

## D Ü Ü N C E

Dava, Bilgi Teknolojileri İletişim Kurulu'nun "Abone desen yapısı" konulu 24.10.2018 tarih ve 2018/DK-BSD/314 sayılı kararı ile, bu kararda de i iklikler yapan 16.04.2019 tarih ve 2019/DK-BSD/109 sayılı, 25.04.2019 tarih ve 2019/DK-BSO/117 sayılı ve 08.05.2019 ve 2019/DK-BSD/131 sayılı Kurul Kararlarının iptali istemi ile açılmıştır.

**5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun 1. maddesinde;** "Bu Kanunun amacı; elektronik haberleşme sektöründe düzenleme ve denetleme yoluyla etkin rekabetin tesisi, tüketici haklarının gözetilmesi, ülke genelinde hizmetlerin yaygınlaştırılması, kaynakların etkin ve verimli kullanılması, haberleşme alt yapı, ebeke ve hizmet alanında teknolojik gelişimin ve yeni yatırımların teşvik edilmesi ve bunlara ilişkin usul ve esasların belirlenmesidir." düzenlemesine yer verilmiştir, **"Kurumun görev ve yetkileri başlıklı 6. maddesinin (c) bendinde;** Abone, kullanıcı, tüketici ve son kullanıcıların hakları ile kişisel bilgilerin korunması ve gizliliğinin korunmasına ilişkin gerekli düzenlemeleri ve denetlemeleri yapmak, bilgilerin korunması ve gizliliğinin korunmasına ilişkin gerekli düzenlemeleri ve denetlemeleri yapmak, **(i) bendinde;** Elektronik haberleşmeyle ilgili olarak, işletmeciler, kamu kurum ve kuruluşları ile gerçek ve tüzel kişilerden ihtiyaç duyulan her türlü bilgi ve belgeyi almak ve gerekli kayıtları tutmak, Bakanlık tarafından elektronik haberleşme sektörüne yönelik strateji ve politikaların belirlenmesinde ihtiyaç duyulanları, talebi üzerine Bakanlığa iletmek, **(y) bendinde;** Bu Kanunla verilen görevlere ilişkin yönetmelik, tebliğ ve diğer ikincil düzenlemeleri çıkarmak" Kurumun görev ve yetkileri arasında sayılmıştır.

**Aynı Kanunun "İşletmecilerin hak ve yükümlülükleri başlıklı 12. maddesinin 1. fıkrasında;** İşletmecinin, Kurum düzenlemeleri ve yetkilendirmesinde öngörülen şartlara uygun olarak yetkilendirildiği kapsamındaki elektronik haberleşme hizmetini sunma hakkına sahip olduğu, **2. fıkrasında,** Kurumun, işletmecilere sektörün ihtiyaçları, uluslararası düzenlemeler, teknolojiye meydana gelen gelişmeler gibi hususları gözeterek mevzuat doğrultusunda yükümlülükler getirebileceği belirtildikten sonra, **(d) bendinde,** kişisel veri ve gizliliğinin korunması, **(e) bendinde;** tüketicinin korunması, **(f) bendinde,** Kuruma bilgi ve belge verilmesi, **(i) bendinde;** ilgili mevzuat uyarınca Kurum tarafından istenilen hizmetleri yerine getirmek, bu yükümlülükler arasında sayılmıştır, **aynı maddenin 4. fıkrasında;** işletmecilerin hak ve yükümlülükleri ile ilgili usul ve esasların Kurumca belirleneceği, **5. fıkrasında da;** işletmecilerin elektronik haberleşme sistemleri üzerinden milli güvenlikle ve 5397 ve 5651 sayılı Kanunlar ve ilgili diğer kanunlarda getirilen düzenlemelerle ilgili taleplerin kararlaştırılmasına yönelik *teknik alt yapıyı,* elektronik haberleşme sistemini hizmete sunmadan önce kurmakla yükümlü olduğu, halen elektronik haberleşme hizmeti sunan işletmecilerin de; söz konusu teknik alt yapıyı, Kurum tarafından belirlenecek süre içerisinde aynı şartlarla ve tüm harcamaları kendilerine ait olmak üzere kurmakla yükümlü oldukları düzenlenmiştir.

**Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılmasına Dair 5397 sayılı Kanun ile,** 2559 sayılı Polis Vazife ve Selahiyet Kanununda, 2803 sayılı Jandarma Teşkilatı Görev ve Yetkileri Kanununda ve 2937 sayılı Devlet İstihbarat Hizmetleri ve Milli İstihbarat Teşkilatı Kanununda değişiklikler eklenerek, bazı suçların önlenmesinin önlenmesi, önleyici ve koruyucu tedbirlerin alınması, Devletin güvenliğinin sağlanması vb... gerekçelerle, hakim kararı veya gecikmesinde sakınca bulunan hallerde, Emniyet Müdürü veya İstihbarat Daire Başkanı, Jandarma Genel Komutanı veya İstihbarat Başkanı, Mit Müsteşarı veya Yardımcısının yazılı emri ile, telekomünikasyon yoluyla yapılan iletişimin tespit edilebileceği, dinlenebileceği, sinyal bilgilerinin deşifre edilebileceği veya kaydedilebileceği kurala bağlanmıştır.

**5651 sayılı İnternet Ortamında Yapılan Yayınların Düzenlenmesi ve Bu Yayınlar Yoluyla İşlenen Suçlarla Mücadele Edilmesi Hakkında Kanun'un "Amaç ve Kapsam" başlıklı 1. maddesinde;** "Bu Kanunun amaç ve kapsamı; içerik sağlayıcı, yer sağlayıcı, erişim sağlayıcı ve toplu kullanım sağlayıcıların yükümlülük ve sorumlulukları ile internet ortamında işlenen belirli suçlarla içerik, yer ve erişim sağlayıcıları üzerinden mücadeleye ilişkin esas ve usûlleri düzenlemektir" kuralına yer verilmiş, **Kanun'un "Bilgilendirme yükümlülüğü" başlıklı 3. maddesinin 4. fıkrasında yer alan;** "Trafik bilgisi Telekomünikasyon İletişim Başkanlığı tarafından ilgili işletmecilerden temin edilir. Hakim tarafından karar verilmesi halinde ilgili mercilere verilir" düzenlemesi, **Anayasa Mahkemesinin 02.10.2014 günlü ve E:2014/149, K:2014/151 sayılı kararı ile iptal edilmiştir.**

**5271 sayılı Ceza Muhakemesi Kanununun 135 ve devamı maddelerinde,** Telekomünikasyon yoluyla yapılan iletişimin denetlenmesine ilişkin düzenlemelere yer verilmiş, iletişimin telekomünikasyon yoluyla hakim; gecikmesinde sakınca bulunan hallerde de Cumhuriyet Savcısı kararı ile dinlenebilecek, kayda alınabileceği, sinyal kayıtlarının değerlendirilebileceği düzenlenmiştir.

**Nihayet 5809 sayılı Kanuna dayanılarak hazırlanan Elektronik Haberleşme Sektörüne İlişkin Yetkilendirme Yönetmeliğinin "İletmecilerin hak ve yükümlülükleri" başlıklı 19. maddesinin 1. fıkrasının (a) bendinde;** İletmecinin, Kurum tarafından yetkilendirmesi kapsamında istenen veya düzenli olarak gönderilmesi talep edilen bilgi, belge ve veriyi doğru ve eksiksiz olarak Kurumca istenen süre içerisinde vermekle yükümlü olduğu, **(f) bendinde;** Erişim sağlayıcı olan veya telefon hizmeti sunan işletmecinin, taraflara ilişkin IP adresi, port aralığı, verilen hizmetin başlama ve bitiş zamanı, yararlanılan hizmetin türü, aktarılan veri miktarı, kullanıcı sayısı ve abone kimlik bilgileri ile altyapısı üzerinden gerçekleştirilen görüşmelere ait trafik bilgilerini iki yıl süreyle; kullanıcı bilgilerini ise ilgili mevzuatta belirtilen zamana sınırlı süresi boyunca muhafaza etmekle yükümlü olduğu, **aynı maddenin 2. fıkrasında;** İletmecilerin ayrıca,...

**ç) Kişisel verilerin gizliliğinin korunmasına ilişkin düzenlemelere uymakla yükümlü olduğu kurala bağlanmıştır.**

**Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerine istinaden hazırlanmış belirtilen dava konusu 24.10.2018 tarihli ve 2018/DK-bsd/314 sayılı Kurul Kararında özet olarak;** İletmeciler tarafından Kuruma gönderilen abonelik bilgilerinin, Kurul kararının ekinde yer alan "Teknik detay dökümanı"na uygun olarak oluşturularak, doğru, eksiksiz, zamanında ve güncel olarak oluşturulup gönderilmesi, bunun için 02.07.2019 tarihine kadar süre verilmesi, kimlik numarası bulunmayan aboneler için çeşitli yöntemlerle abonelerin bilgilendirilmesi, kimliğin temin edilememesi/doğrulanamaması halinde, 02.07.2019 tarihine kadar mesaj gönderimi ve veri trafiğinin kısıtlanması, 01.10.2019 tarihine kadar hattın kapatılması ve bunu takip eden asgari bir yıl boyunca yeniden tahsise açılmaması vs... düzenlenmiştir, **Kararın eki "Abone Teknik Detay Dökümanı"nda ise;** Abone T.C kimlik no, abone pasaport no, abone unvan, abone vergi no, abone mersis no, abone cinsiyet, abone uyruk, abone anne-baba adı, anne kızlık soyadı, doğum yeri, doğum tarihi, abone meslek, abone tarife, abone kimlik cilt, kütük, sayfa no, vergi no, unvan, abone adres, il, ilçe, kapı no, e-mail adresi ve bunun gibi bölümlerin işletmecinin yetkilendirilmesi kapsamında doldurulması gerektiği belirtilmiştir.

Dava konusu diğer Kurul kararları ile de, 314 sayılı Kurul kararında, de işlemler ve bazı eklemeler yapılmıştır.

T.C.  
DANI TAY  
BA SAVCILIK  
Daire : 13. D  
Esas No : 2019/2412

**6698 sayılı Ki isel Verilerin Korunması Kanunu'nun "Genel İlkeler" başlıklı 4. maddesinin 1. fıkrasında;** Ki isel verilerin ancak bu Kanunda ve diğer Kanunlarda öngörülen usul ve esaslara uygun olarak işlenebileceği, **2. fıkrasında;** Ki isel verilerin işlenmesinde, a) Hukuka ve dürüstlük kurallarına uygun olma,... c) Belirli, açık ve me ru amaçlar için işlenme, ç) İşlendikleri amaçla bağlantılı, sınırlı ve ölçülü olma.... ilkelerine uyulmasının zorunlu olduğu düzenlenmiştir, **"Ki isel verilerin işlenme şartları" başlıklı 5. maddesinin 1. fıkrasında;** Ki isel verilerin ilgili kişinin açık rızası olmaksızın işlenemeyeceği, **2. fıkrasında;** maddede belirtilen şartlardan birinin varlığı hâlinde, ilgili kişinin açık rızası aranmaksızın işel verilerinin işlenmesinin mümkün olduğu, bunların; a) Kanunlarda açıkça öngörülmesi, b) Fiili imkânsızlık nedeniyle rızasını açıklayamayacak durumda bulunan veya rızasına hukuki geçerlilik tanınmayan kişinin kendisinin ya da bir başkasının hayatı veya beden bütünlüğünün korunması için zorunlu olması, c) Bir sözleşmenin kurulması veya ifasıyla doğrudan doğruya ilgili olması kaydıyla, sözleşmenin taraflarına ait işel verilerin işlenmesinin gerekli olması, ç) Veri sorumlusunun hukuki yükümlülüğünü yerine getirebilmesi için zorunlu olması, d) İlgili kişinin kendisi tarafından alenileştirilmesi olması, e) Bir hakkın tesisi, kullanılması veya korunması için veri işlenmesinin zorunlu olması, f) İlgili kişinin temel hak ve özgürlüklerine zarar vermemek kaydıyla, veri sorumlusunun me ru menfaatleri için veri işlenmesinin zorunlu olması olduğu, **"Ki isel verilerin aktarılması" başlıklı 8. maddesinin 1. fıkrasında;** Ki isel verilerin, ilgili kişinin açık rızası olmaksızın aktarılamayacağı, **2. fıkrasında;** Ki isel verilerin; a) 5 inci maddenin ikinci fıkrasında, b) Yeterli önlemler alınmış kaydıyla, 6 ncı maddenin üçüncü fıkrasında, belirtilen şartlardan birinin bulunması hâlinde, ilgili kişinin açık rızası aranmaksızın aktarılabileceği, **3. fıkrasında;** Ki isel verilerin aktarılmasına ilişkin diğer kanunlarda yer alan hükümlerin saklı olduğu düzenlemelerine yer verilmiştir.

**Yukarıda yer verilen ve dava konusu Kurul kararlarına dayanak olarak gösterilen Kanun maddelerinde;** Kurumun abone kullanıcı ve son kullanıcıların hakları ile işel bilgilerin işlenmesi ve gizliliğinin korunmasına ilişkin düzenlemeleri yapmakla yetkili ve görevli olduğu, işletmecilerin gerçek ve tüzel kişilerden ihtiyaç duyulan her türlü bilgi ve belgeyi alarak, talep üzerine Bakanlıkça iletileceği, Kurumun işletmecilere sektörün ihtiyaçları doğrultusunda yükümlülükler getirebileceği, işel verilerin ve gizliliğinin korunmasının bu yükümlülükler arasında sayıldığı, işletmecilerin milli güvenlikle ve 5397 ve 5651 sayılı Kanunlar ve ilgili diğer kanunlarla getirilen düzenlemelerle ilgili taleplerin kar ılanması için teknik alt yapıyı sağlayacakları, bazı suçların işlenmesinin önlenmesi, önleyici ve koruyucu tedbirlerin alınması, Devletin güvenliğinin sağlanması gerekçeleri ile, hakim kararı ile veya gecikmesinde sakınca olan hallerde ilgili kurum amirinin yazılı emri ile iletişiminin tespit edilebileceği, dinlenebileceği, sinyal bilgilerinin de erlendirilebileceği veya kaydedilebileceği kurala bağlanmıştır.

Söz konusu düzenlemelerden; işletmecilerin, abonelerle yapılacak sözleşmelerin kurulabilmesi amacıyla gerekli bilgileri, abonelerden isteyebilecekleri, yine işletmecilerin, 5397 ve 5651 Kanunlarla getirilen düzenlemelerle ilgili taleplerin kar ılanması için teknik altyapıyı sağlayacakları, Kurumun da işel bilgilerin işlenmesi ve gizliliğinin korunmasına yönelik düzenlemeler yapabileceği anlaşılmaktadır.

**Dava konusu 314 nolu Kurul Kararının "Açıklamalar" bölümünde;** 5397 sayılı Kanun kapsamındaki önleyici - istihbari amaçlı ve 5271 sayılı Ceza Muhakemesi Kanunu'nun 135. maddesi kapsamındaki adli amaçlı iletişiminin tespit edilmesi, dinlenmesi ve kayda alınmasına yönelik işlemler kapsamında verilen görevleri, süresinde, eksiksiz ve herhangi bir aksamaya sebebiyet vermeyecek şekilde yerine getirmekle yükümlü olan Telekomünikasyon İletişim Başkanlığının kapatıldığı ve yetki ve sorumluluğundaki görevlerin Bilgi Teknolojileri ve İletişim

T.C.  
DANI TAY  
BA SAVCILIK  
Daire : 13. D  
Esas No : 2019/2412

Kurumuna devredildi i, bu ba lamda i letmecilerden abone rehber dosyaları alındı ı, i letmecilerin dosyaları iletebilmesi için gerekli olan sunucu IP adresinin, FTP kullanıcı ve ifresinin, abone verilerinin iletilece i izin bilgilerinin i letmecilere, Bilgi Teknolojileri Kurumu tarafından bildirilece i belirtilmi ve ki isel verilerin Kuruma aktarılması bu kapsamda de erlendirilmi tir.

Görüldü ü üzere, söz konusu Karar ile; **abonelere ili kin ki isel bilgilerin, Bilgi Teknolojileri ve letim Kurumu tarafından, ilgili i letmeciler aracılı ı ile, ortada herhangi bir hukuki inceleme ya da süreç bulunmaksızın temin edilmesi düzenlenmektedir.** Ba ka bir deyi le, anılan Kurul kararları; suçların tespiti, soru turulması ve kovu turulmasında kullanılmak üzere, gerçek ve tüzel ki ilere ili kin ki isel bilgilerin, davalı idare tarafından, herhangi bir hukuki inceleme veya talep bulunmaksızın, ilgili i letmeciler aracılı ı ile temin edilmesine olanak sa lamaktadır.

Ki isel veri kavramı, belirli veya kimli i belirlenebilir olmak artıyla, ki iye ili kin bütün bilgileri ifade eder. Bu ba lamda, adı-soyadı, do um tarihi ve do um yeri gibi bireyin sadece kimli ini ortaya koyan bilgiler de il, telefon numarası, motorlu ta it plakası, sosyal güvenlik numarası, pasaport numarası, görüntü ve ses kayıtları, IP adresi, e-posta adresi, aile bilgileri gibi ki iyi do rudan veya dolaylı olarak belirlenebilir kılan tüm veriler ki isel veri kapsamındadır. Buna göre dava konusu Kurul kararları ile Kuruma aktarılması istenilen bilgilerin, ki isel veri niteli inde oldu unda ku ku bulunmamaktadır. **Her ne kadar ki isel verilerin korunması hakkı mutlak ve sınırsız olmayıp, belirli ko ullarda, demokratik toplum düzeninin gereklerine ve ölçülülük ilkesine aykırı olmamak üzere kanununla sınırlanabilir ise de; davalı idarenin, 314 sayılı kararın açıklamalar bölümünde belirtilen amacı a acak ekilde, herhangi bir adli süreç veya talep bulunmaksızın söz konusu verilere ula abilirli i, (ki ilerin tercihleri, dü ünceleri ve davranı ları hakkında fikir verebilece inden) ki ilerin özel hayatlarına müdahale edilme riskini içermektedir. Dava konusu Kurul kararlarında, temin edilecek bilginin Kurum tarafından ne ekilde kullanılaca ı, tutulaca ı süre, gibi hususlarla ilgili olarak, herhangi bir belirlilik de bulunmamaktadır.**

Anayasa'nın 20. maddesinin ilk fıkrasında, herkesin özel hayatına saygı gösterilmesini isteme hakkına sahip oldu u, özel hayatın ve aile hayatının gizlili ine dokunulamayaca ı belirtilmi ; son fıkrasında da "*Herkes, kendisiyle ilgili ki isel verilerin korunmasını isteme hakkına sahiptir. Bu hak; ki inin kendisiyle ilgili ki isel veriler hakkında bilgilendirilme, bu verilere eri me, bunların düzeltilmesini veya silinmesini talep etme ve amaçları do rultusunda kullanılıp kullanılmadı ını ö renmeyi de kapsar. Ki isel veriler, ancak kanunda ö ngörülen hallerde veya ki inin açık rızasıyla i lenebilir. Ki isel verilerin korunmasına ili kin esas ve usuller kanunla düzenlenir.*" denilerek ki isel verilerin korunması, özel hayatın gizlili inin korunması kapsamında güvenceye kavu turulmu tur.

Özel hayatın korunması her eyden önce özel hayatın gizlili inin korunması, ba kalarının gözleri önüne serilmemesi demektir. Ki inin özel hayatında ya ananın yalnız kendisi veya kendisinin bilmesini istedi i kimseler tarafından bilinmesini isteme hakkı, ki inin temel haklarından biridir ve bu niteli i nedeniyle insan haklarına ili kin beyanname ve sözleşmelerde yer almı , tüm demokratik ülkelerin mevzuatlarında açıkça belirlenen istisnalar dı nda devlete, topluma ve di er ki ilere kar ı korunmu tur.

Bili im teknolojilerindeki geli meler sonucunda geleneksel yöntemlerle mümkün olmayan çok sayıda verinin toplanabilmesi, daha önce birbirinden ili kisiz ekilde tutulan pek çok verinin merkezî olarak bir araya getirilebilmesi, verilerin veri e le tirme ve veri madencili i gibi ileri teknolojik imkânlarla analize tabi tutulmak suretiyle veriden yeni veriler üretme kapasitesinin

T.C.  
DANI TAY  
BA SAVCILIK  
Daire : 13. D  
Esas No : 2019/2412

artması, verilere erişim ve veri transferinin kolaylaşması, kişisel verilerin ticari işletmeler kıymetli bir varlık niteliği kazanması neticesinde özel sektör unsurlarınca oluşturulan risklerin daha yaygın ve önemli boyutlara ulaşması, terör ve suç örgütlerinin kişisel verileri ele geçirme yönündeki faaliyetlerinin artması gibi etkenler günümüzde kişisel verilerin en üst seviyede korunmasını zorunlu kılmaktadır.

Belirtilen sebeplerle kişisel verilerin en üst seviyede korunması zorunlu olmakla birlikte bu hak mutlak ve sınırsız olmayıp Anayasa'nın 13. ve 20. maddeleri gereğince belirli koşullarda, demokratik toplum düzeninin gereklerine ve ölçülülük ilkesine aykırı olmamak üzere kanunla sınırlanabilir.

Bu noktada, 6698 sayılı Kişisel Verilerin Korunması Kanunu, 07.04.2016 tarihli ve 29677 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe girmiştir. Uyuşmazlıkta, işletmeciler, 6698 sayılı Kanunun 5. maddesinin 2. fıkrasının (c) bendinde yer alan; "*Bir sözleşmenin kurulması veya ifasıyla doğrudan doğruya ilgili olması kaydıyla, sözleşmenin taraflarına ait kişisel verilerin işlenmesinin gerekli olması*" düzenlemesi uyarınca, abonelerden gerekli bilgileri temin edebilecekler ve Kurumun yapacağı düzenlemeler uyarınca da bu bilgilerin muhafazasını/gizli kalmasını sağlayacaklardır. **Ancak dava konusu Kararlar ile, işletmecilerin abonelere ait kişisel bilgileri Kuruma aktarmalarına yönelik düzenlemeler getirilmemiş olup, bu düzenlemeler, 6698 sayılı Kanunun 4. maddesinin 2. fıkrasının (ç) bendine aykırı bulunmaktadır.** Nitekim anılan maddede, "*kişisel verilerin işlenmesinde, işlendikleri amaçla bağlantılı, sınırlı ve ölçülü olma ilkesine uyulmasının zorunlu olduğu*" kurala bağlanmıştır.

Anayasa'nın 13. maddesinde, temel hak ve özgürlüklerin özlerine dokunulmaksızın ölçülülük ilkesine uygun şekilde, yasayla sınırlandırılabilir ve belirtilmektedir. Ölçülülük ilkesi sınırlamada başvurulan aracın sınırlama amacını gerçekleştirmeye elverişli olmasını; bu aracın sınırlama amacı açısından gerekli olmasını ve araçla amacın ölçüsüz bir oran içinde bulunmamasını ifade eder. Burada kısıtlama için kullanılan araçla amaç arasında hak ve özgürlükün en az sınırlayacak dengeli bir orantı aranmaktadır.

Elverişlilik ölçütüne göre, bir yasal düzenlemenin sınırlama amacı bakımından elverişli sayılması için bu düzenlemenin arzulan amaca katkı yapması gerekmektedir. Nitekim kurul kararları bu katkıyı sağlamamaktadır. **Uyuşmazlıkta dava konusu kurul kararlarının amacı; "Önleyici, istihbari ve adli amaçlı iletişim imin tespit edilmesine, dinlenmesine ve kayda alınmasına yönelik işlemler kapsamında verilen görevleri süresinde ve eksiksiz şekilde yerine getirmek"** olarak belirtilmiştir, **bunun için kullanılan araç da, işletmeciler tarafından edinilen abone bilgilerini Kuruma aktarmak** olarak belirlenmiştir. Yani, önleyici, istihbari ve adli işlemler kapsamında verilen görevlerin süresinde ve eksiksiz yerine getirilmesi için, kişisel verilerin, Kuruma gönderilmesi gerekmektedir. **Ancak, Kurumun adli, istihbari iletişim imin tespitinin, süresinde ve eksiksiz yerine getirmesine yönelik amacını gerçekleştirebilmesi için; işletmecilerde bulunan bilgilerin Kuruma aktarılmasına yönelik düzenleme hukuken gerekli ve ölçülü değildir.** Gereklilik, bir temel hakkı en az sınırlayan aracın seçilmesini gerektirmekte olup, bilgilerin Kuruma aktarılmasının, hakkı en az sınırlayan yasal bir araç olduğu söylemek mümkün değildir. Çünkü söz konusu kural, çok geniş bir çerçeveyi kapsayarak, bireyin neredeyse her türlü özel nitelikli kişisel bilgilerinin toplanmasını ve aktarılmasını öngörmektedir. Nitekim ilgili mercilerin, gerekli bilgileri işletmecilerden talep etmelerine her hangi bir engel bulunmaması iken, belirtilen amacın, kişisel verilerin işletmecilerde doğrudan ve güncel olarak saklanmasını temin etmeye yönelik idari tedbirlerle sağlanabileceği açık iken, kişisel verilerin ayrıca Kuruma gönderilmesinin Kurul kararı ile karara bağlanması, gerekli ve ölçülü olmadığı gibi, davalı idarece, kişisel bilgilerin Kuruma aktarılmasını zorunlu kılan herhangi bir hukuki gerekçe de

T.C.  
DANI TAY  
BA SAVCILIK  
Daire : 13. D  
Esas No : 2019/2412  
ortaya konulamamı tır.

Davalı idare tarafından; *i letmecilerin abonelerden elde ettikleri verilerin do ru, güvenilir ve güncel tutulmasının gerekti i, bunun tüketicilerin ve kamu otoritelerinin menfaatleri açısından önemli oldu u, Kuruma, gerek Cumhuriyet Ba savcılıkları tarafından, gerekse di er kamu kurum ve kurulu ları tarafından iletilen ikayetler kapsamında i letmeciler tarafından elde edilen bilgilerin halen güncel olmadı ı, özellikle milli güvenlili i ilgilendiren terör, uyu turucu ve dolandırıcılık gibi suçlarda abone bilgileri güncel olmayan telefon hatlarının kullanıldı ı, gerçek suçlulara ula ılmakta zorluk çekildi inden bahisle, kurumdan caydırıcı önlemlerini alınmasının talep edildi i belirtilmekte ise de; pasaport no, anne kızlık soyadı, do um yeri, mesle i, cinsiyeti, uyru u gibi ki isel verilerin, herhangi bir merciin talebi olmaksızın, Bilgi Teknolojileri ve İleti im Kurumuna aktarılmasının, belirtilen amacı ne ekilde sa ladı ı anla ılamamı tır.*

Yine davalı idare tarafından; *Kurul kararlarının, bilgilerin, güncel ve do ru olması amacına yönelik olarak kamu yararı ta ıdı ı iddia edilmekte ise de, bunun da, davalı idarece, alınacak olan, ki isel verilerin i letmecilerde do ru ve güncel olarak saklanmasını temin etmeye yönelik idari tedbirlerle ve arttırılacak denetimlerle sa lanabilece i açıktır.*

Öte yandan, daha önce 6552 sayılı Kanunun 126. maddesi ile de i tirilen **5651 sayılı İnternet Ortamında Yapılan Yayınların Düzenlemesi ve Bu Yayınlar Yoluyla İ lenen Suçlarla Mücadele Edilmesi Hakkında Kanun'un 3. maddesinin 4. fıkrasında yer alan;** "Trafik bilgisi, Telekomünikasyon İleti im Ba kanlı ı tarafından ilgili i letmecilerden temin edilir. Hakim tarafından karar verilmesi hallerinde ilgili mercilere verilir." düzenlemesi Anayasa Mahkemesi'nin 02.10.2014 günlü ve E:2014/149, K:2014/151 sayılı kararı ile; **5651 sayılı Kanunun 4. maddesine eklenen 3 nolu fıkrada yer alan;** "çerik sa layıcı, Ba kanlı ın, bu Kanun ve di er kanunlarla verilen görevlerinin ifası kapsamında talep etti i bilgileri, talep edilen ekilde Ba kanlı a teslim eder ve Ba kanlıkça bildirilen tebirleri alır" düzenlemesi ise, Anayasa Mahkemesi'nin 08.12.2015 günlü ve E:2014/87, K:2015/112 sayılı kararı ile iptal edilmi tır.

Görüldü ü üzere, aboneye ait trafik bilgisinin, idarece, i letmecilerden temin edilmesine yönelik, dava konusu kurul kararları ile benzer nitelikteki kanuni düzenlemeler, Anayasa Mahkemesince iptal edilmi , ancak davalı idarece benzer düzenleme, bu kez kurul kararları ile yapılmı tır.

Bu durumda; adli, önleyici, istihbari amaçlarla Kuruma verilen görevlerin; süresinde, do ru ve eksiksiz yerine getirilmesi amacıyla yapılan, temel hak ve özgürlükleri do rudan ilgilendiren düzenlemelerin, gerekli ve ölçülü olma ilkelerine uygun bulunmadı ı gibi, üst hukuk normları ile de il de, Kuruma verilen genel yetki kapsamında, Kurul kararları ile tesisi mümkün olmadı ından, dava konusu Kurul kararlarında hukuka uyarlık görülmemi tır.

Açıklanan nedenlerle dava konusu Kurul Kararlarının iptaline karar verilmesi gerekti i dü ünülmektedir.

PINAR KARA  
DANI TAY SAVCISI