

<b>Konu:</b>	<b>Kişisel Verilerin Korunması-Whatsapp ve İş Hukukuna Etkisi</b>
<b>Sayı:</b>	<b>2021/12</b>
<b>Tarih:</b>	<b>10.01.2021</b>
<b>Özet:</b>	Bu bültenimizde whatsapp yeni Kullanıcı Sözleşmesi, Kişisel Verilerin Korunması ve Bu durumların İş Hukukuna etkisi açıklanacaktır.

## Kişisel Verilerin Korunması-Whatsapp ve İş Hukukuna Etkisi

### 1- GİRİŞ

Kişisel Verilerin Korunması, tüm Dünyada olduğu gibi Türkiye’de de geniş bir tartışma alanı bulmuş, 6698 sayılı Kişisel Verilerin Korunması Kanununun (KVKK) yürürlüğe girdiği 7 Nisan 2016 tarihinden itibaren de bu tartışma alanı genişlemiş ve yasal yaptırımlara bağlanmıştır.

Dünya uygulamaları açısından ise, ilk olarak Uluslararası düzeyde OECD’nin 1980 tarihli Özel Yaşamın Korunması ve Kişisel Verilerin Sınır Ötesi Akışına İlişkin Rehber İlkeleri, sonrasında ise 1995 yılında ortaya çıkan 95/46/AT sayılı Kişisel Verilerin İşlenmesi ve Serbest Dolaşımı Bakımından Bireylerin Korunmasına İlişkin Avrupa Parlamentosu ve Avrupa Konseyi Direktifi temel düzenlemeleri bulunmaktadır. Avrupa Birliği üye ülkelerde uygulanabilir hale gelen General Data Protection Regulation (GDPR) ise 95/46/AT’yi yürürlükten kaldırmış ve daha sıkı politikaya bağlanmıştır. Özellikle global şirketlerin KVKK uyum süreçlerini bir miktar arka planda bıraktığı, ancak GDPR yükümlülüklerine uyum sağlandığı görülmektedir.

Kişisel Verileri Koruma Kurulunun 30.10.2019 tarih ve 2019/315 sayılı Kararında; şirketlerin aydınlatma metinlerinde bulunan GDPR’a uyum sağladıklarına ilişkin ifadelerin KVKK kapsamındaki yükümlülüklerini ortadan kaldırmadığı ve bu aydınlatma metinlerinde öncelikle KVKK’ya uygun olması gerektiği belirtilmiştir.

Whatsapp tarafından oluşturulan yeni sözleşme öncesi uygulama üzerinden gönderilen bütün veriler kendi sunucuları üzerinde tutulmakta ve uçtan uca şifrelenmekteydi. Verilerin ve algoritmaların herhangi bir kurum ve kuruluşlar ile paylaşıldığı bilgisini ise içermiyordu. Hazırlanan yeni sözleşme üzerine, T.C. Cumhurbaşkanlığı Dijital Dönüşüm Ofisi Başkanı Ali Taha Koç tarafından da söz konusu yeni sözleşme için *“Veri mahremiyeti açısından AB ve diğer ülkeler ayrımı kabul edilemez! Bilgi ve İletişim Güvenliği Rehberi’nde de belirttiğimiz gibi yabancı menşeli uygulamalar veri güvenliğine yönelik önemli riskler içeriyor.”* Açıklaması yapılmıştır. Whatsapp tarafından oluşturulan yeni sözleşmenin AB üyesi ülkeler için GDPR uyumlu olduğu; ancak üye olmayan ülkeler için ise yerel mevzuat ve yükümlülüklerin taşınmadığı anlaşılmaktadır.

Facebook Şirketler grubunun bir parçası olan Whatsapp, kişisel verilerin yönetiminde **Avrupa Birliği’nde yaşayanlar ve yaşamayanları farklı şartlara tabi tutuyor.**

<b>Avrupa Birliği Bölgesinde yaşayan kullanıcılar için</b>	<b>Avrupa Birliği Bölgesi dışında yaşayan kullanıcılar için</b>
Veri Sorumlusu: WhatsApp Ireland Limited	Veri Sorumlusu: WhatsApp LLC
Paylaşılan veriler, Facebook Şirketleri tarafından <b>kullanılamaz.</b>	Paylaşılan veriler, 8 Şubat 2021 itibarıyla Facebook Şirketleri tarafından <b>kullanılabilecek.</b>

Dr. Ali Taha Koç  
T.C. Cumhurbaşkanlığı Dijital Dönüşüm Ofisi Başkanı

## 2- NE DEĞİŞTİ?

WhatsApp'ın Facebook ve Instagram ile nasıl veri senkronizasyonu yaptığını açıklayan yeni gizlilik sözleşmesi ve veri paylaşımına dair değişiklikler, kullanıcıların karşısına zorunlu bir onay penceresi olarak sunulmaya başlandı. Sözleşmenin kabulü neticesinde 8 Şubat 2021 tarihi itibarıyla Türkiye'yi AB kapsamı dışı ülkeler arasında sayarak; yazışma, konum, durum bilgisi, ödeme işlemleri, cihaz ve bağlantı bilgileri, çerezler ve üçüncü taraftan sağlanan bilgilerin tamamına erişebiliyor ve bunları kendi şirketleriyle paylaşabiliyor ve satabiliyor olacaktır.

## 3- WHATSAPP YAZIŞMALARININ İŞ HUKUKUNA ETKİSİ NEDİR?

Çalışanların kendi aralarında ya da işverenin kurduğu bir grup neticesinde yazışmalar yapılabildiği, bu yazışmalarda bazı kişisel verilerin aktarılabilirdiği görülmektedir. Son dönemlerde de Yargı tarafından bu konuya ilişkin çeşitli kararlar da verilmektedir.

Yargıtay 9.Hukuk Dairesi'nin 10.01.2019 tarih ve 2018/10718 E ve 2019/559 Kararında; bu verilerin kişisel veri olarak korunması gerektiği, nasıl temin edildiği anlaşılmayan bu yazışmaların hukuken geçerli bir delil kabul edilmeyeceği belirtilmiştir.

*Whatsapp sistemi, telefon ve internet ortamında internet vasıtası ile iletişimi gerçekleştiren bir sistemdir. Burada kişi, kişiler ile iletişime geçtiği gibi gruplar kurarak grup içiresinde iletişim gerçekleştirilmektedir. Ancak bu sistem kendi içinde korunan ve 3. kişilere kapalı bir konumdadır. Dolayısı ile işçilerin iş akışını bozmadığı ve çalışmaların etkilemediği sürece bir grup kurmaları ve burada iletişim içinde olmaları yasak değildir. İşçilerin bu kapsamda burada iletişimlerinin kişisel veri olarak da korunması esastır.*

*Somut uyuşmazlıkta, whatsapp konuşmaları gizlilik içeren kişisel veri niteliğinde olduğundan, salt nasıl temin edildiği anlaşılamayan bu yazışmalara dayanılarak iş aktinin feshi haksız olup, kıdem tazminatı ve ihbar tazminatı taleplerinin kabulü yerine reddi hatalıdır.*

Özetle, Yargıtay tarafından HMK 189/2 maddesi gereğince hukuka aykırı olarak elde edilmiş söz konusu görüşme kayıtlarının fesih sebebi yapılamayacağı belirtilmiştir. Bununla birlikte ilk derece mahkemelerin bazı kararlarında bu kuralın gözetilmediği de görülmektedir.

## 4- WHATSAPP'IN YENİ SÖZLEŞMESİ SÜRECİ ETKİLEYECEK MİDİR?

Kişisel Verilerin Korunması Kanunu ve Hukuk Muhakemeleri Kanununun ilgili maddesi (*Hukuka aykırı olarak elde edilmiş olan deliller, mahkeme tarafından bir vakianın ispatında dikkate alınamaz*) aynen korunacağı için, açık rıza içermeden dışarı çıkartılan bu yazışmalardan dolayı çalışana yaptırım uygulanması mümkün olmayacaktır.

WhatsApp'ın sözleşme değişikliği, diğer konularda önemli etkilere sahip olacaktır. Bu Sözleşme ile kullanıcıların korunduğu ve önemsendiği anlamı Whatsapp tarafından yaratılsa da, WhatsApp tarafından oluşturulan yeni sözleşme kişisel verilerin tamamını aktarımının her türlü konu için kullanılabilmesine izin verilmesini içermektedir.

Saygılarımızla,

CONSULTA İş ve Sosyal Güvenlik & CONSULTA Siber Güvenlik/Kişisel Verilerin Korunması

(\*) Sirkülerlerimizde yapılan açıklamalar yalnızca bilgilendirme amaçlı olup, kesin işlem tesis etmeden önce uzmanlarımızdan görüş ve yönlendirme alınmasını önemle tavsiye ederiz. Bu sirkülerlerin amacı



tek başına uygulamalara yön vermek olmayıp; mükelleflerimizin risk, fırsat ve değişiklikler hakkında güncel bilgi sahibi olmalarını sağlamaktır. Yegâne kaynak olarak sirkülerlerimizdeki açıklamaların kullanılması halinde doğabilecek olası zararlardan CONSULTA sorumlu olmayacaktır.

