

## İÇİNDEKİLER

|  |     |
|--|-----|
| ÖNSÖZ .....  | vii |
| KISALTMALAR .....  | xix |
| GİRİŞ.....   | 1   |
| I- KONUNUN TAKDİMİ .....   | 1   |
| II- BİLGİ-İŞLEM TEKNOLOJİLERİ VE HUKUK İLİŞKİSİ -<br>KONUNUN SINIRLANMASI .....            | 3   |
| III- TERMİNOLOJİ .....   | 6   |
| A- Teknik Terminoloji .....  | 6   |
| B- Hukuki Terminoloji .....  | 8   |
| IV- YÖNTEM .....   | 10  |
| Birinci Bölüm  |     |
| BİLGİ-İŞLEM TEKNOLOJİLERİ VE SOSYAL DEĞİŞİM .....  | 13  |
| I- “BİLGİ”NİN YARATILMASINDA TEKNOLOJİNİN ROLÜ VE<br>SOSYAL YAPILAR ÜZERİNDEKİ ETKİSİ..... | 13  |
| A- Giriş .....   | 13  |
| B- Bilgi-İşlem Perspektifi .....   | 14  |
| C- Yapısalcı Model.....  | 15  |
| D- Teknolojik Sistemlerin “Bilgi” Kavramı Üzerindeki Etkisi .....                          | 17  |
| II- “BİLGİ TOPLUMU” VE KAVRAMSAL ELEŞTİRİ .....  | 19  |
| III- “AĞ TOPLUMU” .....  | 22  |
| A- Hiyerarşik Sosyal Yapılar ve “Ağ Toplumu” .....   | 25  |
| B- Değerlendirme.....  | 29  |
| IV- HUKUKİ DÜZENLEME SAHASI OLARAK “AĞ” .....  | 31  |
| A- Siberaalan ve Hukuki Yaklaşım .....   | 31  |
| B- “Ağ” ve Mekânsal/Uzamsal Boyut.....   | 34  |
| C- Değerlendirme.....  | 36  |
| V- AĞ EKONOMİSİ .....  | 37  |
| A- Ekonomik, Kültürel ve Siyasi Bir Güç Olarak Bilgi .....                                 | 37  |
| B- Ağ Ekonomisinin Yapısal Özellikleri .....   | 41  |

## İkinci Bölüm

|   |    |
|---|----|
| FİKRİ HUKUKTA “MÜLKİYET” SORUNALI VE TEORİLER .....                 | 45 |
| I- MÜLKİYET KAVRAMININ EKONOMİK RASYONELİ .....                     | 45 |
| A- Yazılı Kültür Öncesinde Mülkiyet .....                           | 45 |
| B- John Locke ve “Faydacı” Görüş Açısından Mülkiyet .....           | 46 |
| C- Hegel ve Kişilik Çerçevesinde Mülkiyet .....                     | 48 |
| D- Fikri Hukukta “Mülkiyet” Sorunsalı .....                         | 51 |
| II- FİKRİ MÜLKİYET TEORİLERİ .....                                  | 53 |
| A- Giriş .....  | 53 |
| B- Teoriler .....   | 53 |
| 1) Emek Teorisi .....   | 54 |
| 2) Kişilik Teorisi .....  | 57 |
| 3) Sosyal Planlama Teorisi .....                                    | 58 |
| C- Eser Sahibi Hakkının Niteliği Açısından Teorik Yaklaşımlar ..... | 60 |
| III- ESER KORUMASINDA “KULLANICI” ODAKLI YAKLAŞIM .....             | 62 |
| IV- ENDÜSTRİ SONRASI TOPLUM VE FİKRİ HUKUK ÖĞRETİSİ .....           | 66 |
| V- TEORİLERİN YETERSİZLİĞİ .....                                    | 69 |
| A- Serbest Piyasa Dogması .....                                     | 71 |
| B- Maddesel “İlerleme” Düşüncesi ve Fikri Mülkiyet .....            | 75 |
| C- Değerlendirme .....  | 76 |

## Üçüncü Bölüm

|  |    |
|--|----|
| FİKRİ VE SANAT ESERLERİ HUKUKUNUN DOĞUMU, GELİŞİMİ VE TEKNOLOJİK KORUMANIN ULUSLARARASI BOYUTU ..... | 79 |
| I- POZİTİF DÜZENLEME ÖNCESİ ESER SAHİBİ HAKKI .....  | 79 |
| II- ESER SAHİBİ HAKKININ DOĞUMU .....  | 82 |
| A- Anglo-Amerikan Dünyasında “Telif Hakkı”nın Ortaya Çıkışı .....                                    | 83 |
| 1) İngiltere, 1709 Statute of Anne Yasası .....  | 83 |
| 2) ABD Hukukunda “Telif Hakkı”nın Ortaya Çıkışı .....  | 87 |
| B- Kıta-Avrupası ve Türkiye’de Fikir ve Sanat Eserleri Hukukunun Doğumu .....                        | 89 |
| 1) Almanya, Fransa ve Türkiye’de İlk Fikir ve Sanat Eserleri Hukuku Düzenlemeleri .....              | 90 |
| 2) Türkiye’de Fikir ve Sanat Eserleri Hukukunun Kısa Tarihçesi ve Teorik Temeli .....                | 92 |
| C- Kıta-Avrupası Kökenli Bir Kurum: Manevi Haklar .....  | 95 |
| 1) Uluslararası Düzenlemelerde ve Farklı Hukuk Sistemlerinde Manevi Haklar .....                     | 96 |

|   |     |
|---|-----|
| 2) Manevi Haklara Genel Bakış ve Sözleşme Kurumuyla İlişkisi.....                                       | 100 |
| 3) Farklı Hukuk Sistemlerinde Manevi Hak Koruması .....   | 103 |
| 4) Türk Hukukunda Manevi Haklar.....  | 105 |
| 5) Bilgi-işlem Teknolojileri ve Manevi Haklar .....   | 108 |
| D- Eser Sahibi Hakkının Doğumunda Teorik Yaklaşımların Önemi .....                                      | 110 |
| E- Sonuç .....  | 113 |
| III- ESER SAHİBİ HAKKININ İÇERİĞİNE GENEL BAKIŞ .....   | 115 |
| A- Eser Sahibi Hakkının Konusu ve İşleyişi .....  | 115 |
| B- Eser Sahibi Hakkının Özellikleri .....   | 118 |
| 1) Orijinalite (Yaratıcılık) - Eser Sahibinin Hususiyeti.....   | 118 |
| a) Yaratıcılık ve alıntı .....  | 120 |
| b) Yaratıcılık unsuru taşımayan bilgi ürünleri .....  | 124 |
| c) Orijinalite ilkesi üstüne değerlendirme .....  | 125 |
| 2) Fikir/İfade Ayrımına Dayanma.....  | 125 |
| 3) Eser Sahipliğinin Gerçek Kişilere Özgülenmesi .....  | 127 |
| 4) Eser Sahibi Hakkının Sınırlanabilir Olması .....   | 128 |
| IV- TEKNOLOJİK KORUMANIN ULUSLARARASI BOYUTU .....  | 130 |
| A- Bern Konvansiyonu'nun Doğumu ve Fikir ve Sanat Eserleri Hukukunun Uluslararası Planda Gelişimi ..... | 130 |
| B- Bern Konvansiyonu Kapsamında Korunan Eserler ve Konvansiyon'un İşleyişi.....                         | 134 |
| C- Bern Konvansiyonu'nda Tanınan Haklar ve Sınırlandırılması .....                                      | 137 |
| 1) Konvansiyon Madde 2 - Sınırlamalar .....   | 138 |
| 2) Konvansiyon Madde 10 - Zorunlu alıntı sınırlaması .....  | 139 |
| 3) Madde 10/bis – Basın lehine sınırlamalar .....   | 141 |
| 4) Madde 9/2 – Çoğaltma hakkına sınırlama: “üç aşama testi” .....                                       | 141 |
| 5) Madde 14bis/2b – Film yapımcıları lehine sınırlama.....  | 144 |
| 6) Zorunlu lisans hükümleri .....   | 145 |
| 7) Konvansiyonda “örtülü” şekilde yer alan sınırlamalar .....   | 147 |
| 8) Madde 17 - Kamusal müdahale .....  | 147 |
| D- WTO (Dünya Ticaret Örgütü)/TRIPs Rejimi .....  | 148 |
| 1) TRIPs ve eser sahibi hakkına getirilen sınırlamalar.....   | 150 |
| 2) TRIPs Madde 13 - Genel “üç aşama testi” .....  | 150 |
| E- WIPO Telif Hakları Andlaşması (WCT) ve İcralar ve Fonogramlar Andlaşması (WPPT).....                 | 153 |
| 1) Andlaşmaların Doğumu ve Hükümleri .....  | 153 |
| 2) Eserlerin İnternet Ortamında Sunumu: Şemsiye Çözüm .....   | 156 |
| a) Caching .....  | 156 |
| b) Genel olarak dijital ortamda “kamuya iletim”.....  | 157 |

|   |     |
|---|-----|
| c) Ağ üzerinde dosya paylaşımı – P2P .....  | 160 |
| aa) P2P sistemler yoluyla eser sahibi hakkının ihlali .....   | 161 |
| bb) 2001 AB Telif Hakları Direktifi çerçevesinde dosya paylaşımı.....   | 162 |
| cc) P2P yazılım üreten ve dağıtanlara karşı davalar.....  | 162 |
| dd) Değerlendirme.....  | 164 |
| 3) WIPO Andlaşmaları'nda Teknolojik Önlemlerin Korunması.....   | 165 |
| 4) WIPO Andlaşmaları'nda Sınırlama ve İstisnalar .....  | 170 |
| a) WCT Madde 10 Sınırlama ve istisnalar .....   | 170 |
| b) WPPT Madde 16 - Sınırlama ve istisnalar .....  | 172 |
| F- Uluslararası Düzenlemeler Arasındaki İlişki .....  | 173 |
| <br>  |     |
| Dördüncü Bölüm  |     |
| TEKNOLOJİK ÖNLEMLERİN ABD, AB VE TÜRK HUKUKLARINDA DÜZENLENİŞİ .....  |     |
| 175   |     |
| <br>  |     |
| I- ABD HUKUKU - DMCA (DIGITAL MILLENIUM COPYRIGHT ACT) .....  | 175 |
| A- Giriş .....  | 175 |
| B- Madde 1201 - Teknolojik Önlemlerin Dolanılması/ Etkisizleştirilmesi.....   | 176 |
| 1) Madde 1201(a) : Erişim Kontrolü Amaçlı Teknolojik Önlemin Etkisizleştirilmesi ve Bu Amaca Yönelik Teknolojilerin Yasaklanması..... | 177 |
| 2) Madde 1201(b) – Kopyalama Kontrolü Sağlayan Teknolojik Önlemler .....  | 178 |
| 3) Erişim/Kopyalama Kontrolü Ayrımı ve Sınırlamaların İşleyişi .....  | 179 |
| 4) Madde 1201 Kapsamında “Özel” Sınırlama ve İstisnalar .....   | 180 |
| 5) Madde 1201 Hakkında Genel Değerlendirme .....  | 184 |
| C- ABD Hukukunda Telif Hakkına Getirilen Sınırlamalar: “Fair Use” Doktrini.....   | 185 |
| D- DMCA ve Rekabet Hukuku.....  | 192 |
| <br>  |     |
| II- 2001/29 SAYILI AB TELİF HAKLARI DİREKTİFİ.....  | 195 |
| A- Giriş .....  | 195 |
| B- Madde 5 - Sınırlama ve İstisnalar.....   | 197 |
| C- Madde 6 - Teknolojik Önlemlerin Korunması.....   | 198 |
| 1) Madde 6/4 - Teknolojik Önlemlerin Korunmasında Sınırlar .....  | 201 |
| 2) Madde 7 - Elektronik Tanıtım Bilgisi .....   | 203 |
| D- Madde 8 - Yaptırımlar ve Diğer Bazı Hükümler.....  | 203 |
| E- AB Direktifi'nin Hollanda Krallığı Hukukuna Aktarılması .....  | 204 |
| 1) Teknolojik Önlemler .....  | 204 |

|  |     |
|--|-----|
| 2) Eser Sahibi Hakkına Getirilen Sınırlama ve İstisnalar ....  | 205 |
| 3) Hollanda Hukukunun Değerlendirmesi .....  | 206 |
| F- AB Telif Hakları Direktifi'nin Değerlendirmesi.....   | 206 |
| III- AB VE ABD DÜZENLEMELERİNİN GENEL DEĞERLENDİRMESİ .....  | 211 |
| IV- TÜRK FİKİR VE SANAT ESERLERİ HUKUKUNA GENEL BAKIŞ VE ESER SAHİBİ HAKKINA GETİRİLEN SINIRLAMALAR .. | 216 |
| A- Türk Hukuku ve Uluslararası Düzenlemeler.....   | 216 |
| B- Türk Fikir ve Sanat Eserleri Hukukunda Eser Tipleri ve "Mali Haklar" .....                          | 217 |
| 1) İşleme Hakkı .....  | 219 |
| 2) Çoğaltma Hakkı .....  | 220 |
| 3) Yayma Hakkı .....   | 221 |
| 4) Temsil Hakkı.....   | 223 |
| 5) Kamuya İletim Hakkı .....   | 224 |
| C- Bağlantılı Haklar.....  | 225 |
| 1) İcracı Sanatçıların Hakları.....  | 226 |
| 2) Fonogram Yapımcısının Hakları .....   | 228 |
| 3) Radyo-Televizyon Kuruluşlarının Hakları .....   | 229 |
| 4) Film Yapımcısının Hakları .....   | 230 |
| D- Türk Hukukunda Eser Sahibi Hakkına Getirilen Sınırlama ve İstisnalar .....                          | 231 |
| 1) Kamusal Düşüncelerle Yapılan Sınırlamalar .....   | 232 |
| a) Genel Menfaat (Kamu Yararı).....  | 233 |
| b) Kamu Düzeni (Amme İntizamı) .....   | 239 |
| 2) Eser Sahibi Hakkının Özel Menfaat Düşüncesiyle Sınırlanması .....                                   | 240 |
| a) Genel Olarak .....  | 240 |
| b) Çoğaltma Hakkına Sınırlama.....   | 241 |
| c) Temsil ve Kamuya İletim Haklarının Sınırlanması.....  | 245 |
| E- Türk Fikir ve Sanat Eserleri Hukukunda Teknolojik Koruma.....                                       | 246 |
| 1) Genel Olarak.....   | 246 |
| 2) Değerlendirme.....  | 248 |
| V- WIPO ANDLAŞMALARININ ULUSAL HUKUKA UYARLANMASI .....  | 252 |
| A- Teknolojik Koruma Açısından Düzenleme Yaklaşımları.....   | 253 |
| 1) Genel Erişim Kontrolü.....  | 253 |
| 2) Kısmi Erişim Kontrolü.....  | 254 |
| 3) Kullanım Kontrolü .....   | 255 |
| 4) Teknolojik Önlemleri Etkisizleştiren Araçların Üretim ve Dağıtımının Kontrolü .....                 | 255 |
| B- WIPO Andlaşmaları Çerçevesinde Teknolojik Korumanın Asgari Sınırı .....                             | 256 |

|  |     |
|--|-----|
| VI- VERİ-TABANI KORUMASININ AB VE TÜRKİYE HUKUKLARINDA DÜZENLENİŞİ ..... | 258 |
| A- Veri-Tabanlarının Hukuki Koruması .....                               | 258 |
| B- TRIPs, WCT ve Veri-Tabanları .....                                    | 259 |
| C- AB Hukukunda Veri-Tabanı Koruması .....                               | 260 |
| 1) AB Hukukunda Veri-Tabanı Kavramı ve Sui Generis Hak.....              | 261 |
| a) Hakkın Kapsamı .....  | 263 |
| b) Sınırlamalar ve Süre.....   | 263 |
| 2) Veri-Tabanı Hakkının Kötüye Kullanılması.....                         | 263 |
| 3) Adalet Divanı (ECJ) Kararları Işığında AB Veri-Tabanı Direktifi ..... | 264 |
| D- Türk Hukukunda Veri-Tabanı Koruması .....                             | 267 |
| 1) FSEK Ek Madde 8: “Özgün Olmayan” Veri-Tabanları.....                  | 268 |
| 2) Yaptırımlar.....  | 268 |
| 3) Değerlendirme.....  | 269 |

#### Beşinci Bölüm

|  |     |
|--|-----|
| FİKİR VE SANAT ESERLERİ HUKUKUNDA TEKNOLOJİK KORUMA SİSTEMLERİ - DRM ..... | 271 |
|--|-----|

|  |     |
|--|-----|
| I- DAVRANIŞ DÜZENLEYİCİ BİR ARAÇ OLARAK HUKUKUN SİBERNETİK KARAKTERİ .....           | 271 |
| A- Giriş: Davranış Düzenleyici Modeller ve Hukuk .....                               | 271 |
| B- Evrimsel Bir Sistem Olarak Sosyal Organizma.....                                  | 274 |
| C- Global Toplum ve Sibernetik .....   | 278 |
| D- Sibernetik ve Hukuk .....   | 282 |
| II- “DAVRANIŞ DÜZENLEYİCİ ARAÇ” OLARAK YAZILIM VE HUKUK ARASINDAKİ İLİŞKİ.....       | 286 |
| A- Giriş: Düzenleme Biçimi Olarak Tasarım .....                                      | 287 |
| B- Düzenleyici Yazılım .....   | 289 |
| 1) Tasarımsal/Mimari ve Yapısal Nitelikleri Bakımından Yazılım.....                  | 289 |
| 2) Kuralların Yazılım Mimarisine Aktarılması .....                                   | 295 |
| 3) Düzenleyici Yazılımın DRM Dışındaki Uygulamaları .....                            | 297 |
| a) “On-line” piyasalar .....   | 297 |
| b) “On-line” uyumsuzluk çözümü .....   | 298 |
| 4) Fikir ve Sanat Eserleri Hukuku Kurallarının Yazılım Yoluyla Uygulanması: DRM..... | 300 |
| III- DRM SİSTEMLERİNİN TEMEL ÖZELLİKLERİ VE İŞLEYİŞİ .....                           | 302 |
| A- Giriş ve Fonksiyonel Tanım .....  | 302 |
| B- DRM Sistemlerinin İşleyişi .....  | 305 |
| 1) “Dijital Hakların, Yönetimi” (Management of Digital Rights) .....                 | 305 |

|   |     |
|---|-----|
| a) Kimlik belirleme, tanımlama ve doğrulama (identification) sistemleri .....                 | 305 |
| b) “Meta-data” sistemleri .....   | 307 |
| c) Hakların yazılım yoluyla formülasyonuna yarayan programlama dili (Rights Language) .....   | 308 |
| 2) “Hakların, Dijital Yönetimi” (Digital Management of Rights) .....                          | 313 |
| a) Genel olarak.....  | 313 |
| b) Kullanılan teknolojiler .....  | 314 |
| C- DRM Sistemlerine Temel Oluşturan Standartlar .....   | 316 |
| 1) Genel Olarak Resmi ve Gayri Resmi Standartlar .....  | 316 |
| 2) DRM ve “Trusted Computing” .....   | 318 |
| IV- ESER SAHİBİ HAKKINA GETİRİLEN KANUNİ SINIRLAMALAR VE DRM.....                             | 319 |
| A- Genel olarak .....   | 319 |
| B- DRM Sistemlerinde Sınırlama ve İstisnaların Uygulaması ....                                | 321 |
| 1) “Off-line” Kontrol.....  | 321 |
| 2) “On-line” Kontrol.....   | 322 |
| 3) Karma Kontrol ve DRM Mimarisi İçin Bazı Öneriler .....                                     | 324 |
| a) DRM sistemine hukuki müdahale .....  | 324 |
| b) DRM sisteminin programlama diline müdahale .....   | 326 |
| C- Eser Sahibi Hakkı Sınırlamalarına Uygun DRM Sistemlerinde Bulunması Gerekli Unsurlar ..... | 327 |
| D- Uygulama Güçlükleri .....  | 328 |
| V- AB’DE DRM VE KİŞİSEL VERİ KORUMASI.....  | 329 |
| A- AB’de DRM .....  | 329 |
| B- DRM Mimarisi ve Özel Hayatın Gizliliği.....  | 331 |
| 1) AB’de Kişisel Veri Koruması Hukuku ve DRM.....   | 334 |
| 2) Değerlendirme.....   | 337 |
| VI- DRM SİSTEMLERİ ÜZERİNE SON DEĞERLENDİRME.....   | 338 |
| SONUÇ.....  | 345 |
| KAYNAKÇA.....   | 351 |
| KAVRAMLAR DİZİNİ .....  | 415 |