

Ertuğrul AKINCI
Avukat, LL.M

**FİKİR VE SANAT ESERLERİ
HUKUKUNDA
DİJİTAL TÜKENME**

onikilevha
KURUMSAL HUKUK VE DİJİTAL HUKUK

İÇİNDEKİLER

ÖNSÖZ	VII
İÇİNDEKİLER.....	IX
KISALTMALAR.....	XIII
GİRİŞ.....	1

BİRİNCİ BÖLÜM YAYMA HAKKI

1.1. ULUSLARARASI DÜZENLEMELER.....	5
1.1.1. Bern Sözleşmesi.....	6
1.1.2. Ticaretle Bağlantılı Fikri Mülkiyet Hakları (TRIPS) Anlaşması	8
1.1.3. Dünya Fikri Mülkiyet Örgütü Fikri Haklar Anlaşması.....	11
1.1.4. Avrupa Birliği Düzenlemeleri.....	16
1.1.4.1. 22.05.2001 Tarihli ve 2001/29 Sayılı Bilgi Toplumu Yönergesi	17
1.1.4.2. 23.04.2009 Tarihli ve 2009/24 Sayılı Bilgisayar Programları Yönergesi.....	19
1.2. TÜRK HUKUKUNDA YAYMA HAKKI	21
1.2.1. Genel Olarak.....	21
1.2.2. Yayma Hakkının Görünüm Biçimleri	26

1.2.2.1. Satışa Çıkarma.....	27
1.2.2.2. Kiralama	29
1.2.2.3. Ödünç Verme.....	31
1.2.2.4. Diğer Yollarla Dağıtma.....	33
1.2.2.5. İthalat	34
1.2.3. Yayma Hakkının Özellikleri	39
1.2.4. Yayma Hakkının Fiziki Olmayan (Dijital) Nüshalar Bakımından Uygulanıp Uygulanamayacağı Sorunu	43
1.2.5. Yayma Hakkının Umuma İletim Hakkıyla Kıyaslanması	48
1.2.5.1. Genel Olarak.....	48
1.2.5.2. Yayın ve Yeniden Yayın	50
1.2.5.3. Erişim Sağlama Yoluyla Umuma İletim	51
1.2.5.4. Değerlendirme.....	56

İKİNCİ BÖLÜM

YAYMA HAKKININ TÜKENMESİ İLKESİ

2.1. GENEL OLARAK.....	59
2.2. TÜKENME İLKESİNİN AMACI VE TARİHSEL GELİŞİMİ .62	
2.3. FSEK KAPSAMINDA TÜKENME İLKESİNİN TARİHSEL GELİŞİMİ.....	66
2.3.1. Tükenme İlkesinin Ekonomik Analizi	70
2.3.1.1. Eser Sahiplerinin Hakları ile Toplum Menfaatinin Dengelenmesi	70
2.3.1.2. Tükenme İlkesinin Serbest Ticaret ve Paralel İthalat Karşısında Ekonomik Açıldan İncelenmesi	74
2.3.1.3. Kiralama ve Ödünç Verme Yetkilerinin Eser Sahibinde Saklı Tutulmasının Saikleri ve Ekonomik Analizi.....	78
2.3.1.4. Somut ve Dijital Nüshalar Bakımından Tükenme İlkesinin Ekonomik Analizi.....	79

2.3.2. Tükenme İlkesinin Coğrafi Alanlara Göre Uygulanması	82
2.3.2.1. Ülkesel ve Bölgesel Hudutlara Dayalı Tükenme.....	83
2.3.2.2. Uluslararası Tükenme.....	86
2.3.3. FSEK Kapsamında Tükenme İlkesinin Konusu, Kapsamı ve Koşulları	89
2.3.3.1. Tükenme İlkesinin Konusu.....	89
2.3.3.2. Yayma Hakkının Tükenmesine Yol Açan Eylemler ile Tükenmenin Kapsamı Dışında Kalan Eylemlerin İncelenmesi	95
2.3.3.3. Tükenme İlkesinin Ülkeselliği	99
2.3.3.4. Yayma Hakkının Tükenmesinin Hak Sahibinin Diğer Haklarına Etkisi	100
2.3.3.5. Tükenme İlkesinin Emredici Niteliği ve Yayma Hakkının Tükenmesinin Sonuçları.....	101

ÜÇÜNCÜ BÖLÜM DİJİTAL TÜKENME

3.1. DİJİTAL TÜKENMENİN KAPSAMI	106
3.1.1. Dijital Eserlere İlişkin Yayma Hakkının Fiziki Ortamda Tükenmesi.....	106
3.1.2. Dijital Eserlere İlişkin Yayma Hakkının Dijital Ortamda Tükenmesi.....	107
3.2. DİJİTAL TÜKENME KAVRAMININ ORTAYA ÇIKIŞI.....	108
3.2.1. UsedSoft GmbH v. Oracle International Corp.	111
3.2.1.1. Kararın Özeti	111
3.2.1.2. Kararın Analizi.....	115
1.2.1.2.1. İşlemin Satış Sözleşmesi Olarak Değerlendirilmesi.....	117
1.2.1.2.2. Bilgisayar Programları Yönergesi'nin Özel Hüküm Niteliği Taşınması	120

1.2.1.2.3. İlk Alıcının Satışa Konu Ettiği Bilgisayar Programı Nüshasını Kullanılmaz Hale Getirmesi Gerekliliği	122
1.2.1.2.4. Lisansın Bölünmezliği.....	123
1.2.1.2.5. Kararın Sonuçları	124
3.2.2. Tom Kabinet Kararı	125
3.2.2.1. Kararın Özeti.....	125
3.2.2.2. Kararın Analizi	128
3.2.3. Capitol Records, LLC v. ReDigi, Inc Kararı.....	132
3.2.3.1. Kararın Özeti.....	132
3.2.3.2. Kararın Analizi	135
3.3. DİJİTAL TÜKENMENİN ANALİZİ VE TÜM ESER TÜRLERİ BAKIMINDAN UYGULANABİLİR OLUP OLMADIĞI SORUNU	138
3.4. DİJİTAL TÜKENMENİN ÇOĞALTMA HAKKI İLE BAĞLANTISI.....	143
3.5. TÜRK HUKUKUNDA DİJİTAL TÜKENMENİN UYGULANMASI.....	146
SONUÇ	155
KAYNAKÇA	159