

I beni informatici

Corso "Nuove tecnologie e diritto"

7 giugno 2005

Claudia Cevenini

Cosa sono i beni informatici?

Beni in senso giuridico = cose che possono formare **oggetto di diritti** (art. 810 c.c.).

Sono divisi in:

- a) beni **materiali** (mobili e immobili)
- b) beni **immateriali** (es. software, banche di dati, opere multimediali).

Beni informatici sono beni immateriali.

2

Normativa essenziale

Convenzione di Berna sulla protezione delle opere letterarie ed artistiche ratificata e resa esecutiva in Italia con legge 20 giugno 1978, n. 399.

Legge 22 aprile 1941, n. 633. Protezione del diritto d'autore e di altri diritti connessi al suo esercizio.

3

Software. Tutela giuridica

Normativa non fornisce una definizione del SW.

Programmi per elaboratore sono **opere protette** in base alla disciplina sul **diritto d'autore**.

SW protetto in **qualsiasi forma** (codice sorgente o eseguibile), incluso il **materiale preparatorio**.

Deve essere **originale** = risultato di creazione intellettuale dell'autore.

Non sono protette le **idee** e i **principi** alla base di qualsiasi elemento del SW.

4

Registrazione

La **registrazione** di un SW sul "Registro Pubblico per il Software" presso la SIAE **non** è **obbligatoria**.

Fa fede fino a prova contraria dell'**esistenza** del **SW** e del suo **autore**.

Sono resi pubblici: esistenza e titolo del SW, nome dell'autore, data e luogo di pubblicazione, nome del titolare dei diritti di utilizzazione economica (se diverso dall'autore).

Occorre **depositare copia** del SW su disco ottico.

Possibile **solo** per **SW pubblicati**.

Pubblicazione = se autore riproduce direttamente SW per commercializzazione o consegna SW al committente o al datore di lavoro per conto dei quali lo ha sviluppato.

5

I soggetti del diritto d'autore

Titolo originario dell'acquisto del diritto (quando sorge il diritto) = con la **creazione** dell'opera.

Coautori - diritto appartiene in comune a tutti se contributo è inscindibile.

Pubbliche Amministrazioni ed **enti privati non profit** - diritto su opere create e pubblicate in loro conto e a loro spese.

6

Diritto di utilizzazione economica

Autore ha il diritto esclusivo di utilizzazione economica dell'opera, che include:

- **pubblicare**
- **riprodurre**
- **distribuire**
- **noleggiare**
- **dare in prestito.**

Durata = **70 anni dopo la morte** dell'autore. Per le **Amministrazioni dello Stato e amm. locali: 20 anni** dalla prima pubblicazione.

7

Diritto morale dell'autore

E' **indipendente** dal diritto di utilizzazione economica.

Spetta all'autore anche se il d.ut.ec. è stato ceduto.

Diritto di **rivendicare la paternità** dell'opera, di **opporci** a **modifiche lesive** dell'onore e della reputazione.

E' **inalienabile.**

E' **imprescrittibile.** Dopo la morte dell'autore, è esercitabile da coniuge, figli, ascendenti e discendenti diretti, ecc.

8

Opera del dipendente

Datore di lavoro è titolare del diritto esclusivo di utilizzazione economica su opera creata dal dipendente:

- se l'opera è sviluppata nello **svolgimento** delle sue **mansioni** o **su istruzioni** del datore di lavoro;
- **salvo patto contrario** (può essere stabilito diversamente per contratto).

9

Diritti esclusivi sul SW 1/3

Diritto di effettuare o autorizzare:

a) **Riproduzione**

- permanente/temporanea,
- totale/parziale,
- con qualsiasi mezzo,
- in qualsiasi forma.

Se per caricare, visualizzare, eseguire, trasmettere o memorizzare il SW è necessaria una riproduzione, occorre l'**autorizzazione** del titolare.

10

Diritti esclusivi sul SW 2/3

Diritto di effettuare o autorizzare:

b) **Modificazione**

- traduzione,
- adattamento,
- trasformazione,
- ogni altra modifica del SW,
- riproduzione dell'opera che ne risulti.

11

Diritti esclusivi sul SW 3/3

Diritto di effettuare o autorizzare:

c) **distribuzione**

qualsiasi forma di distribuzione (inclusa la locazione) al pubblico dell'originale o di copie del SW.

La **prima vendita** di una copia del SW nella Comunità Europea **esaurisce diritto di distribuzione** nella Comunità stessa.

Al titolare resta il diritto di **controllare** l'ulteriore locazione del SW.

12

Eccezioni

Riproduzione e modificazione sono consentite **senza autorizzazione** del titolare se **necessarie per l'uso** del SW, inclusa la **correzione** degli **errori**, **salvo patto contrario** (= può essere **vietato** per **contratto**).

Chi ha diritto di usare il SW può effettuare una **copia di backup**, se **necessaria per l'uso** del SW. Questo **non può** essere **vietato** per **contratto**.

Chi ha diritto di usare il SW può, **senza autorizzazione** del titolare, **osservare, studiare e sottoporre a prova** il funzionamento del SW, per determinare le **idee** e i **principi** su cui si basa, se lo effettua mentre carica, visualizza, esegue, trasmette o memorizza il SW. **Accordi contrattuali contrari sono nulli**.

13

Eccezioni per interoperabilità 1/2

Non è necessaria autorizzazione del titolare se **riproduzione** del codice e **traduzione** della sua forma effettuate per **modificare** la forma del codice sono **indispensabili** per ottenere le **informazioni necessarie** per l'**interoperabilità** con altri SW.

Questo è possibile se:

- attività sono compiute dal **licenziatario** o soggetto autorizzato;
- **informazioni non** sono **facilmente** e rapidamente **accessibili**;
- **attività** sono **limitate** alle parti di SW necessarie per ottenere l'interoperabilità.

14

Eccezioni per interoperabilità 2/2

Informazioni:

- **non** possono essere **utilizzate** a **fini diversi** dal conseguimento dell'interoperabilità;
- **non** possono essere **comunicate a terzi** tranne se necessario per l'interoperabilità;
- **non** possono essere **utilizzate** per sviluppare, produrre o commercializzare un SW simile.

Clausole contrattuali contrarie a qt disposizioni per l'interoperabilità sono **nulle**.

Qt disposizioni **non** possono essere **interpretate** in modo tale che la loro applicazione rechi pregiudizio al titolare o contrasti col normale sfruttamento del SW.

15

Brevettabilità del SW 1/2

Non sono brevettabili i 'programmi per elaboratore in quanto tali'.

Possibile brevetto per invenzione industriale quando il SW - in **combinazione con una macchina** - permette di raggiungere un **risultato tecnico nuovo e originale**.

Rif. Comunicazione della Commissione CE al Parlamento europeo e al Comitato economico e sociale n. 42/1999.

16

Brevettabilità del SW 2/2

Proposta di Direttiva europea relativa alla **brevettabilità delle invenzioni attuate per mezzo di elaboratori elettronici** del 20 febbraio 2002.

Parlamento dell'Unione europea vota alcuni **emendamenti** il 24.09.2003. Si chiarisce il **divieto di brevettare il software**.

Consiglio dell'Unione europea il 17.05.2004 approva un testo della direttiva che azzera il risultato del Parlamento europeo.

I Paesi membri sono divisi.

17

Banche di dati. Tutela giuridica

BD = raccolte di opere, dati o altri **elementi indipendenti, sistematicamente o metodicamente disposti** ed **individualmente accessibili**.

Tutelate come **opere letterarie se** per la scelta o disposizione del materiale sono una **creazione intellettuale** dell'autore.

La tutela **non** si estende al **contenuto**.

18

Diritti esclusivi autore BD

Autore di una banca di dati ha il diritto esclusivo di eseguire o autorizzare:

-**riproduzione** (parziale/temporanea; totale/parziale; con qualsiasi mezzo, in qualsiasi forma);

-**traduzione, adattamento, disposizione diversa**, ecc. (qualsiasi modifica);

-**distribuzione al pubblico** in qualsiasi forma; la prima vendita di una copia nella Comunità europea esaurisce il diritto di controllarne le vendite successive;

-**presentazione, dimostrazione o comunicazione in pubblico** (inclusa trasmissione);

-**riproduzione, distribuzione, comunicazione, presentazione o dimostrazione in pubblico** dei **risultati** delle **modifiche**.

19

Eccezioni 1/2

Non è necessaria autorizzazione del titolare per:

a) accesso o consultazione b.d. per **finalità didattiche** o di **ricerca scientifica**

- non consentito nell'esercizio di impresa;

- occorre indicare la fonte;

- nei limiti dello scopo perseguito.

Operazioni di **riproduzione permanente** sono comunque soggette ad **autorizzazione** del **titolare**.

b) b.d. impiegata per fini di **sicurezza pubblica** o per effetto di una **procedura amministrativa o giurisdizionale**.

20

Eccezioni 2/2

Riproduzione, modificazione, ecc. sono consentite **senza autorizzazione** se **necessarie** per accesso al contenuto della b.d. o per il suo impiego normale.

Clausole contrattuali che violino questa norma sono **nulle**.

Limitazioni all'interpretazione della norma: **non** può essere **interpretata** in modo tale che la sua applicazione rechi **pregiudizio** al **titolare** o **contrast** col **normale sfruttamento** della BD.

21

Diritti del costitutore di una B.D.

Costitutore = chi effettua **investimenti rilevanti** per costituire una b.d. o per verificarla o presentarla.

Diritto del c. **indipendente da tutelabilità B.D.** mediante diritto d'autore.

Costitutore può **vietare estrazione o reimpiego** della B.D., in tutto o in parte.

Durata = **15 anni** dal completamento della b.d.

22

Diritti e obblighi dell'utente

Utente **non deve** causare **pregiudizio** al **titolare** del diritto d'autore o di altro diritto connesso.

Non deve eseguire **operazioni** in contrasto con la normale gestione della B.D. o che causino pregiudizio ingiustificato al costitutore.

Non sono soggette ad **autorizzazione l'estrazione** o il **reimpiego** di **parti non sostanziali**, in senso qualitativo e quantitativo, per qualsiasi fine.

23

Definizioni

Estrazione = trasferimento permanente o temporaneo della totalità o di parte sostanziale del contenuto di una B.D. su un altro supporto, effettuato con qualsiasi mezzo e in qualsiasi forma.

Reimpiego = qualsiasi messa a disposizione del pubblico della totalità o di parte sostanziale del contenuto della B.D. mediante distribuzione di copie, noleggio, trasmissione con qualsiasi mezzo e in qualsiasi forma.

24

Misure tecnologiche di protezione

Titolari di diritti d'autore, diritti connessi e del costituente possono apporre sulle opere **misure tecnologiche di protezione efficaci**.

Si tratta di: tecnologie, dispositivi o componenti destinati a **impedire o limitare atti non autorizzati** dai titolari dei diritti.

Sono considerate efficaci se: **uso** dell'opera protetta è **controllato dal titolare** mediante dispositivo di accesso o di protezione (es. cifratura, distorsione, ecc.) o se è **limitato** con un meccanismo di controllo delle copie.

25

Informazioni elettroniche

Titolari dei diritti possono inserire **informazioni elettroniche sul regime dei diritti** sulle opere protette o farle **apparire** nella **comunicazione al pubblico**.

Informazioni **identificano** l'opera, l'autore o qualsiasi altro titolare dei diritti. Possono contenere **indicazioni** su **termini e condizioni d'uso**, o **numero o codice** che **identifichi** le opere.

26

Opere multimediali. Tutela giuridica

OM = combinazione e gestione simultanea di porzioni di opere di tipologie diverse, veicolate mediante mezzi di comunicazione diversi (es. immagini, suoni, testo, programma di gestione).

E' **opera dell'ingegno** se creativa e originale.

Alle singole **porzioni** si applica **diritto d'autore**.

Manca una **disciplina ad hoc**.

OM potrebbe essere interpretata come = creazione di più autori, o SW, o opera d'animazione o letteraria, o banca di dati.

27

Sanzioni civili

Diritto di sfruttamento economico - titolare i cui diritti sono stati lesi può agire in giudizio e chiedere che sia distrutto o rimosso lo stato di fatto da cui deriva la violazione o agire per il risarcimento del danno.

Diritto morale d'autore - applicabili le stesse sanzioni, con limitazioni (distruzione o rimozione solo se non è possibile riparare altrimenti al danno subito dall'autore).

28

Sanzioni penali - SW

E' punito chi **abusivamente duplica SW**, per scopi di **profitto**, o **importa, distribuisce, vende, detiene a scopo commerciale** o **concede in locazione** programmi su supporti non contrassegnati dalla SIAE (reclusione da 6 mesi a 3 anni, multa da 2.500 a 15.000 euro).

Stessa pena a chi **consente o facilita la rimozione o l'elusione di dispositivi a protezione** di un programma

29

Sanzioni penali - banche di dati

E' punito chi, per scopi di **profitto**, su supporti non contrassegnati dalla SIAE, **riproduce, trasferisce** su altro supporto, **distribuisce, comunica o dimostra in pubblico** il contenuto di una B.D. o effettua **estrazione o reimpiego**, o **distribuisce, vende o concede in locazione** una b.d. in violazione delle disposizioni applicabili (reclusione da 6 mesi a 3 anni, multa da 2.500 a 15.000 euro).

Pena aggravata se fatto è di rilevante gravità.

30

Casi 1/2

Accesso al codice sorgente

Sentenza della Corte Suprema spagnola del 17 maggio 2003:

il licenziatario di un sw ha diritto di disporre e non solo di decompilare il codice sorgente dal licenziante, anche se non è menzionato nel contratto. Il caso riguarda un sw sviluppato specificamente per il committente.

31

Casi 2/2

Abusiva duplicazione

Sentenza Cassazione italiana n. 15509 del 24 aprile 2002:

il reato di abusiva duplicazione di programmi per elaboratore sussiste anche qualora siano duplicate anche poche righe del codice sorgente.

La nozione di programma comprende sia il codice macchina sia il codice sorgente, interamente o in parte, purché la porzione interessata sia dotata di autonomia funzionale.

32

Hyperlink

Collegamento tra siti distinti. Può essere effettuato con diverse modalità, es:

- framing,
- deep linking,
- link diretto.

33

Framing

Si visualizzano le pagine del sito collegato all'interno della cornice del sito che effettua il collegamento.

Si verifica un accaparramento delle informazioni del sito collegato.

Se **non autorizzato** = **potrebbe** essere **considerato** come atto di **concorrenza sleale** (possibile confusione).

Se **autorizzato** = **potrebbe** essere comunque **illecito** (concorrenza sleale, confusione: scarsa chiarezza del mercato, necessario tutelare consumatori).

34

Deep linking

Collegamento a un sito diverso con rinvio a una pagina diversa dalla home page ('profonda').

Se **non autorizzato** = **potrebbe** essere **concorrenza sleale** (idoneo a sviare l'utente dal contesto generale delle attività del sito collegato).

Se **autorizzato** = potrebbe ritenersi **lecito**.

Nel concedere l'autorizzazione occorre valutare **eventuali obblighi verso terzi** (es. per corrispettivi per spazi pubblicitari: se autorizzo d.l. a una certa porzione di sito qt può ridurre gli accessi al sito nel suo complesso).

35

Link diretto

Può avvenire in due modi:

- 1) si aprono distinte pagine web o si consente all'utente la funzione di 'back';
- 2) si impedisce all'utente di ritornare al sito di partenza.

Si ritiene **non** sia soggetto ad **autorizzazione**: indica un 'luogo' aperto al pubblico, è modalità tipica di navigazione su Internet.

Secondo alcuni: dovrebbe essere autorizzato dal titolare del sito collegato.

Giurisprudenza ha riconosciuto illiceità di **link non autorizzato**, per lo più come atto di concorrenza sleale.

36

Link a enti pubblici

Ente pubblico ha il diritto di **evitare** che il pubblico **percepisca** l'esistenza di una sorta di **'patrocinio'** o **'sponsorizzazione'** = necessario evitare confusione.

Ente pubblico per tutelarsi potrebbe vietare framing, deep linking o chiedere di vedere pagina web da cui è effettuato il link o subordinare il consenso a determinate condizioni (es. impedire funzione di 'back' o l'apertura contemporanea di più siti).

Questo può essere fatto mediante un'avvertenza legale (legal notice).