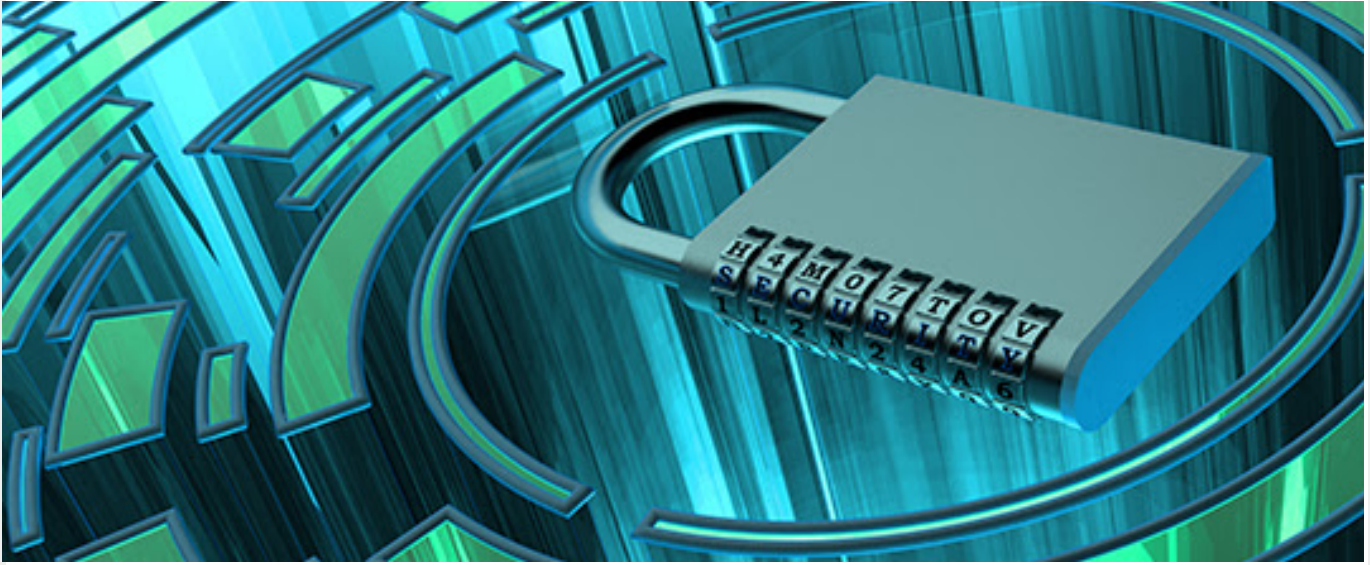


Kişisel Verileri Koruma Kurulu 108 sayılı Sözleşmenin yurt dışına kişisel veri aktarılmasında dayanak olmayacağına karar verdi ve önemli bir ceza daha kesti

Eylül 2020



Değerli Meslektaşlarımız, Müvekkillerimiz ve Çalışma Arkadaşlarımız,

Kişisel Verileri Koruma Kurulu ("**Kurul**") Kişisel Verilerin Otomatik İşleme tabi Tutulması Karşısında Bireylerin Korunması Sözleşmesi (108 sayılı Sözleşme) dayanak gösterilerek kişisel verilerin yurt dışına aktarılması hakkında değerlendirmelerini içeren bir karar özeti yayınladı. Söz konusu kararda Kurul, 108 sayılı Sözleşme hükümlerinin yurt dışına veri aktarımlarına hukuki etkisini değerlendirirken, daha önceden Amazon kararında da belirttiği şekilde, yeterli korumanın bulunmadığı ülkelere açık rıza alınmadan gerçekleştirilecek yurt dışına veri aktarımlarının işleme şartlarının birinin varlığı ve tarafların yeterli korumayı yazılı olarak taahhüt etmeleri ve Kurul izninin bulunması halinde gerçekleştirilebileceğini vurgulamıştır.

Karar, bir kez daha kişisel verilerin yurt dışına aktarımına ilişkin verilmiş para cezası olarak miktarı açısından dikkat çekmekle beraber, 108 sayılı Sözleşme'nin 6698 sayılı Kişisel Verilerin Korunması Kanunu'nda ("**Kanun**") kişisel verilerin yurt dışına aktarılmasına ilişkin öngörülen yöntemlere potansiyel bir alternatif olarak değerlendirilmesine yönelik tartışmaları sona erdirmesi sebebiyle de önem taşımaktadır. Kararın verilmesine sebebiyet veren koşullar, şirketlerin işledikleri ve aktardıkları kişisel verilerin hukuki sebeplerini açık bir şekilde belirten bir kişisel veri envanterine ve Kurul'dan veya ilgili kişilerden gelen taleplere tatmin edici yanıtlar vermek için uygun iç süreçlere sahip olunması gerekliliğinin altını çizmektedir.

Karara konu olayda, otomotiv sektöründe faaliyet gösteren veri sorumlusu tarafından reklam/bilgilendirme amaçlı gönderilen bir kısa mesaj (SMS) hakkında ilgili kişi Kurul'a başvuru yapmış ve Kurul veri sorumlusundan konuya ilişkin açıklama yapmasını talep etmiştir. Veri sorumlusu savunma yazısında kişisel verilerin veri işleyen konumunda bulunan yurt dışındaki hizmet sağlayıcıya aktarılmasının "veri sorumlusunun meşru menfaatleri için veri işlemenin zorunlu olması" şartı kapsamında gerçekleştirildiğini belirtmiş olmasına rağmen, aynı

savunma yazısında verilerin yurt dışına aktarımı için ilgili kişinin rıza verdiğiine yönelik açıklamalara da yer vermiştir. Yurt dışına veri aktarımının hukuki sebebine ilişkin çelişkili ifadeler yer verildiğinden Kurul re'sen bir inceleme başlatmış ve kişisel verilerin yurt dışına aktarımının hukuki dayanağı hakkında detaylı bilgi talebinde bulunmuştur.

Kurul kararında yer verilen önemli konuların özetine aşağıda yer verilmiştir.

- Veri sorumlusu tarafından yapılan açıklamalar uyarınca Kurul, pazarlama amacıyla işlenen kişisel verilerin açık rıza kapsamında, bunların dışında kalan kişisel verilerin ise veri sorumlusunun meşru menfaati hukuki gerekçesi kapsamında 108 sayılı Sözleşmeye dayanılarak aktarımın gerçekleştirildiğini ifade etmiştir. Kurul, veri sorumlusu tarafından meşru menfaate ilişkin denge testinin yapılmamış olması ve aktarım yapılan ilgili hizmet sağlayıcı ile yazılı taahhütname yapılarak Kurul'un izni alınmak üzere Kurul'a başvuru yapılmamış olması sebepleriyle, 108 sayılı Sözleşme hükümlerine dayanılarak kişisel verilerin yurt dışına aktarılmasının Kanun'un 9. maddesinde belirtilen şartlara uygun olmadığını belirtmiştir.
- Kurul, yabancı bir ülkenin 108 sayılı Sözleşmeye taraf olmasının, o ülkenin Kanun kapsamında yeterli korumanın bulunduğu ülke olarak tayini bakımından yeterli bir kriter olmadığını altını çizmiştir.
- Kurul, veri sorumlusunun ilgili kişilere sunduğu aydınlatma ve açık rıza metninde aktarımın hangi hukuki sebebe dayalı olarak gerçekleştirildiğine anlaşılır şekilde yer verilmediğine ve metinde bulunan ibarenin işleme faaliyetinin yalnızca ilgili kişilerin açık rızalarına dayanılarak gerçekleştirildiği izlenimine neden olduğuna kanaat getirmiştir.
- Yukarıda belirtilen nedenlerle Kurul gerekli şartlar sağlanmadan kişisel verilerin yurt dışına aktarılması suretiyle hukuka aykırı bir kişisel veri işleme faaliyeti gerçekleştirildiğini belirterek veri sorumlusu hakkında 900.000 TL (yaklaşık olarak 100.000 Avro) idari para cezası uygulamıştır.
- İlâveten, Kurul hukuka aykırı olarak yurtdışına aktarılan söz konusu kişisel verilerin Kanun'un 7. maddesine uygun olarak silinmesi/yok edilmesi ve sonucundan Kurul'a bilgi verilmesi hususunda veri sorumlusunun talimatlandırılmasına karar vermiştir.



Stéphanie Beghe Sönmez

Partner

sbeghe@paksoy.av.tr



Neslihan Kasap

Avukat

nkasap@paksoy.av.tr

Bu not sadece bilgilendirme amaçlı olup hukuki görüş içermemektedir. Bu bilgi notundaki konulara ilişkin bir sorunuz olması halinde lütfen bizi arayınız. Tüm hakları saklıdır.

Paksoy Ortak Avukat Bürosu, yerli ve yabancı yatırımcılara Türkiye'de hukuki danışmanlık ve avukatlık hizmeti sağlamak üzere ortak girişimler, şirket birleşme ve satın almaları, rekabet hukuku, gayrimenkul yatırımları, banka ve finans hukuku, enerji mevzuatı, alt yapı yatırımları, ticari ve idari davalar, iş davaları ve vergi uyuşmazlıkları gibi geniş bir yelpazede faaliyet gösteren yerel avukatlık firmasıdır.