

Ezgi HAKALMAZ
Avukat, LL.M.

**HEKİMLİK SÖZLEŞMESİ BAĞLAMINDA
KİŞİSEL SAĞLIK VERİLERİNİN
İŞLENMESİ ve KORUNMASI**

İÇİNDEKİLER

ÖNSÖZ	VII
İÇİNDEKİLER.....	IX
KISALTMALAR.....	XV
GİRİŞ.....	1
I. KİŞİSEL SAĞLIK VERİLERİNİN KORUNMASININ ÖNEMİ	1
II. KİŞİSEL SAĞLIK VERİLERİNİN GELİŞİMİ VE TARİHÇESİ	4
III. TERMİNOLOJİ	15
IV. KONUNUN TAKDİMİ VE SUNUŞ	35

BİRİNCİ BÖLÜM HEKİMLİK SÖZLEŞMESİ ÇERÇEVESİNDE KİŞİSEL SAĞLIK VERİLERİNİN KANUNA UYGUN OLARAK İŞLENMESİ BORCU

I. HASTANIN KİŞİSEL SAĞLIK VERİLERİNİN KANUNA UYGUN OLARAK İŞLENMESİ VE İŞLEME FAALİYETİNE İLİŞKİN GENEL İLKELER	37
A. HASTANIN KİŞİSEL SAĞLIK VERİLERİNİN İŞLENMESİ	37
1. Kişisel Sağlık Verilerinin İşlenmesi Kavramı.....	37
a. Genel Olarak.....	37
b. Verilerin Aktarılması Kavramı.....	39

2. Hastanın Kişisel Sağlık Verilerinin İşlenmesi.....	41
a. Genel Olarak.....	41
b. Hekimin Sır Saklama ve Kayıt Tutma Yükümlülüğü	41
aa. Sır Saklama Yükümlülüğü.....	41
aaa. Genel Olarak.....	41
bbb. Hekimin Sır Saklama Yükümlülüğünün Ortadan Kalktığı Haller.....	46
bb. Kayıt Tutma Yükümlülüğü	49
c. Sır Saklama ve Kayıt Tutma Yükümlülüğünün Hukuki Niteliği.....	51
B. HASTANIN KİŞİSEL SAĞLIK VERİLERİNİN İŞLENMESİNE İLİŞKİN GENEL İLKELER.....	53
1. Genel Olarak.....	53
2. Hukuka ve Dürüstlük Kurallarına Uygunluk İlkesi	55
3. Doğru ve Gerektiğinde Güncel Olma İlkesi	57
4. Belirli, Açık ve Meşru Amaçlar İçin İşlenme İlkesi.....	61
a. Genel Olarak.....	61
b. Amacın Belirli Olması.....	61
c. Amacın Açık Olması.....	63
d. Amacın Meşru Olması	64
5. İşlendikleri Amaçla Bağlantılı, Sınırlı, Ölçülü Olma İlkesi....	65
6. İlgili Mevzuatta Öngörülen veya İşlendikleri Amaç İçin Gerekli Olan Süre Kadar Muhafaza Edilme İlkesi.....	66
II. HASTANIN KİŞİSEL SAĞLIK VERİLERİNİN İŞLENME ŞARTLARI.....	70
A. GENEL OLARAK	70
B. KİŞİSEL SAĞLIK VERİLERİNİN İŞLENME ŞARTLARI.....	72
1. Rıza Şartı.....	72
a. İlgili Kişinin Açık Rızası	72
aa. Açık Rıza Kavramı	72
bb. Açık Rızanın Unsurları	75
aaa. Aktif Bir Davranış	75

bbb. Belirli Bir Konuya İlişkin Olma ve Bilgilendirmeye Dayanma.....	76
ccc. Özgür İrade.....	83
cc. Açık Rıza Beyanında Bulunma Zamanı ve Açık Rızayı Geri Alma.....	86
dd. Açık Rıza Beyanında Bulunma Ehliyeti.....	88
aaa. Genel Olarak.....	88
bbb. Tam Ehliyetliler Bakımından.....	90
ccc. Tam Ehliyetsizler Bakımından.....	90
ddd. Sınırlı Ehliyetsizler Bakımından.....	91
eee. Özel Olarak Ergin Olmayan Kişiler (Küçükler) Bakımından Değerlendirmemiz.....	92
b. Kişisel Sağlık Verilerinin İlgili Kişinin Açık Rızası Aranmaksızın İşlenmesinde Aranılan Özel Şartlar.....	98
aa. Genel Olarak.....	98
bb. İşleme Faaliyetini Gerçekleştirebilecek Kişi, Kurum veya Kuruluşlar.....	99
aaa. Sır Saklama Yükümlülüğü Altında Bulunan Kişiler.....	99
bbb. Yetkili Kurum ve Kuruluşlar.....	102
cc. İşleme Faaliyetinin Gerçekleştirilebileceği Haller..	102
aaa. Kamu Sağlığının Korunması.....	102
bbb. Koruyucu Hekimlik.....	105
ccc. Tıbbi Teşhis, Tedavi ve Bakım Hizmetlerinin Yürütülmesi.....	106
ddd. Sağlık Hizmetleri ile Finansmanının Planlanması ve Yönetimi.....	109
aaaa. Sağlık Hizmetleri.....	109
bbbb. Sağlık Finansmanının Planlanması ve Yönetimi.....	114
2. Kişisel Verileri Koruma Kurulu Tarafından Belirlenen Yeterli Tedbirler.....	116
a. Genel Olarak.....	116
b. Kişisel Verileri Koruma Kurulu'nun 31/01/2018 tarihli ve 2018/10 sayılı "Özel Nitelikli Kişisel Verilerin İşlenmesinde Veri Sorumlularınca	

Alınması Gereken Yeterli Önlemler” Başlıklı Kararı ile Öngörülen Tedbirler.....	119
aa. Özel Nitelikli Kişisel Veriler İçin Güvenlik Politikası Belirlenmesi	119
bb. Özel Nitelikli Kişisel Verilerin İşlenmesi Süreçlerinde Yer Alan Çalışanlara Yönelik Tedbirler.....	120
aaa. Genel Olarak.....	120
bbb. Çalışanlara Düzenli Olarak Eğitimler Verilmesi.....	120
ccc. Yetki Kapsam ve Sürelerinin Belirlenmesi, Yetki Kontrollerinin Gerçekleştirilmesi ve Yetkilerin Kaldırılması	121
ddd. Çalışanlar ile Kurumlar Arasında Gizlilik Sözleşmeleri Yapılması	124
cc. Özel Nitelikli Kişisel Verilerin Muhafaza Edildiği ve/veya Erişildiği Ortamların Elektronik veya Fiziki Olmasına Göre Alınacak Önlemler	125
aaa. Özel Nitelikli Kişisel Verilerin Muhafaza Edildiği ve/veya Erişildiği Ortamların Elektronik Olması Halinde Alınacak Tedbirler.....	125
bbb. Özel Nitelikli Kişisel Verilerin Muhafaza Edildiği ve/veya Erişildiği Ortamların Fiziki Olması Halinde Alınacak Tedbirler.....	129
dd. Özel Nitelikli Kişisel Verilerin Aktarılmasında Alınacak Yeterli Önlemler	131
ee. Kurul Tarafından Belirlenen Teknik ve İdari Tedbirlerin Alınması	132
C. GENEL NİTELİKLİ KİŞİSEL VERİLERİN AÇIK RIZA ARANMAKSIZIN İŞLENMESİNİ HUKUKA UYGUN KILAN HALLERİN ÖZEL NİTELİKLİ KİŞİSEL VERİLERİN İŞLENMESİNDE UYGULANABİLİRLİĞİ	133
1. Genel Olarak.....	133
2. Kanunlarda Açıkça Öngörülme Şartı.....	134
3. Fiili İmkansızlık Nedeniyle veya Rızasına Hukuki Geçerlilik Tanınmayan Kişilerin Rızalarını Açıklayamayacakları Haller.....	137

4. Bir Sözleşmenin Kurulması ve İfası	138
5. Veri Sorumlusunun Hukuki Yükümlülüklerini Yerine Getirebilmesi.....	139
6. Verilerin İlgili Kişi Tarafından Alenileştirilmesi	141
7. Bir Hakkın Tesisi, Kullanılması veya Korunması İçin Zorunlu Olması	142
8. Veri Sorumlusunun Meşru Menfaatleri Çerçevesinde İşlemenin Zorunlu Olması.....	143
9. Kanaatimiz.....	144
III. KORONAVİRÜS PANDEMİSİNDE KİŞİSEL SAĞLIK VERİLERİNİN İŞLENMESİ.....	
A. GENEL OLARAK	145
B. PANDEMİ DÖNEMİNDE KİŞİSEL SAĞLIK VERİLERİNİN İŞLENMESİNDE HEKİMİN ROLÜ	149

İKİNCİ BÖLÜM
HEKİMLİK SÖZLEŞMESİ BAĞLAMINDA
KİŞİSEL SAĞLIK VERİLERİNİN HUKUKA
AYKIRI OLARAK İŞLENMESİ VE HUKUKA
AYKIRILIĞIN SONUÇLARI

I. GENEL OLARAK	153
II. VERİ SORUMLUSU HEKİME BAŞVURU HAKKI	154
III. KİŞİSEL VERİLERİ KORUMA KURULU'NA ŞİKAYET	155
IV. HEKİMLİK SÖZLEŞMESİNE AYKIRILIK NEDENİYLE TAZMİNAT	157
A. GENEL OLARAK	157
B. HEKİMLİK SÖZLEŞMESİNE AYKIRILIKTAN DOĞAN SORUMLULUK	158
1. Genel Olarak.....	158
2. Hekimin Tazminat Sorumluluğu.....	160
a. Genel Olarak.....	160

b. Sözleşmeden Doğan Sorumluluğun Şartları	162
aa. Sözleşmeye Aykırı Davranış.....	162
aaa. Genel Olarak.....	162
bbb. Hukuka Uygunluk Nedenleri.....	164
bb. Zarar	166
aaa. Genel Olarak.....	166
bbb. Maddi Zarar	168
ccc. Manevi Zarar	169
cc. Kusur	171
aaa. KVKK Çerçevesinde Veri Sorumlusunun Sorumluluğuna İlişkin Görüşler.....	171
aaaa. Kusursuz Sorumluluk Olduğu Yönünde Görüş	172
bbbb. Kusur Sorumluluğu Olduğu Yönünde Görüş	173
bbb. Kusur Sorumluluğu.....	174
ccc. Kusursuz Sorumluluk Hali: Yardımcı Kişinin Fiillerinden Sorumluluk	179
ddd. Sorumsuzluk Anlaşması	186
dd. Nedensellik Bağı.....	188
3. Hekimlik Sözleşmesinden Doğan Hukuki Sorumluluğun Sonuçları: Maddi ve Manevi Tazminat Davası	191
a. Genel Olarak.....	191
b. Maddi Tazminat Davası ve Tazminatın Belirlenmesi....	192
aa. Maddi Tazminat Davası	192
bb. Tazminatın Belirlenmesi	193
c. Manevi Tazminat Davası ve Tazminatın Belirlenmesi..	197
aa. Manevi Tazminat Davası	197
bb. Tazminatın Belirlenmesi	200
SONUÇ	205
KAYNAKÇA	211