

Dr. Fatih Burak UZUN

**DİJİTAL ORTAMDA
HUKUKLARIN ÇATIŞMASI**

onikilevha
KURUMSAL YETİLERİN GELİŞTİRİLMESİ

İÇİNDEKİLER

| | |
|--------------------------|-----|
| ÖNSÖZ | VII |
| KISALTMALAR LİSTESİ..... | XIX |
| GİRİŞ..... | 1 |

BİRİNCİ BÖLÜM HUKUKLARIN ÇATIŞMASI

| | |
|--|----|
| I. GİRİŞ..... | 5 |
| II. DEVLETLERİN EGEMENLİĞİ..... | 7 |
| A. Egemenlik Kavramının Tanımı | 7 |
| B. Egemenlik Kavramının Mekânsal Sınırları | 9 |
| C. Dijital Ortam Üzerinde Egemenlik | 11 |
| 1. Dijital Ortam Kavramının Tanımı | 11 |
| 2. Dijital Ortamın Bir Egemenlik Alanı Olarak Tanımlanıp Tanımlanamayacağı Sorunu | 12 |
| 3. Devletlerin Dijital Ortam Üzerinde Egemenlik Sahibi Olup Olamayacağı Sorunu | 14 |
| III. DEVLETİN ULUSLARARASI YETKİSİ..... | 20 |
| A. Devletin Uluslararası Yetkisi Kavramı..... | 20 |
| B. Devletin Uluslararası Yetkisinin Sınıflandırılması..... | 22 |
| 1. Düzenleme Yetkisi..... | 23 |
| 2. Uygulama Yetkisi..... | 23 |
| 3. Yargılama Yetkisi..... | 24 |
| C. Devletin Uluslararası Yetkisini Kendi Ülkesi İçerisinde Kullanması..... | 25 |

| | |
|---|----|
| D. Devletin Uluslararası Yetkisini Sınır Ötesi Uygulama Kapsamına Sahip Olarak Kullanması..... | 27 |
| 1. Düzenleme Yetkisinin Sınır Ötesi Kullanımı..... | 29 |
| a. Lotus Kararı Çerçevesinde Düzenleme Yetkisinin Sınır Ötesi Kullanımı..... | 29 |
| b. Uluslararası Teamül Hukuku Çerçevesinde Düzenleme Yetkisinin Sınır Ötesi Kullanımı..... | 32 |
| (1) Aktif Kişilik İlkesi..... | 33 |
| (2) Pasif Kişilik İlkesi..... | 34 |
| (3) Koruma İlkesi..... | 36 |
| (4) Evrensellik İlkesi..... | 37 |
| 2. Uygulama Yetkisinin Sınır Ötesi Kullanımı..... | 37 |
| 3. Yargılama Yetkisinin Sınır Ötesi Kullanımı..... | 39 |
| E. Devletlerin Uluslararası Yetkisini Sınır Ötesi Uygulama Kapsamına Sahip Olarak Kullanmasının Yarattığı Sorunlar ve Çözüm Yöntemleri..... | 41 |
| 1. Sorunlar..... | 41 |
| 2. Çözüm Yöntemleri..... | 42 |
| a. Çözüm Yöntemi Olarak Öne Sürülen Çeşitli Görüşler..... | 42 |
| b. Uluslararası Düzenleme Yetkisinin Makul Kullanımı..... | 43 |
| F. Dijital Ortam Üzerinde Devletlerin Uluslararası Yetkisi..... | 48 |
| G. Değerlendirmeler..... | 48 |
| IV. DEVLETLERİN ULUSLARARASI YETKİSİ İLE MİLLETLERARASI ÖZEL HUKUK VE USUL HUKUKUNUN İLİŞKİSİ..... | 50 |
| A. Milletlerarası Özel Hukuk ve Usul Hukuku Hakkında Temel Bilgiler..... | 50 |
| 1. Milletlerarası Özel Hukuk ve Usul Hukuku Alanı Kapsamına Giren Konular..... | 50 |
| 2. “Milletlerarası Özel Hukuk” ya da “Kanunlar İhtilafı” Terimlerinin Kullanımı..... | 52 |
| 3. Kanunlar İhtilafı Kurallarının Tarihi Gelişimi..... | 53 |

| | |
|---|----|
| 4. Bazı Kanunlar İhtilafı Kavramları | 58 |
| B. Düzenleme Yetkisinin Sınır Ötesi Kullanımı Açısından Milletlerarası Özel Hukukun Etkisi | 60 |
| V. YENİ BİR KAVRAM: HUKUKLARIN ÇATIŞMASI..... | 62 |
| A. Hukukların Çatışması ile Devletlerin Uluslararası Yetkisinin İlişkisi..... | 63 |
| B. Hukukların Çatışması ile Kanunlar İhtilafının İlişkisi | 64 |
| C. Hukukların Çatışmasından Doğan Sorunların Çözümüne Kavuşturulması Gerekliği..... | 67 |
| D. Hukukların Çatışması ile Dijital Ortamın İlişkisi..... | 67 |

İKİNCİ BÖLÜM
KİŞİSEL VERİLERİN KORUNMASINA
DAİR KANUNLARIN SINIR ÖTESİ
UYGULAMA KAPSAMI

| | |
|---|----|
| I. GİRİŞ..... | 69 |
| II. GDPR'IN SINIR ÖTESİ UYGULAMA KAPSAMI..... | 73 |
| A. GDPR Hakkında Genel Bilgiler..... | 73 |
| B. GDPR'ın Sınır Ötesi Uygulama Kapsamına Sahip Olmasının Sebepleri | 76 |
| C. GDPR'ın Sınır Ötesi Uygulama Kapsamına Sahip Olabilmesinin Şartları | 79 |
| 1. Kuruluş Kriteri..... | 82 |
| 2. AB'ye Yönelik Mal veya Hizmet Sunmayı Hedefleme Kriteri .86 | |
| 3. AB İçerisindeki Bir Kişinin Takip Edilmesi Kriteri | 89 |
| D. GDPR'ın Sınır Ötesi Uygulama Kurallarının Pratikte Yarattığı Sorunlar..... | 91 |
| III. KVKK'NIN SINIR ÖTESİ UYGULAMA KAPSAMI..... | 94 |
| A. KVKK'nın Yurt Dışında Bulunan Veri Sorumlularına Uygulandığı Durumlar | 95 |
| 1. Veri Sorumluları Sicili | 95 |

| | |
|---|-----|
| 2. Veri Güvenliği İhlali Bildirimi..... | 97 |
| B. TCK'nın Yer Bakımından Uygulama Kuralları Çerçevesinde KVKK'nın Sınır Ötesi Uygulama Kapsamına Sahip Olma İmkânı | 99 |
| C. KVKK'nın Sınır Ötesi Uygulama Kapsamına Dair Değerlendirmeler | 104 |
| IV. KVKK'NIN VE GDPR'IN SINIR ÖTESİ UYGULAMA KAPSAMI İLE MİLLETLERARASI ÖZEL HUKUK İLİŞKİSİ..... | 105 |
| V. KVKK'NIN VE GDPR'IN SINIR ÖTESİ UYGULAMA KAPSAMININ DEVLETLERİN ULUSLARARASI YETKİSİ AÇISINDAN DEĞERLENDİRİLMESİ..... | 109 |
| VI. KVKK'NIN VE GDPR'IN SINIR ÖTESİ UYGULAMA KAPSAMININ HUKUKLARIN ÇATIŞMASI KAVRAMI AÇISINDAN DEĞERLENDİRİLMESİ..... | 112 |
| A. KVKK ve GDPR'ın Sınır Ötesi Uygulama Kapsamının Hukukların Çatışması Durumu Yaratması | 112 |
| B. KVKK ve GDPR'ın Sınır Ötesi Uygulama Kapsamlarının Yarattığı Hukukların Çatışması Durumlarına Yönelik Çözüm Önerileri..... | 114 |

ÜÇÜNCÜ BÖLÜM
ABD HUKUKUNDA CEZA YARGILAMASI
KAPSAMINDA ADLİ MAKAMLARIN
DİJİTAL ORTAMDAKİ BİLGİLERE
ERİŞMESİ

| | |
|--|-----|
| I. GİRİŞ..... | 117 |
| A. Dijital Ortamdaki Bilgilere Erişmeye Yönelik İhtiyaçlar ve Karşılaşılan Sorunlar | 117 |
| B. Bölümün İnceleme Konusu ve Kapsamı | 119 |
| II. BULUT BİLİŞİM SİSTEMLERİNE GENEL BAKIŞ..... | 120 |
| A. Bulut Bilişimin Tanımı | 121 |
| B. Sunulan Hizmetler Açısından Bulut Bilişim Sistemleri Çeşitleri | 122 |

| | |
|---|-----|
| C. Veri Saklama Yöntemleri Açısından Bulut Bilişim Sistemleri Çeşitleri | 125 |
| 1. Lokal Bulut Bilişim Sistemi..... | 125 |
| 2. Dağınık Bulut Bilişim Sistemi..... | 127 |
| 3. Erişim Yetkisi Ayırıştırılmış Bulut Bilişim Sistemi..... | 129 |
| III. ABD HUKUKU ÇERÇEVESİNDE DİJİTAL ORTAMDAKİ BİLGİLERE ERİŞİM İMKANLARI..... | 131 |
| A. Giriş..... | 131 |
| B. Dördüncü Değişiklik Kapsamında Bilgi Talepleri..... | 133 |
| 1. Dördüncü Değişiklik Hakkında Genel Bilgiler | 133 |
| 2. Dördüncü Değişikliğin Özel Hayatın Gizliliği Hakkı (Right to Privacy) ile İlişkisi | 135 |
| 3. Dördüncü Değişiklik Kapsamında Arama İşlemi Yapılmasının Şartları..... | 138 |
| a. Arama İşlemi İçin Mahkeme Kararı Verilmesinin Şartları | 138 |
| (1) Makul Şüphe Bulunması..... | 139 |
| (2) Destekleyici Yemin ya da Doğruluk Beyanı Bulunması | 140 |
| (3) Aramaya Konu Unsurun Açıkça Belirtilmesi..... | 141 |
| b. Mahkeme Kararı Olmaksızın Arama İşlemi Yapılmasına İmkân Veren İstisnalar..... | 142 |
| 4. Dördüncü Değişiklik Uygulamasına Teknolojik Gelişmelerin Etkisi..... | 143 |
| a. Posta ve Telgrafın Etkisi | 143 |
| b. Telefonun Etkisi..... | 145 |
| c. Veri Aktarım Sistemlerinin Etkisi..... | 147 |
| d. Değerlendirmeler | 149 |
| 5. Üçüncü Kişi Doktrini | 150 |
| a. Üçüncü Kişi Doktrini Hakkında Genel Bilgiler | 150 |
| b. Üçüncü Kişi Doktrininin Ortaya Çıkışı..... | 152 |

| | |
|--|-----|
| i. Üçüncü Kişi Doktrininin Kişiler Arası Konuşmalara Uygulanması | 152 |
| (1) Üçüncü Kişi Doktrininin Büyük Kayıt Sistemlerine Sahip Kişilere Uygulanması..... | 153 |
| c. Üçüncü Kişi Doktrininin Dijital Ortamda Bulunan Bilgilere Uygulanması | 156 |
| d. Üçüncü Kişi Doktrini Üzerine Değerlendirmeler | 159 |
| C. SCA Kapsamında Bilgi Talepleri..... | 160 |
| 1. SCA Hakkında Genel Bilgiler..... | 160 |
| 2. SCA'nın Yürürlüğe Konmasının Sebepleri..... | 162 |
| 3. SCA'yı Tadil Eden CLOUD Act'in Doğuşuna Sebep Olan Mahkeme Kararları | 163 |
| a. Microsoft Corp v. United States Kararı | 165 |
| b. In re Search Warrant No. 16-960-M-01 and No. 16-1061-M to Google Kararı | 171 |
| 4. CLOUD Act ile Tadil Edilen SCA'nın Getirdiği Kurallar..... | 174 |
| a. SCA'ya Genel Bakış | 174 |
| b. SCA'da Yer Alan Önemli Tanımlar..... | 175 |
| c. SCA Kapsamında Hizmet Sağlayıcıların Gönüllü Olarak Bilgi Paylaşması | 177 |
| d. SCA Kapsamında İddia Makamlarının Bilgi Talepleri | 180 |
| e. SCA'nın Doğurduğu Hukukların Çatışması Sorunları ve Bunların Çözümüne İlişkin Kuralları | 183 |
| (1) SCA'nın Sınır Ötesi Uygulama Kapsamına İlişkin Kuralları ve Doğurabileceği Hukukların Çatışması Sorunu | 183 |
| (2) Hukukların Çatışması Sorununun Çözümlerine Yönelik SCA Kuralları | 185 |
| i. SCA Kapsamında Uluslararası Adli İstinabe Sözleşmesi İmzalayan Devletlere İlişkin Hukukların Çatışması Sorunlarının Çözümü..... | 186 |

| | | |
|------|---|-----|
| ii. | SCA Kapsamında Uluslararası Adli İstinabe Sözleşmesi İmzalamayan Devletlere İlişkin Hukukların Çatışması Sorunlarının Çözümü..... | 190 |
| f. | SCA Kapsamında İmzalanabilecek Uluslararası Adli İstinabe Sözleşmeleri | 194 |
| (1) | Uluslararası Adli İstinabe Sözleşmesi İmzalanabilmesine Dair CLOUD Act'in Getirdiği Şartlar | 195 |
| i. | Özel Hayatın Gizliliği ile Temel Hak ve Özgürlüklerin Korunması..... | 196 |
| ii. | Talebe Konu Verilerin Asgari Seviyede Kullanılması İçin Gerekli Prosedürlerin Oluşturulması | 198 |
| iii. | Şifrelemenin Kısıtlanmaması ya da Şifre Çözme Zorunluluğu Getirilememesi..... | 199 |
| iv. | Adli İstinabe Sözleşmesinin İçermesi Gereken Düzenleme ve Kısıtlamalar | 199 |
| (2) | ABD ile Birleşik Krallık Arasında İmzalanan Uluslararası Adli İstinabe Sözleşmesinin İncelenmesi..... | 204 |
| i. | Sözleşmenin Amaç, Kapsam ve Uygulanma Hükümleri..... | 204 |
| ii. | Sözleşmenin İç Hukuk ile İlişkisi ve Karşılıklılık İlkesi Açısından Değerlendirilmesi.. | 210 |
| IV. | SCA'NIN MİLLETLERARASI ÖZEL HUKUK İLE İLİŞKİSİ..... | 212 |
| V. | SCA'NIN SINIR ÖTESİ UYGULAMA KAPSAMININ DEVLETLERİN ULUSLARARASI YETKİSİ AÇISINDAN DEĞERLENDİRİLMESİ..... | 213 |
| VI. | SCA'NIN SINIR ÖTESİ UYGULAMA KAPSAMININ HUKUKLARIN ÇATIŞMASI KAVRAMI AÇISINDAN DEĞERLENDİRİLMESİ..... | 215 |
| A. | SCA'nın Sınır Ötesi Uygulama Kapsamının Hukukların Çatışması Durumu Yaratması | 215 |

- B. SCA'nın Yarattığı Hukukların Çatışması Durumlarına
Yönelik Çözüm Önerileri ve Ülkemizin Dijital Ortamdaki
Bilgilere Erişime Dair Hukuk Politikasına İlişkin Öneriler 217

DÖRDÜNCÜ BÖLÜM VERİ LOKALİZASYONU

| | | |
|------|--|-----|
| I. | GİRİŞ..... | 221 |
| II. | VERİ LOKALİZASYONU KAVRAMI HAKKINDA GENEL BİLGİLER..... | 224 |
| | A. Veri Lokalizasyonu Kavramının Tanımı | 224 |
| | B. Veri Lokalizasyonu Yükümlülüğü Tipleri..... | 226 |
| | C. Veri Lokalizasyonu Yükümlülüğünün Gündeme Gelmesine Sebeplere Olan Olaylar | 228 |
| | D. Veri Lokalizasyonu Yükümlülüğünü Getirilmesinin Amaçları ve Etkileri | 232 |
| | 1. Güvenlik Amaçları | 233 |
| | a. Veri Güvenliği ve Gizliliğinin Sağlanması | 233 |
| | b. Devlet Kurumlarının Veriye Erişiminin Sağlanması | 235 |
| | c. Yabancı Devletlerin Verilere Erişiminin Engellenmesi | 236 |
| | 2. Ekonomik Amaçlar | 238 |
| | E. Veri Lokalizasyonu Yükümlülüğüne Dair Farklı Devletlerin Bakış Açılımları..... | 240 |
| III. | TÜRKİYE VE DÜNYADA VERİ LOKALİZASYONU YÜKÜMLÜLÜKLERİ..... | 243 |
| | A. Türkiye'de Veri Lokalizasyonu Yükümlülüğü Getiren Mevzuat .. | 243 |
| | 1. Bankacılık ve Finans Sektörüne Yönelik Veri Lokalizasyonu Yükümlülükleri..... | 244 |
| | a. Bankacılık Kanunu ve İkincil Düzenlemeleri | 244 |
| | b. Banka Kartları ve Kredi Kartlarına İlişkin İkincil Düzenlemeler | 248 |

| | | |
|-----|---|-----|
| c. | Ödeme ve Menkul Kıymet Mutabakat Sistemleri, Ödeme Hizmetleri ve Elektronik Para Kuruluşları Hakkında Kanun ve İkincil Düzenlemeleri..... | 249 |
| d. | Finansal Kiralama, Faktoring ve Finansman Şirketlerinin Bilgi Sistemlerinin Yönetimine ve Denetimine İlişkin İkincil Düzenlemeler..... | 251 |
| e. | Sermaye Piyasası Kanunu ve İkincil Düzenlemeleri | 252 |
| f. | Sigortacılığa İlişkin İkincil Düzenlemeler | 254 |
| 2. | Kamu Kurum ve Kuruluşları ile Kritik Altyapılara Yönelik Veri Lokalizasyonu Yükümlülükleri..... | 255 |
| 3. | Telekomünikasyon Sektörüne Yönelik Veri Lokalizasyonu Yükümlülükleri..... | 257 |
| 4. | Fatura ve Ticari Defterlere Yönelik Veri Lokalizasyonu Yükümlülükleri | 259 |
| 5. | Elektrikli Skuterlere Yönelik Veri Lokalizasyonu Yükümlülüğü..... | 261 |
| 6. | Sosyal Ağ Sağlayıcılarının Veri Lokalizasyonunu Sağlamaya Yönelik Tedbirler Alma Yükümlülüğü | 261 |
| 7. | Kişisel Verilere Dair De Facto Veri Lokalizasyonu Yükümlülüğü | 263 |
| B. | Çeşitli Ülkelerin Veri Lokalizasyonu Yükümlülüğü Getiren Hukuki Düzenlemeleri..... | 267 |
| 1. | Batı Bloğu Ülkelerinde Veri Lokalizasyonu Yükümlülükleri. | 268 |
| a. | Avrupa Birliği | 268 |
| (1) | AB Nezdinde Veri Lokalizasyonu Yaklaşımı..... | 268 |
| (2) | Bazı AB Ülkelerinde Veri Lokalizasyonu Yükümlülükleri..... | 272 |
| b. | Kanada..... | 274 |
| 2. | Doğu ve Güneydoğu Asya Ülkelerinde Veri Lokalizasyonu Yükümlülükleri..... | 276 |
| a. | Çin Halk Cumhuriyeti | 276 |
| b. | Hindistan | 280 |
| c. | Endonezya | 282 |

| | |
|--|-----|
| d. Vietnam | 285 |
| e. Güney Kore | 286 |
| 3. Diğer Bazı Ülkelerde Veri Lokalizasyonu Yükümlülükleri..... | 288 |
| a. Rusya | 288 |
| b. Kazakistan..... | 290 |
| c. Brezilya..... | 291 |
| d. Suudi Arabistan | 292 |
| IV. VERİ LOKALİZASYONU KURALLARININ MİLLETLERARASI ÖZEL HUKUK VE USUL HUKUKU AÇISINDAN ÖNEMİ..... | 293 |
| A. Milletlerarası İstinabe ile Veri Lokalizasyonu Yükümlülüğü Kurallarının İlişkisi..... | 294 |
| B. Serbest Ticaret Anlaşmaları ve Doğrudan Yabancı Yatırımlar ile Veri Lokalizasyonu Yükümlülüğü Kurallarının İlişkisi..... | 297 |
| 1. Serbest Ticaret Anlaşmaları ile Veri Lokalizasyonu Yükümlülükleri İlişkisi..... | 297 |
| 2. Serbest Ticaret Anlaşmaları İçerisinde Veri Lokalizasyonu Yükümlülüklerinin Ele Alınışı | 299 |
| 3. Veri Lokalizasyonu Yükümlülüklerinin Doğrudan Yabancı Yatırımlar Açısından Etkileri..... | 303 |
| V. VERİ LOKALİZASYONU KURALLARININ HUKUKLARIN ÇATIŞMASI AÇISINDAN ÖNEMİ | 307 |
| VI. ÜLKEMİZİN VERİ LOKALİZASYONU HAKKINDAKİ HUKUK POLİTİKASININ DEĞERLENDİRİLMESİ VE ÖNERİLER..... | 309 |
| A. Türkiye’de Veri Lokalizasyonu Yükümlülükleri Getirilmesinin Amaçları | 309 |
| B. Türkiye’de Veri Lokalizasyonu Konusunun Ele Alınışına Dair Öneriler | 310 |
| SONUÇ | 315 |
| KAYNAKÇA..... | 321 |