

T.C.

ESK EH R

1. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2020/594

KARAR NO : 2021/324

DAVACI : ESK EH R B LEC K TAB P ODASI BA KANLI I
VEK LLER : AV. HEVAL YILDIZ KARASU, AV. MUSTAFA GÜLER
-[UETS'de Kayıtlıdır]-

DAVALI : ESK EH R VAL L
VEK LLER : AV. AYTÜL KÖKLÜ ÇE MEC K, AV. NERM N BURSALI
DO RAMACI -[UETS'de Kayıtlıdır]-

DAVANIN ÖZET : Davacı tarafından, Eski ehir ehir Hastanesi personelinin mesai takibi için giri ve çıkı larda foto raf çekilmesi uygulamasının kaldırılması talebiyle yapılan ba vurunun reddine ili kin 20/08/2020 tarih ve 3598 sayılı Eski ehir ehir Hastanesi Ba hekimli i i leminin; hekimlerin görevlerinin süreyle ba lı olmadı ı, ço u zaman ve genellikle mesai saatleri dı nda fazla çalı ma yaptıkları, giri llerde manyetik kart okutulması yanında foto raflama yapılması gerektirecek bir zaruretin bulunmadı ı, çekilen foto rafların ki isel veri niteli inde oldu u, i lenebilmesinin ancak kanunda açık düzenleme bulunması yahut ilginin açık rızası bulunması halinde mümkün oldu u, mesai takibi için ki isel verilerin i lenmesine cevaz veren açık bir düzenleme bulunmadı ı gibi idare tarafından ilgililerin açık rızasının alınmadı ı, bahse konu verilerin temel hak ve özgürlüklerden oldu undan Anayasanın 13. maddesi gere i sınırlanmasının ancak kanunla olabilece i, uygulamanın amaçla ba lantılı olmakla beraber sınırlı ve ölçülü olmadı ı, uygulamanın gereklilik arz etmedi i, benzer mahiyetli i lemlere kar ı yapılan ba vuru üzerine veri koruma hukukuna aykırı oldu una yönelik Ki isel Verileri Koruma Kurulu ve Danı tay kararları bulundu u, manyetik kartın sahibince okutulup okutulmadı ının hazır bulunan güvenlik görevlisi tarafından kontrol ve tespit edildi i, toplu kart okutuldu u iddiasının dayanaksız oldu u, münferit olayların genele mal edilemeyece i ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZET : Eski ehir ehir Hastanesinde çok sayıda personelin bulundu u, giri sırasında manyetik giri kartlarının toplu ekilde okutulması gibi durumlarla kar ıla ıldı ı, personelden kimin hangi saatte hastanede bulundu unun tespiti açısından önem arz etti i, sa lık hizmetinin etkin yürütülebilmesinin personelin tam vaktinde yerinde olmasıyla sa lanabilece i, hekimler dı ndaki sa lık personelinin de ilave çalı ma yaptı ı, hekimlerin de 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tabi oldu u, e itlik ilkesi gere i tüm personelin bu uygulama kapsamında bulundu u, 6698 sayılı Kanunun yürürlü e girmesiyle birlikte ki isel verilerin i lenmesi hususunun yasal dayana a kavu tu u, mevcut uygulamanın amaçla ba lantılı olması yanında sınırlı ve ölçülü oldu u, halihazırda her bir noktada bulunan kamera ile görüntüler kayıt altına alındı ı nazara alındı nda ki isel verilerin i lenmesi konusunda ilave bir i lem olarak nitelenemeyece i, ki isel verilerin 'amaçla sınırlılık ilkesi'nin bir gere i olarak i lendikleri amaç için gerekli olan süreye uygun muhafaza edildi i, 'ESKSB 01 sunucusunun yedekleme planı' ba lıklı evrakta belirtildi i gibi verilerin belli aralıklarla silindi i belirtilerek davanın reddi gerekti i savunulmaktadır.

TÜRK M LLET ADINA

Karar veren Eski ehir 1. dare Mahkemesi'nce, duru ma için önceden belirlenen 31/03/2021 günü saat 10:00'da davacı vekilleri ile davalı vekili Av.Nermin BURSALI DO RAMACI'nın katılımıyla açılan duru mada taraflara usulüne göre söz verilip açıklamaları dinlendikten sonra oturum sona erdirilerek gere i görü üldü:

T.C.

ESKİEHİR

1. DARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2020/594

KARAR NO : 2021/324

Dava; davacı tarafından, Eski ehir ehir Hastanesi personelinin mesai takibi içib giri ve çıkı larda foto raf çekilmesi uygulamasının kaldırılması talebiyle yapılan ba vurunun reddine ili kin 20/08/2020 tarih ve 3598 sayılı Eski ehir ehir Hastanesi Ba hekimli i i leminin iptali istemiyle açılmı tır.

Anayasa'nın "Devletin temel amaç ve görevleri" ba lıklı **5. maddesinde** "Devletin temel amaç ve görevleri, Türk milletinin ba ımsızlı nını ve bütünlü ünü, ülkenin bölünmezli ini, Cumhuriyeti ve demokrasiyi korumak, ki ilerinin ve toplumun refah, huzur ve mutlulu unu sa lamak; ki inin temel hak ve hürriyetlerini, sosyal hukuk devleti ve adalet ilkeleriyle ba da mayacak surette sınırlayan siyasal, ekonomik ve sosyal engelleri kaldırmaya, insanın maddi ve manevi varlı nının geli mesi için gerekli artları hazırlamaya çalı maktadır."; "Temel hak ve hürriyetlerin niteli i" ba lıklı **12. maddesinde**, "Herkes, ki ili ine ba lı, dokunulmaz, devredilmez, vazgeçilmez temel hak ve hürriyetlere sahiptir. Temel hak ve hürriyetler, ki inin topluma, ailesine ve di er ki ilere kar ı ödev ve sorumluluklarını da ihtiva eder."; "Temel hak ve hürriyetlerin sınırlanması" ba lıklı **13. maddesinde**, "Temel hak ve hürriyetler, özlerine dokunulmaksızın yalnızca Anayasanın ilgili maddelerinde belirtilen sebeplere ba lı olarak ve ancak kanunla sınırlanabilir. Bu sınırlamalar, Anayasanın sözüne ve ruhuna, demokratik toplum düzeninin ve lâik Cumhuriyetin gereklerine ve ölçülülük ilkesine aykırı olamaz." hükümlerine yer verilmi tir.

07/04/2016 tarihli ve 29677 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlü e giren 6698 sayılı Ki isel Verilerin Korunması Kanununun "Tanımlar" ba lıklı **3. maddesinde** "ki isel veri"nin, kimli i belirli veya belirlenebilir gerçek ki iye ili kin her türlü bilgi; "veri sorumlusu"nun ki isel verilerin i leme amaçlarını ve vasıtalarını belirleyen, veri kayıt sisteminin kurulmasından ve yönetilmesinden sorumlu olan gerçek veya tüzel ki i; "ki isel verilerin i lenmesi"nin ise ki isel verilerin tamamen veya kısmen otomatik olan ya da herhangi bir veri kayıt sisteminin parçası olmak kaydıyla otomatik olmayan yollarla elde edilmesi, kaydedilmesi, depolanması, muhafaza edilmesi, de i tirilmesi, yeniden düzenlenmesi, açıklanması, aktarılması, devralınması, elde edilebilir hale getirilmesi, sınıflandırılması ya da kullanılmasının engellenmesi gibi veriler üzerinde gerçekleştirilen her türlü i lem olarak tanımlandı ı, "Genel lkeler" ba lıklı **4. maddesinde** ki isel verilerin i lenmesinde i lendikleri amaçla ba lantılı, sınırlı ve ölçülü olma ilkesine yer verildi i, **7. maddesinde** bu Kanun ve ilgili di er kanun hükümlerine uygun olarak i lenmesine ra men, i lenmesini gerektiren sebeplerin ortadan kalkması halinde ki isel verilerin silinmesi, yok edilmesi veya anonim hale getirilmesi suretiyle imha edilmesinin zorunlu oldu u kuralına yer verildi i, **28. maddesinin 1. fıkrasında** Kanun hükümlerinden tam olarak istisna tutulan hallerin sayıldı ı, aynı maddenin **2. fıkrasında** ise "a) Ki isel veri i lemenin suç i lenmesinin önlenmesi veya suç soru turması için gerekli olması. b) lgili ki inin kendisi tarafından alenile tirilmi ki isel verilerin i lenmesi. c) **Ki isel veri i lemenin kanunun verdi i yetkiye dayanılarak görevli ve yetkili kamu kurum ve kurulu ları ile kamu kurumu niteli indeki meslek kurulu larınca, denetleme veya düzenleme görevlerinin yürütülmesi ile disiplin soru turma veya kovu turması için gerekli olması.** ç) Ki isel veri i lemenin bütçe, vergi ve mali konulara ili kin olarak Devletin ekonomik ve mali çıkarlarının korunması için gerekli olması." halleri için kısmi istisna tanındı ı, bu hallere yönünden Kanunun amacına ve temel ilkelerine uygun ve orantılı olmak kaydıyla veri sorumlusunun aydınlatma yükümlülü ünü düzenleyen 10 uncu, zararın giderilmesini talep etme hakkı hariç, ilgili ki inin haklarını düzenleyen 11 inci ve Veri Sorumluları Siciline kayıt yükümlülü ünü düzenleyen 16 ncı maddelerinin uygulanmayaca ı kuralına yer verildi i görülmektedir.

Dava dosyasının incelenmesinden; Eski ehir ehir Hastanesi çalı anlarının mesai takibinin yapılabilmesi amacıyla giri ve çıkı larda foto raflarının çekildi i, davacı oda tarafından, 6698 sayılı Ki isel Verilerin Korunması Kanununa göre biyometrik verilerin i lenmeyece i ve açık rıza

T.C.

ESK EHIR

1. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2020/594

KARAR NO : 2021/324

bulunmaksızın i lenmesinin yasak oldu u iddiasına binaen söz konusu uygulamaya son verilmesi talebiyle ba vuruda bulunuldu u, mezkur istem üzerine yapılan de erlendirme neticesinde personelin giri ve çıkı saatinde tanıtım kartını okuttu u zaman o anın foto rafını çekilmekte oldu u, yüz algılamaya dayalı çekilen foto rafın biyometrik ve/veya kimlik tanıma i lemi olmadı ı yönünde 20/08/2020 tarih ve 3598 sayılı Eski ehir ehir Hastanesi Ba hekimli i i leminin tesis edildi i, anılan i lemin iptali istemiyle bakılan davanın açıldı ı anlaşılmaktadır.

Bakılan uyu mazlıkta; mesai giri ve çıkı larında personel tarafından manyetik kartın okutulması sırasında foto raflama yapılmak suretiyle çalı anların takip ve kontrolü gerçekleştirildi i, yüz tanıma yönteminin de il, yüz algılamaya dayalı foto raflama i lemi yapıldı ndan uygulamanın biyometrik ki sel veri i lenmesi niteli inde olmadı ı gerekçesiyle i lem tesis edildi i anlaşılmakla birlikte; çekilen foto rafların 6698 sayılı Kanunda yapılan tanıma göre ki sel veri oldu u hususunda tereddüt bulunmadı ndan, uygulamanın biyometrik veri i lenmesi mahiyetinde olup olmadı ı ve konu hakkında özel nitelikli ki sel verilerin i lenme artlarının bulunup bulunmadı ı hususundan önce ihtilafın çözümünün ki sel verilerin i lenmesine ili kin genel esaslar çerçevesinde ele alınması gerekmektedir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 99 ve devam eden maddelerinde, Devlet memurlarının çalı ma saatleri ile günlük çalı ma saatlerinin ba lama ve bitme saatlerinin tespitine yönelik düzenlemelere yer verilmi olmakla birlikte, kamu görevlilerinin mesaiye devam durumlarının kontrolü konusunda ayrıntılı bir yasal düzenleme mevzuatımızda bulunmamakta ise de, idarelerce, geli en teknolojinin kamu hizmetlerinin etkin ve verimli yürütülmesini kolayla tırıcı etki sa laması amacıyla, kamu kesiminde kullanılmaya ba lamasını do al kar ılamak gerekmekte, buna kar ılıklı, teknolojik imkânlar kullanılarak ki sel verilerin kayıt altına alınması ve i lenmesi uygulamasının yukarıda belirtilen düzenlemelere uygun olması zorunludur.

İndikleri amaçla ba lantılı, sınırlı ve ölçülü olma ilkesi çerçevesinde i lenen verilerin belirlenen amaçların gerçekleştirilmesine **elveri li olması**, amacın gerçekleştirilmesi ile ilgili olmayan veya ihtiyaç duyulmayan ki sel verilerin i lenmesinden kaçınılmasının gerekti i; **ölçülülük ilkesinin ise**, veri i leme faaliyeti ile gerçekleştirilmesi istenen amaç arasında makul bir dengenin kurulması, di er bir ifadeyle veri i lemenin amacı gerçekleştirilecek ölçüde olması gerekti ine i aret etti i; bu kapsamda, ki sel veri i leme faaliyetinin gerçekleştirilmesi için gerekli olmayan ki sel verilerin toplanmaması ve/veya i lenmemesi gerekti i, veri sorumlusunun amacı çerçevesinde, ölçülülük ilkesine uygun olarak ilgili ki iden minimum düzeyde bilgi talep etmesi, bunun dı ndaki amaç için gerekli olmayan veri i lemeden kaçınması gerekti i, ki sel verilerin i lenmesi ilgili ki inin iznine ba lı olarak gerçekleştirilse ve belirli bir amaca ba lı olsa bile açık rızanın a ırı miktarda veri toplanmasını me rula tırmayaca ı, buna göre ki sel verilerin yalnızca belirli amaçlar için ve gerekti i kadar toplanması ve amacın gerektirdi i yerlerde kullanılması gerekmektedir.

Somut olayda; davalı idare tarafından, giri ve çıkı larda manyetik kart okutuldu unun belirtildi i, giri sırasında manyetik giri kartlarının toplu ekilde okutulması gibi durumlarla kar ılıklı i leri sürülmekle birlikte bu hususa dair somut bilgi belge sunulmadı ı, mesai kontrolü için foto raflama yapılması gibi ço unlukla üstün güvenlik önlemi alınmasına ihtiyaç duyulan alanlarda kullanılan yöntem yerine alternatif yollara ba vurulabilece i, dolayısıyla veri sorumluları bünyesinde mesai kontrolü amaçlı giri ve çıkı lar için foto raf çekmesinin Kanunun "Genel İlkeler" ba lıklı 4 üncü maddesi kapsamında ele alınması gerekti i, bu çerçevede; yalnızca mesai kontrolü amacıyla gerçekleştirilen uygulama ile davalı idarece amaçlanan kamu yararı arasında orantılılık bulunmadı ndan mezkur maddenin (ç) bendindeki ölçülülük ilkesine aykırı oldu u sonucuna ula ılmı tır.

T.C.

ESK EHIR

1. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2020/594

KARAR NO : 2021/324

Öte yandan; 6698 sayılı Kanun 28. maddesi uyarınca kamu kurum ve kuruluşları Kanununun birtakım yükümlülüklerinden muaf tutulmuş ise de; bu muafiyet kişisel verilerin silinmesi, yok edilmesi veya anonim hâle getirilmesi yükümlülüğünü kapsamadığı, davalı idarenin kişisel verilerin silinmesi, yok edilmesi veya anonim hâle getirilmesi suretiyle imhasıyla mükellef olduğu, dosya kapsamında mevcut Eski Ehir Hastanesi Başhekimliğinin 23/10/2020 tarih ve 166 sayılı yazısında "*PDKS sistemine ait veriler Database (Veri tabanı)'de tutulmakta olup imhası yapılmamaktadır.*" ifadesinin yer aldığı, Mahkememizin 30/03/2021 tarihi ara kararı ile idareden imhalemi yapıp yapılmadığı hususunda izahat verilmesinin istenildiği, aksi takdirde dosyadaki bilgi ve belgelere göre karar verileceği ihtar edilmesine karşın ara kararı gereğinin yerine getirilmediği, dosya kapsamında mevcut belgelerden; belli periyotlarla temizlenen dosyanın yedek dosya olduğu, davaya konu uygulamaya ait verilerin ise imha edilmeksizin veri tabanında saklandığı anlaşılmakla; dava konusu ile ilgili bu yönüyle de hukuka uyarlık bulunmadığı anlaşılmaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu ile ilgili iptaline, aşağıda dökümü yapılan 510,30-TL yargılama gideri ile karar tarihinde yürürlükte olan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca duru malî işler için belirlenen 3.110,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, posta avansından artan miktarın istemi halinde derhal, aksi takdirde kararın kesinleşmesi müteakip resen davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren **30 gün** içerisinde **Ankara Bölge Daire Mahkemesinde istinaf** yolu açık olmak üzere, 15/04/2021 tarihinde oyçokluğuyla karar verildi.

Başkan	Üye	Üye
RAFET TÜRKSOY	AKIN ALTINBA	SAFA BAĞAR
101847	191751	182191
X		

YARGILAMA GİDERLERİ :

Başvurma Harcı	: 54,40 TL
Karar Harcı	: 54,40 TL
Vekalet Harcı	: 16,30 TL
YD Harcı	: 89,60 TL
YD tiraz Harcı	: 148,60 TL
Posta Gideri	: 147,00 TL
TOPLAM	: 510,30 TL

AZLIK OYU (X): Dava dosyasının incelenmesinden; Eski Ehir Hastanesi çalışanlarının mesai takibinin yapılabilmesi amacıyla giriş ve çıkışlarda foto raflarının çekildiği, davacı oda tarafından, 6698 sayılı Kişisel Verilerin Korunması Kanununa göre biyometrik verilerin ilelenmeyeceği ve açık rıza bulunmaksızın ilelenmesinin yasak olduğu iddiasına binaen söz konusu uygulamaya son verilmesi talebiyle başvuruda bulunulduğu, mezkur istem üzerine yapılan değerlendirme neticesinde personelin giriş ve çıkış saatinde tanıtım kartını okuttuğu zaman o anın foto rafını çekilmekte olduğu, yüz algılamaya dayalı çekilen foto rafın biyometrik ve/veya kimlik tanıma ile ilgili olmadığı yönünde 20/08/2020 tarih ve 3598 sayılı Eski Ehir Hastanesi Başhekimliği ile ilgili tesis edildiği, mezkur ile ilgili iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

T.C.

ESKİEHİR

1. DARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2020/594

KARAR NO : 2021/324

Teknolojik gelişmeler kapsamında özel ve tüzel kişiler, bu teknolojiden yararlanmak suretiyle bir yandan hizmet kalitesini ve verimliliğini artırmayı, diğeryandan zaman, emek, işgücü ve sermaye israfının önüne geçmeyi amaçlamaktadırlar. Ancak bunu yaparken kişisel verilerin korunmasına da azami özen göstermek zorundadırlar.

Bilgi toplumuna geçilen günümüzde, bilgi ve iletişim sektörlerinin önemi giderek artmıştır. Bilgisayar destekli uygulamalar ve yeni iletişim ve kontrol sistemleri ile mal ve hizmetlerin üretilmesi, verimliliği, kontrolü, güvenliğini, bilgiye erişim ve bilginin toplumsal tabana yayılması etkin ve kolaylaşmıştır.

Saydam ve etkin devlet yapısının oluşturulmasında, yolsuzluklardan arınmış toplum amacına ulaşılmasında, kurumların huzur ve sükun ve düzeni ile kamu mallarının korunması ve tecavüzlere hukuk çerçevesinde mani olunabilmesinde bilgi, iletişim ve güvenlik teknolojilerinin önemi büyüktür. Dairelerin gözetim, denetim ve kontrol hizmetlerinin yürütülmesi için teknolojinin getirdiği yeniliklerden faydalanarak desteklenmesi ve bu araçlar kullanılarak faaliyetlerini yerine getirmesi, bu faaliyetler çerçevesinde güvenlik kameralarının kullanılması da zorunluluktur.

Bu bağlamda, kamu hizmeti sunan kurumlarda, sunulan bu kamu hizmetinden yararlanma hakkına sahip olan insanların bu haklarının korunması ve zamanında bu hizmetlerden yararlanması adına, bu hizmeti sunacak olan personelin de zamanında hizmet sunum alanında bulunmaları gerektiği, diğer bir deyişle belirlenmiş olan mesai saatlerine uymak zorunluluklarının bulunduğu, aksi durum mevcut yasal düzenlemeler uyarınca disiplin cezasını gerektiren bir durum olduğu dikkate alındığında, bu konuda disiplin ve düzenin sağlanması ve korunması bakımından denetim ve kontrol yetkisine sahip idarece mesai takibi yapılmasında hukuka aykırı bir durum yoktur. Ancak bu takibin, gerek uluslararası sözleşmeler gerekse Anayasa ile güvence altına alınan özel hayatın ve kişisel verilerin korunması ilkesini ihlal etmeyecek şekilde yapılması gerekir.

Bakılan davada, Eskişehir Hastanesinde çok sayıda personel olduğu, çipli kart ile mesai takibi yapılmasının bir personelin birimindeki tüm çalışanların kartının okutmak suretiyle mesai takip sisteminin etkisiz hale getirilmesi gibi sorunlarla karşılaşılması ve kurum amirinin mesai takibini sağlıklı yapmasını engellediği, bu nedenlerle kart okutma esnasında foto çekme sistemine geçildiği, üçüncü şahıslarca bu bilginin görülemediği, biyometrik veri mahiyetinde verilerin alınmadığı, yapılan uygulamanın meşru ve amaca uygun olduğu, amaca göre etkili olmadığı, sadece mesai girişi ve çıkışıyla sınırlı olduğu, bütün mesai boyunca takibe yönelik olmadığı dikkate alındığında sağlıklı bir mesai takibi yapılabilmesi amacıyla Eskişehir Hastanesinde mesai girişi ve çıkışlarında foto çekme uygulamasının kaldırılması yönünde davacı oda tarafından yapılan başvurunun reddine ilişkin dava konusu işleminde hukuka aykırılık bulunmadığı kanaati ile aksi yöndeki çoğunluk kararına katılmıyorum.

Nitekim; benzer bir uyuşmazlık hakkında Danıştay Dava Daireleri Kurulunun 19/06/2019 tarih ve E:2018/2994, K:2019/3094 sayılı kararı da bu yöndedir.

Bağcı

RAFET TÜRKSOY

101847