.
- 4) Sınır önlemleri; ilgili ulusal veya bölgesel yargı yetki alanlarının kanunları önünde kabul gördüğü şekliyle her türlü FM hakkı tecavüzü/ihlaline karşı geçerli olmalıdır.
- 5) İlgili ulusal veya bölgesel hukuk doğrultusunda FM hakkı sahibinden işletme hakkı alan (lisans sahibi, distribütör veya ticari temsilci gibi) herhangi bir ilgili taraf, ilgili FM hakkını ulusal veya bölgesel hukuk uyarınca veya FM hak sahibinin izni üzerine ilgili FM hakkını uygulama hakkına sahip olduğu kadarıyla sınır önlemlerinden yararlanma hakkına sahip olmalıdır.
- 6) FM haklarını ihlal ettiğinden şüphe edilen ürünlerin teşhis edilmesi üzerine, gümrük yetkilileri; yetkili mahkeme veya yetkili idari merciler tarafından yapılan ve ürünlerin söz konusu yetkililer tarafından nihai olarak alıkonulmasından önce edinilen tecavüz/ihlal ön değerlendirmesine olanak sağlamak amacıyla ürünleri geçici bir süre için alıkoyma hakkına sahip olacaktır.
- 7) Gümrük yetkilileri, sınır önlemlerini uygulamadan önce, bu önlemler re'sen başlatılmadığı sürece, FM hak sahibinin veya ilgili başka tarafın bir teminat veya tazminat taahhüdü sağlaması talebinde bulunmalıdır.
- 8) Tecavüzü/ihlali tespit eden bir ön değerlendirme veya başka mahkeme kararı olmadığı takdirde, gümrük yetkilileri FM haklarını ihlal ettiğinden,

özellikle de patent haklarına tecavüz ettiğinden şüphe edilen malları, malların sahibi, elinde bulunduranı ya da ithalatçısı tarafından sağlanan bir teminat veya tazminat taahhüdü karşılığında salıvermelidir.

- a) Acil durumlarda, orijinal malların gerçek değerine karşılık gelen bir teminat sağlanması halinde söz konusu malların derhal salıverilmesi mümkün olmalıdır ve
  - b) Ayrıca, FM hak sahibini veya diğer ilgili tarafı korumaya yeterli olacak miktarda teminatın sağlandığı diğer tüm durumlarda söz konusu malların salıverilmesi mümkün olmalıdır. Madde 8a) uyarınca yatırılan bir teminat, bir kez belirlendikten sonra madde 8b) uyarınca hesaplanan miktara uyarlanmalıdır.
- 9) FM hak sahibi veya diğer ilgili taraf makul bir süre zarfında tecavüze ilişkin kanuni takibat başlatmadığı takdirde, el konulan mallar; malların sahibi, elinde bulunduranı ya da ithalatçısının talebi üzerine gümrük yetkilileri tarafından salıverilmeli ve yatırılan herhangi bir teminat malların sahibi, elinde bulunduranı ya da ithalatçısına iade edilmelidir.
- 10) Kanuni takibatın başlatılmış olması fakat mahkemenin FM hakkına tecavüz olmadığına ilişkin nihai kararı olması durumunda, el konulan malların sahibi, elinde bulunduranı ya da ithalatçısı yanlışlıkla el konma durumu dolayısıyla uygun bir tazminat almaya hak kazanmalıdır.
- 11) Gümrük idareleri için yeknesak kurallar ve paylaşılan en iyi uygulamaların geliştirilmesine olanak sağlamak ve FM haklarının etkin bir şekilde uygulanmasını sağlamak amacıyla, birden çok gümrük önlemi başvurusunun tek bir irtibat noktasından idare edilmesine yönelik merkezi bir sistemin uluslararası düzeyde teşvik edilmesi gereklidir.