

# ELEKTRONİK HABERLEŞME & HUKUK

Avukat Gökhan Candoğan | Avukat Hürmüz Biçer | Stj. Avukat Gizem Koç

## STH Trafiğinin TİB'e Bağlanması İsteğine Danıştay'dan Dur!

BTK'nın 18.07.2013 tarihli "STH işletmecilerinin tüm trafiklerini TİB Başkanlığı lokasyonuna teslim etmesi/abonelere ait tüm görüşmelerin TİB erişimine açık hale getirilmesi" kararının 1,2,3,4,5 sayılı fıkralarının iptali istemiyle Danıştay 13. Dairesinde açılan davada verilen 25.02.2014 tarihli karar ile, "tüm trafiğin TİB'e teslim edilmesine" ilişkin ibareler hakkında yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir. Daire; iletişimin tespiti, dinlenebilmesi ve sinyal bilgilerinin değerlendirilebilmesi eylemlerinin ancak kanunlarla belirlenen suçlara ilişkin kuvvetli bir şüphenin olması durumunda, hakim kararı veya gecikmesinde sakınca bulunan hallerde hakim onayı ile mümkün olabileceğini, aksinin Anayasa'nın 22. Maddesi ile güvence altına alınan haberleşme özgürlüğü ve haberleşmenin gizliliğini ihlal ettiğini belirtmiştir. Sonrasında, yürütmenin durdurulması kararına BTK tarafından itiraz edilmişse de, Danıştay İDDK'nun 02.07.2014 tarihli kararıyla itiraz reddedilmiştir.

## Erişim Sağlayıcıları Birliği Davasında Ara Karar

5651 sayılı Kanun'da yapılan değişiklik sonrasında, 30.04.2014 tarihli BTK kararı ile uygun bulunan Tüzük ile sektöre dahil olan Erişim Sağlayıcıları Birliği (ESB) ile ilgili hukuki süreç, Danıştay 13. Dairesi'nin 17.09.2014 tarihli ara kararı ile yeni bir aşamaya geçmiş durumda. TELKODER desteği ve sivil toplumun en geniş katılımı sağlanarak hazırlanan ve 116 işletmeci tarafından imzalanan Tüzük yerine büyük cirolu işletmecilerin hazırladığı ve 12 işletmecinin imzaladığı Tüzük'ün onaylanması nedeniyle TELKODER tarafından Danıştay 13. Dairesinde açılan davada yürütmenin durdurulması isteminin karara bağlanabilmesi için BTK'dan bazı bilgi ve belgelerin istenmiştir. Bu ara karara cevap gelmesinden sonra ESB'nin geleceğini belirleyecek kararın verilmesi bekleniyor.



## Kişisel Verilerin Korunmasında Süre Doluyor



2012 yılında Resmi Gazete'de yayımlanan "Elektronik Haberleşme Sektöründe Kişisel Verilerin İşlenmesi ve Gizliliğinin Korunması Hakkında Yönetmelik" in bazı maddelerinin iptali istemiyle Danıştay'da açılan dava üzerine Danıştay İDDK tarafından, dayanak 5809 sayılı Kanun'un 51 inci maddesinin

## Türk Telekom Organizasyon Değişikliğine BTK Yorumu

Türk Telekom tarafından 30.04.2014 ve 15.09.2014 tarihlerinde yapılan "yeni yapılanma" duyuruları ile; Türk Telekom, TTNNet ve Avea'dan oluşan şirketler grubunun "satış, pazarlama, altyapı ve destek fonksiyonlarının birleştirilmesi" öngörülmesi, mobil-sabit satış ve pazarlama yönetimi tek çatı altında birleştirilmiştir.

Anılan işlemler, TTNNet faaliyetlerinin Türk Telekom'un diğer işlemlerinden ayrılmasını özelleştirme sürecinin bir ön koşulu olarak getiren ve halen geçerliliğini koruyan "ayrıştırma işlemi" ve konuya ilişkin yargı kararlarını fiilen geçersiz kılmıştır.



Bu nedenle, Telkoder tarafından BTK ile Rekabet Kurumu'na iki ayrı başvuru yapılmıştır. BTK'ya yapılan başvuru ile; Türk Telekom'un pazar analizleri neticesinde sahip olduğu yükümlülükleri ihlal ettiğinin tespiti, organizasyon değişikliği işlemlerinin kaldırılması ve yaptırım uygulanması talep edilmiştir. Ancak BTK, 15.10.2014 tarihli yanıtında konunun "özelleştirme sürecinde etkin rol oynayan kurumlar tarafından değerlendirilmesi gerektiğini" belirterek, Rekabet Kurumu'nu işaret etmiştir. Rekabet Kurumuna yapılan başvuru ise henüz cevaplanmamıştır.

iptali istemiyle Anayasa Mahkemesine başvuru yapılmıştır. Başvuru üzerine Anayasa Mahkemesi, 09.04.2014 tarihli kararı ile "kişisel verilerin korunmasına" dair düzenlemenin 'yasa ile' yapılması gerektiği gerekçesi ile 51'inci maddeyi iptal etmiştir.

26.07.2014 tarihinde Resmi Gazete'de yayımlanan iptal kararı, 26.01.2015 tarihi itibarıyla yürürlüğe girecektir. Yani, anılan tarihe kadar yeni bir yasal düzenleme ile kişisel verilerin korunmasının düzenlenmesi gerekmektedir. Bu çerçevede, 21.10.2014 tarihinde Başbakan tarafından açıklanan "iç güvenlik reformu" paketi içinde kişisel verilerin işlenmesi ve korunması ile ilgili TBMM'de bulunan yasa tasarısının hızla yasalaşacağı ifadesi önem kazanmıştır.

Bilindiği üzere, Türkiye Barolar Birliği tarafından açılan dava ile anılan Yönetmeliğin bazı hükümleri hukuka aykırı bulunarak yürütmesi durdurulmuştur. Bunun yanında, Anayasa Mahkemesi tarafından iptal edilen bir düzenlemeye dayalı Yönetmelik hükümlerinin, yürürlük tarihi ertelenmiş olsa bile, uygulanması imkansız hale gelmiştir. Yani, BTK, anılan yönetmelik hükümlerine dayalı olarak işlem tesis etme hak ve yetkisini kaybetmiştir.



## Anayasa Mahkemesinden İnternet Özgürlüklerine Müdahaleye İptal

2014 yılı içerisinde 06.02.2014 tarih ve 6518 sayılı, 01.03.2014 tarih ve 6527 sayılı ve son olarak 10.09.2014 tarihli 6552 sayılı üç torba yasa ile 5651 sayılı "İnternet Ortamında Yapılan Yayınların Düzenlenmesi ve Bu Yayınlar Yoluyla İşlenen Suçlarla Mücadele Edilmesi Hakkında Kanun Kanun"da çok önemli ve tartışmalı değişiklikler yapılmıştır. Bu değişikliklerle, genel olarak; erişimin engellenmesi

## Rekabet Kurulu'ndan TT Arama Kartı Kararı

TELKODER ve bazı işletmeciler tarafından; Türk Telekom'un arama kartları fiyatlandırması yoluyla Rekabet Kanunu 6 ncı maddesini ihlal ettiği gerekçesiyle yapılan şikayet üzerine yapılan soruşturma sonucu verilen gerekçeli karar yayımlandı. Türk Telekom'un, toptan pazardaki hakim durumunu, perakende seviyedeki 'arama kartları hizmetleri' pazarında fiyat sıkıştırması yoluyla kötüye kullanmadığı sonucunu içerir karar gerekçesinde "Türk Telekom'un TT Kart satışından elde ettiği gelirin ilgili hizmetin sunumu nedeniyle katlandığı maliyetleri karşıladığı" belirtilmiştir.

## Ev Avantaj Tarifelerine Soruşturma Açılmaması Kararı İptal Edildi

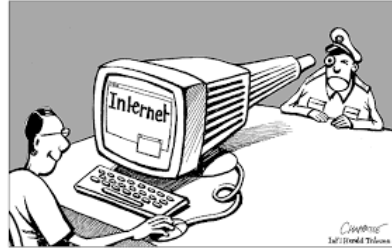
Türk Telekom tarafından STH kapsamında sunulan "ev avantaj" tarifelerinde uygulanan fiyatlamanın Rekabet Kanunu 6 ncı maddesini ihlal ettiği gerekçesiyle yapılan şikayet üzerine Rekabet Kurulu tarafından verilen "soruşturma açılmamasına" dair karar Ankara 9.İdare Mahkemesinin 27.06.2014 tarihli kararı ile iptal edildi. Kararda, "şikayetin yeterli inceleme yapılmaksızın ön araştırma aşamasında reddedilmesinin" hukuka uygun olmadığı, ifade edildi.

## BTK e-Bülten Ekim

BTK tarafından yayımlanmakta olan e-Bülten'in Ekim sayısı web sayfasında yayımlandı. (<http://www.btk.gov.tr/sayfa.php?ID=376>) adresinden erişimin mümkün olduğu e-Bülten'de sektörle ilgili gelişmelere yer verilmektedir.

kapsamının genişletilmesi ve süreçlerinin hızlandırılması, kişisel verilere idari makamların kolaylıkla erişebilmesi, nevi şahsına münhasır bir yapı olarak Erişim Sağlayıcıları Birliği'nin kurulması gibi düzenlemeler öngörülmüştür. Haberleşme özgürlüğü ve özel yaşamın gizliliği ilkesinin de arasında bulunduğu birçok temel hakka aykırı görünen bu değişikliklerin iptali için CHP tarafından Anayasa Mahkemesi'ne başvuru yapılmıştır.

Anayasa Mahkemesi, 02.10.2014 tarihinde 6552 sayılı son torba kanun ile getirilen değişiklikleri ele alarak, 5651 sayılı



Yasa'nın

3. maddesine eklenen "Trafik bilgisi Telekomünikasyon

İletişim Başkanlığı tarafından ilgili işletmecilerden temin edilir ve hâkim tarafından karar verilmesi hâlinde ilgili mercilere verilir." şeklindeki 4 numaralı fıkrasının iptaline, kararın Resmi Gazete'de yayımlanacağı güne dek yürürlüğünün durdurulmasına,

- 8. maddesine eklenen "Millî güvenlik ve kamu düzeninin korunması, suç işlenmesinin önlenmesi nedenlerinden bir veya bir kaçına bağlı olarak gecikmesinde sakınca bulunan hâllerde erişim engellenmesi Başkanın talimatı üzerine Başkanlık tarafından yapılır. Erişim sağlayıcıları Başkanlıktan gelen erişimin engellenmesi taleplerini en geç dört saat içinde yerine getirir. Başkan tarafından verilen erişimin engellenmesi kararı, Başkanlık tarafından, yirmi dört saat içinde sulh ceza hâkiminin onayına sunulur. Hâkim, kararını kırk sekiz saat içinde açıklar" şeklindeki (16) numaralı fıkrasının iptaline,

- 8. maddesinin (5) numaralı fıkrasının değiştirilen "dört saat" ibaresinin Anayasa'ya aykırı olmadığına ve iptal isteminin reddine,

hükmetmiştir. Temel hak ve özgürlükler açısından olumlu bir gelişme olarak değerlendirilen karar gerekçesinin yayımı beklenirken, görüşülmeyi bekleyen dosya açısından da yol gösterici olacağı düşünülmektedir.