

Ticari İletişim ve Ticari Elektronik İletiler Hakkında Yönetmelik İle İlgili Bilgi Notu

Bilindiği üzere Elektronik Ticaretin Düzenlenmesi Hakkında Kanun(Kanun) 05.11.2014 tarihinde yayımlanmış ve 01.05.2015 tarihinde yürürlüğe girmiştir. Bu Kanunun amacı, elektronik ticarete ilişkin esas ve usulleri düzenlemek olup , Hizmet Sağlayıcı¹ ve Aracı Hizmet Sağlayıcı sorumluluklarını, elektronik iletişim araçlarıyla yapılan sözleşmeler ile elektronik ticarete ilişkin bilgi verme yükümlülüklerini ve uygulanacak yaptırımları kapsamaktadır. (Bununla ilgili hazırladığımız bültene kanunum üyeleri http://www.kanunum.com/Bulten/4-ELEKTRONIK-TICARETIN-DUZENLENMESI-HAKKINDA-KANUN-ILE-ILGILI-BILGI-NOTU_xxcid1377448 linkten ulaşabilecektir.)

Komisyon raporlarında da yer aldığı üzere uygulamaya ilişkin birçok düzenleme ikincil mevzuata-yönetmeliğe bırakılmıştır. Ticari İletişim Ve Ticari Elektronik İletiler Hakkında Yönetmelik **15.07.2015** tarihinde yayımlanarak yürürlüğe girmiştir.

A. KAPSAM DIŞI OLANLAR

(İlgili Yönetmelik Maddesi: 2 inci madde)

- ✓ 5/11/2008 tarihli ve 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu kapsamındaki işletmecilerin abone ve kullanıcılarına; münhasıran kendi mal ve hizmetlerini tanıtmak, pazarlamak ya da işletmesini tanıtmak amacıyla gönderdiği ticari elektronik iletilere, (**HATIRLATMA**: 5809 sayılı kanunun 50 inci maddesine eklenen 7 inci fıkraya göre: (7) Abone ve kullanıcılara, bu tür haberleşme yapılmasını reddetme ve verdikleri izni geri alma hakkı kolay ve ücretsiz bir şekilde sağlanır. (AYRINTILARA BTK TARAFINDAN HAZIRLANAN "Pazarlama Amaçlı Haberleşmelere İlişkin Usul ve Esaslar da düzenlenmiştir.))
- ✓ Vakıf üniversitelerinin öğrencilerine ve bunların velilerine gönderdiği iletilere,
- ✓ Kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşları ile kamuya yararlı dernekler ve vergi muafiyeti sağlanan vakıfların, **kendilerine ait ticari işletmelerin faaliyetleriyle** ilgili olarak üyelerine gönderdiği iletilere,
- ✓ 15/2/2011 tarihli ve 6112 sayılı Radyo ve Televizyonların Kuruluş ve Yayın Hizmetleri Hakkında Kanun hükümlerine göre radyo ve televizyon yayıncılığı yapan kuruluşlarca, **kamuoyunu bilgilendirmek ve eğitmek** amacıyla yapılan yayın hizmetlerine ilişkin bilgilendirme iletilerine,

¹ Elektronik ticaret faaliyetinde bulunan gerçek veya tüzel kişi

- ✓ Devlet, mahalli idareler ve diğer kamu tüzel kişilerinin **kamuoyunu bilgilendirmek amacıyla gönderdikleri iletilere,**

HATIRLATMA: Siyasi içerikli iletiler Ticari İletişim Ve Ticari Elektronik İletiler Hakkında Yönetmelik kapsamında düzenlenmemiştir.. Bu içerikler 5809 sayılı kanuna 50 nci maddesindeki düzenlemeye tabidir. Söz konusu düzenleme siyasetçilerin SMS (Bayram, tebrik SMS'leridahil) veya diğer haberleşme araçları ile siyasi propaganda yapmasını yasaklamamaktadır. Bu hükümlerle yasaklanan GSM şirketi yetkilileri tarafından yapılacak siyasi propagandalar. (Komisyon görüşmelerinde bu husus TELSİM örneği üzerinden açıklanmıştır.)

HATIRLATMA: 298 sayılı kanun seçim propagandasının elektronik ileti ile yapılmasını yasaklamıştır. Sadece partiler kendi üyelerine karşı elektronik ileti ile seçim propagandası yapabilecektir.

B. TİCARİ İLETİ OLARAK SAYILAN DURUMLAR:

(İlgili Yönetmelik Maddesi: 5 ve 7 inci madde)

- ✓ Kutlama
- ✓ Temenni
- ✓ Mal ve hizmet tanıtmak, pazarlamak
- ✓ İşletme tanıtmak
- ✓ Onay amaçlı gönderilen iletiler

İdari Para Cezası:

Onaysız ileti göndermek: bin Türk lirasından beş bin Türk lirasına kadar, (Mükerrer olması halinde bu bedel 10 katına kadar artabilmektedir.)

C. ONAY GEREKTİRMEYEN DURUMLAR:

(İlgili Yönetmelik Maddesi: 6 nci madde)

- ✓ Alıcının kendisi ile iletişime geçilmesi amacıyla iletişim bilgilerini vermiş olması durumunda, daha önce satın almış olduğu mal ve hizmet ile ilgili değişiklik, kullanım ve bakıma yönelik ticari elektronik iletiler için ayrıca onay alınmaz. **(Örn: Fatura için alınan iletişim bilgileri bu kapsamda değerlendirilmeyecektir.)**
- ✓ Devam eden abonelik, üyelik veya ortaklık durumu ile tahsilat, borç hatırlatma, bilgi güncelleme, satın alma ve teslimat veya benzeri durumlara ilişkin bildirimleri içeren

iletiler ile hizmet sağlayıcıya ilgili mevzuatla getirilen bilgi verme yükümlülüğü durumlarında önceden onay alma zorunluluğu aranmaz. Ancak bu tür bildirimlerde herhangi bir mal veya hizmet özendirilemez veya bunların tanıtımı yapılamaz.

- ✓ **Tacir veya esnaf olan alıcıların elektronik iletişim adreslerine gönderilen ticari elektronik iletiler için önceden onay alınması zorunlu değildir.** Ancak tacir ve esnafın 9 uncu maddede yer alan reddetme hakkını kullanması halinde onayları alınmadan ticari elektronik ileti gönderilemez.
- ✓ Sermaye piyasasına ilişkin mevzuat uyarınca aracılık faaliyetinde bulunan şirketlerce müşterilerine bilgilendirme amaçlı gönderilen ticari elektronik iletiler için onay alınması zorunlu değildir.

D. ONAYI ALACAK KİŞİLER:

(İlgili Yönetmelik Maddesi: 5 inci madde)

- ✓ Hizmet sağlayıcının, mal ve hizmetlerini tanıtmak, pazarlamak, işletmesini tanıtmak ya da kutlama ve temenni gibi içeriklerle tanınırlığını artırmak amacıyla alıcıların elektronik iletişim adreslerine gönderdiği ticari elektronik iletiler için kendisi tarafından önceden onay alınır. Onay, reddetme hakkı kullanılıncaya kadar geçerlidir. Onay aşağıda E maddesinde belirtilen usullerle alınacaktır.

HATIRLATMA: Taslak metinde onayın hizmet sağlayıcı tarafından alınması zorunluluğu bulunmuyordu. Hatta aşağıdaki ifadeye yer vermek suretiyle aracı hizmet sağlayıcılarının başkalarının mallarına yönelik onay alabileceği düzenlenmişti. Taslaktan bu husus çıkarılmıştır. Ayrıca taslakta “kendisi tarafından” ifadesi yer almamasına rağmen yürürlüğe giren yönetmelikte bu ifadeye yer verilmiştir. Ayrıca 11 inci maddenin 5 inci fıkrası ile geçici maddenin 4 üncü fıkrası birlikte değerlendirilmelidir.

Taslakta yer alan düzenleme: “**Başkalarının mal ve hizmetini tanıtmaya veya imajını artırmaya yönelik içeriği göndermek amacıyla onay alan ve alıcılara ticari elektronik ileti gönderenler aracı hizmet sağlayıcı olarak kabul edilir.**”

Yönetmeliğin 11 inci md 5 inci fıkrası: **Aracı hizmet sağlayıcı başkaları adına, onların mal ve hizmetlerini tanıtmak, pazarlamak ya da işletmesini tanıtmak amacıyla ticari elektronik ileti göndermek için onay alamaz.**

Geçici madde 4 üncü fıkrası: Kanunun yürürlük tarihinden önce, başkaları adına ticari elektronik ileti gönderilmesi amacıyla genel nitelikli onay alınmış ve bu onaya

dayanılarak alıcıya ticari elektronik ileti gönderilmiş olması kaydıyla bu Yönetmeliğin yayımı tarihinden itibaren üç ay içinde ve bir defaya mahsus olmak üzere, adına ticari elektronik ileti gönderilenler tarafından onay alınması amacıyla alıcılara ticari elektronik ileti gönderilebilir. Bu iletide, genel onayın kim tarafından alındığı bilgisine de yer verilir. Onay talebine sessiz kalınması durumunda talep reddedilmiş sayılır.

E. ONAY USULÜ ve İÇERİĞİ

(İlgili Yönetmelik Maddesi: 7 inci madde)

- ✓ Yazılı
- ✓ Elektronik iletişim yöntemleri
- ✓ Abonelik, satış ve üyelik sözleşmesi gibi bir sözleşmenin içeriğine dahil edilerek ile alınabilir.
- ✓ Elektronik Onayda: alıcının ticari elektronik ileti gönderilmesini kabul ettiğine dair olumlu irade beyanı, adı ve soyadı ile elektronik iletişim adresi
- ✓ Yazılı Onayda: alıcının ticari elektronik ileti gönderilmesini kabul ettiğine dair olumlu irade beyanı, adı ve soyadı ile elektronik iletişim adresi ve imzası
- ✓ Abonelik, satış ve üyelik sözleşmesi gibi bir sözleşmenin içeriğine dahil edilerek alınan onayda: sözleşmenin sonunda, olumlu irade beyanından veya imzadan önce, ticari elektronik ileti kenar başlığı altında, reddetme imkanı da tanınarak en az on iki punto ile yazılacak.
- ✓ Onay talep edilen iletinin içeriği "ticari ileti" niteliğinde olmamalıdır.
- ✓ Seçenekler default seçili olarak sunulamayacaktır.
- ✓ Acentelik, özel yetkili işletme ya da bayilik sözleşmesindeki taraflardan birine verilen onay; bu sözleşmeye konu mal, hizmet veya marka ile sınırlı olarak sözleşmenin diğer tarafı için de verilmiş kabul edilir.

F. ONAY ALINDIĞI TEYİDİ:

(İlgili Yönetmelik Maddesi: 7 inci madde)

- ✓ Onayın elektronik ortamda alınması durumunda, onayın alındığı bilgisi, reddetme imkânı da tanınmak suretiyle, alıcının elektronik iletişim adresine aynı gün içinde iletilir.

G. TİCARİ ELEKTRONİK İLETİ İÇERİĞİ:

(İlgili Yönetmelik Maddesi: 8 inci madde)

- ✓ Ticari elektronik ileti içeriğinin, alıcıdan alınan onaya uygun olması gerekir.

İdari Para Cezası:

İletinin içeriğinin onaya uygun olmaması: Bin Türk lirasından beş bin Türk lirasına kadar,

- ✓ Ticari elektronik iletinin başlığında veya içeriğinde; tacirler için MERSİS numarası ve ticaret unvanına, esnaflar için adı ve soyadı ile T.C. kimlik numarasına yer verilir. Hizmet sağlayıcı, bunlara ek olarak marka veya işletme adı gibi kendisini tanıtan diğer bilgilere yer verebilir.

İdari Para Cezası:

İletide hizmet sağlayıcının tanınmasını sağlayan bilgiler ile iletişim bilgilerine yer verilmemesi:bin Türk lirasından on bin Türk lirasına kadar,

- ✓ Kısa mesaj gibi sınırlı alanlar kullanılarak gönderilen ticari elektronik iletinin içeriğinde; tacirler için **MERSİS numarasına**, esnaflar için ise adı ve soyadı ile T.C. kimlik numarasına yer verilir. Hizmet sağlayıcı, bunlara ek olarak marka veya işletme adı gibi kendisini tanıtan diğer bilgilere yer verebilir. **Kısa mesajda ticaret unvanı zorunluluğu bulunmamaktadır.**

İdari Para Cezası:

İletide hizmet sağlayıcının tanınmasını sağlayan bilgiler ile iletişim bilgilerine yer verilmemesi:Bin Türk lirasından on bin Türk lirasına kadar

- ✓ Ticari elektronik iletide, elektronik iletişim aracının türüne bağlı olarak hizmet sağlayıcının telefon, faks, kısa mesaj numarası ve elektronik posta adresi gibi erişilebilir durumdaki iletişim bilgilerinden en az birine yer verilir.

İdari Para Cezası:

İletide hizmet sağlayıcının tanınmasını sağlayan bilgiler ile iletişim bilgilerine yer verilmemesi:Bin Türk lirasından on bin Türk lirasına kadar,

- ✓ Ticari elektronik iletinin **niteliği içeriğinden açık bir biçimde anlaşılamıyorsa** tanıtım, kampanya ve bilgilendirme gibi niteliği belirleyici bir ibareye yer verilir. Bu ibare; kısa mesaj yoluyla gönderilen iletelerde iletinin başlangıcında, elektronik posta yoluyla gönderilen iletelerde konu bölümünde, sesli aramalarda ise görüşmenin başlangıcında belirtilir.

İdari Para Cezası:

İletide hizmet sağlayıcının tanınmasını sağlayan bilgiler ile iletişim bilgilerine yer verilmemesi: bin Türk lirasından on bin Türk lirasına kadar

- ✓ Ticari elektronik iletide indirim ve hediye gibi promosyonlar ile promosyon amaçlı yarışma veya oyunlar olması halinde bu husus iletide açıkça belirtilir.

✓

İdari Para Cezası:

iki bin Türk lirasından on beş bin Türk lirasına kadar

- ✓ Promosyonların geçerlilik süresi ve alıcının bunlardan faydalanmak için yerine getirmek zorunda olduğu yükümlülüklerle ilişkin şartlar, açık ve şüpheye yer vermeyecek şekilde, bu hususlara özgülenmiş **bir URL adresi veya müşteri hizmetleri numarası** gibi kolay bir şekilde ulaşılabilecek yöntemlerle sunulur.

✓

İdari Para Cezası:

iki bin Türk lirasından on beş bin Türk lirasına kadar

H. **REDDETME İMKANI:**

(İlgili Yönetmelik Maddesi: 9 uncu madde)

- ✓ Ret bildirimini imkânı, gönderilen her ticari elektronik iletide yer alır.
- ✓ Hizmet sağlayıcının, alıcının ret bildirimini için ticari elektronik iletide, **müşteri hizmetleri numarası, kısa mesaj numarası veya yalnızca ret bildirimine özgülenmiş bir URL adresi gibi erişilebilir iletişim adresini vermesi gerekir. Ticari elektronik ileti hangi iletişim kanalıyla gönderildiyse ret bildirimini de kolay ve ücretsiz bir şekilde olmak üzere aynı iletişim kanalıyla sağlanır.**

İdari Para Cezası:

iki bin Türk lirasından on beş bin Türk lirasına kadar

I. RED BİLDİRİMİNİN UYGULANMASI

(İlgili Yönetmelik Maddesi: 10 uncu madde)

- ✓ Hizmet sağlayıcı, alıcının ticari elektronik iletiyi almayı reddettiğine ilişkin talebinin kendisine ulaşmasını **müteakip üç iş günü içinde** alıcıya ticari elektronik ileti göndermeyi durdurur.

İdari Para Cezası:

iki bin Türk lirasından on beş bin Türk lirasına kadar

J. ARACI HİZMET SAĞLAYICI

(İlgili Yönetmelik Maddesi: 11 inci madde)

- ✓ Hizmet sağlayıcı, önceden onayını aldığı alıcılara ticari elektronik iletileri kendisi gönderebileceği gibi aracı hizmet sağlayıcılar vasıtasıyla da gönderebilir.
- ✓ Aracı hizmet sağlayıcı aşağıdaki faaliyetleri yapabilir;
 - Hizmet sağlayıcı tarafından hazırlanmış içerikleri gönderir.
 - Ticari elektronik iletinin oluşturulabilmesi, gönderilebilmesi, alınabilmesi, depolanabilmesi ve alıcıların bilgilerinin saklanabilmesi ve işlenebilmesi için gerekli olan yazılım, donanım ile veri tabanı ve yönetim sistemini sağlar.
 - Bu Yönetmelikle hizmet sağlayıcı için öngörülen diğer yükümlülüklerin ifasına yönelik imkânı tanır.
- ✓ Aracı hizmet sağlayıcı başkaları adına, onların mal ve hizmetlerini tanıtmak, pazarlamak ya da işletmesini tanıtmak amacıyla ticari elektronik ileti göndermek için onay alamaz.

Kanunun yürürlük tarihinden önce, başkaları adına ticari elektronik ileti gönderilmesi amacıyla genel nitelikli onay alınmış ve bu onaya dayanılarak alıcıya ticari elektronik ileti gönderilmiş olması kaydıyla bu Yönetmeliğin yayımı tarihinden üç ay içinde ve bir defaya mahsus olmak üzere, adına ticari elektronik ileti gönderilenler tarafından onay alınması amacıyla alıcılara ticari elektronik ileti gönderilebilir. Bu iletide, genel onayın kim tarafından alındığı bilgisine de yer verilir. Onay talebine sessiz kalınması durumunda talep reddedilmiş sayılır. (Onayların yenilenmesi için son gün: 15 Kasım 2015)

- ✓ Aracı hizmet sağlayıcı, hizmet sunduğu elektronik ortamı kullanan gerçek ve tüzel kişiler tarafından sağlanan içerikleri kontrol etmek, bu içerik ve içeriğe konu mal veya hizmetle ilgili hukuka aykırı bir faaliyetin ya da durumun söz konusu olup olmadığını araştırmakla **yükümlü değildir**.

Tasarıda yer alan aşağıdaki düzenlemeler ise yönetmelikte yer almamıştır:

“Başkalarının mal ve hizmetini tanıtmaya veya imajını artırmaya yönelik içeriği göndermek amacıyla onay alan ve alıcılara ticari elektronik ileti gönderenler aracı hizmet sağlayıcı olarak kabul edilir.”

“Ticari iş ortakları, iştirakleri veya üçüncü kişilerin mal ve hizmetlerini tanıtmak ve bunların imajını artırmak için ticari elektronik ileti gönderenler de aracı hizmet sağlayıcı olarak kabul edilir.”