

Doç. Dr. Fülürya YUSUFOĞLU BİLGİN

**DİJİTAL PİYASALARDA
YER SAĞLAYICILARIN
HUKUKİ SORUMLULUĞU**

- MARKA, TELİF HAKKI VE HAKSIZ REKABET KAPSAMINDA -

İÇİNDEKİLER

ÖNSÖZ	VII
KISALTMALAR.....	XXVII
GİRİŞ.....	1

BİRİNCİ BÖLÜM TEMEL KAVRAMLAR VE HUKUKİ DÜZENLEMELER

I. HUKUKİ DÜZENLEMELER VE TANIM SORUNU	9
A. Tanım Sorunu	9
B. AB Hukukundaki Temel Düzenlemeler ve Yeni Düzenleme İhtiyacına Yol Açan Gelişmeler	10
C. Türk Hukukundaki Temel Düzenlemeler	15
II. MERKEZ KAVRAM OLARAK BİLGİ TOPLUMUNDA HİZMET SAĞLAYICI.....	20
A. Bilgi Toplumu Hizmeti Kavramı ve AB'deki Düzenlemeler	20
1. Bilgi Toplumu Hizmetinin İçerdiği Hizmetlerin Belirlenmesi	20
2. Bilgi Toplumu Hizmeti Olarak Nitelendirilmeyen Hizmetler	25
a. 'Uzaktan' sağlanmayan hizmetler.....	25
b. 'Elektronik yollarla' sağlanmayan hizmetler	26
c. 'Hizmet alıcısının bireysel talebi üzerine' sağlanmayan hizmetler.....	27
B. Bilgi Toplumu Hizmeti ve Menşe Ülke İlkesi	27

C. ABAD Kararları Işığında Bilgi Toplumu Hizmeti Kavramının Somutlaştırılması.....	33
III. ARACI HİZMET SAĞLAYICILAR.....	44
A. Erişim Sağlayıcı (Access Provider – Mere Conduit)	45
B. Ön Belleğe Alma Hizmeti Sağlayıcı (Caching Provider)	46
C. Yer Sağlayıcı.....	48
IV. YER SAĞLAYICILARIN SINIFLANDIRILMASI VE SINIRLARIN BELİRLENMESİNDEKİ ZORLUKLAR.....	50
A. Yer Sağlayıcıların Sınıflandırılması	50
B. Sınıflandırmada Sınırların Belirlenmesindeki Zorluklar.....	54
V. YER SAĞLAYICILARIN DİĞER İNTERNET AKTÖRLERİ İLE İLİŞKİLERİ	59
A. Yer Sağlayıcının Özen Yükümü	59
B. Yer Sağlayıcının Gelir Elde Etmesi	62
C. Yer Sağlayıcının Diğer Aktörlerle İlişkisi ve Adil Dengenin Sağlanması.....	64
1. Aktörler Arasındaki Hukuki İlişkiler ve Aktörler Arasındaki Sorumluluk Şeması	64
2. Aktörlerin Korunması Gereken Temel Hakları	68
a. Fikri Hak Sahiplerinin, Fikri Ürünleri Üzerindeki Mülkiyet Hakları	69
b. Yer Sağlayıcının Ticaret Yapma Hakkı	71
c. İçerik Sağlayıcının Eserler, Haksız Rekabet ve Markalar Açısından İfade Özgürlüğü.....	72
d. Markalı Ürün Satanların Hukuka Uygun Olarak Ticaret Yapma Hakkı.....	73
e. İfade Özgürlüğü (Telif Hakları ve Haksız Rekabet Açısından)	74
f. Bilgi Alma Hakkı	75
g. Tüketicilerin Korunması (Özellikle Marka ve Haksız Rekabet Açısından).....	76
3. Haklar Arasında Adil Dengenin Sağlanması İhtiyacı.....	77

İKİNCİ BÖLÜM
TÜRK HUKUKU VE E-TİCARET
YÖNERGESİNE GÖRE YER SAĞLAYICILAR
İÇİN ÖNGÖRÜLEN SORUMLULUKTAN
MUAFİYET REJİMİ

I.	E-TİCARET YÖNERGESİ İLE GETİRİLEN YATAY SORUMLULUKTAN MUAFİYET REJİMİ VE TEMELDEKİ AMAÇ.....	79
A.	Yönerge Sorumluluk Rejimi Getirmemektedir	80
B.	Yönerge Yatay Bir Şekilde, Alan Ayırımına Gitmeksizin, Bütün Hukuka Aykırı İçerikler Açısından Uygulama Alanı Bulur	81
C.	Sorumluluktan Muafiyet Rejimine Genel Bakış.....	82
II.	KOŞULLU SORUMSUZLUK REJİMİ – GÜVENLİ LİMAN	84
A.	Güvenli Limandan Faydalanacak Aracı Hizmet Sağlayıcıların Belirlenmesi	87
1.	Aracı Hizmet Sağlayıcı Olma Şartı	88
2.	Bilgi Toplumu Hizmeti Olma Şartı	90
B.	Sorumluluktan Muafiyet İçin Aranılan Şartlar	93
1.	Yer Sağlayıcı İhlal Teşkil Eden İçerik Hakkında Bilgi Sahibi Olmamalıdır	95
a.	Bilginin Ölçüsü.....	96
b.	Müspet Bilginin Anlamı.....	98
c.	Bilgi Sahibi Olmak veya Bilgilendirilmek	99
d.	Bilinçli Körlük.....	101
2.	İhlal Teşkil Eden İçerik Bakımından Aktif Konumda Olmamalıdır	104
a.	Aktif-Pasif Konumun Yer Sağlayıcılar Açısından Uygulanıp Uygulanmayacağı Sorunu	105
b.	Aracı Hizmet Sağlayıcıları Açısından Aktif – Pasif Konumu	107

i.	Site İçeriklerine Katkı Kriteri Çerçevesinde Optimizasyon	108
	(1) Kriterin Ortaya Konulması	108
	(2) Aktif Olarak Nitelendirilmeyi Gerektiren Optimizasyon	110
	(3) Pasif Olarak Nitelendirilmeyi Gerektiren Teknik/Otomatik Optimizasyon veya İçerik Sağlayıcı Tarafından Gerçekleştirilen Optimizasyon	112
	(4) DTP Telif Yönergesinden Sonra, Telif Haklarına İlişkin Platformlar Tarafından Yapılan Optimizasyonların, Sorumluluğa Etkisi Azalmıştır	117
ii.	Yer Sağlayıcıların Ödemelere Aracılık Etmesi Özelinde Aktif-Pasif Ayrımı	118
iii.	Malların Çevrimiçi Pazar Yeri Operatörü Tarafından Depolanmasının Aktif – Pasif Olarak Değerlendirilmesi	121
iv.	Malların Çevrimiçi Pazar Yeri Operatörü Tarafından Alıcılara Gönderiminin (Kargolanmasının) Aktif – Pasif Olarak Değerlendirilmesi	122
v.	Platform Operatörünün, Satıcı Olduğu İzlenimini Uyandırması	123
c.	Bilginin Ölçüsü Olarak, Yer Sağlayıcının İçerik Üzerindeki Kontrolü	124
3.	Bilgi Sahibi Olduktan Sonra İçeriği Kaldırması veya İçeriğe Erişimi Engellemesi.....	127
a.	İhlalin Kapsamı Hakkında Bilgi Sahibi Olma Şartı – İlk Bakışta İhlal Şartı.....	128
b.	Zamansal Bakımdan Bilgi Sahibi Olma Anının Değerlendirilmesi	137
c.	“Hızlı Bir Şekilde” İçeriği Kaldırmak veya İçeriğe Erişimi Engellemek.....	141

d. Derhal Eylemde Bulunmak ve Gerekliğinde İçeriği Kaldırmak, İçerik Sahibinin Hakları İhlal Edilerek Yapılmamalıdır.....	142
C. Yönerge'de Sorumluluktan Muafiyet Şartları Belirtilmiş Olmakla Beraber, Bildirim ve Eylem (Uyar-Kaldır) Mekanizması Düzenlenmemiştir.....	143
D. Yer Sağlayıcının Güvenli Liman'dan Faydalanamayacağı Haller	145
E. İhtiyati Tedbir Talebi, Güvenli Liman Şartları İleri Sürülerek Engellenemez.....	145
III. Genel Gözetim Yasağı ve Özel Gözetime Bakış.....	148
A. Genel Gözetim Yükümü Getirme Yasağı ve Özel Gözetim Yükümü Arasındaki İlişki	148
B. Gözetim Yükümü ve Filtreleme	155
1. Proaktif Önlemler – İçerik Tanıma Teknolojisi ve Filtreleme.....	155
2. Genel – Özel Gözetim ve Filtreleme.....	157
C. İhtiyati Tedbirlere İlişkin Özel Gözetim Yükümü ve Filtreleme	160
1. Genel Olarak İhtiyati Tedbirler ve İleriye Dönük Filtreleme Yükümü	160
2. ABAD'ın İleriye Yönelik Filtreleme Yükümü Konusundaki Yaklaşımı	162
D. Mahkemelerin Nihai Kararlarında İleriye Yönelik Özel Gözetim ve Filtreleme.....	173
IV. Güvenli Liman ve Sorumlu Kişi Paradoksu (Samaritan Paradox)...	179
A. Yer Sağlayıcıların Pasif Kalma Eğiliminde Olma Sebepleri.....	179
B. Sorumluluk Sahibi Kişiden Yapması Beklenen İşlemler ve Bu Konuda ABD'deki Düzenlemeler	181
C. E-Ticaret Yönergesi Çerçevesinde Sorumluluk Sahibi Kişiye İlişkin Çalışmalar	182
V. Güvenli Liman Kapsamı Dışında Değerlendirilen İhlaller (Haksız Rekabet).....	186
A. Haksız Rekabet ve Yer Sağlayıcı Arasındaki İlişki ve Önemi	186

- B. ABAD Tarafından Verilen Kararlar Çerçevesinde, İnternet Hizmet Sağlayıcıların Haksız Rekabetten Dolayı Sorumluluğu 187
- C. Türk Hukukunda Verilen Kararlar Çerçevesinde, İnternet Hizmet Sağlayıcıların Haksız Rekabetten Dolayı Sorumluluğu 198
1. Booking Kararı 198
 2. Uber Kararı 204

ÜÇÜNCÜ BÖLÜM
DİJİTAL TEK PAZARDA TELİF HAKLARI
YÖNERGESİNE GÖRE YER SAĞLAYICILARIN
SORUMLULUĞU

- I. AB'nin Dijital Tek Pazar Projesi ve Dijital Tek Pazarda Telif Hakları Yönergesi..... 209
- A. Dijital Tek Pazar Projesi Çerçevesinde Telif Hakları Yönergesi. 209
- B. Yönergenin 17. Maddesi Çerçevesinde Telif Haklarının Düzenlenme İhtiyacı, Hükmün Gerekçesi ve Maddenin Genel Düzenlemesi 211
1. Düzenlenme İhtiyacı ve Hükmün Gerekçesi 211
 - a. Ödenmeyen Telif Hakları Dolayısıyla Oluşan Gelir Aktarımı 211
 - b. Güvenli Liman Muafiyetinden Faydalanan Birçok Platformun Sorumluluğuna Gidilememesi 214
 - c. Hukuka Aykırı İçerikle Mücadele Hakkındaki AB Politikası 215
 - d. DTP Telif Yönergesi md. 17'nin Temelinde Yatan Amaç..... 217
 2. Hükmün Genel Düzenlemesi..... 218
- C. Yönergenin Süjesi Olarak “Çevrimiçi İçerik Paylaşım Hizmeti Sağlayıcısı” 219
1. Yer Sağlayıcıların Bir Alt Grubunu Oluşturur 220
 2. Belirli Şartları Taşımalıdır..... 220

3. Yönerge Kapsamında Çevrimiçi İçerik Paylaşım Hizmeti Sağlayıcısı Olarak Kabul Edilmeyen Hizmet Sunucuları.....	223
II. Çevrimiçi İçerik Paylaşım Hizmet Sağlayıcıların Sorumluluğu – Eserlerin Kamuya İletiminden Dolayı Doğrudan Sorumluluk	226
A. Türk Hukukunda ve 2001/29 Sayılı Bilgi Toplumunda Telif Hakları Yönergesinde Kamuya İletim Hakkının Düzenlenme Şekli.....	226
B. ABAD Kararları Çerçevesinde DTP Telif Yönergesine Kadar Çevrimiçi İçerik Paylaşım Hizmeti Sunucular Açısından Kamuya İletim.....	234
C. DTP Telif Yönergesi md. 17’de Çevrimiçi İçerik Paylaşım Hizmeti Sunucuları Açısından Kamuya İletim Hakkının Düzenlenmesi.....	243
III. Kamuya İletimin Hukuka Uygun Olması İçin Alınması Gereken İzinler (17/2 ve 17/3)	248
A. Kamuya İletim Fiilinin Hukuka Uygun Olması İçin Alınması Gereken İzinler.....	249
B. Alınan İzinlerin Kapsamı ve Etkisi	250
1. Kullanıcıların Faaliyet Türleri.....	250
2. Kamuya İletim Hakkının Çoğaltma Hakkını İçerip İçermediği Sorunu	252
C. İzinsiz Yapılan Kamuya İletim Durumunda, Muafiyet İstisnası (Güvenli Liman) Uygulama Alanı Bulmaz	253
IV. Sorumluluktan Muafiyet Rejimi (17/4 ve 17/5).....	255
A. Telif Hakkı Sahibinden İzin Alınamayan Hallerde Sorumluluktan Muafiyet Şartları	255
1. Genel Bakış	256
2. Öngörülen Sorumluluk Rejimi ile E-Ticaret Yönergesinde Öngörülen Güvenli Liman Farklı Niteliktedir	257
3. “Azami” Çaba Kavramı.....	258
4. Sorumluluğun Doğmamasının Koşulları	262

a.	Gerekli İzinlerin Alınması İçin Azami Çabayı Göstermek (Yönerge md. 17/4-a).....	263
i.	Gerekli İzinlerin Alınması İçin Azami Çabanın Anlamı	263
ii.	Meslek Birliklerinin İzin Vermek İstememeleri Halinde Çözüm Yolları	265
iii.	İzin Almak İçin Yapılan Görüşmelerde Adil Koşulların ve Taraflar Arasında Makul Bir Dengenin Sağlanamaması	268
b.	Eser Sahibi Tarafından Belirtilen Eserlerin Erişim Dışı Kalmasını (Yüklenmemesini) Sağlamak İçin Azami Çabayı Göstermek (Yönerge md. 17/4-b) – Yükleme Filtresi (Upload Filter).....	268
i.	Eserlerin Kamunun Erişimine Açılmaması İçin Alınacak Önlemlerin İş Hayatının Gerektirdiği Yüksek Özen Standartları Çerçevesinde Bulunması.....	269
ii.	Önlemek için Kullanılabilecek Çözümler ve İçerik Tanıma Teknolojisinin Bu Çözümler İçindeki Yeri	269
iii.	Platformların Boyutlarına ve İçerik Türlerine Göre Azami Çabanın Değerlendirilmesi.....	274
iv.	Eserlerin Platformlara Yüklenmesinin Önlenmesi İçin İlgili ve Gerekli Bilgi Kavramı	275
c.	“Uyar – Kaldır” (Notice and Take Down) ve “Uyar – Tekrar Yüklenmesini Engelle” (Notice and Stay Down) (Yönerge md. 17/4-c).....	277
d.	DTP Telif Hakları Yönergesi md. 17/4’ün Değerlendirilmesi	280
5.	En İyi Çabanın, Sorumluluğa Etkisi	281
B.	DTP Telif Yönergesi md. 17/5’in, İçerik Paylaşım Platformlarının Sorumluluğuna Etkisi	282
C.	Filtreleme Sistemlerinin Meydana Getirdiği Faydalar ve Sorunlar	284
1.	Eser Üzerindeki Hak Sahipleri Açısından	285

2. Platformlar Açısından – Asimetrik Yükümlülük.....	285
3. Filtreleme Sistemi Üreticileri Açısından	287
D. Yönerge md. 17/4 ve 5'e Göre Genel Sorumluluk Şeması	287
V. Yeni Hizmet Sağlayıcıları İçin Uygulanan Özel Sorumsuzluktan Muafiyet (madde 17/6)	290
VI. Hukuka Uygun Kullanımların ve İfade Özgürlüğünün Korunması (Madde 17/7).....	295
A. Filtreleme Sistemleri, İfade Özgürlüğü ve Sansür Arasındaki İlişki	296
B. Fikri Haklara Getirilen İstisnalar ve Sınırlamalar	299
1. Hukuka Uygun İçerik.....	299
2. Üye Devletlere İstisnalar ve Sınırlamalarla İlgili Getirilen Yükümlülük.....	301
C. Hukuka Uygun İçeriğin Tespiti ve Platform İşleticisinin Özen Yükümü ile İlişkisi.....	302
D. Otomatik Filtrelerin Önemi	306
1. İhlal Teşkil Eden İçeriğin Tespiti	306
2. Hak Sahibine Önemli Maddi Zarar Verecek İçerik Olarak “İşaretlenmiş” İçeriklerin Filtrelenmesi	308
a. Getirilen Sistem.....	308
b. Sisteme Yöneltilen Eleştiriler.....	310
i. İşaretlenen İçerikler İçin Getirilen İstisna Çok Geniş Olup, Kuralı Değiştirecek Niteliktedir	310
ii. İçeriğin Yüklenmesinden Önce Kişi İncelemesine Tabi Tutulması Genel İzleme Yasağına Girmektedir	312
VII. Genel Gözetim Yükümünün Bulunmaması ve Hak Sahiplerine Verilecek Bilgiler (md. 17/8)	315
A. Genel Gözetim Bulunmaması ve Filtreleme Sistemleri Arasındaki Bağlantı.....	315
B. Hak Sahiplerine Verilecek Bilgiler.....	322
VIII. Şikayet ve Düzeltme Prosedürü (md. 17/9)	323

- A. İçerik Sahipleri İçin Öngörülen Şikayet ve Düzeltme
Prosedürü 325
- B. Telif Hakkı Sahipleri İçin Öngörülen Şikayet Mekanizması 328

DÖRDÜNCÜ BÖLÜM
DİJİTAL HİZMETLER TÜZÜĞÜNDE YER
SAĞLAYICILARI İÇİN ÖNGÖRÜLEN
SORUMLULUK REJİMİ

- I. Dijital Hizmetler Tüzüğüne Genel Bakış 331
- A. Dijital Hizmetler Tüzüğüne Duyulan Genel İhtiyacın
Nedenleri 331
- B. E-Ticaret Yönergesinden Dijital Hizmetler Tüzüğüne 335
- C. Tüzüğün İçeriğine Genel Bakış 338
- II. Dijital Hizmetler Tüzüğünün Kapsamı 342
- A. Hangi Hizmetlere Uygulama Alanı Bulur 343
- B. Sorumluluk Açısından Yer Sağlayıcılar İçin Öngörülen Alt
Kategoriler 344
1. Çevrimiçi Platformlar 346
2. Gri Bölgeler 348
- a. Çevrimiçi Arama Motoru 348
- b. Mesajlaşma Hizmetleri 349
- c. Diğer Gri Alanlar 350
- III. Dijital Hizmetler Tüzüğünde Düzenlenen Sorumluluk Rejimi 352
- A. E-Ticaret Yönergesi'nde Düzenlenen Sorumluluktan
Muafiyet Rejiminin Devamı Olarak Kurgulanması 352
1. Dijital Hizmetler Tüzüğü Tıpkı E-Ticaret Yönergesi
Gibi Yatay Bir Düzenlemedir 353
2. Reddedilen Sorumluluk Rejimleri 354
- a. Sorumluluktan Muafiyetin Hiç Öngörülmemesi
İhtimali Reddedilmiştir 354

b. Genel Bir Filtreleme Yükümünün Öngörülmesi, DSA'nın Yatay Bir Düzenleme Olması Karşısında Tercih Edilmemiştir.....	355
c. Özen Yükümünün İhlaline Bağlanan Sorumluluk Rejimi Kabul Edilmemiştir	356
d. Pazaryerlerine Özgü Olarak Önerilen Sorumluluk Rejimi Kabul Edilmemiştir	357
e. Aracı Hizmet Sağlayıcıların Tamamen Sorumluluktan Muaf Tutulması Kabul Edilmemiştir....	358
f. “Kusursuz Sorumluluk” Rejimi Kabul Edilmemiştir.....	359
B. Yer Sağlayıcıların Sorumluluğuna İlişkin Düzenlemelere Genel Bakış	360
C. Sorumluluktan Muafiyetin Düzenlenmesi – DSA md. 6.....	363
1. Düzenlemenin İçeriği.....	363
2. Tüzük Kapsamında Hukuka Aykırı İçerik Kavramı	365
D. Uyarı ve Eylem Prosedürü	368
1. Genel Düzenleme	368
2. Uyarı ve Eylem Prosedürünün Sadece Yer Sağlayıcılar Açısından Öngörülmesi.....	372
3. Hukuka Aykırı İçeriğe İlişkin Bildirimleri Yapanlar	372
a. Hakkı İhlal Edilenler	373
b. Güvenilir Uyarılar (Trusted Flaggers).....	373
c. Mahkemeler ve Yetkili Makamlar	378
d. İnternet Kullanıcıları	378
e. Yer Sağlayıcı Tarafından Alınan Önlemler Sonucunda Bilginin Elde Edilmesi.....	379
4. Sorumluluktan Muafiyetin Sona Ermesi İçin Bildirimin Şekli	379
a. Bildirimin İçeriği Yeterince Somutlaştırılmış ve Gerekçelendirilmiş Olmalıdır.....	379
b. Hukuka Aykırı İçeriğin Elektronik Konumu Gösterilmelidir	381

c. Bildirimi Yapan Kişinin Kimliği	381
d. Bildirimi Yapanın İyi Niyetli Olduğunu Teyit Eden Beyan	383
e. Bildirimin Alındığına İlişkin Olarak Çevrimiçi Platform, Bildirimi Yapana “Alındı” Teyidi Yapmalıdır .	383
f. Bildirimin İçeriği Ayrıntılı Hukuki İnceleme Yapılmadan İçeriğin Hukuka Aykırılığını Tespit Etmeye Olanak Sağlamalıdır.....	384
5. Karar Verilmeden Önce Yapılacak İncelemede, İçerik Sağlayıcının Savunmasına Başvurulmaz.....	384
6. Yer Sağlayıcı Tarafından Verilecek Kararlar	385
E. İç Şikayet Sisteminin Kurulması – Mikro ve Küçük Ölçekli Çevrimiçi Platformlara Uygulama Alanı Bulmaz	387
F. Tespit Edilen Hukuka Aykırı İçeriğe İlişkin İdari ve Adli Makamlarca Verilen Kararların Uygulanması	389
G. Genel İzleme Yükümünün Bulunmaması	391
IV. Sorumluluk Sahibi Kişi Paradoksuna (Samarİtan Paradox) İlişkin Düzenleme: Platformun Kendi İnişyatifi ile İnceleme Yapması, Sorumluluğuna Yol Açmaz	392
A. “Sorumluluk Sahibi Kişi” nin Durumunun Düzenlenmesi	393
1. Genel Olarak Düzenleme Sebepleri ve Çalışmaları	393
2. Tüzükte Sorumluluk Sahibi Kişiyeye İlişkin Düzenleme	395
B. Yer Sağlayıcıların İnceleme Yapmasındaki Hedefler	396
1. Hukuka Aykırı İçerikle Mücadele ve Mücadele Araçları.....	396
a. Yer Sağlayıcı Tarafından Belirtilen “Hüküm ve Şartlar”	397
b. Başkaca Önlemler – Filtreleme Sistemleri.....	400
2. Mevzuat Tarafından Konular Diğer Yükümlülüklerle Uyum Halinde Muafiyet Kalkanının Zedelenmemesi	403
a. Tüzük Kapsamında Çok Büyük Platformlara Getirilen Yükümlülükler.....	403
b. İlgili Birlik Hukuku ve Birlik Hukukuna Uygun Ulusal Hukuka Uygun Davranış	405

C. Yalnızca Hukuka Aykırı İçerikle Mücadele ve Diğer Yükümlülüklerle Uyum Amacıyla Gerçekleştirilen İncelemeler Muafiyeti Etkilemez.....	405
D. Muafiyetin Kaldırılmaması Kuralı ile Gelen Tehlike – Hukuka Uygun İçeriğin Kaldırılması.....	408
V. Çevrimiçi Platformlara Yüklenen Görevlere Uymamanın Yaptırımı, Hukuka Aykırı İçeriklere İlişkin Yükümlülüklerden Ayrı Olarak Düzenlenmesi.....	410
VI. Çevrimiçi Pazaryerleri Özelinde Öngörülen Düzenleme (DSA md. 6/3)	412
A. Uygulama Alanının Tespit Edilmesi	413
B. Platformda Satılan Ürünlere İlişkin Ticari Uygulamalarının Aktif Davranış Çerçevesinde İncelenmesi	416
1. Genel Olarak Ticari Uygulamalar.....	416
2. Ticari Uygulamaların “Aktif Davranış” Olarak Değerlendirilmesi	419
C. Dijital Hizmetler Tüzüğü Çerçevesinde Platformun, Satışı Gerçekleştiren Kişi Olarak Kabul Edilmesine Yol Açan Davranışlarından Dolayı Sorumluluğu.....	421

BEŞİNCİ BÖLÜM

POZİTİF DÜZENLEMELER ARASINDAKİ İLİŞKİLER

I. E-TİCARET YÖNERGESİ VE DSA ARASINDAKİ İLİŞKİLER.	431
II. DTP Telif Yönergesi Ve DSA Arasındaki İlişkiler	433
A. Genel Olarak DTP Telif Yönergesi ve DSA.....	433
B. DTP Telif Yönergesi md. 17 ve DSA Arasındaki İlişki.....	434
1. Yönerge ve Tüzüğün Uygulanacağı Kişilerin Belirlenmesi..	434
2. Yer Sağlayıcıların, Üye Ülkelerden Birisini Hedeflemesi Gereği.....	436
3. Yönerge ve Tüzük Hükümlerinin Etkileşiminin Dayanağı ..	437

C. Düzenlemelerin Birlikte Uygulanması Konusunda İnceleme ...	440
1. Genel Olarak Tüzükteki Sorumluluk Rejimi ve DTP Telif Yönergesine Etkisi.....	440
2. Telif Hakları ile İlgili Bulunmayan Özen Yükümlülükleri, DTP Telif Yönergesi Hükümlerine Ek Olarak Uygulanabilir	441
3. Genel Gözetime İlişkin Hükümler Aynı Şekilde Düzenlenmiştir	441
4. İhtiyati Tedbirlere ve Bilgi Verme Yükümüne İlişkin Tüzükteki Düzenlemeler, DTP Telif Yönergesine Ek Olarak Uygulanabilir	442
5. Gönüllü Gözetim (Tüzük md. 7), DTP Telif Yönergesine Ek Olarak Uygulanabilir.....	443
6. Platformların Hüküm ve Koşullarına İlişkin Tüzük md. 14, DTP Telif Yönergesi md. 17/9'a Ek Olarak Uygulanabilir	447
7. Tüzük md. 16'da Yer Alan Bildirim ve Eylem Prosedürünün DTP Telif Yönergesi md. 17/4 ile İlişkisi	448
a. Tüzük md. 16 Hükümü, DTP Telif Yönergesi md. 17/4-b Hükümünün Yanı Sıra Uygulama Alanı Bulamaz	449
b. Tüzük md. 16 Hükümü, DTP Telif Yönergesi md. 17/4-c Hükümünün Yanı Sıra Uygulama Alanı Bulabilir	450
8. "Bildirim ve Eylem" Prosedürü Sonucunda Tüzük md. 17'de Öngörülen Kararlar DTP Telif Yönergesinin Yanı Sıra Uygulama Alanı Bulacaktır	453
9. İç Şikayet ve Düzeltme Mekanizması (Tüzük md. 20, DTP Telif Yönergesi md. 17/9)	455
10. Güvenilir Uyarılara (Trusted Flaggers) İlişkin Tüzük Hükümleri (Tüzük md. 22) DTP Telif Yönergesi Kapsamındaki Olaylarda da Uygulama Alanı Bulmalıdır	457
11. Hakların Kötüye Kullanımına İlişkin Tüzük md. 23'teki Düzenlemelerin Uygulanması.....	459

12. Çok Büyük Platformlar İçin Öngörülen Ek Yükümlülükler, DTP Telif Yönergesi Kapsamındaki Büyük Platformlara da Uygulama Alanı Bulur.....	460
III. E-Ticaret Yönergesinden, DTP Telif Yönergesine ve Dijital Hizmetler Tüzüğüne Yaşanan Bazı Büyük Değişimlerin Tespiti.....	461
A. Yer Sağlayıcının Rolündeki Büyük Değişim – Hakime Benzer Bir Rol Verilmesi ve Bununla Gelen Tehlike	461
B. Yer Sağlayıcıların İfade Özgürlüğü Konusunda Hakem Görevi Görmesi ve Sansürü Artırıcı Role Bürünmesi İhtimali .	464
IV. Yönergelerin ve Dijital Hizmetler Tüzüğü'nün Türk Hukukuna Etkileri ve Uyumlaştırılması ihtiyacı.....	466
A. Gümrük Birliği Kararı Çerçevesinde Türk Hukukunun AB Hukuku ile Uyumlaştırılması	466
B. Yer Sağlayıcılarına İlişkin Düzenlemelerin, Dağınık bir Şekilde Muhtelif Mevzuatta Yer Alması ve Düzenleme İhtiyacı	469
1. Bilgi Toplumu Hizmeti Teriminin Türk Hukukunda Muteber Bir Karşılığı Bulunmamaktadır.....	469
2. İnternet Kanunu ve Bu Kanuna Dayanılarak Çıkarılan Yönetmeliklerde Yer Alan Düzenlemeler	470
3. FSEK Ek md. 4/3'te Yer Alan Düzenleme	472
4. TTK md. 58/4'te Yer Alan Düzenleme	472
5. E-Ticaret Kanunu md. 9'da Yer Alan Düzenleme	475
C. Uyarı ve Eylem Prosedürü ile İç Şikayet Sistemine İlişkin Düzenlemelerin İncelenmesi.....	476
1. İnternet Kanunu ve Kanuna Dayanılarak Çıkarılan Yönetmeliklerdeki Düzenlemeler	476
a. İnternet Kanunu'na Göre Hak Sahibinden Gelen Talep Sonucu İçeriğın Kaldırılması	476
b. İdare ve Yargı Mercileri Tarafından Verilen İçeriğın Yayıından Çıkarılması Kararı	479
c. İnternet Kanunu'na Dayanılarak Çıkarılan Yönetmeliklerde Uyar-Kaldır'a İlişkin Düzenlemeler ...	482
2. Fikir ve Sanat Eserleri Kanununda Yer Alan Düzenleme.....	483

3. E-Ticaret Kanununda Yer Alan Düzenleme	486
D. Türk Hukukunun DTP Telif Yönergesi ile Uyumlaştırılması Sorunu.....	489

ALTINCI BÖLÜM

TÜRK HUKUKUNDA YER SAĞLAYICILARIN SORUMLULUĞU

I. YER SAĞLAYICILARIN SORUMLULUĞUNA BAŞVURULMASINDAKİ TEMEL SEBEP.....	491
II. HAKLARIN DOĞRUDAN VE DOLAYLI İHLALİNDE HUKUKA AYKIRILIK	494
A. Genel Olarak Doğrudan ve Dolaylı İhlal Arasındaki İlişki.....	494
B. Hukuka Aykırılık Unsuru	495
C. Hukuka Aykırı Davranış Biçimi	499
D. Doğrudan İhlal ve Dolaylı İhlal.....	500
1. Mutlak Hakların İhlali.....	502
a. Mutlak Hakların Doğrudan İhlali	502
b. Mutlak Hakların Dolaylı İhlali.....	503
c. Mutlak Hakkın Pasif Davranış ile İhlali	505
2. Mutlak Olmayan Hakların İhlali – Koruma Normunun İhlali Şartı	506
a. Mutlak Olmayan Hakların Doğrudan İhlali	507
b. Mutlak Olmayan Hakların Dolaylı İhlali.....	508
E. İhlalin Değerlendirilmesinde Hukuk Normunun Yazılı Olup Olmamasının Önemi ve Hukuki Güvenlik İlkesi	508
III. DOĞRUDAN VE DOLAYLI İHLALDEN KAYNAKLANAN SORUMLULUĞUN ESASLARI	512
A. Fikri ve Sınai Haklarda ve Haksız Rekabet Hukukunda Doğrudan İhlalden Kaynaklanan Sorumluluğun Esasları	512
1. Marka Hakkını İhlalin Şartları.....	513

2. Telif Haklarını İhlalin Şartları.....	514
3. Haksız Rekabette Sorumluluğun Şartları.....	514
B. Fikri ve Sınai Haklarda ve Haksız Rekabet Hukukunda Dolaylı İhlalden Kaynaklanan Sorumluluğun Esasları.....	516
1. 556 sayılı KHK'nın 5833 sayılı Kanun'la Değiştirilmesinden Önce Dolaylı Sorumluluğun Düzenlenmesi.....	516
2. Yer Sağlayıcıların Yer Sağladıkları İçeriklerden Dolaylı Sorumluluğu	517
3. Dolaylı İhlal Halinde Yer Sağlayıcının Müteselsil Sorumluluğu	524
SONUÇ	531
KAYNAKÇA.....	537