

Tecniche Informatiche di ricerca giuridica

Nicolò Ghibellini
Università di Ferrara
ghbncl@unife.it

Dodicesima lezione

**Effetti connessi all'uso
delle tecnologie di protezione**

Casi pratici

Caso CSS

Caso iTunes

Caso Sony-BMG

Caso Emi Music France

Obiettivi

- Effetti dell'uso di sistemi DRM in prodotti di massa destinati ai consumatori
- Relazione tra diritto d'autore, asimmetria informativa e protezione dei consumatori

Questione di fondo

Attuale assetto normativo (UE e USA) in materia di protezione dei consumatori



è in grado di offrire agli utenti di opere digitali **equivalenti garanzie di trasparenza** nelle transazioni con i fornitori di contenuti digitali?

Caso CSS

Inizio anni 90

- Industria cinematografica esplora sistemi di protezione da applicare sui prodotti
- Diffusione del DVD (*DVD player*)

Protezione dei DVD

i file inclusi nei DVD vengono protetti da un sistema di crittazione (Sistema di Cifratura del Contenuto - CSS)

CSS

Misura tecnologica di protezione volta ad impedire:

- copie non autorizzate
- visione senza opportuno sistema di decodifica, in grado di riconoscere la chiave di decrittazione

1999

In Norvegia viene realizzato un programma (DeCSS) in grado di violare l'algoritmo di crittografia CSS

- a) "sproteggere" DVD
- b) copiare contenuto DVD

Giustificazione

- per l'ambiente Linux non esisteva un DVD player
- gli utenti non potevano fruire dei DVD
- il DVD non funzionava su piattaforme diverse da Windows



unica soluzione

Aggirare il codice crittografico

Però

- a) i sorgenti del DeCSS vengono pubblicati on line dal suo autore
- b) i sorgenti del DeCSS vengono pubblicati anche dal sito 2600.com

Conseguenza

MPAA vs 2600.com

Attività di *posting* e *linking* sarebbero contrarie alle misure antielusione previste dal DMCA

Difesa

- riconducibilità attività di linking e posting al fair use
- riconducibilità attività di linking e posting alle eccezioni riconosciute dal DMCA (reverse engineering)
- il DMCA applicato ai sw ed ai relativi codice viola il Primo Emendamento (libertà di espressione)

Reverse engineering

Il DeCSS sarebbe stato necessario a garantire l'interoperabilità tra i pc dotati di sistema operativo Linux e i DVD

Il reverse engineering era necessario per identificare ed analizzare quali elementi del sw fossero indispensabili per l'interoperabilità con altri sistemi operativi

Corte Distrettuale

Inaccogliabilità eccezione di reverse engineering:

- i convenuti non hanno creato il sw DeCSS, ma si sono limitati a renderlo disponibile nel web (posting);
- i convenuti non avevano lo scopo di ottenere l'interoperabilità tra DVD e piattaforme linux

Corte Distrettuale

Illegittimità attività di linking
equivale a rendere disponibile il sw
DeCSS direttamente dal proprio sito

Corte Distrettuale

DMCA

non viola il Primo Emendamento



- a) il Legislatore tutela gli autori per promuovere il progresso
- b) fair use / eccezioni e limitazioni

Sentenza

- a) rimozione del sw DeCSS dai server dei convenuti
- b) disabilitazione dei collegamenti ipertestuali ad altri siti web

Caso iTunes

- Music store online
- Protezione delle condizioni generali di contratto con un sistema DRM (*Fairplay*)

Termini di utilizzo del servizio

iTunes si riserva il diritto di modificare, sostituire, correggere
discrezionalmente le condizioni e i
termini di utilizzo dei files scaricati

Problema giuridico

Modifica contrattuale unilaterale delle condizioni d'uso di file già legittimamente acquistati



Violazione regole Direttiva 93/13/CEE (clausole abusive nei contratti dei consumatori)

In particolare

Clausola presente nel contratto standard si iTunes, **non soggetta a negoziazione**



abusiva

comporta per il consumatore un
significativo squilibrio

Causola abusiva

La clausola del contratto iTunes è abusiva perchè riconducibile all'ipotesi -contemplata dalla Dir. 93/13 CEE- di clausole che hanno per effetto quello di *“autorizzare il professionista a modificare unilateralmente **le condizioni di contratto** senza valido motivo specificato nello stesso”* oppure di *“autorizzare il professionista a modificare unilateralmente, senza valido motivo, **alcune caratteristiche del prodotto o del servizio da fornire”***

2006

Ass. Norvegese Consumatori
VS
iTunes

Garante Norvegese diritti consumatori

- facoltà di modificare unilateralmente i termini di utilizzo del servizio
- esclusione di responsabilità per virus o altri danni connessi al download dal sistema



Clausole inique

Reazione di Apple

- accordo per chiarire *user agreement*
- modifica parziale delle condizioni d'uso
- introduzione del servizio *iTunes Plus* (acquisto brani musicali privi di sistemi DRM)

Caso Sony-BMG

Nei cd musicali, Sony-BMG inserisce un sistema tecnologico anticopia (XCP)

Il software XCP:

- a) difetta indonea identificazione e strumento di rimozione
- b) interferisce con il funzionamento di windows
- c) apre falle di sicurezza (vulnerabilità)

Problema giuridico

Gli effetti collaterali non erano in alcun modo menzionati nell'End Users License Agreement del sw XCP



Azione collettiva contro Sony BMG, la quale sarà costretta a modificare l'uso di misure tecniche di protezione

Aspetto fondamentale

Norme a tutela del consumatore
utilizzate
per difendere gli utenti da
un uso non corretto dei sistemi DRM

Caso Emi Music France

Nei cd musicali, Emi Music inserisce un sistema tecnologico anticopia, senza però informare i consumatori del fatto che per effetto della misura tecnologica il cd possa non funzionare su alcuni lettori

Controversia

Associazione Consumatori (CLCV)

Vs

Emi Music France

Tribunale

- l'assenza di informazioni rilevanti costituisce comportamento ingannevole circa la natura e le qualità sostanziali del prodotto
- impone a Emi Music France di fornire corrette informazioni

Considerazioni finali

Utilizzo sistemi DRM



Dal diritto d'autore al diritto dei contratti



Centralità del contratto



Necessità di stabilire un nuovo equilibrio