

Tecniche Informatiche di ricerca giuridica

Nicolò Ghibellini
Università di Ferrara
ghbncl@unife.it

Tredicesima lezione

Tecnologie digitali e libertà (parte seconda)

Consumatore

Quale tutela?

Diritto dei contratti
oppure
Diritto d'autore

Problema irrisolto

Le eccezioni riconosciute ai consumatori possono essere derogate dalle condizioni generali di contratto (MSP+DRM) imposte dai produttori/titolari

Tutela dei consumatori digitali

Raffronto Europa / USA

Quali strumenti per circoscrivere l'uso indiscriminato delle MTP

a) no compressione diritto di accesso alle informazioni

b) adeguata trasparenza

Stati Uniti

Copyright: competenza federale (leggi federali)

Diritto dei contratti: competenza statale (legge statale)

NB: i singoli stati non possono limitare o espandere il copyright tramite legge statale

Dottrina della preemption

Costituzione Federale:

- solo il Congresso ha il potere di emanare disposizioni normative aventi ad oggetto il contenuto, l'estensione o gli strumenti di tutela del copyright;
- funzione unificatrice della legge federale

Tutela dei consumatori negli USA

- 1) Unconscionability
- 2) Restatement of contracts
- 3) Misrepresentation
- 4) Buona fede

Unconscionability

- irragionevolezza / iniquità
- istituto applicabile non solo ai rapporti b2c ma anche a quelli b2b e c2c
- massima estensione della tutela del contraente debole
- il giudice ha la possibilità di determinare i confini del rimedio

Problema interpretativo

Significato effettivo di irragionevolezza ed iniquità

Giurisprudenza:

Si è in presenza di *unconscionability* quando, dall'esame del complessivo rapporto contrattuale, le clausole sono a tal punto unilaterali da risultare ingiuste con riferimento al momento della conclusione del contratto

Problema processuale

Il consumatore spesso non riesce a provare in sede processuale l'effettiva sussistenza dell'unconscionability

Restatement of contracts

Diritto dei contratti

- Protezione da clausole scorrette nei contratti standard
- Il Giudice può valutare direttamente l'irragionevolezza dell'accordo contrattuale

Effetti

Una persona che manifesta assenso ad un contratto standard vi è vincolata eccezion fatta per quelle clausole poco chiare o inserite surrettiziamente

Misrepresentation

- comunicazione di notizie ingannevoli per la controparte
- informazioni scorrette relative all'oggetto del contratto e che inducono la parte alla conclusione dell'accordo
- annullamento del contratto

Buona fede

- principio generale del diritto contrattuale
- esecuzione del contratto
- limite alla discrezionalità delle parti

Sistema statunitense

- Tutela consumeristica poco efficace
- non ci sono meccanismi capaci di tutelare gli utenti di contratti digitali

Gestione dei diritti digitali nel mercato interno comunitario

- adozione di sistemi DRM
- restrizioni all'accesso e all'utilizzo dei contenuti
- monitoraggio abitudini e preferenze



Necessità di bilanciamento

Commissione Europea

Nel 2004 viene incaricato un gruppo di esperti di analizzare le implicazioni dell'utilizzo dei sistemi DRM

- a) DRM e interoperabilità
- b) migrazione verso servizi legittimi
- c) protezione dei dati

DRM e interoperabilità

- I produttori di tecnologie DRM devono permettere ai consumatori di utilizzare un contenuto, legittimamente acquisito, su diverse piattaforme;
- Le MTP non devono ostacolare il libero utilizzo del contenuto;
- i sistemi DRM non possono trasformarsi in strumenti di controllo delle licenze d'uso

Migrazione verso servizi legittimi

- creazione di modelli di business, prevenendo utilizzi non autorizzati;
- i consumatori devono essere informati della disponibilità di offerte alternative e legittime di acquisto di contenuti

Protezione dei dati

- le MTP dovrebbero garantire l'accesso anonimo alle reti di servizi online;
- raccolta di informazioni limitata agli scopi dei servizi;
- limite temporale alla raccolta dei dati

Gestione collettiva servizi musica on line

Gestione collettiva dei diritti

Sistema attraverso il quale una società di gestione amministra i diritti, congiuntamente e collettivamente, registrando, riscuotendo e ridistribuendo le rendite derivanti dal pagamento dei diritti d'autore a nome di più titolari

Titolari dei diritti

- Libertà di scelta tra modi di amministrazione individuale e collettiva;
- Nel caso di amministrazione collettiva, libertà di optare per qualsiasi società all'interno della CE

Utenti

Gestione accentrata ed esclusiva:

- a) ostacolo all'efficiente erogazione dei servizi;
- b) ostacolo allo sviluppo di nuove forme di commercializzazione;

Da un punto di vista normativo...

- legislazione applicabile all'utilizzazione di un diritto è quella del luogo di sfruttamento (vd. Convenzione di Berna e Convenzione di Roma);
- la diffusione dei contenuti digitali (circolazione globale dei beni immateriali) mette in crisi il principio di territorialità

Commissione Europea

Nel 2005 viene adottata una raccomandazione sulla gestione transfrontaliera collettiva dei diritti d'autore e dei diritti connessi (servizi musicali on line autorizzati)

Raccomandazione

Intervento armonizzatore



Individuazione di una politica comune di
concessione di licenze multiterritoriali
per fronteggiare
l'ubiquità del mondo internet

Raccomandazione

- adozione di una sola licenza paneuropea (multiterritoriale)
- abolizione delle restrizioni territoriali tipiche delle licenze tradizionali
- libera scelta gestore collettivo (libera scelta portata territoriale del mandato)

Modelli alternativi per i contenuti digitali

Modelli di business

**Strumenti di gestione e
distribuzione dei diritti d'autore**

Modelli di business

a) servizi pay per download
Si paga quello che si scarica

b) servizi in abbonamento
Fruizione di una certa quantità di contenuti a fronte del pagamento di un canone periodico

Strumenti di gestione e distribuzione dei diritti d'autore

Licenze Creative Commons

- valorizzazione della creatività e della produzione culturale
- libere utilizzazioni per determinati usi e a certe condizioni

Conclusioni

- la legislazione attuale offre pochi spazi di protezione per i consumatori di contenuti digitali
- la problematica non può essere limitata alla remunerazione degli autori
- ricerca di un nuovo equilibrio tra esigenze degli autori e diritti degli utenti
- interventi normativi e politici