

T RAZ YOLUYLA ANAYASA MAHKEMES NE BA VURULMASI KARARI

Türk Tabipleri Birli i ve Türk Di Hekimleri Birli i vekili Av. Mustafa Güler tarafından, 21/06/2019 tarih ve 30808 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlü e giren, "Ki isel Sa lık Verileri Hakkında Yönetmelik" in dayana ı olan 1 sayılı Cumhurba kanlı ı Te kilatı Hakkında Cumhurba kanlı ı Kararnamesi'nin 378. maddesinin Anayasa'ya aykırı oldu undan bahisle iptali için Anayasa Mahkemesine ba vurulması ile anılan Yönetmeli in 6. maddesinin 4. fıkrasının 1. cümlesinin, 7. maddesinin 1. fıkrasının, 7. maddesinin 2. fıkrasındaki "denetleme ve düzenleme" ibaresinin, 13. maddesinin 1. fıkrasının ve 21. maddesinin 3. fıkrasının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle Sa lık Bakanlı ı ve Ki isel Verileri Koruma Kurumuna kar ı açılan davada, Danı tay Onuncu Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ili kin 05/02/2020 tarih ve E:2019/10346 sayılı karara kar ı davacıların Anayasa'ya aykırılık iddialarıyla birlikte itiraz isteminde bulunmaları üzerine, Danı tay dari Dava Daireleri Kurulunca, dava konusu Yönetmeli in dayana ı olan 1 sayılı Cumhurba kanlı ı Te kilatı Hakkında Cumhurba kanlı ı Kararnamesi'nin 378. maddesi, Anayasa'ya uygunlu u yönünden incelenerek gere i görü üldü:

1. ANAYASA'YA AYKIRILIKLARIN SÜRÜLEN KURAL

Dava konusu Yönetmeli in, "Dayanak" ba lıklı 3. maddesinde, Yönetmeli in, 07/05/1987 tarih ve 3359 sayılı Sa lık Hizmetleri Temel Kanunu ile 10/07/2018 tarih ve 1 sayılı Cumhurba kanlı ı Te kilatı Hakkında Cumhurba kanlı ı Kararnamesi'nin 378. maddesinin 6. fıkrası ve 508. maddesine dayanılarak hazırlandı ı belirtilmi , 1 sayılı Cumhurba kanlı ı Te kilatı Hakkında Cumhurba kanlı ı Kararnamesi'nin "Bilgi toplama, i leme ve payla ma yetkisi" ba lıklı 378. maddesinde;

" (1) Sa lık hizmeti almak üzere, kamu veya özel sa lık kurulu ları ile sa lık mesle i mensuplarına müracaat edenlerin, sa lık hizmetinin gere i olarak vermek zorunda oldukları veya kendilerine verilen hizmete ili kin ki isel verileri i lenebilir.

2) Sa lık hizmetinin verilmesi, kamu sa lı ının korunması, koruyucu hekimlik, tıbbi te his, tedavi ve bakım hizmetlerinin yürütülmesi ile sa lık hizmetlerinin planlanması ve maliyetlerin hesaplanması amacıyla Bakanlık, birinci fıkra kapsamında elde edilen verileri alarak i leyebilir. Bu veriler, Ki isel Verilerin Korunması Kanununda öngörülen artlar dı nda aktarılamaz.

(3) Bakanlık, ikinci fıkra gere ince toplanan ve i lenen ki isel verilere, ilgili ki ilerin kendilerinin veya yetki verdikleri üçüncü ki ilerin eri imlerini sa layacak bir sistem kurar.

(4) Üçüncü fıkraya göre kurulan sistemlerin güvenli i ve güvenilirli i ile ilgili standartlar Ki isel Verileri Koruma Kurulunun belirledi i ilkelere uygun olarak Bakanlıkça belirlenir. Bakanlık, ilgili mevzuat uyarınca elde edilen ki isel sa lık

verilerinin güvenli inin sa lanması için gerekli tedbirleri alır. Bu amaçla, sistemde kayıtlı bilgilerin hangi görevli tarafından ne amaçla kullanıldı ının denetlenmesine imkân tanıyan bir güvenlik sistemi kurar.

(5) Sa lık personeli istihdam eden kamu kurum ve kurulu ları ile özel hukuk tüzel ki ileri ve gerçek ki iler, istihdam etti i personeli ve personel hareketlerini Bakanlı a bildirmekle yükümlüdür.

(6) Ki isel sa lık verilerinin i lenmesi, güvenli i ve bu maddenin uygulanması ile ilgili di er hususlar Bakanlıkça yürürlü e konulan yönetmelikle düzenlenir." düzenlemesine yer verilmi tir.

Uyu mazlık konusu olayda, davaya konu düzenleyici i lemin dayana ı oldu u anla ıldı ından, 1 sayılı Cumhurba kanlı ı Te kilatı Hakkında Cumhurba kanlı ı Kararnamesi'nin 378. maddesinin davada uygulanacak kural oldu u ortadadır.

2. 1 SAYILI CUMHURBA KANLI I TE K LATI HAKKINDA CUMHURBA KANLI I KARARNAMES 'N N 378. MADDES N N ANAYASA'YA UYGUNLU U

2.1. Anayasa'nın 20. ve 104. Maddeleri Yönünden

Anayasa'nın 2. maddesi hukuk devleti ilkesini düzenlemektedir. Anayasa Mahkemesinin çe itli kararlarında da vurgulandı ı üzere, Anayasa'nın 2. maddesinde belirtilen hukuk devleti, eylem ve i lemleri hukuka uygun, insan haklarına dayanan, bu hak ve özgürlükleri koruyup güçlendiren, her alanda adil bir hukuk düzeni kurup bunu geli tirerek sürdüren, Anayasa'ya aykırı durum ve tutumlardan kaçınan, hukukun üstün kurallarıyla kendini ba lı sayan, yargı denetimine açık, kanunların üstünde kanun koyucunun da uyması gereken Anayasa ve temel hukuk ilkelerinin bulundu u bilincinde olan devlettir.

Anayasa'nın kinci Kısmının kinci Bölümünde yer alan 'Ki i Hakları ve Ödevleri' arasında yer alan 'Özel Hayata Saygı Hakkı'nı düzenleyen 'A- Özel hayatın gizlili i' ba lıklı 20. maddesinin ilgili kısımları öyledir:

"Herkes, özel hayatına ve aile hayatına saygı gösterilmesini isteme hakkına sahiptir. Özel hayatın ve aile hayatının gizlili ine dokunulamaz.

...

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."**

21/01/2017 tarih ve 6771 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasasında De i iklik Yapılmasına Dair Kanun ile Anayasa'nın bazı maddelerinde de i iklik yapılmı tir. Yapılan

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER KURULU
YD tiraz No : 2020/326

de i ikliklerle yeni bir hükümet sistemine geçilmi ve buna ba lı olarak Cumhuriyetin görev ve yetkileri yeniden düzenlenmiştir. Anayasa'nın 8. maddesinde yapılan de i iklikle Bakanlar Kurulu kaldırılarak yürütme yetkisi ve görevi tek başına Cumhuriyetine verilmiştir. Anayasa'da Bakanlar Kuruluna verilen görev ve yetkilere ili kin maddelerde de aynı do rultuda de i iklik yapılarak daha önce Bakanlar Kuruluna ait olan görev ve yetkilerin Cumhuriyet tarafından yerine getirilmesi öngörümü , Cumhuriyetin görev ve yetkilerinin düzenlendi i 104. maddesinin 17. fıkrasında, Cumhuriyetine, yürütme yetkisine ili kin konularda "Cumhuriyet Kanunları Kararnamesi (CBK)" adı altında düzenleme yapma yetkisi tanınmıştır.

dare hukukunda yetki, idari i lemin sadece kanunla/anayasayla belirlenmi ve sınırlanmi makamlar tarafından yapılabilmesi yetene ini ifade eder. Bu anlamda yetki, bir ki iye de il bir makama verilmi olup, bir hak de il, bir yükümlülüktür.

Yetki unsurunun içinde ki i, konu, yer ve zaman bakımından yetki kavramları yer almaktadır.

Ki i bakımından yetki ile idari faaliyet için irade açıklamaya yetkili makam, yer bakımından yetki ile yetkinin kullanılabilmesi için co rafi alan, zaman bakımından yetki ile de görevlinin yetkisini belli bir süre dahilinde kullanması gereklili i belirtilmektedir. Konu yönünden yetki ise belli konulara ili kin kararların hangi idari makamlarca alınacağını ifade eder.

Anayasa'da Cumhuriyetine CBK çıkarma yetkisi verilmekle birlikte bu yetki sınırsız de ildir. Kanunlardan farklı olarak Anayasa'da CBK ile düzenlenecek konular sınırlandırılmıştır. "Konu bakımından yetki" yönünden getirilen bu sınırlamalar, Anayasa'nın 104. maddesinin 17. fıkrasında düzenlenmiştir. 104. maddenin 17. fıkrasında;

"Cumhuriyet, yürütme yetkisine ili kin konularda Cumhuriyet Kanunları Kararnamesi çıkarabilir. **Anayasanın ikinci kısmının birinci ve ikinci bölümlerinde yer alan temel haklar, ki i hakları ve ödevleriyle dördüncü bölümde yer alan siyasi haklar ve ödevler Cumhuriyet Kanunları Kararnamesiyle düzenlenemez. Anayasada münhasıran kanunla düzenlenmesi öngörülen konularda Cumhuriyet Kanunları Kararnamesi çıkarılamaz.** Kanunda açıkça düzenlenen konularda Cumhuriyet Kanunları Kararnamesi çıkarılamaz. Cumhuriyet Kanunları Kararnamesi ile kanunlarda farklı hükümler bulunması halinde, kanun hükümleri uygulanır. Türkiye Büyük Millet Meclisinin aynı konuda kanun çıkarması durumunda, Cumhuriyet Kanunları Kararnamesi hükümsüz hale gelir." düzenlemesi yer almaktadır.

12/09/2019 tarih ve 46 sayılı Cumhuriyet Kanunları Te kilatı Hakkında Cumhuriyet Kanunları Kararnamesi ile Bakanlıklara Ba lı, İlgili, İli kili Kurum ve Kurullar ile Di er Kurum ve Kurulların Te kilatı Hakkında Cumhuriyet Kanunları Kararnamesinde De i iklik Yapılmasına Dair Cumhuriyet Kanunları Kararnamesi'nin bazı maddelerinin iptali istemiyle yapılan başvuru hakkında, Anayasa Mahkemesinin 12/06/2020 tarih ve

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER KURULU
YD tiraz No : 2020/326

E:2019/105, K:2020/30 sayılı kararıyla; Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi'nin konu bakımından yetki unsuruna ilişkin tespitlerde bulunulmuştur:

"...

8. Anayasa'da Cumhurbaşkanlığına CBK çıkarma yetkisi verilmekle birlikte bu yetki sınırsız değildir. Kanunlardan farklı olarak Anayasa'da CBK'yla düzenlenecek konular sınırlandırılmıştır. Konu bakımından yetki yönünden getirilen bu sınırlamalar Anayasa'nın 104. maddesinin on yedinci fıkrasının ilk dört cümlesinde düzenlenmiştir.

9. Anılan fıkranın birinci cümlesinde Cumhurbaşkanlığı'nın yürütme yetkisine ilişkin konularda CBK çıkarabileceği ifade edilmiştir. Buna göre yürütme yetkisine ilişkin konularda CBK ile düzenleme yapılması mümkündür.

10. Fıkranın ikinci cümlesinde "Anayasa'nın ikinci kısmının birinci ve ikinci bölümlerinde yer alan temel haklar, kişilik hakları ve ödevleriyle dördüncü bölümde yer alan siyasi haklar ve ödevlerin" CBK'yla düzenlenemeyeceği belirtilmiştir. Bu hüküm uyarınca belirtilen alanlarda CBK ile düzenleme yapılamaz.

11. Fıkranın üçüncü cümlesinde de Anayasa'da münhasıran kanunla düzenlenmesi öngörülen konularda CBK çıkarılmayacağı hüküm altına alınmıştır. Ancak Anayasa'da hangi konuların münhasıran kanunla düzenleneceğine ilişkin özel bir hüküm bulunmamaktadır. Bununla birlikte Anayasa Mahkemesinin yerleşik içtihadında anayasa koyucunun kanunla düzenlenmesini öngördüğü konuların bu kapsamda görülmesi gerektiği kabul edilmektedir (AYM, E.2016/150, K.2017/179, 28/12/2017, § 57; E.2016/180, K.2018/4, 18/1/2018, § 17; E.2017/51, K.2017/163, 29/11/2017, § 13; E.2016/139, K.2016/188, 14/12/2016, § 9; E.2013/47, K.2013/72, 6/6/2013). Buna göre Anayasa'da kanunla düzenleneceği belirtilen alanlarda Cumhurbaşkanlığı'nın CBK çıkarma yetkisi bulunmamaktadır.

12. Fıkranın dördüncü cümlesinde ise kanunda açıkça düzenlenen konularda CBK çıkarılmayacağı ifade edilmiştir. Anılan hükme göre Cumhurbaşkanlığı'nın yürütme yetkisine ilişkin konularda CBK çıkarabilmesi için CBK'yla düzenlenecek konunun kanunlarda açıkça düzenlenmemiş olması gerekir.

13. CBK'ların yukarıda belirtilen konu bakımından yetki kurallarına uygun olarak çıkarılması gerekmektedir. Aksi takdirde içerdiği Anayasa'ya aykırılık oluşturmaya bile bu düzenlemelerin Anayasa'ya uygunluğundan söz edilemez. Dolayısıyla CBK'ların yargısal denetiminde öncelikle Anayasa'nın 104. maddesinin on yedinci fıkrasında belirtilen konu bakımından yetki kurallarına uygunluğunun ele alınması gerekir. Anılan fıkra yönünden herhangi bir aykırılık tespit edilmemesi durumunda ise bu defa CBK'ların içerik yönünden Anayasa'ya uygunluk denetimi yapılmalıdır..." (AYM 12/06/2020, E:2019/105, K:2020/30).

CBK'ların Anayasa'nın 104. maddesinin 17. fıkrasında sayılan konu bakımından yetki kurallarına uygun olarak çıkarılması gerektiği açık olup, bu kurallara uyulmaması halinde içerdiği Anayasa'ya aykırılık oluşturmaya bile düzenlemenin Anayasa'ya

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER KURULU
YD tiraz No : 2020/326

uygunlu undan söz edilemeyecektir. Nitekim bu husus, yukarıda metnine yer verilen Anayasa Mahkemesi kararında da açıkça vurgulanmıştır. Dolayısıyla CBK'ların öncelikle Anayasa'nın 104. maddesinin 17. fıkrasında belirtilen konu bakımından yetki kurallarına uygunlu unun ele alınması gerekir.

1 sayılı Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi'nin, Sağlık Bakanlığının düzenlediği Onikinci Bölümünün 378. maddesinde, sağlık hizmeti almak üzere, kamu veya özel sağlık kuruluşları ile sağlık mesleği mensuplarına müracaat edenlerin kişisel verilerinin işlenebileceğine, toplanan ve işlenen kişisel verilere erişime, sistemde kayıtlı kişisel sağlık verilerinin ne amaçla kullanıldığının denetlenmesine ve bu konularda Sağlık Bakanlığınca yönetmelik çıkarılabileceğine ilişkin düzenlemeler yer almaktadır.

Anayasa'nın ikinci Kısmının Birinci ve ikinci Bölümlerinde yer alan temel haklar, kişilik hakları ve ödevleriyle Dördüncü Bölümde yer alan siyasi haklar ve ödevlerin CBK'yla düzenlenemeyeceği yolundaki sınırlama uyarınca kişisel verilere ilişkin konuların CBK ile düzenlenemeyeceği açıktır.

Bunun yanında, Anayasa'nın özel hayata saygı hakkını düzenleyen 20. maddesindeki kişisel verilerin korunmasına ilişkin esas ve usullerin kanunla düzenleneceği yolundaki hüküm ile Anayasa'da münhasıran kanunla düzenlenmesi öngörülen konularda CBK çıkarılmayacağı yolundaki sınırlama uyarınca da, bu alanın CBK ile düzenlenmesi konu bakımından yetki kurallarına aykırılık olmaktadır.

Bu itibarla, Anayasa'nın ikinci Kısmının ikinci Bölümünde yer alan kişilik hakları ve ödevleri kısmında özel hayata saygı hakkını düzenleyen 20. maddesindeki kişisel verilerin korunmasına ilişkin esas ve usullerin kanunla düzenleneceği yolundaki hüküm ile 104. maddesinin 17. fıkrasında yer alan kişilik hakları ve ödevlerinin ve Anayasa'da münhasıran kanunla düzenlenmesi öngörülen konularda Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi çıkarılmayacağı hükmü birlikte değerlendirildiğinde, sağlıkla ilgili kişisel verilerin toplanması, işlenmesi ve bu verilerin kullanım amacının denetlenmesine ilişkin düzenlemeler içeren 1 sayılı Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi'nin 378. maddesinin 1., 2. (son cümlesi hariç), 3., 4. ve 6. fıkralarının, konu bakımından yetki kurallarına uygun olmadığı ve Anayasa'nın 20. ve 104. maddelerine açıkça aykırı olduğu sonucuna varılmaktadır.

3.SONUÇ VE İSTEM

Açıklanan nedenlerle, Anayasa'nın 152. maddesi ile 6216 sayılı Anayasa Mahkemesinin Kurulu ve Yargılama Usulleri Hakkında Kanun'un 40. maddesinin 1. fıkrası gereğince, kişisel verilere ilişkin düzenlemeler içeren 1 sayılı Cumhurbaşkanlığı Teşkilatı Hakkında Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi'nin "Bilgi toplama, işleme ve paylaşma yetkisi" başlıklı 378. maddesinin 1., 2. (son cümlesi hariç), 3., 4. ve 6. fıkralarının, Anayasa'nın 20. ve 104. maddelerine aykırı olduğu sonucuna ulaşıldığından, anılan kuralların iptali istemiyle Anayasa Mahkemesine başvurulmasına, bu kuralların Anayasa'ya aykırılığı ve uygulanması

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER KURULU
YD tiraz No : 2020/326

durumunda giderilmesi güç ve olanaksız zararlar do abilece i gözetilerek, esas hakkında bir karar verilinceye kadar yürürlü ünün durdurulmasının istenilmesine, dosyada bulunan belgelerin onaylı bir örne inin Anayasa Mahkemesi Ba kanlı na gönderilmesine, 14/09/2020 tarihinde oyçoklu u ile karar verildi.

Ba kan
Hasan
GÜZELER
(X)

Üye
Ziya
ÖZCAN

Üye
Doç. Dr. Selami
DEM RKOL

Üye
Bilal
ÇALI KAN
(X)

Üye
O uz
YA LICI

Üye
Hasan
ODABA I

Üye
Yunus
AYKIN

Üye
Muhsin
YILDIZ

Üye
Hasan
ÖNAL
(XX)

Üye
Bilge
APAYDIN

Üye
Selbi
KOCA
(X)

Üye
Fatih
TERZ
(X)

Üye
Recep
KILIÇ
(XXX)

KAR IOY

X- Hakkında Anayasa'ya aykırılık iddiasında bulunulan kural Ki isel Sa lık Verileri Hakkında Yönetmeli in dayana ı Cumhurbaşkanlığı Te kilatı Hakkında Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi'nin 378. maddesidir.

1 sayılı Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi'nin Altıncı Kısımında Bakanlıklar, bu kısmın Onikinci Bölümünde ise Sa lık Bakanlığı düzenlenmiştir.

6698 sayılı Ki isel Verilerin Korunması Kanunu'nun 1. maddesinde, Kanun'un amacının, ki isel verilerin i lenmesinde ba ta özel hayatın gizlili i olmak üzere ki ilerin temel hak ve özgürlüklerini korumak ve ki isel verileri i leyen gerçek ve tüzel ki ilerin yükümlülükleri ile uyacakları usul ve esasları düzenlemek oldu u belirtilmi , 3. maddesinde, veri sorumlusu; "Ki isel verilerin i leme amaçlarını ve vasıtalarını belirleyen, veri kayıt sisteminin kurulmasından ve yönetilmesinden sorumlu olan gerçek veya tüzel ki iyi ifade eder." ekinde tanımlanmıştır.

"Özel nitelikli ki isel verilerin i lenme artları" başlıklı 6. maddesinde;

"(1) Ki ilerin ırkı, etnik kökeni, siyasi dü üncesi, felsefi inancı, dini, mezhebi veya di er inançları, kılık ve kıyafeti, dernek, vakıf ya da sendika üyeli i, sa lı ı, cinsel hayatı, ceza mahkûmiyeti ve güvenlik tedbirleriyle ilgili verileri ile biyometrik ve genetik verileri özel nitelikli ki isel veridir.

(2) Özel nitelikli ki isel verilerin, ilgilinin açık rızası olmaksızın i lenmesi yasaktır.

(3) Birinci fıkrada sayılan sa lık ve cinsel hayat dı ndaki ki isel veriler, kanunlarda öngörülen hâllerde ilgili ki inin açık rızası aranmaksızın i lenebilir. Sa lık ve cinsel hayata ili kin ki isel veriler ise ancak kamu sa lı ının korunması, koruyucu hekimlik, tıbbî te his, tedavi ve bakım hizmetlerinin yürütülmesi, sa lık hizmetleri ile finansmanının planlanması ve yönetimi amacıyla, sır saklama yükümlülü ü altında bulunan ki iler veya yetkili kurum ve kurulu lar tarafından ilgilinin açık rızası aranmaksızın i lenebilir.

(4) Özel nitelikli ki isel verilerin i lenmesinde, ayrıca Kurul tarafından belirlenen yeterli önlemlerin alınması arttır." hükmü yer almı ,

Geçici 1. maddesinin 5. fıkrasında ise, Kanun'un yayımı tarihinden itibaren bir yıl içinde, kamu kurum ve kurulu larında bu Kanunun uygulanmasıyla ilgili koordinasyonu sa lamak üzere üst düzey bir yönetici belirlenerek Ki isel Verileri Koruma Kurumu Başkanlığı na bildirilece i düzenlenmiştir.

Sa lık Bakanlığının, merkez te kilatı ve ta ra te kilatı ile Bakanlık bünyesinde faaliyet göstermekte olan kamu hastaneleri, aile hekimlikleri, halk sa lı ı ve toplum sa lı ı merkezleri ve sair sa lık hizmet sunucuları bakımından tek veri sorumlusu olarak kabul edildi i ve 6698 sayılı Kanun'un Geçici 1. maddesi uyarınca Bakanlık Sa lık Bilgi Sistemleri Genel Müdürünün, 6698 sayılı Kanun'un Bakanlıkta uygulanmasıyla ilgili koordinasyonu sa lamak üzere belirlendi i anlaşılmaktadır.

1 sayılı Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi'nin 378. maddesinin, ki isel sa lık verilerine ili kin olarak toplanan ve i lenen ki isel verilere eri ime ili kin kurulacak sistem ile

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER KURULU
YD tiraz No : 2020/326

kurulan sistemlerin güvenli i ve güvenilirli i ile ilgili mevzuat uyarınca elde edilen ki isel sa lık verilerinin güvenli inin sa lanması için gerekli tedbirler ve kullanımın denetlenmesine ili kin görev ve yetkinin, idari te kilat içinde bu hizmetlerin yürütülmesi konusundaki muhatabın belirlenmesi amacını ta ıdı ı sonucuna varılmaktadır.

Nitekim, Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi ile 6698 sayılı Kanun ile sınırları, usul ve esasları ortaya konulan ki isel sa lık verilerine ili kin yeni kurallar getirilmesi söz konusu olmayıp, sa lık verilerine ili kin 6698 sayılı Kanun'un Bakanlıkta uygulanması konusunda verilen görev ve yetkiye ili kin kurallar öngörümü tür.

Anayasa'nın 123. maddesinin 3. fıkrasında, kamu tüzel ki ili inin kanunla veya Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi ile kurulaca ı hükmünün, kurulan bir kamu tüzel ki ili inin Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi ile düzenlenmesini de içerd i anla ıldı ından, kamu tüzel ki ili inin görevleri, yetkileri ve yapısı gibi unsurların Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi ile düzenlenebilece i açıktır.

Ki isel sa lık verilerinin güvenli inin sa lanması için gerekli tedbirler ve kullanımın denetlenmesine ili kin hizmetlerin yürütülmesi konusundaki muhatabın belirlenmesi mahiyetinde bulunan 1 sayılı Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi'nin 378. maddesinin Anayasa'ya uygun oldu u sonucuna varıldı ından, Anayasa'ya aykırılık iddiasının reddi gerekti i oyuyla, karara katılmıyoruz.

Ba kan	Üye	Üye	Üye
Hasan	Bilal	Selbi	Fatih
GÜZELER	ÇALI KAN	KOCA	TERZ

KAR IOY

XX-Anayasa'nın 152. maddesinde, "Bir davaya bakmakta olan mahkeme, uygulanacak bir kanun veya Cumhurba kanlı ı Kararnamesinin hükümlerini Anayasaya aykırı görürse veya taraflardan birinin ileri sürdü ü aykırılık iddiasının ciddî oldu u kanısına varırsa, Anayasa Mahkemesinin bu konuda verece i karara kadar davayı geri bırakır. " kuralı yer almaktadır.

2577 sayılı dari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesine göre; Dani tay Daireleri (ve idari mahkemeler) idari i lemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların do ması ve idari i lemin açıkça hukuka aykırı olması artlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda açılan iptal davalarında iptali istenilen i lemlerin yürütmesinin durdurulmasına karar verebilirler.

2575 sayılı Dani tay Kanunu'nun 17/3. maddesine göre ise, Dani tay dari Dava Daireleri Kurulu, Dani tay idari dava dairelerinin ilk derece mahkemesi olarak baktıkları davalarda yürütmenin durdurulması istemleri hakkında verdikleri kararları itiraz yoluyla inceleme ile görevlidir.

Yürütmenin durdurulması isteminin kabulü veya reddi yolunda dava dairelerince verilen kararların itiraz yoluyla incelenmesi a amasında; bu kararların öncelikle 2577 sayılı Kanun'un 27. maddesinde öngörülen ko ullara uygun olarak verilip verilmedi inin incelenmesi gerekmektedir. Nitekim, aynı Kanun'un 27/6 maddesinde; yürütmenin durdurulması istemleri hakkında verilen kararlara yapılan itirazın, (7) gün gibi kısa bir sürede tamamlanması ve karar verilmesi öngörölmü tür.

Davaya bakmakta olan yargı mercinin öncelikle tabi oldu u usul hükümlerini uygulaması gerekti inden, bu a amada 2577 sayılı Kanun hükümlerinin uygulanması ve Dairece verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ili kin karara yapılan itirazın görü ülmesi gerekmektedir.

Dava konusu Yönetmelik maddelerinin hukuki irdelemesi yapılırken, Yönetmeli in çıkarılması konusunda yetki veren üst hukuk normuna uygunlu unun yanında düzenledi i alana temas eden di er kanun hükümlerine de uygun olması gerekti i açıktır.

Cumhurba kanlı ı Kararnamesi ile sa lık verilerine ili kin 6698 sayılı Kanun'un Bakanlıkta uygulanması konusunda verilen görev ve yetkiye ili kin kurallar öngörölmü olup, bu a amada Yönetmeli in ki isel verilere ili kin temel kanun olan 6698 sayılı Kanun'a uygunlu u noktasında denetim yapılmasına engel te kil etmemektedir.

Bu itibarla, Dairece verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ili kin karara yapılan itirazın esasının öncelikle de erlendirilerek karar verilmesi gerekti i sonucuna varıldı ından, bu a amada Anayasa Mahkemesine ba vurulması yolundaki karara katılmıyorum.

Üye
Hasan
ÖNAL

KAR IOY

XXX- Olayda, Dairesi tarafından, davacıların Anayasa'ya aykırılık iddiaları "istemin özeti" kısmına yazılmasına kararın bu iddiayla ilgili de erlendirme yapılmadığı, 2577 sayılı Kanun'un 27. maddesinde öngörülen koşulların bu amaçla gerçekte medii gerekçesiyle, yürütmenin durdurulması isteminin reddedildi i hususları göz önüne alındığında, Dairesinde davacıların Anayasa'ya aykırılık iddialarının esas yönünden verilecek karara amasında incelemeye bırakıldığı anlaşılmakta olup, Anayasa'ya aykırılık iddiası yönünden Dairesince bir de erlendirme yapılmaması sebebiyle, yürütmenin durdurulması isteminin reddine yönelik karara yapılan itiraz amasında davacıların Anayasa'ya aykırılık iddiaları yerinde görülerek Anayasa Mahkemesine başvurulmasının mümkün olmadığı, dosyada mevcut bilgi ve belgeler incelenerek bir karar verilmesi gerekti i oyuyla ço unluk kararına katılmıyorum.

Üye
Recep
KILIÇ

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER KURULU
YD tiraz No : 2020/326

T RAZ EDEN (DAVACILAR) : 1-Türk Tabipleri Birli i

2-Türk Di Hekimleri Birli i

VEK L : Av. Mustafa Güler

UETS Kodu: 16744-47580-32441 (E-Tebligat)

KAR I TARAF (DAVALILAR) : 1-Sa lık Bakanlı ı

UETS Kodu: 35756-76579-89740 (E-Tebligat)

VEK LLER : Hukuk Mü aviri Tülay Yalçın nci

Av. Cansu Günay Demirbilek

2-Ki isel Verileri Koruma Kurumu

Nasuh Akar Mah. Ziyabey Cad. 1407 Sk. No:4

Çankaya/ANKARA

VEK L : Av. Yasemin Örs - Aynı adreste

STEM N KONUSU : Danı tay Onuncu Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ili kin 05/02/2020 tarih ve E:2019/10346 sayılı karara, davacılar itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasını istemektedirler.

DANI TAY TETK K HÂK M REF KA ALTINOK'UN DÜ ÜNCES : Danı tay dari Dava Daireleri Kurulunca, uyu mazlıkta uygulanacak kural niteli inde bulunan 1 sayılı Cumhurba kanlı ı Kararnamesi'nin 378. maddenin 1., 2. (son cümlesi hariç), 3., 4. ve 6. fıkralarının Anayasa'ya aykırı oldu u kanısına varılarak iptali istemiyle Anayasa Mahkemesine ba vurulmasına karar verildi inden, dosyasının görü ülmesinin geri bırakılması gerekti i dü ünülmektedir.

TÜRK M LLET ADINA

Karar veren Danı tay dari Dava Daireleri Kurulunca, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra gere i görü üldü:

21/06/2019 tarih ve 30808 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlü e giren, Ki isel Sa lık Verileri Hakkında Yönetmeli in dayana ı olan Cumhurba kanlı ı Te kilatı Hakkında Cumhurba kanlı ı Kararnamesi'nin 378. maddesinin Anayasa'ya aykırı oldu undan bahisle iptali için Anayasa Mahkemesine ba vurulması ile anılan Yönetmeli in 6. maddesinin 4. fıkrasının 1. cümlesinin, 7. maddesinin 1. fıkrasının, 7. maddesinin 2. fıkrasındaki "denetleme ve düzenleme" ibaresinin, 13. maddesinin 1. fıkrasının ve 21. maddesinin 3. fıkrasının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada; Danı tay Onuncu Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ili kin 05/02/2020 tarih ve E:2019/10346 sayılı karara, davacılar itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasını istemektedirler.

Anayasa'nın 152. maddesinde, "Bir davaya bakmakta olan mahkeme, uygulanacak bir kanun veya Cumhurba kanlı ı Kararnamesinin hükümlerini Anayasaya aykırı görürse

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER KURULU
YD tiraz No : 2020/326

veya taraflardan birinin ileri sürdü ü aykırılık iddiasının ciddî oldu u kanısına varırsa, Anayasa Mahkemesinin bu konuda verece i karara kadar davayı geri bırakır.

Mahkeme, Anayasaya aykırılık iddiasını ciddî görmezse bu iddia, temyiz merciince esas hükümle birlikte karara ba lanır.

Anayasa Mahkemesi, i in kendisine geli inden ba lamak üzere be ay içinde kararını verir ve açıklar. Bu süre içinde karar verilmezse mahkeme davayı yürürlükteki kanun hükümlerine göre sonuçlandırır. Ancak Anayasa Mahkemesinin kararı, esas hakkındaki karar kesinle inceye kadar gelirse, mahkeme buna uymak zorundadır." kuralı yer almaktadır.

Danı tay dari Dava Daireleri Kurulunca, uyu mazlıkta uygulanacak kural niteli inde bulunan 1 sayılı Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi'nin 378. maddesinin 1., 2. (son cümlesi hariç), 3., 4. ve 6. fıkralarının Anayasa'ya aykırı oldu u kanısına varılarak iptali istemiyle Anayasa Mahkemesine ba vurulmasına karar verilmi tir.

Bu durumda, Anayasa Mahkemesince verilecek kararın, bakılan davanın sonucunu etkileyecek olması nedeniyle, Anayasa Mahkemesinin bu konuda verece i karara kadar veya Anayasa Mahkemesince be ay içinde karar verilmemesi halinde bu süre sonunda dosyadaki bilgi ve belgeler esas alınarak dari Dava Daireleri Kurulunca bir karar verilmek üzere dava dosyasının görü ülmesinin geri bırakılmasına, 14/09/2020 tarihinde oyçoklu u ile karar verildi.

Ba kan
Hasan
GÜZELER

Üye
Ziya
ÖZCAN

Üye
Doç. Dr. Selami
DEM RKOL

Üye
Bilal
ÇALI KAN

Üye
O uz
YA LICI

Üye
Hasan
ODABA I

Üye
Yunus
AYKIN

Üye
Muhsin
YILDIZ

Üye
Hasan
ÖNAL
(X)

Üye
Bilge
APAYDIN

Üye
Selbi
KOCA

Üye
Fatih
TERZ

Üye
Recep
KILIÇ
(X)

KAR IOY

X- Dosyada mevcut bilgi ve belgeler incelenerek, yürütmenin durdurulması isteminin reddine ili kin Daire kararına yapılan itiraz hakkında bir karar verilmesi gerekti i oyuyla, dava dosyasının görü lmesinin geri bırakılmasına ili kin karara katılmıyoruz.

ye
Hasan
NAL

ye
Recep
KILIÇ