

T.C.

BİLGİ TEKNOLOJİLERİ VE İLETİŞİM KURUMU
Sektörel Denetim Dairesi Başkanlığı

Tarih : 26.06.2020

Sayı : 20-034

Konu: Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumunun Denetim Çalışmalarına İlişkin Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik Taslağına Yönelik Kamuoyu Görüşü Alınması

Kurumunuz tarafından Kamuoyu görüşlerine sunulan Denetim Çalışmalarına İlişkin Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik Taslağına İlişkin Derneğimiz ve Üyelerimiz tarafından oluşturulan görüş ve değerlendirmelerimiz ekte dikkatlerinize sunulmaktadır.

Görüş ve önerilerimizin dikkate alınarak gerekli işlemlerin yapılması hususunda gereğini arz ederiz.

Saygılarımızla,

Rıdvan UĞURLU
Genel Sekreter

Halil Nadir TEBERCİ
Yönetim Kurulu Başkanı

TELKODER
Serbest Telekomünikasyon İşletmecileri Derneği

EK: Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumunun Denetim Çalışmalarına İlişkin Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik Taslağı Hakkında Telkoder Görüşleri

**BİLGİ TEKNOLOJİLERİ VE İLETİŞİM KURUMUNUN DENETİM ÇALIŞMALARINA İLİŞKİN YÖNETMELİKTE DEĞİŞİKLİK YAPILMASINA DAİR
YÖNETMELİK TASLAĞI HAKKINDA
TELKODER GÖRÜŞLERİ
26.06.2020**

Taslağın Genel Üzerindeki Görüş ve Değerlendirme		
Taslak Maddesi	Görüş ve Değerlendirme	Teklif
<p>Denetlenen tarafın yükümlülükleri</p> <p>MADDE 9 – (1) Denetlenen tarafın denetim ile ilgili yükümlülükleri şunlardır:</p> <p>b) Denetim süreci boyunca talep edilen her türlü bilgi ve belgeyi gizlilik hükümlerini ileri sürmeksizin yazılı ve/veya sözlü olarak belirlenen süre içerisinde doğru/eksiksiz olarak vermek ve yanlış/yanıltıcı nitelikte sözlü veya yazılı beyanda bulunmamak.</p> <p>c) Yönetim yerlerini, binalarını, eklentilerini, cihazlarını, sistemlerini, yazılım ve donanımlarını denetçinin erişimine açık tutmak, gerektiğinde</p>	<p>İdari Yaptırımlar Yönetmeliği'nde bilgi ve belgelerin süresinde verilmemesi, yanlış bilgi ve/veya belge verilmesi, eksik bilgi ve/veya belge verilmesi, yanıltıcı bilgi ve/veya belge verilmesi ayrı ayrı düzenlenerek yaptırıma konu edildiği gibi, denetime ilişkin ihlaller için de ayrıca bir yaptırım belirlenmiştir. Dolayısıyla, bu Yönetmeliğe konu ve işletmecilerin uyması gereken kuralların ayrıca Denetim Çalışmalarına İlişkin Yönetmeliğe eklenmesine gerek bulunmadığı düşünülmektedir.</p> <p>Ancak bu maddenin Kurum tarafından mutlak surette eklenmesi gerektiği değerlendiriliyorsa,</p>	

<p>sistemlerinin anlık ve/veya çevrimiçi izlenebilmesi için gerekli altyapıyı sağlamak ile denetim süresi boyunca denetlenen tarafı temsile yetkili ve ilgili kişilerin hazır bulundurulmasını sağlamak.</p>	<p>yanlış/yanıltıcı olduğu veya süresinde verilmediği değerlendirilen beyan sözlü olduğunda bunun aksini kanıtlayabilmek İşletmeci açısından mümkün olmadığından, madde metninin farklı yerlerinde yer alan “sözlü” ifadelerinin madde metninden çıkartılması gerektiği düşünülmektedir.</p> <p>"c" bendindeki değişiklik ile ilgili olarak ise, madde metnine yapılan ekleme ile, gerekli olması halinde işletmecilerin mevzuata uygun hareket edip etmediklerine yönelik Kurum tarafından İşletmeci sistemleri üzerinden izleme yapmak suretiyle bir değerlendirme yapılacağı anlaşılmaktadır. Elektronik haberleşme sektöründe İşletmeciler tarafından birçok farklı sistem kullanılmakta hatta bu sistemler her işletmeci bazında da farklılaşmaktadır. Bu sistemlerin işleyişi ve sistemler aracılığıyla gerçekleştirilen iş ve işlemlere yönelik değerlendirmelerin, işletmecilerin ilgili sistem yetkililerinin katılımı olmaksızın sadece Kurum tarafından izlenmek suretiyle gerçekleştirilmesi hatalı değerlendirmelere yol açacağı gibi İşletmecileri</p>	
--	--	--

	sürekli Kurum nezdinde savunma yapmak zorunda bırakacaktır. Bu nedenle, değişikliğin madde metninden çıkartılması gerektiği düşünülmektedir.	
<p>İzleme MADDE 10 – (1) Daire Başkanlığı ve ilgili birimler görev alanı kapsamındaki faaliyetlerin mevzuata uygunluğunu izler ve değerlendirir. Mevzuata uygun hareket edilip edilmediğinin izlenmesi ve değerlendirilmesi amacıyla konuya ilişkin gerçek veya tüzel kişilerden bilgi, belge, açıklama veya görüş alınabilir, gerektiğinde Daire Başkanlığının koordinesi ile Kurul Başkanı tarafından görevlendirilecek Kurum personeli vasıtasıyla mahallinde de incelemeler yapılabilir. Bu fıkra kapsamında mahallinde incelemeye tabi tutulanların yükümlülükleri ile mahallinde inceleme ile görevlendirilen personelin yetki ve yükümlülükleri bakımından bu Yönetmeliğin 7 nci, 8 inci ve 9 uncu madde hükümleri uygulanır.</p> <p>(2) Bu maddenin birinci fıkrası kapsamında</p>	2. Fıkranın yandaki şekilde değiştirilmesi talep edilmektedir.	(2) Bu maddenin birinci fıkrası kapsamında yürütülen faaliyetlerde Daire Başkanlığının veya ilgili birimin tereddüde yer vermeyecek şekilde mevzuata aykırılık tespit etmesi ve mevzuat ihlali olabilecek fiilin niteliğinin inceleme veya soruşturma sürecini gerektirmediği kanaatine varması, ilgili birimin bu kanaatinin Daire Başkanlığınca da uygun görülmesi halinde ihlal konusuna ilişkin olarak gerçek veya tüzel kişiden yazılı savunmasını 15 günden 30 güne kadar belirlenebilecek süre içerisinde göndermesi istenir. İlgili gerçek

<p>yürütülen faaliyetlerde Daire Başkanlığının veya ilgili birimin tereddüde yer vermeyecek şekilde mevzuata aykırılık tespit etmesi ve mevzuat ihlali olabilecek fiilin niteliğinin inceleme veya soruşturma sürecini gerektirmediği kanaatine varması, ilgili birimin bu kanaatinin Daire Başkanlığınca da uygun görülmesi halinde ihlal konusuna ilişkin olarak gerçek veya tüzel kişiden yazılı savunmasını 15 günden 30 güne kadar belirlenebilecek süre içerisinde göndermesi istenir. Süresinde gönderilmeyen yazılı savunma dikkate alınmaz. Varsa yazılı savunmanın alınmasını müteakip inceleme ve soruşturma gerekmeksizin ilgili mevzuatta öngörülen yaptırımlar ve tedbirler uygulanabilir.</p> <p>(3) Kurum, bu maddenin birinci fıkrası kapsamında yürütülen faaliyetlerin herhangi bir aşamasında re’sen veya kendisine intikal eden ihbar veya şikâyet üzerine denetim başlatabilir.”</p>		<p>veya tüzel kişinin kabul edilebilir sebeplerle ek süre istemesi halinde, bir defaya mahsus olmak üzere ek süre verilebilir. Süresinde gönderilmeyen yazılı savunma dikkate alınmaz ve ilgilinin suçlamaları reddettiği varsayılır. Varsa yazılı savunmanın alınmasını müteakip inceleme ve soruşturma gerekmeksizin ilgili mevzuatta öngörülen yaptırımlar ve tedbirler uygulanabilir.</p>
---	--	---

<p>MADDE 13 – (1) Bu Yönetmelik kapsamında yazılı savunması alınan taraf varsa sözlü savunma talebini, yazılı savunmasında Kuruma iletir. Bu talebin, Kurul tarafından uygun görülmesi halinde sözlü savunma imkânı verilir.</p> <p>(2) Mevzuat ihlali tespitlerine ilişkin yazılı savunması alınan taraf, talebi olup olmadığına bakılmaksızın, Kurul tarafından sözlü açıklamaları alınmak üzere davet edilebilir.</p> <p>(3) Kurum tarafından kendilerine tebliğ edilen tarih ve saatte sözlü açıklamalarını gerçekleştirileceği yerde hazır bulunmayanlar sözlü açıklama yapmaktan vazgeçmiş sayılırlar ve bu konuda hak iddiasında bulunamazlar.”</p>	<p>Sözlü açıklama ile ilgili düzenlemelerin daha belirginleştirildiği görülmektedir. Mevcutta, denetlenen tarafın isteği ve Kurul’un kabulü ile sözlü açıklama yapılabilirken taslak ile Kurul tarafından re’sen sözlü açıklamaya davete de yer verilmektedir. Burada, savunma hakkının tam ve etkin bir şekilde kullanılabilmesi açısından, geçerli mazereti olan işletmeciler için yeni bir tarih belirlenmesinin maddeye ilave edilmesi gerektiği değerlendirilmektedir.</p> <p>Maddenin yandaki şekilde değiştirilmesi talep edilmektedir.</p>	<p>(3) Kurum tarafından kendilerine tebliğ edilen tarih ve saatte sözlü açıklamalarını gerçekleştirileceği yerde geçerli bir mazereti olmaksızın hazır bulunmayanlar sözlü açıklama yapmaktan vazgeçmiş sayılırlar ve bu konuda hak iddiasında bulunamazlar. Kurul tarafından geçerli kabul edilen mazereti bulunan işletmecilere sözlü açıklama yapmaları için yeni bir tarih bildirilir.”</p>
<p>İdari yaptırım ve tedbirlerin uygulanması</p> <p>MADDE 14 –(1) Denetlenen tarafın bu Yönetmelik kapsamındaki yükümlülüklerini yerine getirmemesi veya faaliyetlerinin ilgili</p>	<p>Bu maddeye eklenen (2) nolu fıkra, BTK’ya çok geniş bir alanda takdir yetkisi verildiği görülmektedir. Yürütülen bir izleme/denetim sürecinde “konusu suç oluşturabilecek” hususun tespit edilmesi halinde, her</p>	

<p>mevzuat hükümlerine aykırılığının tespit edilmesi halinde, ilgili mevzuatta öngörülen yaptırım ve tedbirler uygulanır.</p> <p>(2) Bu Yönetmelik kapsamında yürütülen izleme ve denetim süreçlerinin herhangi bir aşamasında milli güvenlik, kamu düzeni, can ve mal emniyeti, şebeke ve bilgi güvenliği, veri gizliliğinin ihlal edilmesi, rekabetin kısıtlanması/engellenmesi, tüketicilerin yanlış/yanıltıcı bilgilendirilmesi, tüketicilere haksız ücret yansıtılması, yetkilendirme şartlarına aykırı faaliyetler yürütülmesi gibi olumsuz etkileri olabilecek durumların tespiti ve bu olumsuzluğun giderilmesi ivedilik arz eden hallerde veya konusu suç teşkil edebilecek hususların tespit edilmesi halinde kamu hizmetinin gerekleri ve kamu düzeninin korunması amacıyla Kurul tarafından ihlale konu faaliyet ve bu faaliyet ile ilgili/ilişkili olabilecek diğer faaliyetlerin tedbiren durdurulmasına veya kısıtlanmasına karar</p>	<p>kamu görevlisinin genel yükümlülüğü olarak, bunu ilgili yasal mercilere iletme yükümlülüğü söz konusudur. Bu hususun burada yazılması, malumun ilanı olarak gereksiz bir tekrar anlamına geleceği gibi, son derece geniş ve genel gerekçelerle (milli güvenlik, kamu düzeni, can ve mal emniyeti...gibi) gecikmesinde sakınca olduğu iddiasıyla Kurul tarafından ihlale konu faaliyet ve diğer ilişkili faaliyetlerin durdurulması/kısıtlanabilir hale gelmesi, temel hak ve özgürlüklerin ancak kanunla ve belirli koşullarda sınırlandırılabilceği genel kuralına açıkça aykırılık oluşturmaktadır. Somut bir hüküm olmaksızın, ilgili işletmecinin hizmet sunmasının tedbiren durdurulması, yetkilendirmenin kullanılamaz hale getirilmesi/iptali ve dolayısıyla vatandaşların haberleşme hakkından yoksun bırakılması anlamına geleceğinden, bu takdiri yetkinin, bir Yönetmelik maddesi ile, bu şekilde düzenlenmesi yerinde değildir. Bu değişikliğin bir bütün olarak çıkarılması ve maddenin eski halinin korunması talep edilmektedir.</p>	
---	--	--

<p>verilebilir.</p> <p>(3) Bu maddenin ikinci fıkrasında yer verilen tedbirlerin uygulanmasına yönelik ilgili diğer mevzuatta yer alan hükümler saklıdır.</p>	<p>Bununla birlikte, 1'inci fıkrada; Kurum tarafından yapılan değerlendirmeler neticesinde, denetim süreci sonuçlanmadan İşletmecilere yaptırım ve tedbirler uygulanabileceği anlaşılmaktadır. Ancak bu halde, İşletmeciler tarafından herhangi bir açıklama/savunma yapılmasına imkân tanınmaksızın işletmecilere yaptırım uygulanması söz konusu olabileceğinden hatalı değerlendirmeler ya da yanlış anlaşılmalarda sonucunda verilen kararlar İşletmecileri telafisi imkânsız zararlarla karşı karşıya bırakabilecektir. Bu nedenle söz konusu yaptırımların ancak denetim süreci sonucunda uygulanabilir olduğu değerlendirildiğinden madde metninin eski haliyle kalması gerektiği değerlendirilmektedir.</p>	
--	---	--