**........................ DERNEĞİ YÖNETİM KURULU BAŞKANLIĞI'NA**

**Konu:** Kişisel Verilerin Silinmesi, Yok Edilmesi Veya Anonim

Hale Getirilmesi Hakkında Yönetmelik hk.

Bilindiği üzere, Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı tarafından 11.07.2012 tarih ve 28350 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe konulan *'Genel Sağlık Sigortası Verilerinin Güvenliği ve Paylaşımına ilişkin Yönetmelik'*in bazı maddelerinin yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle TTB ve Türki Psikiyatri Derneği tarafından dava açılmıştır.

Danıştay 15. Daire tarafından Yönetmelik'in dayanak hükmünü oluşturan 5510 sayılı Sosyal Güvenlik ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'nun 78. maddesinin 1. ve 2. fıkralarının iptali istemiyle Anayasa Mahkemesi'ne başvurulmasına karar verilmiş, Anayasa Mahkemesi de söz konusu hükümleri kişisel verilerin korunmasına ilişkin esasların ancak Kanun'la düzenlenebileceği ve bu konuda idareye ilk elden yetki verilemeyeceği gerekçesiyle iptal etmişti.

Bu karardan sonra Danıştay 15. Daire, dayanağı Anayasa Mahkemesi tarafından iptal edilen *'Genel Sağlık Sigortası Verilerinin Güvenliği ve Paylaşımına ilişkin Yönetmelik'*in önce yürütmesinin durdurulmasına ve nihayet 27.9.2017 tarihli kararıyla Yönetmelik'in kişisel sağlık verilerin işlenmesine ve paylaşılmasına yönelik hükümleri iptal edilmiştir.

Yine 20.10.2016 tarihinde, amacı, kişisel sağlık verilerinin daha iyi korunmasını sağlamak olduğu iddia edilen *'Kişisel Sağlık Verilerinin İşlenmesi Ve Mahremiyetinin Sağlanması Hakkında Yönetmelik*' bu kez Sağlık Bakanlığı tarafından yürürlüğe konulmuştur. Ancak Yönetmelik'in kişisel sağlık verilerinin korunmasını sağlayan etkin hükümler içermemesi, aksine hekimlerin sır saklama başta olmak üzere mesleki hak ve yükümlülükleri ile veri sahibi hastanın özel hayatının gizliliğine ilişkin haklarını yok sayan hukuka aykırı düzenlemelen barındırması nedeniyle Türkiye Psikiyatri Derneği ve Türk Dermatoloji Derneği tarafından iptal davası açılmıştı.

Danıştay bu davada da, 6698 Sayılı Kişisel Verileri Koruma Kanunu uyarınca kurulması öngörülen Kişisel Verileri Koruma Kurulunun görüşü alınmadan, denetim ve kontrolünden geçirilmeden çıkarılan Yönetmeliğin bir bütün olarak hukuka aykırı olduğunu tespit ederek Yönetmelik'in bütününün yürütmesinin durdurulmasına karar vermiştir.

Süreçte ise Kişisel Verileri Koruma Kurumu **28.10.2017 tarihli Resmi Gazete'de Kişisel Verilerin Silinmesi, Yok Edilmesi Veya Anonim Hale Getirilmesi Hakkında Yönetmelik adı altında bir düzenleme yürürlüğe sokmuştur.**

Bu Yönetmelik'in yayımlanış amacı 1. Maddede *'...tamamen veya kısmen otomatik olan ya da herhangi bir veri kayıt sisteminin parçası olmak kaydıyla otomatik olmayan yollarla işlenen kişisel verilerin silinmesi, yok edilmesi veya anonim hale getirilmesine ilişkin usul ve esasları belirlemek'* olarak belirtilmiştir.

Bilindiği üzere, Yönetmelikler, Anayasa'nın 124. maddesinde belirtildiği üzere, tüzüklerin uygulanmasını sağlamak üzere ve bunlara aykırı olmamak şartıyla çıkarılabilir. Yönetmelikler, yasada yer almayan ancak idarenin işleyişi ve kamu yararı için önceden belirlenmesi zorunlu bulunan teknik konu ve ayrıntıları Yasaya uygun olmak üzere objektif, somut ve sürekli kurallarla ayrıntılı bir şekilde belirlemeyi amaçlamaktadır.

Ancak çıkarılan yeni Yönetmelik'te Kişisel Verilerin Silinmesi, Yok Edilmesi Veya Anonim Hale Getirilmesine ilişkin kuralların soyut ve belirsiz olması, sağlanması hedeflenen hukuksal korumayı etkisiz hale getirmektedir.

Kişisel Nitelikteki Verilerin Otomatik İşleme Tabi Tutulması Karşısında Şahısların Korunmasına Dair Sözleşme’de kişisel veri sahiplerinin bu verilerin tutulduğu sistemlere erişme, düzeltilmesini talep etme, aktarımına itiraz etme gibi haklarının güvence altına alınması gerektiğinden dilekçemizin başında söz etmiştir.

Nitekim iç hukukumuza da yansıtılan bu hüküm, Anayasanın 20. maddesinin son fıkrasında ‘Herkes, kendisiyle ilgili kişisel verilerin korunmasını isteme hakkına sahiptir. Bu hak; kişinin kendisiyle ilgili kişisel veriler hakkında bilgilendirilme, bu verilere erişme, bunların düzeltilmesini veya silinmesini talep etme ve amaçları doğrultusunda kullanılıp kullanılmadığını öğrenmeyi de kapsar.’ Şeklinde yansıtılmıştır. Bu kapsamda Kişisel Verilerin Korunmasına Dair Kanunun Tasarısının ‘İlgili kişinin hakları’ başlıklı 12. maddesinde;

* İşlenen verilerin tümünden ilgilinin haberdar olması gerektiği,
* Sisteme erişiminin ve bilgilerini düzeltme hakkının temin edilmesi gerektiği,
* Veri işlemenin hukuki dayanağının, amacının ve aktarım yapılan 3. kişilerin kimliğinin bilinir olması zorunluluğu vb. haklar düzenlenmiştir.

Ne var ki Yönetmelikte sağlık verisi sahibi kişilerin bu haklarını temin etmeye yönelik bir hüküm bulunmamaktadır. Sağlık verisi sahibi kişiler, sürece hiçbir biçimde müdahalede bulunamayan, hatta itiraz hakları dahi olmayan pasif sujeler olarak tasarlanmıştır.

Örneğin Yönetmelik'in 7. Maddesinin ilk fıkrasında *'Kanunun 5 inci ve 6 ncı maddelerinde yer alan kişisel verilerin işlenme şartlarının tamamının ortadan kalkması halinde, kişisel verilerin veri sorumlusu tarafından resen veya ilgili kişinin talebi üzerine silinmesi, yok edilmesi veya anonim hâle getirilmesi gerekir.'* Hükmü yer almaktadır. Bu maddede işaret edilenler içinde sağlık verileri de bulunmaktadır. Anayasa'nın 20. Maddesi ve konuya ilişkin uluslararası Sözleşme hükümleri uyarınca verinin işleniş amacı ortadan kalktığında verinin silinmesi gerekmektedir. Hele de veri sahibinin bu yönde bir talebi varsa bu gereklilik veriyi işleyen açısından bir zorunluluk halini almaktadır. Ancak düzenlemede görüleceği üzere '... *ilgili kişinin talebi üzerine silinmesi, yok edilmesi veya anonim hâle getirilmesi gerekir'* ifadesiyle idareye veriyi silme ya da anonim hale getirme konusunda sınırsız bir takdir yetkisi tanınmıştır.

Üstelik verinin nasıl anonim hale getirileceğine ilişkin objektif kurallar düzenlenmemiştir. Yönetmelik bu haliyle noksan düzenleme nitelindedir ve hukuka aykırıdır.

Öte yandan veri sorumlusunun sürece ilişkin sorumluluğunu ve görevlerini tanımlayan yeterli düzenlemeler de yapılmamıştır. Bu konudaki düzenlemelerde gerekli tedbirler objektif, ayrıntılı ve denetlenebilir biçimde düzenlenmek yerine sürekli olarak içeriği belirsiz ***'gerekli tedbirlerin alınacağı'*** şeklinde göndermeler yapılmıştır. Örneğin veri sorumlusunun bu konudaki sorumluluğu oldukça önemli iken *'silinen kişisel verilerin ilgili kullanıcılar için erişilemez ve tekrar kullanılamaz olması için gerekli her türlü teknik ve idari tedbirleri almakla yükümlüdür.'* Şeklinde ifade edilmekle yetinilmiştir. Bunun yanı sıra bu yükümlülüklerin ihlali halinde uygulanacak yaptırımlar da düzenlenmemiştir.

Söz konusu Yönetmelik hükümlerinin 1.1.2018 tarihinde yürürlüğe gireceği belirtilmekle birlikte, bu haliyle konuya ilişkin uluslararası Sözleşmelere ve Anayasa'nın 20. Maddesinin son fıkrasına açıkça aykırı olan Yönetmeliğin alana ilişkin sorunları çözmeyeceği, aksine derinleştireceği düşüncesindeyiz.

Bilgilerinize sunulur. Saygılarımla.

Av. Tülay Ekici Aksoy