

28/05/2014

KONU : Elektronik Ticarete İlişkin Düzenlemeler Hakkında Görüşlerimiz

T.C.
GÜMRÜK VE TİCARET BAKANLIĞI
İç Denetim Birimi Başkanlığı'na

Elektronik ticaret sektörünün dinamik yapısı ve çok farklı iş modellerini hızlı bir şekilde ortaya koyma becerisi bu iş modellerine uygun olarak gelişen dünyada ortaya çıkan problemlerin hukuksal yorumunda sorunlara yol açabilmektedir. Bu kapsamda ortaya çıkan yeni iş modelleriyle uyumlu olarak elektronik ticaret sektörü aktörlerinin sorumluluklarına ilişkin önerimiz aşağıda ilgililerinize sunulmakta olup ayrıca mevcut mevzuatta değişiklik yapılması ile ilgili Derneğimiz tarafından sunulan görüşlere de ekte yer verilmiştir.

- Elektronik ticarete özellikle aracı hizmet sağlayıcıların ve pazaryerlerinin sağladıkları platform üzerinde gerçekleştirilen hukuksal işlemlerle ilgili sorumsuz oldukları, uyar kaldır sistemi işletilmeden bu sùjelerinin sorumluluğuna gidilemeyeceğinin açık bir şekilde düzenlenmesi
- Aracı hizmet sağlayıcıların ve pazaryerlerinin kendi üzerinde gerçekleştirilen satışlardan dolayı bu satışlar neticesinde ödenmesi gereken gümrük vergisi ve KDV gibi konularda sorumlu olmadıklarına ilişkin açık düzenlemelerin getirilmesi
- Aracı hizmet sağlayıcıların ve pazaryerlerinin herhangi bir hukuki uyuşmazlık konusunda kasti hareketleri hariç olmak üzere “uyar – kaldır” sürecine başvurulmadan idari ve hukuki sorumluluğuna gidilmeyeceğinin açık bir şekilde mevzuatta düzenlenmesi, “uyar – kaldır” sisteminin bu konuda görevli kamu kuruluşu üzerinden işletilebilecek bir mekanizmanın oluşturulmasının sağlanması
- Mesafeli sözleşmeler ve elektronik ticaret alanı başta olmak üzere elektronik sözleşme ve elektronik onay mekanizmalarının gerekli kimlik doğrulama teknolojileriyle birlikte sağlanarak kullanıma alınmasına yönelik mevzuat engellerinin ortadan kaldırılması ve bu yönde açıklık taşıyan düzenlemelerin ilgili mevzuatlarda yapıyor olmasının sağlanması

- Ödeme sistemleri ile elektronik ticaretin gelişimini katkıda bulunacak alternatif ödeme hizmetleri alanında katma değerli servislerin, mobil ödeme hizmetlerinin ve uygulamalarının gelişimine katkı bulunacak iş modellerinin hayata geçirilmesi için gerekli olan risk analizi çalışması yapıldıktan sonra ilgili idari otorite tarafından izin verilecek düzenleme alt yapısının oluşturulması
- Yeni iş modellerine ilişkin vergilendirme ve mükellefiyet tesisine ilişkin açık düzenlemelerin yapılması, bu konuda Maliye bakanlığı ve Gelir İdaresi Başkanlığının uygulamada birlik ve açıklık sağlamak adına periyodik olarak güncellenen izah nameler yayınlanmasının sağlanması.

Saygılarımızla,

Burak ERTAŞ

TÜBİSAD Bilişim Sanayicileri Derneği

Yeni Medya ve e-Ticaret Komisyonu Başkanı

EKLER :

Ek-1 Değişiklik Önerileri ve Gerekçeler

Ek-1 Değişiklik Önerileri ve Gerekçeler

A. Mesafeli Sözleşmeler Yönetmeliği Taslağı Hakkında Görüşler

Taslağın Genel Üzerinde Görüş ve Değerlendirme		
<p>T.C. Gümrük ve Ticaret Bakanlığı tarafından kamuoyuna sunulan Mesafeli Sözleşmeler Yönetmeliği Taslağı, 6502 Sayılı Tüketicinin Korunması Hakkında Kanun'un yayımlanmasının ardından ülkemizde mesafeli sözleşmelerin daha sağlıklı bir şekilde gerçekleştirilmesi yönünde var olan eksiklikleri ortadan kaldıracak niteliktedir.</p> <p>Söz konusu düzenlemenin, elektronik ticaret sektöründe faaliyet gösteren şirketlerin mevcut ve geliştirmeyi planladıkları faaliyetlerini sürdürmelerine imkân vermekte başarılı olması beklenmektedir.</p> <p>Taslak, Mesafeli Sözleşmeler bakımından önemli bir rol üstlenen aracı hizmet sağlayıcılar için saklama yükümlülüğü getirmesi bakımından özellikle elektronik ticaret sektörü için bir yeniliği de içermektedir. Söz konusu saklama yükümlülüğünün yüklendiği <i>-oluşturdukları sistem çerçevesinde, uzaktan iletişim araçlarını kullanmak veya kullandırmak suretiyle satıcı veya sağlayıcı adına mesafeli sözleşme kurulmasına aracılık eden-</i> kişilerin yine yönetmelik kapsamında Aracı Hizmet Sağlayıcı olarak tanımlanması ve bu kişilere yüklenen sorumluluğun saklama ile sınırlı olduğunun belirtilmesinin, oluşabilecek yanlış anlaşılmalara dolayısıyla pratikte ortaya çıkabilecek birçok sorunun önüne geçilmesi açısından önem arz edeceği düşünülmektedir.</p> <p>Sektörümüz ve ülkemiz açısından birçok önemli yenilik getiren 6502 Sayılı Tüketicinin Korunması Hakkında Kanun'un ilgili Mesafeli Sözleşmeler Yönetmeliği Taslağı hakkında görüşlerimizi, tüketiciler ve sektördeki aktörlerin tamamını en iyi şekilde koruyacak olan yasal düzenlemelerin oluşmasına katkı sağlayacağına inanarak saygılarımızla ve şükranlarımızla birlikte takdirlerinize sunarız.</p>		
Taslak Maddesi	Değişiklik Önerisi	Gereke
	<p>Tanımlar</p> <p>Madde 4 – (1)</p> <p>i) Aracı hizmet sağlayıcı: Oluşturdukları sistem çerçevesinde, uzaktan iletişim araçları kullanmak veya kullandırmak suretiyle başkalarının satıcılık veya sağlayıcılık faaliyetlerine, ortam sağlayarak satıcı veya sağlayıcı adına mesafeli sözleşme</p>	<p>Taslakta oluşturdukları sistem çerçevesinde, uzaktan iletişim araçlarını kullanmak veya kullandırmak suretiyle satıcı veya sağlayıcı adına mesafeli sözleşme kurulmasına aracılık edenlere ilişkin çeşitli yükümlülükler düzenlenmiş olup bu kişiler taslağın tanımlar bölümünde tanımlanmamıştır.</p> <p>Söz konusu kişilerin</p>

	kurulmasına aracılık eden gerçek ve tüzel kişileri ifade eder.	tanımlanmamasının uygulamada çeşitli belirsizliklere yol açabileceği düşünülerek, teklifimizde yer alan tanımın söz konusu maddeye eklenmesi önerilmektedir.
Bilgilerin Saklanması ve İspat Yükü Madde 20 (2) Oluşturdukları sistem çerçevesinde, uzaktan iletişim araçlarını kullanmak veya kullandırmak suretiyle satıcı veya sağlayıcı adına mesafeli sözleşme kurulmasına aracılık edenler, bu Yönetmelikte yer alan hususlardan dolayı satıcı veya sağlayıcı ile yapılan işlemlere ilişkin kayıtları üç yıl boyunca tutmak ve istenilmesi halinde bu bilgileri ilgili kurum, kuruluş ve tüketicilere vermekle yükümlüdür.	Bilgilerin Saklanması ve İspat Yükü Madde 20 (2) <u>Aracı hizmet sağlayıcılar,</u> oluşturdukları sistem çerçevesinde, uzaktan iletişim araçlarını kullanmak veya kullandırmak suretiyle satıcı veya sağlayıcı adına mesafeli sözleşme kurulmasına aracılık edenler, bu Yönetmelikte yer alan hususlardan dolayı satıcı veya sağlayıcı ile yapılan işlemlere ilişkin kayıtları üç yıl boyunca tutmak ve istenilmesi halinde bu bilgileri ilgili kurum, kuruluş ve tüketicilere vermekle yükümlüdür. (4) <u>Aracı hizmet sağlayıcılar, hizmet sundukları ortamı kullanan satıcı ve/veya sağlayıcılar için kurulmasına aracılık ettikleri mesafeli sözleşme kapsamında 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 ve söz konusu mal</u>	Aracı hizmet sağlayıcılara sorumluluk yükleyen söz konusu maddede aynı zamanda aracı hizmet sağlayıcıların satıcı veya sağlayıcı adına kurulmasına aracılık ettikleri mesafeli sözleşmenin esasına ve ifasına yönelik herhangi bir sorumluluğunun bulunmadığının ayrıca belirtilmesi gerektiği, aksi halde sözleşme konusu üzerinde hiçbir denetim imkanı olmayan aracı hizmet sağlayıcıların, aracılık faaliyeti dolayısıyla sorumluluğuna gidilmesine ilişkin saklama yükümlüğü dışında durumların oluşabileceği algısı doğabilecektir. Bu şekilde bir potansiyel yanlış anlaşılmanın oluşmaması için teklifimizde yer alan değişikliğin gerçekleştirilmesi önerilmektedir.

	<p><u>ve hizmete ilişkin sözleşmenin doğru bir şekilde ifa edilmesinden hiçbir şekilde yükümlü değildir.</u></p>	
--	--	--

B. Elektronik Ticaretin Düzenlenmesi Hakkındaki Kanun Tasarısı Hakkında Görüşler

Madde	Değişiklik Önerisi	Gerekeçe
-	-	<p>Tasarı içerisinde düzenlenen; Tüketici ve elektronik haberleşme mevzuatı ile uyumsuz olabilecek ve bu mevzuatlarda hali hazırda düzenleme konusu yapılan hususlar Tasarı metninden çıkarılmalıdır.</p> <p>Elektronik Haberleşme Kanununun istenmeyen mesajlarla ilgili opt out rejimini düzenleyen yasa maddesi mevcut haliyle muhafaza edilmelidir. Mevcut mevzuat kapsamında operatörlerin abonelik sözleşmeleriyle tüketicilerden aldıkları onay, elektronik ticari ileti yapılması için yeterli sayılmalı; bu onaya ek bir onay zorunluluğu operatörlere ve ticari elektronik iletiyi gönderen tarafa yükletilmemelidir.</p> <p>Kısa mesaj formatında ticari elektronik ileti göndermede operatör ve ticari elektronik iletiyi gönderen taraf bakımından opt-out sistemi esas olmalı, kısa mesaj tabanı dışındaki ticari elektronik iletilerde Avrupa Birliğindeki istisnalar da dikkate alınarak istisnaları bir opt-in sistemi temel alınarak düzenleme yapılmalıdır.</p> <p>Tasarının damga vergisi kanununun elektronik sözleşmeler bakımından uygulanması bakımından açıklık getirmesi beklenmektedir.</p> <p>Mesafeli sözleşmelerle ilgili ön bilgilendirme</p>

		yükümlülüğünün var olan bir sözleşmesel ilişki veya abonelik sözleşmesi kapsamında elektronik ortamda gerçekleştirilecek başvuru, değişiklik vb. konulara uygulanmaması gerektiği yolunda Tasarıda açıklık getirilmelidir.
--	--	--

C. 6502 Sayılı Tüketicinin Korunması Hakkında Kanun Hakkında Görüşler

Madde	Değişiklik Önerisi	Gerekçe
Sipariş Edilmeyen mal veya hizmetler MADDE 7- (1) Sipariş edilmeyen malların gönderilmesi ya da hizmetlerin sunulması durumunda, tüketiciye karşı herhangi bir hak ileri sürülemez. Bu hâllerde, tüketicinin sessiz kalması ya da mal veya hizmeti kullanmış olması, sözleşmenin kurulmasına yönelik kabul beyanı olarak yorumlanamaz. Tüketicinin malı geri göndermek veya muhafaza etmek gibi bir yükümlülüğü yoktur.	Sipariş Edilmeyen mal veya hizmetler MADDE 7- (1) Sipariş edilmeyen malların gönderilmesi ya da hizmetlerin sunulması durumunda, tüketiciye karşı herhangi bir hak ileri sürülemez. Bu hâllerde, tüketicinin sessiz kalması ya da mal veya hizmeti kullanmış olması, sözleşmenin kurulmasına yönelik kabul beyanı olarak yorumlanamaz. Tüketicinin malı geri göndermek veya muhafaza etmek gibi bir yükümlülüğü yoktur. <u>Tüketicinin talep ettiği malın dışında bir malın satıcı tarafından hata ile tüketiciye teslim</u>	Mevcut uygulamada kargo firmaları tarafından gerçekleştirilen hatalı teslimatlar sebebiyle tüketicilere zaman zaman yanlış mal teslimatı yapılması söz konusu olmaktadır. Bu tür durumlarda tüketicinin mağduriyetinin engellenebilmesini teminen malın değiştirilinceye kadar tüketici tarafından muhafazasının sağlanması gerektiğinden maddeye bu şekilde bir ekleme yapılması önerilmektedir.

	<u>edildiği durumlarda,</u> <u>tüketici hata ile teslim</u> <u>edilen malı muhafaza</u> <u>edecektir.</u>	
Mesafeli sözleşmeler MADDE 23- (4) Tüketici on dört gün içinde herhangi bir gerekçe göstermeksizin ve cezai şart ödemeksizin sözleşmeden cayma hakkına sahiptir. Cayma hakkının kullanıldığına dair bildirim bu süre içinde satıcı veya sağlayıcıya yöneltilmiş olması yeterlidir. Satıcı veya sağlayıcı, cayma hakkı konusunda tüketicinin bilgilendirildiğini ispat etmekle yükümlüdür. Tüketici, cayma hakkı konusunda gerektiği şekilde bilgilendirilmezse, cayma hakkını kullanmak için on dört günlük süreyle bağlı değildir. Her hâlükârda bu süre cayma süresinin	Mesafeli sözleşmeler MADDE 23- (4) Tüketici on dört <u>yedi</u> gün içinde herhangi bir gerekçe göstermeksizin ve cezai şart ödemeksizin sözleşmeden cayma hakkına sahiptir. Cayma hakkının kullanıldığına dair bildirim bu süre içinde satıcı veya sağlayıcıya yöneltilmiş olması yeterlidir. Satıcı veya sağlayıcı, cayma hakkı konusunda tüketicinin bilgilendirildiğini ispat etmekle yükümlüdür. Tüketici, cayma hakkı konusunda gerektiği şekilde bilgilendirilmezse, cayma hakkını kullanmak için on dört <u>yedi</u> günlük süreyle bağlı değildir. Her hâlükârda bu süre cayma süresinin bittiği tarihten itibaren bir yıl sonra sona erer. Tüketici, Cayma hakkı	Eski TKHK kapsamındaki uygulamada, tüketicilere sağlanan cayma hakkı, pek çok tüketici tarafından kötüye kullanılmakta, herhangi bir şarta bağlı olmadan hakkın kullanılabilmesi ve malın mutata kullanımı sebebiyle meydana gelen değişiklik ve bozulmalardan sorumlu olunmaması, kötü niyetli tüketiciler tarafından “malın 7 gün süre ile ücretsiz olarak kullanılması” sonucunu doğurabilmektedir. Kötü niyetli kullanıcılar sebebiyle özellikle küçük boyuttaki elektronik ticaret firmaları çok ciddi finansal risklerle karşılaşmakta, pek çok firma için ise cayma hakkı elektronik ticaret pazarına giriş için ciddi bir bariyer oluşturmaktadır. Hal böyleyken cayma hakkının kötü niyetli kullanıcıları azaltıcı önlemler alınarak yeniden düzenlenmesi yerine sürenin on dört güne çıkartılması; kötü niyetli kullanıcı sayısını ve kullanım kapsamını arttıracak ve firmaların zararını dönülemez noktalara getirebilecektir. Bu sebeple madde metninde değişiklik yapılarak en azından eski Kanun’daki düzenlemenin korunmasının elzem olduğu düşünülmektedir. Mehaz AB Yönergesi olan 2011/83/EU’nun mesafeli satışlara ilişkin düzenlemeleri kapsamında; cayma hakkını kullanan tüketicilerin yükümlülüklerini düzenleyen 14’üncü maddesinin 3’üncü fıkrasına benzer şekilde cayma hakkı kullanılana kadar tüketicinin kullanımlarının ücretlendirileceği belirtilmektedir. Mehaz düzenleme ile paralel olarak madde metninde de değişiklik yapılması gerektiği düşünülmektedir.

bittiği tarihten itibaren bir yıl sonra sona erer. Tüketici, cayma hakkı süresi içinde malın mutata kullanımı sebebiyle meydana gelen değişiklik ve bozulmalardan sorumlu değildir.	süresi içinde malın mutata kullanımı sebebiyle meydana gelen değişiklik ve bozulmalardan sorumlu hallerinde <u>sorumlu</u> değildir. <u>satıcı mal bedelindeki azalmayı, cayma hakkının kullanılmasını ile tüketiciye ödenecek bedel iadesinden mahsup edebilir.</u>	
---	---	--