

TEMMUZ 2019

HUKUK BÜLTENİ

kavlak.

10

SAYI



Anayasa Mahkemesinin Usulsuz Tebligata ilişkin Kararı

Anayasa Mahkemesi, 21.03.2019 tarihli 2016/2595 numaralı kararında tebligat usulüne uygun yapılmadığı ve Davalı hakkında verilen kararın kesinleştiği gerekçesiyle Davalı'nın temyiz talebinin reddedilmesinin mahkemeye erişim hakkı ihlaline neden olduğuna karar vermiştir.

Karara konu olayda, İlk derece mahkemesi, Davalı'nın kayıtlı adresinin Amerika'da olduğu ve ilgili kurumlarla yazışmalar yapılmasına rağmen tebligatların yapılamadığı gerekçesiyle Davalı'ya ilânen tebligat yapılmasına karar vermiştir. Davalı, ilanen tebligatın usulsüz olduğunu, dosyada tebligat yapılabilmesi için yurt içi ve yurt dışı güncel adresleri mevcut olduğu halde ilanen tebligat yapılarak davaya katılımının engellendiğini, Yargıtay aşamasındayken davadan haberdar olduğunu, bu nedenle temyiz başvurusunda bulunduğu halde Yargıtay'ın temyiz dilekçesini reddettiğini belirterek Anayasa'nın 36.maddesinde güvence altına alınan adil yargılanma hakkının ihlal edildiğini ileri sürmüştür.

Anayasa Mahkemesi ise inceleme sonucunda, Davalı'nın tespit edilen adreslerine tebligat çıkarılmadan, adresin bulunmasına yönelik yeterli araştırma yapılmadan yargılamanın sonlandırılmasının ve Yargıtay'ın tebligat işlemlerinin usule uygun olduğunu belirterek Davalı'nın temyiz talebini reddetmesinin hukuka uygun olmadığı, Davalı'nın temyiz hakkını kullanma imkanını kısıtlayacak bir yorum yapılarak temyiz talebinin reddine karar verilmesi nedeniyle mahkemeye erişim hakkının ihlal edildiği, yapılan müdahalenin orantısız olduğu sonucuna varmıştır.



Bilgi ve İletişim Güvenliği Tedbirleri ile İlgili Cumhurbaşkanlığı Genelgesi



Bilgi ve İletişim Güvenliği Tedbirleri ile İlgili 2019/12 Sayılı Cumhurbaşkanlığı Genelgesi ("Genelge") 06.07.2019 tarihli 30823 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanmıştır. Genelge, Türkiye'deki kritik türdeki verilerin güvenliğinin sağlanması amacıyla gerekli tedbirlerin alınmasını öngörmüştür. 21 maddelik Genelge'ye göre, kamu verileri bulutta saklanmayacak, yabancı menşeli uygulamaların kullanılması tercih edilmeyecek, yerli ve milli kripto sistemleri teşvik edilecek, kamu e-posta sistemlerinin ayarları güvenli olacak biçimde yapılandırılacak, kurumsal e-postalar şahsi işler için kullanılmayacaktır. Bunlarla birlikte, haberleşme alanında yetkilendirilmiş işletmecilerin Türkiye'de internet değişim noktası (=IXP) kurmakla zorunlu tutulması da son derece önemli olup, yurtiçinde değiştirilmesi gereken iletişim trafiğinin yurtdışına çıkarılmaması hedef alınarak ağ trafiğinin yeniden yapılandırılması amaçlanmaktadır. Genelge, veri lokalizasyonu dışında, bulut bilişim kısıtlaması getirmekte, ilave güvenlik tedbirleri ihdas etmekte, kamu yazılım tedariklerinde "arka-kapı" sorgulaması zorunluluğu getirmekte, kamusal iletişim amacıyla elektronik haberleşme hatlarının kullanımını düzenlemektedir.

Eczacılar ve Eczaneler Hakkında Yönetmelik'te Değişiklik

Eczacılar ve Eczaneler Hakkında Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik ("Yönetmelik") 29.06.2019 tarihli ve 30816 numaralı Resmi Gazete'de yayımlandı. Yönetmelik'in 20(8) maddesinde belirtilen düzenlemeye göre eczane açılmayacak bina ve bahçeler için getirilen istisnalara dış hekimlerince açılacak olan poliklinikler de eklenmiştir. Bu düzenleme ile birlikte artık dış hekimlerince açılan polikliniklerin olduğu bina ve bahçelerde eczane açılacaktır.

Bir diğer değişiklik ise, Yönetmelik'in "eczane ismi, levhası, vitrini" başlıklı 25(2) ve 25(3) maddelerinde yapıldı. Daha önce tüm eczaneler için eczanenin adını gösterir ışıklı veya ışiksiz levha koyulmasını zorunluluk iken, yeni değişiklik ile birlikte, kültür ve tabiat varlığı niteliğindeki yerlerde faaliyet gösteren eczaneler ile uluslararası havalimanlarında bulunan eczaneler için levha koyulması zorunluluğu ortadan kaldırılmıştır. Bunlarla birlikte 3.maddeye gelen değişiklik ile eczanelerin dışına konulacak "E" logolu levhaların eczanelerin bulunduğu parsel sınırları içinde olması şartı getirilmiştir.



Veri Sorumluları Sicili'ne Kayıt Süreci

24 Mart 2016 tarihinde Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 6698 Sayılı Kişisel Verilerin Korunması Kanunu'nun ("Kanun") 16(2) maddesinde kişisel verileri işleyen gerçek ve tüzel kişilerin, veri işlemeye başlamadan önce Veri Sorumluları Sicili'ne kaydolmak zorunda olduğu belirtilmiştir. İlgili hükmün ışığında yayımlanan "Sicile Kayıt Yükümlülüğünün Başlama Tarihleri" ile ilgili Kişisel Verileri Koruma Kurulunun 19/07/2018 Tarihli ve 2018/88 Sayılı Kararı ile;

- Yıllık çalışan sayısı 50'den çok veya yıllık mali bilanço toplamı 25 milyon TL'den çok olan gerçek ve tüzel kişi veri sorumluları için Sicil'e kayıt yükümlülüğü başlangıç tarihinin 01.10.2018 olması ve Sicile kayıt yaptırımları için bu veri sorumlularına 30.09.2019 tarihine kadar süre verilmesine,

- Yurtdışında yerleşik gerçek ve tüzel kişi veri sorumluları için Sicil'e kayıt yükümlülüğü başlangıç tarihinin 01.10.2018 olması ve Sicile kayıt yaptırımları için bu veri sorumlularına 30.09.2019 tarihine kadar süre verilmesine,

- Yıllık çalışan sayısı 50'den az ve yıllık mali bilanço toplamı 25 milyon TL'den az olmakla birlikte ana faaliyet konusu özel nitelikli kişisel veri işleme olan gerçek ve tüzel kişi veri sorumluları için Sicil'e kayıt yükümlülüğü başlangıç tarihinin 01.01.2019 olması ve Sicile kayıt yaptırımları için bu veri sorumlularına 31.03.2020 tarihine kadar süre verilmesine,

- Kamu kurum ve kuruluşu veri sorumluları için Sicil'e kayıt yükümlülüğü başlangıç tarihinin 01.04.2019 olması ve Sicile kayıt yaptırımları için bu veri sorumlularına 30.06.2020 tarihine kadar süre verilmesine karar verilmiştir.

Sicil'e yapılan kayıt başvurusunda, veri sorumlusuna ait kimlik ve adres bilgileri, kişisel verilerin hangi amaçla işleneceği, veri konusu kişi grubu ve grupları ile bu kişilere ait veri kategorileri hakkındaki açıklamalar, kişisel verilerin aktarılacağı alıcı veya alıcı grupları, yabancı ülkelere aktarımı öngörülen kişisel veriler, kişisel verilerin azami muhafaza edilme süresi bilgileri girilecektir.

Kanun'a göre Sicil'e kayıt ve bildirim yükümlülüğüne aykırı hareket edenler hakkında 20 bin TL'den başlayıp, 1 milyon TL'ye kadar çıkan idari para cezası uygulanabilecektir.

Kocaeli 1. Vergi Mahkemesi'nin Kurumlar Vergisi Matrahını Etkileyecek Nitelikteki Bir Düzenleme ile ilgili Anayasa Mahkemesi'ne Yaptığı Başvuru

6728 sayılı Yatırım Ortamının İyileştirilmesi Amacıyla Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun'un ("6728 sayılı Kanun") 76. Maddesinde , sat-kirala-geri al işlemleri neticesinde ortaya çıkan satış kazancının kurumlar vergisinden istisna tutulmasına ilişkin istisna kapsamına girme tarihi düzenlenmiş ve ilgili konunun eski ve yeni düzenlemeleri arasında bir paralellik yaratılmaya çalışılmıştır.

Daha önce 5520 sayılı Kanun ile düzenlenen bu istisna, 6728 sayılı Kanun ile daha geniş bir hale getirilmiştir. Örneğin, ilk düzenlemede istisna kapsamında olmayan katılım bankaları ve kalkınma ve yatırım bankalarıyla yapılan işlemler, yeni düzenlemede istisna kapsamına alınmıştır. Söz konusu yeni düzenlemenin, yürürlükten kaldırılan eski düzenlemenin ilk uygulamaya girdiği tarih olan, 2 Ağustos 2013'den itibaren yapılan işlemlere uygulanması, yani geriye yönelik olarak uygulanması düzenlenmiştir.

Kocaeli 1. Vergi Mahkemesi'nin, Anayasa Mahkemesi'ne yaptığı başvuruda ("Başvuru") , ilgili hükmün geriye yürütülecek şekilde 2 Ağustos 2013 tarihinden itibaren yapılan işlemlere uygulanmak üzere yürürlüğe girecek olmasının daha fazla vergi ödenmesine sebep olacağı ve bu durumun hukuki güvenliğe aykırılık teşkil edeceği iddiası ile düzenlemenin iptali istenmiştir. Ancak Anayasa Mahkemesi, Başvuru'yu incelediği kararında , yeni kuralın eski kural yürürlükte iken başlamakla beraber, henüz sonuçlanmamış hukuksal durum, ilişki ve olaylara uygulanmasının kanunların geriye yürümesi olarak nitelendirilemeyeceğini belirtmiştir. Dolayısıyla kurumlar vergisi matrahını etkileyecek nitelikte bir düzenlemenin, vergiyi doğuran olay henüz gerçekleşmeden uygulamaya girmesi ve ilgili yıla ilişkin olarak da uygulanması kuralın geçmişe yürümesi anlamına gelmediğine karar vermiştir. Bu sebeple, Başvuru 'ya konu hükmün, iddia edildiği üzere Anayasa'nın hukuki güvenlik ilkesini ihlal etmediği sonucuna varılmıştır.

Marriot International Inc.’de Dört Yıldır Devam Eden Veri İhlali Sebebiyle Verilen Ceza

Kişisel Verileri Koruma Kurumu (“Kurum”), ABD merkezli otel zinciri olan Marriott International, Inc unvanlı şirkette (“Şirket”) güvenlik ihlali bulunmasına yönelik yaptığı araştırma sonucu, 1.450.000 TL’lik idari para cezasına hükmetti. Kurum’un internet sitesinde paylaştığı duyuruda belirtildiği üzere, Şirket’in Kurum’a gönderdiği 04.12.2018 ve 28.03.2019 tarihli yazılar incelenmiş ve bu yazılar neticesinde aşağıdaki bilgilere ulaşılmıştır:

- 8 Eylül 2018 tarihinde, kurum içi güvenlik aracından Starwood konuk rezervasyon veri tabanına erişim girişimi ile ilgili uyarı aldıkları,
- 2014 yılından itibaren Starwood ağına yetkisiz erişim olduğu,
- Yetkisiz erişim yapan tarafın bilgileri kopyalayarak şifrelediği,
- 19 Kasım 2018 tarihinde Şirket tarafından bilgilerin şifresinin çözüldüğünü ve içeriğin Starwood konuk rezervasyon veri tabanından alındığı,
- 20 Eylül 2018 tarihinde veya öncesinde bir Starwood tesisinde rezervasyon yapmış olan ve sayıları yaklaşık 500 milyonu bulan konuğa ilişkin bilgilerin yer aldığı,
- Bu konuklardan yaklaşık 327 milyonuna ilişkin bilgiler arasında ad soyad, posta adresi, telefon numarası, e-posta adresi, pasaport numarası, Starwood Tercih Edilen Konuk (“SPG”) hesabı bilgileri, doğum tarihi, cinsiyet, varış ve ayrılış bilgileri, rezervasyon tarihi ve iletişim tercihlerinin çeşitli kombinasyonlarının yer aldığı,
- Bazı kişilere ilişkin bilgiler arasında İleri Şifreleme Standardı ile şifrelenmiş ödeme yapılan kartların numaraları ve bu kartların son kullanma tarihlerinin bulunduğu, ancak bu şifrelerin çözülüp çözülemediğini söyleyemedikleri sonuçlarına varıldı.

Yukarıda belirtilen haller kredi kartı bilgileri gibi çok kritik bilgilerin paylaşıldığını göstermekle birlikte, bu durumun 4 yıl sürmesinin büyük bir güvenlik açığı oluşturduğunu gözler önüne sermektedir. Dolayısıyla, tüm bu ciddi ihlaller sonucu Kişisel Verilerin Korunması Kanunu (“Kanun”) madde 12(1) çerçevesinde veri güvenliğini sağlamaya yönelik gerekli teknik ve idari tedbirleri almayan Şirket hakkında Kanun’un 18(1) maddesi uyarınca 1.100.000 TL; ihlallerin madde 12/5’te düzenlenen “en kısa sürede” belirtilmemesi sonucu da 350.000 TL idari para cezası uygulanmasına karar verilmiştir.

Bina Tamamlama Sigortasının Kentsel Dönüşüm Sürecindeki Yeri

2012 senesinde yayımlanan ve Kentsel Dönüşüm Kanunu olarak da anılan 6306 Sayılı Afet Riski Altındaki Alanların Dönüştürülmesi Hakkında Kanun'un getirdiği düzenlemeler sonucunda, günümüze dek risk altındaki birçok yapı yıkılmış veya yenilenmiştir. Söz konusu süreçte kentsel dönüşüm projelerinin yarım kalması sorunu da sıkça gündeme gelmekte ve müteahhitler ile konut malikleri arasında ihtilaflara neden olmaktadır. Bunun önüne geçilmesi için ise bina tamamlama sigortası kavramı, kentsel dönüşüm süreçlerinde projelerin devamı açısından bir çözüm olarak yer edinmeye başlamıştır.

7153 Sayılı Çevre Kanunu ve Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun'un 25. Maddesi uyarınca, yürütülecek projeler için yapım işini üstlenen yapı müteahhidinin yapı ruhsatı alınmadan önce; kapsamı, koşulları ve uygulama esasları Hazine ve Maliye Bakanlığınca belirlenen bina tamamlama sigortası yaptırması zorunlu hale getirilmiştir. 21.06.2019 tarihli ve 30808 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 6306 Sayılı Kanunun Uygulama Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik ("Yönetmelik") de kentsel dönüşüm sürecine dair yeni düzenlemelere değinmiş olup bina tamamlama sigortası hususunu da tekrar gündeme getirmiştir. Yönetmelik'e göre, riskli alanlarda ve riskli yapıların bulunduğu parsellerde yürütülecek uygulamalarda teminat verilmesi mecburidir. Bina tamamlama sigortası yaptırılması durumunda ise bu teminat şartı aranmayacaktır. Bu önlemlerle projelerin yarım kalması sorunu bertaraf edilmeye çalışılmıştır.

Bina tamamlama sigortası sözleşmesinde sigortacı, müteahhidin projeye konu olan binayı tamamlayamaması halinde, menfaat sahiplerine teminatı ödemeyi taahhüt etmektedir. Sigortacı, ilgili proje için poliçe düzenleyerek teminat limiti belirleyecek ve konut bedeli üst sınır olmak üzere her bir hak sahibi için ayrı teminat senetleri hazırlayacaktır. Bu şekilde sağlanan teminatlar iflas masasına dahil olamayacağı gibi hacze ve ihtiyati tedbire de konu olamaz. Projenin tamamlanıp devir ve teslimiyle birlikte sigorta sözleşmesi de sona erecektir. Konutun tamamlanarak teslim edilmiş olduğunun sigortacıya bildirilmesi de gerekmektedir.

Büromuz Hakkında

Kavlak Avukatlık Bürosu, 2006 yılından günümüze kadar gelişerek büyüyen, uzman ve dinamik avukat kadrosuyla Türkiye'nin önde gelen avukatlık bürolarından biridir. Çoğunluğu yerli, yabancı ve çok uluslu ticari ve finans kuruluşlarından oluşan müvekkil portföyüne sunulan sonuç odaklı çalışmalarımız ile seçkin bir hukuki destek sağlanmaktadır. Türkiye'nin başlıca şehirlerinin hepsinde ve Dünya'nın birçok farklı ülkesinde işbirliği içinde çalıştığı muhabir avukatları sayesinde Kavlak Avukatlık Bürosu, müvekkillerin taleplerine derhal cevap verebilmekte, zaman açısından en verimli şekilde hizmet sunmakta, her müvekkille karşılıklı güvene dayalı uzun soluklu işler tesis etmekle ve müvekkillerin kendilerine özgü çalışma sistemlerini kavrayarak onlara destek olmaktadır.

Ekibimiz ve uzmanlık alanlarımız hakkında daha fazla bilgi için www.kavlak.av.tr adresini ziyaret edebilirsiniz.

Her türlü soru ve bilgi talepleriniz için: 0212 324 55 00 nolu telefondan ve info@kavlak.av.tr e-posta adresinden bizimle iletişime geçebilirsiniz.

Bu Hukuk Bülteni yalnızca bilgilendirme amaçlı olup hukuki görüş içermemektedir. Herhangi bir konu veya sorun ile ilgili yasal danışmanlık almak adına hukuki görüş vermeye yetkili kişiler ile iletişime geçmelisiniz. İşbu Hukuk Bülteni'nin veya içerdiği e-posta ve bağlantıların kullanımı, Kavlak Avukatlık Bürosu ve kullanıcılar arasında herhangi bir avukat-müvekkil ilişkisi yaratmamaktadır.

kavlak●