

Yürütmenin durdurulması ve duruma istemlidir

STANBUL DARE MAHKEMESİ BAŞKANLIĞINA

DAVACILAR:1-Türk Di hekimleri Birliği

Kızılırmak Mahallesi 1446. Cadde 12/38 Çankaya / Ankara

VEKİL :Av. Mustafa Güler (Ankara Barosu 10568)

Mebusevleri Mahallesi Anıt Caddesi 6/7Çankaya / Ankara

Tel: 0312 2297130 0532 4905981

2- İstanbul Di hekimleri Odası

Cumhuriyet Caddesi No:203/3 Harbiye / İstanbul

VEKİL :Av.Fikret LK Z

UETS Adresi 16278-72986-35710

Maçka Cad. No: 11 Kat 2 D. 3 Maçka İlili İstanbul

DAVALI : İstanbul Valiliği İstanbul

T.TARİH :18.03.2021

KONUSU :Muayenehaneler ve diğer sağlık kuruluşlarından, hasta verilerinin **kayıt dışı ekonominin azaltılması amacıyla** istenmesine ilişkin İstanbul İl Sağlık Müdürlüğü'nün 22.03.2021 tarih ve 967 sayılı yazısının yürütmesinin durdurulması ve iptaline karar verilmesi, incelemenin duruma malı olarak yapılması istemidir.

AÇIKLAMALAR:

1.DAVA KONUSU İZLEM

Sağlık Bakanlığı tarafından hazırlanan 7.7.2020 tarih ve 1157 sayılı görüş yazısı illere gönderilerek; Kayıt Dışı Ekonominin Azaltılması Programı kapsamında, özel di muayenehaneleri, özel aız di sa lı lı poliklinikleri ve özel aız di sa lı lı merkezlerinden MBYS sistemine entegre olmayanların 1 Eylül 2020 tarihine kadar entegre olmaları ve sa lı klı veri göndermelerinin sa lanması istenmiştir.

Söz konusu görüş yazısının, gere i yapılmak üzere üst yazıyla İl Sağlık Müdürlükleri tarafından di hekimlerine gönderilmesi üzerine pek çok di hekimi tarafından itiraz dilekçeleri sunulmuştur, Türk Di hekimleri Birliği de Sağlık Bakanlığı na gönderdiği yazıyla, anılan yazıda dayanak alınan bir kısım mevzuatın yargı kararıyla durduruldu u veya

iptal edildi i, kaldı ki sa lık verilerinin ilgililerin açık rızası aranmaksızını lenmesinin sınırlı amaçlarla ve sınırlı ki ilerle olabilece i vurgulanmı , hastaların açık rızası olmaksızın ki isel sa lık verilerinin payla ılmasının/i lenmesinin suç olu turaca ı da belirtilerek konunun yeniden de erlendirilmesi talep edilmi tir.

Bu ba vuruların Bakanlık tarafından incelenmesi üzerine yapılan de erlendirme sonucu Türk Di hekimleri Birli ine 18.03.2021 tarihinde ula mı tır. Bütün valiliklere de gönderildi i anla ılan 12.03.2021 tarih ve 420 sayılı Bakanlık de erlendirmesinde, çe itli hususlara ili kin açıklamalar yapıldıktan sonra, **7.7.2020 tarih ve 1157 sayılı yazının gere inin yerine getirilmesi, uygulamayanlar hakkında ise 3359 sayılı Sa lık Hizmetleri Temel Kanununun Ek 11. Maddesi hükümleri çerçevesinde i lem yapılması istenmi tir.**

Söz konusu görü yazısı üzerine stanbul 1 Sa lık Müdürlü ü ilçe sa lık müdürlüklerine, onlar da di hekimleri ve sa lık kurulu larına yazılar göndererek, Bakanlı ın **ilgi yazısı do rultusunda i lem yapılmasını talep etmi lerdir.** (Ek 2) Davanın konusu, Bakanlı ın 7.7.2020 tarihli görü üne göre i lem yapılmasını talep eden kesin ve yürütülebilir nitelikteki genel düzenleyici Valilik i lemidir.

Dava konusu idari i lem, ki isel sa lık verilerinin, hastaların rızası aranmaksızın, **kayıt dı ı ekonominin azaltılması amacıyla**, merkezi bir kayıt sistemine gönderilmesine ili kin oldu undan, a a ıda öncelikle ki isel verilerin korunmasına ili kin kısa açıklamalardan sonra, i lemin iptalini gerektiren hukuksal tartı ma yapılacaktır.

2.K SEL VER LER

a-Verilerin de eri

Ki inin özel ya amının gizlili ine yönelik saldırıların artması üzerine, yakla ık 40 yıl önce, OECD tarafından bu alanda birtakım ilkelerin belirlenmesi gerekli görülmü tür. Bunun hemen ardından, 1981 yılında, Türkiyenin de ilk imzacılarından oldu u, Ki isel Nitelikteki Verilerin Otomatik leme Tabi Tutulması Kar ısında ahısların Korunmasına Dair Sözle me Avrupa ülkeleri tarafından hazırlanmı tır.

Anılan Sözle me, ülkemizde, imzalanmasından 35 yıl sonra onaylanmı ve 18.2.2016 tarihinde yürürlü e girmi tir.

Di er yandan, yıllardır bekleyen Ki isel Verilerin Korunması Kanunu da, Avrupa Birli ine verilen taahhütlerin yerine getirilmesi için, hızla kanunla tırılarak 7.4.2016 tarihinde yürürlü e sokulmu tur.

663 sayılı Sağlık Bakanlığı ve Ba lı Kurulu larının Te kilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararname ve 3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanununda yapılan de i ikliklerle *Sa lık Bakanlı ının sa lık verilerini toplamasına imkan veren bir takım düzenlemeler de* 6698 sayılı Ki sel Verilerin Korunması Kanunuyla yapılmı tır.

Günümüzden kırk yıl önce fark edilen tehlike üzerine, bireylerin korunması için uluslararası sözleşme ile düzenleme yapılması gereksinimi doğumuşken; teknolojinin geldi i a amada akıllı makineler ve yapay zeka ile gelişen bilgisayar sistemleri ve yazılımlar sayesinde ki sel verilerin i lenmesi kolayla mı tır. Büyük veri yı nlarının analiz edilmesi suretiyle çok önemli bilgilerin elde edilmesinin mümkün hale gelmesiyle anılan tehlike artık çok daha büyük boyuttadır.

Ki ilerın özellikleri, davranı veya alı kanlıklarının bilinmesi, onlara yönelik mal ve hizmet üretiminde bulunanlar için ticari olarak çok de erli oldu u gibi bu bilgiler son yıllarda sosyal mühendislik yapmak için de yo un biçimde kullanılmaktadır. Di er yandan bu bilgiler, kullanılan ilaçlar, uygulanan tetkik ve tedaviler gibi sa lık alanına ili kin olması halinde, söz konusu hastalı a yönelik tedavi önerilerinin sunulmasından, uygulanan tedavi ve/veya ilaçların etki ve yan etkilerinin izlenmesine, sigorta yapılıp yapılmaması yahut prim miktarının belirlenmesine kadar çe itli riskler yarattı ndan/olanaklar sa ladı ndan; özellikle sa lık alanında faaliyet gösteren firmalar ve sigorta irketleri için çok de erlidir.

Di er yanda ise bütün bu verilere eri lmesi, ki ilerın toplumda damgalanmasından çalı ma haklarının kısıtlanmasına ya da kimi haklardan yararlanmalarının engellenmesine varıncaya kadar bir takım yaptırımlarla kar ıla malarına yahut dü ünçe ve davranı larının yönlendirilmesine sebep olabilmektedir.

Ayrıca, bireyin demokratik hakları arasında önemli yeri olan özel ya amına saygı gösterilmesi ve istemedi i eylerin bilinmemesi ba lamında *unutulma hakkı* ki sel verilerin yaygın biçimde payla ılması ya da izinsiz ele geçirilmesi suretiyle a ır biçimde ihlal edilebilmektedir.

Ki sel veriler, ta ıdı ı bu de er nedeniyle Anayasal koruma altına alınmı , üstelik temel haklar arasında düzenlenerek, özel ya ama saygı gösterilmesini isteme hakkının sınırlandırılmasına yönelik düzenlemelerin de Anayasanın 13. maddesi kapsamında sınırlandırılması amaçlanmı tır. Buna göre "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."

Bu ba lamda, Anayasanın 20. Maddesinde düzenlenen ki sel verilerin korunmasına ili kin hakkı sınırlandıran, ilgililerin açık rızası olmaksızın bu verilerin

paylaşılmasını gerektiren kuralların, Anayasanın 13. Maddesindeki diğer şartları taşımasının yanı sıra ancak yasayla düzenlenmesi anayasal bir zorunluluktur.

Bu alandaki yargısal kararlar arasında, geçtiğimiz yıl verilen bir Danıştay DDK Kararında, icra dairesinin kamera ile izlenmesine ilişkin ilme ilişkin olarak "...kamera takip sistemi kurulmasının özel hayatın gizliliğini ihlal ettiği anlaşılmakta olup; uygulamanın sınırlarını, usul ve esaslarını gösteren bir yasal dayanağın bulunmaması, toplanan görüntülerin ileride başka bir şekilde kullanılamayacağına dair bir güvencenin mevcut olmaması ve bu haliyle yukarıda belirtilen temel haklar ve Anayasal ilkelerle bağdaşmaması nedeniyle dava konusu işlemin hukuka aykırı olduğu sonucuna ulaşılmıştır..." denilerek kişisel verilerin önemi ve izlenmesine ilişkin şartlar ve bu arada sınırlamanın kanunla düzenlenme zorunluluğuna ilişkin ilke ve kurallar belirtilmiştir. (*Danıştay 1. Dava Daireleri Kurulunun 15.10.2020 tarih ve 2020/1215 E. 2020/1870 K. sayılı Kararı*)

b-Kişisel Sağlık Verileri

Kişisel veri, kimliği belirli veya belirlenebilir gerçek kişiye ilişkin her türlü bilgi olarak tanımlanmaktadır.

Kişisel veri olarak kabul edilen bu bilgilerden, **sağlık bilgileriyle ilgili olan verileri de içeren** bir kısmının, diğerlerine göre kişisel haklarının korunması bakımından çok daha özellikli bir korumaya tabi tutulması gerektiği kabul edilmiştir.

Konuya ilişkin bir kısım mevzuat ve yargısal kararlara ilişkin açıklamalar ekte sunulmuştur. (Ek-3) Ancak burada kısaca belirtmek gerekir ki; kişisel sağlık verilerinin ilgilinin rızası dışında izlenebilmesi 6698 sayılı Kanunun 6/3. maddesinde **amaç ve kişi yönünden** çok katı biçimde **sınırlandırılmıştır**. Buna göre, "Sağlık ve cinsel hayata ilişkin kişisel veriler **ancak** kamu sağlığının korunması, koruyucu hekimlik, tıbbî teşhis, tedavi ve bakım hizmetlerinin yürütülmesi, sağlık hizmetleri ile finansmanının planlanması ve yönetimi **amacıyla**, sır saklama yükümlülüğü altında bulunan kişiler veya yetkili kurum ve kuruluşlar tarafından **ilgilinin açık rızası aranmaksızın izlenebilir**."

Sağlık verilerinin izlenmesinde, amaç ve kişi yönünden getirilen sınırlamanın yanı sıra, Kanunda belirtilen temel ilkelere de uyulması şarttır. 6698 sayılı Kanunun 4.maddesinde "Kişisel verilerin izlenmesinde aşağıdaki ilkelere uyulması zorunludur:" denilerek beş ayrı ilke sayılmıştır. Bu ilkeler arasında yer alan "İzlenedikleri amaçla bağlantılı, sınırlı ve ölçülü olma" ilkesi kişisel sağlık verilerinin izlenmesinde özellikle önemlidir.

Bu bağlamda, sağlık verilerinin izlenmesine ilişkin olarak, kanunen yetkili kişi olmak ve veri izlemenin kanunda sayılan amaçlarla yapılması ilgililere sınırsız serbesti vermemekte; izlenen verinin *amaçla bağlantılı, sınırlı ve ölçülü olması* da gerekmektedir.

3.DAVA KONUSU LEM HUKUKA AYKIRI KILAN SEBEPLER

Dava konusu i lem, hastaların ki isel sa lık verilerinin, **kayıt dı ı ekonominin azaltılması amacıyla** Bakanlık tarafından olu turulan merkezi veri kayıt sistemine aktarılmasını talep etmektedir. Bu i lem a a ıda belirtece imiz sebepler hukuka aykırıdır.

a-Ki isel sa lık verileri kayıt dı ı ekonominin azaltılması amacıyla i lenemez

Sa lık verileri, ki isel veriler içinde en yüksek korumaya tabi tutulan veri kümesidir. 6698 sayılı Kanuna göre, özel nitelikli ki isel veriler kanunda düzenlenmi olması artıyla ilgilinin rızası dı ında i lenebilir iken sa lık verileri için kanunen düzenlenmi olması da yeterli de ildir. Sa lık verilerinin ilgilinin rızası dı ında payla ılabilmesi için 6698 sayılı Kanunun 6/3. Maddesinde sayılan sınırlı amaçlardan birinin bulunması arttır. Söz konusu amaçlar "...kamu sa lı ının korunması, koruyucu hekimlik, tıbbî te his, tedavi ve bakım hizmetlerinin yürütülmesi, sa lık hizmetleri ile finansmanının planlanması ve yönetimi..."dir. Sa lık verilerinin rıza dı ı i lenme amaçları Kanunda sınırlı olarak sayılmı tır; bunların arasına ba ka amaçlar eklenemez, geni letilemez.

Dava konusu i lemin temelini olu turan 7.7.2020 tarihli Sa lık Bakanlı ı yazısında "Kayıt Dı ı Ekonominin Azaltılması Programı ba lı ı altında yer alan 239. Tedbir ile... kinci 100 Günlük craat Programı uyarınca Hazine ve Maliye Bakanlı ı sorumlulu unda ... Kayıt Dı ı Ekonomiyle Mücadele Eylem Planı (2019-2021) hazırlanmı ve uygulamaya konulmu tur." bilgisi verildikten sonra , "Özel muayenehanesi olan hekimler ile di hekimlerinin, özel di muayenehanesi, özel a ız di sa lı ı poliklini i ve özel a ız di sa lı ı merkezlerinde yapmı oldu u i ve i lemlerin (tedavi, ameliyat, muayene vb) Muayene Bilgi Yönetim Sistemine kayıt edilmesine yönelik Ayakta Te his ve Tedavi Yapılan Özel Sa lık Kurulu ları Hakkında Yönetmeli in 27. Maddesinin sekizinci fıkrasında *Sa lık kurulu ları tarafından kayıt altına alınan ki isel sa lık verileri, 24/3/2016 tarihli ve 6698 sayılı Ki isel Verilerin Korunması Kanununa uygun bir ekilde i lenir ve Bakanlıkça belirlenen usul ve esaslara uygun bir ekilde merkezi sa lık veri sistemine aktarılır. Bakanlık tarafından kurulan kayıt ve bildirim sistemine ve Bakanlıkça yapılacak di eri i ve i lemlere esas olmak üzere, istenilen bilgi ve belgelerin Bakanlı a gönderilmesi zorunludur.* hükmünce; "Kayıt Dı ı Ekonominin Azaltılması Programı" ba lı ı altında yer alan 239 uncu tedbirin Bakanlı ımızca yürütülen 27 nolu eylemi kapsamında; 1 Temmuz 2020 tarihi itibari ile iliniz bünyesinde hizmet veren özel muayenehaneler, özel di muayenehanesi, özel a ız

dişai sa lı ı poliklini i ve özel a ız di sa lı ı merkezlerinden MBYS sistemine entegre olanların sisteme devamı ve yaptıkları i ve i lemlere ait sa lıklı veri gönderilmesinin sa lanması, sisteme entegre olmayanların 1 Eylül 2020 tarihine kadar MBYSye entegre olmaları ve sa lıklı veri gönderilmesinin sa lanması hususunda..." gere i rica edilmi tir.

Bu yazının il sa lık müdürlükleri tarafından di hekimlerine bildirilmesi üzerine ileri sürülen itirazlar Bakanlık tarafından de erlendirilmi ; 12.03.2021 tarih ve 420 sayılı görü olu turulmu tur. Bu görü te, sonuç olarak, içeri ine yukarıda yer verilen 7.7.2020 tarih ve 1157 sayılı yazı gere inin yerine getirilmesi gerekti i belirtilmi ; gere ini yerine getirmeyenler hakkında ise 3359 sayılı Sa lık Hizmetleri Temel Yasasının Ek 11. Maddesi hükümleri çerçevesinde i lem yapılaca ı da vurgulanmı tir.

Davalı tarafından kesin ve yürütülebilir idari i lem haline getirilerek di hekimlerine bildirilen Bakanlık görü lerinin özü, **hastaların sa lık verilerinin, kayıt dı ı ekonominin azaltılması programı kapsamında Sa lık Bakanlı ı tarafından üstlenilen rol kapsamında hastaların rızası aranmaksızın toplanması** iste ini belirtmektedir.

6698 sayılı Kanunun 8.maddesinde ki isel verilerin aktarılmasına ili kin düzenleme yer almaktadır. Buna göre, **ki isel sa lık verileri kural olarak ilgili ki inin açık rızası olmaksızın aktarılamaz**. Söz konusu kuralın istisnası da aynı maddenin ikinci fıkrasında belirtilmi tir. Ki isel sa lık verilerinin ilgilinin rızası dı ında i lenme artlarının belirlendi i 6. maddenin üçüncü fıkrasındaki artların bulunması halinde yeterli önlem alınmak kaydıyla ilgili ki inin açık rızası aranmaksızın aktarılabilir.

Dava konusu i lemde, di hekimlerinin hastalarının ki isel sa lık verilerinin Bakanlı a aktarılması talep edilmektedir. Bu durumda, 6698 sayılı Yasanın 8. Maddesinin ikinci fıkrasındaki düzenleme nedeniyle 6. maddenin üçüncü fıkrasındaki artların bulunup bulunmadı ı ve yeterli önlem alınıp alınmadı ına bakılmalıdır.

6698 sayılı Kanunun 6/3. maddesi uyarınca sa lık verilerinin ilgililerin rızası olmaksızın i lenbilmesi ancak belirli amaçlarla mümkündür. Kanunda sayılan amaçlar bütünüyle sa lık hizmetlerinin yürütülmesiyle ilgilidir; dava konusu i lemde belirtildi i ekliyle, **kayıt dı ı ekonominin azaltılması amacıyla, ilgilinin açık rızası alınmadan sa lık verilerinin i lenmesi mümkün de ildir**.

Kanunun 6/3. maddesindeki artların, dava konusu i lemin amacı itibariyle gerçeiklemedi i, dolayısıyla Kanunun 8/2. Maddesi uyarınca hastaların sa lık verilerinin aktarılmasına da imkan olmadı ı anla ılmaktadır.

b-Kapsamında di hekimlerinin olmadı ı bir Yönetmelik hükmüne dayanılarak yükümlülük getirilemez

Dava konusu i lemin temelinde yer alan Bakanlık görü yazısında dayanak olarak gösterilen Ayakta Te his ve Tedavi Yapılan Özel Sa lık Kurulu ları Hakkında Yönetmeli in kapsamında di hekimleri ve a ız ve di sa lı ı hizmeti sunulan özel sa lık kurulu ları bulunmamaktadır. Bu Yönetmelik genel tıp alanındaki özel sa lık kurulu larını kapsamaktadır; benzer kuralların bulundu u A ız ve Di Sa lı ı Hizmeti Sunulan Özel Sa lık Kurulu ları Hakkında Yönetmelik ise di hekimlerinin bu alandaki faaliyetlerini düzenlemektedir.

c-Dayanılan Yönelmelik hükmünün yürütmesi durdurulmu tur

Ayakta Te his ve Tedavi Yapılan Özel Sa lık Kurulu ları Hakkında Yönetmeli in, hasta verilerinin Bakanlık tarafından belirlenen merkezi sisteme aktarılmasına ili kin 27/8 maddesi Danı tay 15. Dairenin 15.1.2019 tarih ve 2018/530 E. sayılı kararıyla durdurulmu tur. (Ek 3-2) YUK m.28 uyarınca "Danı tay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ili kin kararlarının icaplarına göre idare, gecikmeksizin i lem tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecburdur. Bu süre hiçbir ekilde kararın idareye tebli inden ba layarak otuz günü geçemez." Danı tay Kararının konusu bir düzenleyici i lemin yürütmesinin durdurulması niteli inde oldu undan idarenin Kararın gere ini yerine getirmek için ek bir i lem yapmasına gerek olmaksızın hüküm etkisini do urur ve söz konusu düzenleme, Karar tarihinden itibaren *hukuk hayatından çıkmı tır*, uygulanamaz niteliktedir. Yürütmesi durdurulmu bir kuralın ba ka bir idari i leme dayanak alınması söz konusu olamaz.

ç-Ki isel Sa lık Verileri Hakkında Yönetmelikte de veri payla mını zorunlu tutan bir kural bulunmamaktadır

Sa lık Bakanlı ı tarafından hazırlanan ve 21.6.2019 tarih ve 30808 sayılı Resmi Gazetede yayınlanarak yürürlü e giren Ki isel Sa lık Verileri Hakkında Yönetmelikte ki isel sa lık verisi i leyen özel hukuk gerçek ve tüzel ki ileri ile kamu hukuku tüzel ki ilerinin, Sa lık Bakanlı ı tarafından yürütülmekte olan süreç ve uygulamalara ili kin faaliyetlerinde uygulanabilecek çe itli kurallar belirlenmi tir. Ancak Yönetmeli in herhangi bir maddesinde,

di hekimlerinin, hastalarına ait kişisel sağlık verilerini Bakanlık tarafından oluşturulan merkezi veri tabanına göndermelerini zorunlu tutan bir kural bulunmamaktadır. Aksine, Yönetmeliğin 5. Maddesindeki "Kişisel verilerin işlenmesinde Kanunun 4 üncü maddesinde yer alan genel ilkeler başta olmak üzere, Kanunda yer alan bütün esaslara riayet edilir." Hükmüyle Kişisel Verilerin Korunması Kanunundaki ilke ve kurallara atıf yapılmı ; dolayısıyla kişisel sağlık verilerinin Kanunun 6. Maddesindeki amaçlar dışında ve 4. Maddesindeki temel ilkelere aykırı olarak işlenemeyeceği kabul edilmiştir.

Diğer yandan, söz konusu Yönetmeliğin bir kısım hükümlerinin iptali istemiyle açılan davada, Yönetmeliğin dayanağı olan 1 sayılı Cumhurbaşkanlığı Kararnamesinin 378. Maddesi Anayasa'ya aykırı görülmü ve iptali için Danıştay Dava Daireleri Kurulu tarafından Anayasa Mahkemesine başvurulmu tur. (Ek 4) Anayasa Mahkemesi incelemesi henüz tamamlanmamıştır.

d-Di hekimlerinden ancak istatistiki veri paylaşımı istenebilir

Kapsamında di hekimlerinin olduğu Aız ve Diş Sağlığı Hizmeti Sunulan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğin veri paylaşımına ilişkin 24/7. Maddesinde ise kişisel sağlık verisi değil *istatistiki* veri paylaşımına ilişkin yükümlülük belirlenmiştir: "Sağlık kuruluşları, kuruluşta sunulan sağlık hizmetlerine ilişkin istatistiki verileri belirlenen formata uygun şekilde ve belirli aralıklarla Bakanlığa gönderir." Dolayısıyla di hekimlerinden ve aız ve diş sağlığı hizmeti sunulan özel sağlık kuruluşlarından ancak istatistiki verileri göndermeleri istenebilir.

e-Kişisel sağlık verilerinin işlenmesinde sınırlı ve ölçülü olunmalıdır

Dava konusu işlem, 6698 sayılı Yasanın 6/3 ve 8/2. Maddelerine aykırı olarak sağlık verisi toplamaya yönelik düzenlemesiyle yasaya aykırı olduğu gibi Aız ve Diş Sağlığı Hizmeti Sunulan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğin veri paylaşımına ilişkin 24/7. Maddesine de aykırıdır. Anılan hükme göre di hekimleri ve aız ve diş sağlığı hizmeti sunan özel sağlık kuruluşları sadece istatistiki veri paylaşımıyla yükümlü iken dava konusu işlem hastaların sağlık hizmetine erişmek için verdikleri bilgiler ile sağlık hizmeti almaları sürecinde temin edilen ayrımsız bütün verilerin Sağlık Bakanlığı tarafından oluşturulan merkezi elektronik sisteme gönderilmesini talep etmektedir.

21.6.2019 tarih ve 30808 sayılı Resmi Gazetede yayınlanarak yürürlüğe giren Kişisel Sağlık Verileri Hakkında Yönetmeliğin 5/1. maddesine göre "Kişisel verilerin

i lenmesinde Kanunun 4 üncü maddesinde yer alan genel ilkeler ba ta olmak üzere, Kanunda yer alan bütün esaslara riayet edilir."

6698 sayılı Yasanın 4. maddesinin 2. fıkrasının (ç) bendine göre ki isel verilerin i lenmesinde uyulması gereken ilkelerden biri " lendikleri amaçla ba lantılı, sınırlı ve ölçülü olma"dır. Dolayısıyla, **sa lık verilerinin i lenmesine esas alınan amaçları gerçekte tirmek üzere hangi verilerin kullanılaca mın belirlenmesi ve ona göre sınırlı veri toplanması gerekmektedir.**

Ki isel verilerin i lenmesinde dikkate alınması gereken temel ilkelerden olan " lendikleri amaçla ba lantılı, sınırlı ve ölçülü olma" ilkesi merce inden bakıldı ında Sa lık Bakanlı ının bütün vatanda ların her türlü özel nitelikli verisini hem de ki isel bilgileriyle birlikte toplamasının haklı bir temeli yoktur.

f- artları yok iken veri i lenmesi suçtur

6698 sayılı Ki isel Verilerin Korunması Kanununun 17. Maddesiyle atıfta bulunulan Türk Ceza Kanununun 136. Maddesine göre "Ki isel verileri, hukuka aykırı olarak bir ba kasına veren, yayan veya ele geçiren ki i, iki yıldan dört yıla kadar hapis cezası ile cezalandırılır." Suçun nitelikli hali olarak, "Belli bir meslek ve sanatın sa ladı ı kolaylıktan yararlanmak suretiyle, i lenmesi halinde, verilecek ceza yarı oranında artırılır."

Hastaların ki isel sa lık verilerinin, kayıt dı ı ekonominin azaltılması amacıyla i lenmesi ve aktarılması mümkün bulunmadı ına göre, bu amaçla yapılacak payla ım hukuka aykırıdır. Mesleki faaliyeti sebebiyle ö rendi i ki isel sa lık verilerini Bakanlıkla da olsa, hukuka aykırı olarak payla an ki inin TCK m.136 uyarınca, hem de cezası a ırla tırılarak cezalandırılması söz konusu olabilecektir. Sa lık Bakanlı ının farklı kanaat ve de erlendirmelerinin bulunmasının suçun objektif olarak varlı ına bir etki etmeyece inde ku ku yoktur.

Sa lık Bakanlı ı ve l Sa lık Müdürlü ünün dava konusu i lemi, hastaların ki isel sa lık verilerinin hukuka aykırı olarak payla ı lmasının istenmesi nedeniyle di hekimlerinin suç i lmesine neden olabilecek niteliktedir.

4.YÜRÜTMEN N DURDURULMASI TALEB

Dava konusu i lemle ki isel sa lık verilerinin hangi artlarda i lenebilece ine dair Yasal kurala aykırı olarak hastaların ki isel sa lık verilerinin gönderilmesi istenmektedir. Bu yönüyle i lem açıkça hukuka aykırıdır. Ki isel sa lık verilerinin i lenmesiyle, de i tirilmesi mümkün olmayan hassas veriler kanunen payla ı lmasına imkan bulunmayan üçüncü

taraf ların eline geçecektir; bununla ortaya çıkacak zararın telafisinin imkansız oldu u tartı maya yer bırakmayacak kadar açıktır. Ayrıca, dava konusu i lemin idari niteli ine güvenerek veri payla an di hekimleri hakkında ceza kovu turması açılması ve cezalandırılması ihtimali de telafisi mümkün olmayan zarar ihtimalinin bir ba ka boyutudur.

HUKUKSAL NEDENLER:Anayasa, YUK ve ilgili di er mevzuat.

KANITLAR:Ekteki belgeler, davalı nezdindeki kayıtlar ve di er bütün kanıtlar.

SONUÇVE STEM:Açıklanan nedenlerle; stanbul lSa lık Müdürlü ünün 22.03.2021 tarih ve 967 sayılı yazısının yürütmesinin durdurulması ve iptaline, yargılama giderleri ve vekalet ücretinin davalıya yükletilmesiyle incelemenin duru malı olarak yapılmasına karar verilmesini saygıyla ve vekaleten talep ederiz.13.04.2021

Davacılar vekilleri

Av.Mustafa GÜLER - Av.Fikret LK Z

Ekleri

1-Vekaletnameler

2-Dava konusu i lem ve dayana ı Bakanlık görüş leri

- 12.03.2021 tarihli Bakanlık yazısı

- 7.7.2020 tarihli Bakanlık yazısı

3-Ki isel verilerle ilgili bir kısım mevzuat ve kararlar

- Danı tay 15. Dairenin 15.1.2019 tarih ve 2018/530 E. sayılı kararı

4-Danı tay dari Dava Daireleri Kurulu Kararı (YD tiraz No : 2020/326)