

Ankara, 16 Haziran 2020

Ankara 2. Sulh Ceza Mahkemesi Sayın Hakimliği'ne
Sunulmak üzere,
Ankara 1. Sulh Ceza Mahkemesi Sayın Hakimliği'ne,

Dosya No : 2020/ 3740 Değişik İş

İtiraz Eden Kemal Gözler TC No: ...
...../Bursa

Vekili : Av. Metin Kayaçağlayan (Ankara Barosu 15180)
...

Talep Konusu : Ankara 1. Sulh Ceza Mahkemesi'nin 9 Haziran 2020 tarih ve 2020/ 3740 Değişik İş sayılı kararının,
1.<http://www.idare.gen.tr/ramazancaglayan-com-cevap.htm>.
2.https://books.google.com.tr/books/about/Ramazan_%C3%87a%C4%9Flayan_%C4%B1n_%C4%B0dari_Yarg%C4%B1lama.html?id=uv_inQEACAAJ&redir_esc=y
8.<https://books.google.com.tr/books?id=K2hJAgAAQBAJ&pg=PR7&lpg=PR7&dq=ramazan+%C3%A7a%C4%9Flayan&source=bl&ots=TIwdVYDKkp&sig=ACfU3U1K6IO0Oj2tcAdLV1YKEibZyhprA&hl=tr&sa=X&ved=2ahUKEwizsjnrN7pAhWRa8AKHWuPAO84RhDoATAlegQIChAB#v=onepage&q=ramazan%20%C3%A7a%C4%9Flayan&f=false>
9.<https://books.google.com.tr/books?id=K2hJAgAAQBAJ&printsec=frontcover&#v=onepage&q&f=false>
10.<http://www.anayasa.gen.tr/uas-s-1-58.pdf>
11. <http://www.anayasa.gen.tr/uas-s-59-174-kucuk.pdf> s.167
URL adreslerindeki içeriğe erişimin engellenmesine ilişkin kısmının itirazen kaldırılarak, erişimin sağlanmasına karar verilmesi talebimiz Hk.

Öğrenme Tarihi 12 Haziran 2020

A. Açıklamalar

1. Müvekkilim, anayasa ve idare hukuku alanlarında çalışmalar yürüten bir akademisyen olup aynı zamanda 2004 yılının Nisan ayından beri erişime açık olan "Türk Anayasa Hukuku" (www.anayasa.gen.tr) ve "Türk İdare Hukuku" (www.idare.gen.tr) adlı web sitelerinin kurucusu ve editörüdür.

2. Müvekkil, 2013 yılının nisan ve mayıs aylarında Ramazan Çağlayan'ın iki kitabında usulsüz alıntılar bulunduğunu "*Ramazan Çağlayan'ın İdare Hukuku ve İdari Yargılama Hukuku İsimli Kitabı Hakkında Eleştiriler*" ve "*Ramazan Çağlayan'ın İdari Yargılama Hukuku İsimli Kitabı Hakkında Eleştiriler*" başlıklı iki ayrı kitabında ortaya

koymuş ve bu kitapların dijital kopyalarını da www.idare.gen.tr adresinde erişime açmıştır.

3. Söz konusu kitapların müvekkilin internet sitesinde yayımlanmasını müteakip Ramazan Çağlayan, kişilik haklarının ihlal edildiği iddiasıyla söz konusu yayınlara erişimin engellenmesi istemiyle muhtelif başvurular yapmıştır.

4. Ramazan Çağlayan'ın başvurularından biri üzerine Kırıkkale Sulh Ceza Hakimliği, 8 Ocak 2015 tarih ve D. İş 2015/ 36 sayılı kararıyla "<http://www.idare.gen.tr> sitesindeki bazı URL adreslerindeki erişimin engellenmesine" karar vermiştir.

5. Bu karara karşı müvekkil, "*İnternet ortamında yayımlanan iki kitap hakkında içeriğe erişimin engellenmesi kararı verilmesinin ifade özgürlüğünü ihlal ettiği iddiası*" ile Anayasa Mahkemesine bireysel başvuruda bulunmuş ve Anayasa Mahkemesi Birinci Bölümünün 10 Aralık 2019 tarih ve E. 2015/ 5612 sayılı kararıyla müvekkilimin ifade özgürlüğünün ve bilim ve sanat özgürlüğünün ihlâl edildiğine karar verilmiştir (Ek 1).

6. Aynı konuda ve aynı yayınla ilgili olarak Ramazan Çağlayan'ın bir başka başvurusu sonrasında Ankara 1. Sulh Ceza Hakimliği'nin 9 Haziran 2020 tarih ve D. İş. 2020/ 3740 sayılı kararı ile "*Dilekçede yazılı 23 tane URL adresinde bulunan içeriklerde talep edenin itibarı ve saygınlığının zedelenmesine neden olacak paylaşımların olduğu anlaşılma ile erişimin engellenmesine*" karar verilmiştir.

7. Bu adreslerin bir kısmının müvekkilime ait internet sitesine (*itiraz edilen kararın 1, 10 ve 11. sırasında yer alan URL adresleri*), bir kısmının da müvekkilimin yazdığı ve PDF olarak yayınladığı kitapların bulunduğu sitelere (*itiraz edilen kararda 2, 8 ve 9. sıradaki URL adresleri*) ilişkin olduğu görülmektedir (Ek 2).

B. İtiraz Nedenleri

1. Ankara 1. Sulh Ceza Hakimliği, aynı konuda, aynı kişi tarafından, daha önce aynı istemler üzerine verilmiş erişim engelleme kararlarının müvekkilimin ifade özgürlüğü ve bilim ve sanat özgürlüğünü ihlal ettiği yönündeki AYM kararlarını değerlendirmeksizin erişim engelleme kararı vermiştir.

Ramazan Çağlayan'ın başvurusu üzerine verilen erişim engelleme kararına karşı müvekkilimin yapmış olduğu bireysel başvuru üzerine Anayasa Mahkemesinin verdiği 10 Aralık 2019 tarih ve 2015/ 5612 sayılı "Kemal Gözler (2)" kararında (Bkz. Ek 1),

"... Başvurunun bütün koşulları göz önünde tutulduğunda şikâyet edilen internete erişimin engellenmesi kararı ile Anayasa'nın 26. maddesinde koruma altında olan ifade özgürlüğü ile onun özel bir yönü olan Anayasa'nın 27. maddesinde bilim ve sanat özgürlüğüne yapılan müdahalenin daha ağır basan bir toplumsal ihtiyaca karşılık gelmediği sonucuna varılmıştır. 5651 sayılı Kanun'un 9. maddesi uyarınca çelişmeli bir yargılama olmaksızın süresiz olarak etki gösteren tedbir mahiyetinde internete erişimin engellenmesi kararı verilmesi için gösterilen gerekçeler ilgili ve yeterli kabul edilemez. ... Açıklanan gerekçelerle Anayasa'nın 26. maddesinde güvence altına alınan ifade özgürlüğünün ve Anayasa'nın 27. maddesinde güvence altına alınan bilim ve sanat özgürlüğünün ihlal edildiğine karar verilmesi gerekir." denilmiştir.

Müvekkilin internet ortamında yayımlanan iki kitabı hakkında içeriğe erişimin engellenmesi kararı verilmesinin ifade özgürlüğü ile bilim ve sanat özgürlüğünü ihlal ettiği Anayasa Mahkemesi tarafından tespit edilmişken, Ankara 1. Sulh Ceza Hakimliği'nin aynı URL adreslerinde bulunan yayınlarla ilgili olarak itiraza konu erişimin engellenmesi kararı vermesi müvekkilimin ifade özgürlüğü ve bilim ve sanat

özgürlüğünü ihlâl ettiğinden ve erişime açılmış olan yayınlar başvuranın kişilik haklarını ihlal etmediğinden itiraza konu kararın kaldırılması gerekmektedir.

Ayrıca *itiraz edilen kararın 10. sırasında yer alan <http://www.anayasa.gen.tr/uas-s-1-58.pdf> URL adresinde erişime açılan yayın Anayasa Mahkemesinin İkinci Bölümünün 19 Nisan 2018 tarih ve E. 2014/ 5232 sayılı "Kemal Gözler (1) Kararı"na (Ek 3) konu teşkil eden "Örnekleriyle Usulsüz Alıntı Sorunu" isimli kitapla ilgilidir.*

Müvekkil, "*Örnekleriyle Usulsüz Alıntı Sorunu*" başlıklı kitabını basılı olarak yayınlamış ve sonrasında yukarıda belirtilen URL adresinde erişime açmıştır.

Erişiminin engellenmesine Ankara 1. Sulh Ceza Hakimliği tarafından karara verilen söz konusu URL adresinde yer alan kitabın erişimi engellenen 58 sayfalık kısmının sadece 13. ve 23. Sayfalarında Ramazan Çağlayan'ın adı geçmektedir.

Anayasa Mahkemesinin İkinci Bölümünün 19 Nisan 2018 tarih ve E. 2014/5232 sayılı "Kemal Gözler (1) Kararında";

"Söz konusu kitap, hukuk alanında makale yazan bazı akademisyen ve yazarların kaleme aldıkları eserleri eleştirmektedir. Dolayısıyla kitap, dar bir akademik çevreye hitap etmektedir. Bununla birlikte kamu menfaatine ilişkin bulunduğu ve bilgilendirme değerinin de çok yüksek olduğu tartışmasızdır... Kitabın basılı versiyonu için herhangi bir yasaklama kararı bulunmadığı ve kitaba serbestçe ulaşılabilirdiği de gözetilmelidir... Müşteki, hukuk alanında bilinen bir kişidir. Bir yazar olarak müşterinin kendi görüşlerini de ilgililere iletmek bakımından kimi avantajları olduğu açıktır. Dolayısıyla müşteriye yönelik eleştirinin sınırlarının diğer insanlara göre daha geniş olduğunu kabul etmek gerekir." denilerek "Anayasa'nın 26. maddesinde güvence altına alınan ifade özgürlüğünün ihlal edildiğine" karar verilmiştir.

Dolayısıyla, erişimi engellenen <http://www.anayasa.gen.tr/uas-s-1-58.pdf> URL adresinde erişimi engellenen sayfalar, Anayasa Mahkemesinin yukarıda aktarılan kararında değerlendirdiği kitabın sayfaları olup, Ankara 1. Sulh Ceza Hakimliği tarafından aynı kitabın sayfalarına ilişkin olarak aynı kişinin, aynı istemlerle sunmuş olduğu talep üzerine verilen erişimin engellenmesi kararının açıkça hukuka aykırı olduğu ortadadır. Anılan kararın itirazımız doğrultusunda kaldırılması gerekmektedir.

2. Anayasa Mahkemesinin Anayasa Mahkemesinin, 26 Ekim 2017 tarih ve E. 2014/ 5552 sayılı "Ali Kızık" (<https://kararlarbilgibankasi.anayasa.gov.tr/BB/2014/5552>) ve Anayasa Mahkemesinin İkinci Bölümünün 19 Nisan 2018 Tarih ve 2014/ 5232 Numaralı "Kemal Gözler (1)" (<https://kararlarbilgibankasi.anayasa.gov.tr/BB/2014/5232>) kararlarındaki içtihatlarla göre, 5651 sayılı Kanun'un 9. maddesinde öngörülen erişimin engellenmesi usûlü,

"... Ancak internet yayınının kişilik haklarını apaçık bir şekilde ihlal ettiğinin daha ilk bakışta anlaşıldığı durumlarda işletilebilir. Bir kimsenin çıplak resimlerinin veya video görüntülerinin yayımlanması gibi kişilik haklarının ihlal edildiğinin daha ileri bir inceleme yapmaya gerek olmaksızın ilk bakışta anlaşılabilirdiği hâllerde 5651 sayılı Kanun'un 9. maddesinde öngörülmüş olan istisnai usul işletilebilir" (Ali Kızık kararı, paragraf 63; Kemal Gözler 1 kararı, paragraf 69).

Anayasa Mahkemesinin 10 Aralık 2019 tarih ve 2015/5612 sayılı "Kemal Gözler (2)" kararının 33'üncü paragrafında da şöyle demiştir:

“33. Anayasa Mahkemesi başvuruya konu internet yayınına erişimin engellenmesi tedbirinin alınmasını **ancak bir görünüşte haklılık veya ilk bakışta (prima facie) haklılık varsa** meşru kabul etmekte ve bu usulün ancak internet yayınının kişilik haklarını apaçık bir şekilde ihlal ettiğinin daha ilk bakışta anlaşıldığı durumlarda işletilebileceğini belirtmektedir. Anayasa Mahkemesine göre bir kimsenin çıplak resimlerinin veya video görüntülerinin yayımlanması gibi kişilik haklarının ihlal edildiğinin **daha ileri bir inceleme yapılmaya gerek olmaksızın ilk bakışta anlaşılabilirdiği hâllerde 5651 sayılı Kanun'un 9. maddesinde öngörülmüş olan istisnai usul işletilebilir**” (Paragraf 33, <https://kararlarbilgibankasi.anayasa.gov.tr/BB/2015/5612>)

İtiraz konusu kararda erişimin engellenen internet sayfalarında böyle bir ilk bakışta anlaşılan apaçık aykırılık durumu yoktur. Söz konusu sayfalar, bir hukuk profesörü tarafından yazılmış, usülsüz alıntı sorununu tartışan akademik iki kitabın kısımlarıdır. Bu kitaplar piyasada bulunmaktadır ve pek çok kütüphanenin de koleksiyonundadır. Bu kitaplar hakkında herhangi bir mahkeme kararı yoktur.

3. İtiraza konu kararın 11. sırasında yer alan <http://www.anayasa.gen.tr/uas-s-59-174-kucuk.pdf> s.167 URL adresine erişiminin engellenmesine ilişkin kısımda URL adresinden sonra sayfa numarası belirtilmiş olması 5651 sayılı Kanunda öngörülen usule aykırıdır.

5651 sayılı Kanunun 8. maddesinin 17. fıkrasında, “*Bu maddenin ikinci, dördüncü ve on dördüncü fıkraları kapsamında verilen erişimin engellenmesi kararları, ihlalin gerçekleştiği yayın, kısım, bölüm ile ilgili olarak (URL vb. şeklinde) içeriğe erişimin engellenmesi yöntemiyle verilir*” düzenlemesi mevcut olup erişimin engellenmesi kararı URL adresi belirtilerek verilebilmektedir. Halbuki, Ankara 1. Sulh Ceza Hakimliği’nce söz konusu usul gözetilmeksizin karar verilmiştir.

Erişimi engellenen <http://www.anayasa.gen.tr/uas-s-59-174-kucuk.pdf> s.167 adresinde yer alan söz konusu bölüm 115 sayfa uzunluğunda olup mahkeme kararında URL adresinden sonra “*Ramazan Çağlayan’ın adının geçtiği*” sayfa numarası belirtilerek usule aykırı şekilde erişim engelleme kararı verildiği görülmektedir. Dolayısıyla, 5651 sayılı Kanunda öngörülmemiş bir biçimde ifade hürriyetine müdahale edilmiş olması dahi kararın kaldırılmasını gerektirir niteliktedir.

4. İtiraz edilen kararın 2, 8 ve 9. sırasında yer alan URL adreslerine erişimin engellenmesine ilişkin kısmı ile ilgili olarak müvekkil daha önce bir başka Mahkeme tarafından aynı yönde verilen karar üzerine Anayasa Mahkemesine bireysel başvuruda bulunmuş olup, başvuru üzerine erişime engelleme kararı verilen içerik nedeniyle müvekkilimin ifade özgürlüğü ile bilim ve sanat özgürlüğünün ihlal edildiğine karar verilmiştir.

Ekte örnekleri sunulan AYM kararlarında işaret edildiği üzere, söz konusu kitaplar yalnızca internet ortamında yayımlanmamış ayrıca basılı eser hâline getirerek Türkiye’deki tüm üniversite kütüphaneleri ile diğer kütüphanelere ve hukuk alanında çalışan akademisyenlere de gönderilmiş olup kitapların basılı versiyonu için herhangi bir yasaklama kararı bulunmamaktadır.

Söz konusu kitaplara erişimi engelleyen karara vaki itirazımızın bu nedenle de kabulü ile erişimin engellenmesi kararının kaldırılması gerekmektedir.

İstem Sonucu : Yukarıda açıklanan ve re’sen bulunacak nedenlerle, Ankara 1. Sulh Ceza Mahkemesi’nin 9 Haziran 2020 tarih ve 2020/ 3740 Değişik İş sayılı kararının,

1. <http://www.idare.gen.tr/ramazancaglayan-com-cevap.htm>.

2. https://books.google.com.tr/books/about/Ramazan_%C3%87a%C4%9Flayan_%C4%B1n_%C4%B0dari_Yarg%C4%B1lama.html?id=uv_inQEACAAJ&redir_esc=y

8. <https://books.google.com.tr/books?id=K2hJAgAAQBAJ&pg=PR7&lpg=PR7&dq=ramazan+%C3%A7a%C4%9Flayan&source=bl&ots=TIwdVYDKkp&sig=ACfU3U1K6lO0Oj2tcAdLV1YKEibZyhprA&hl=tr&sa=X&ved=2ahUKEwizsjnrN7pAhWRa8AKHWuPAO84RhDoATAlegQIChAB#v=onepage&q=ramazan%20%C3%A7a%C4%9Flayan&f=false>

9. <https://books.google.com.tr/books?id=K2hJAgAAQBAJ&printsec=frontcover&#v=onepage&q&f=false>

10. <http://www.anayasa.gen.tr/uas-s-1-58.pdf>

11. <http://www.anayasa.gen.tr/uas-s-59-174-kucuk.pdf> s.167

URL adreslerindeki içeriğe erişimin engellenmesine ilişkin kısmının itirazın kaldırılarak, erişimin sağlanmasına karar verilmesini saygı ile talep ederiz.

Kemal Gözler Adına Vekâleten

Av. Metin Kayaçağlayan

Ekler 1 adet onaylı vekâletname ve 3 adet belge örneği.