

Tecniche Informatiche di ricerca giuridica

Nicolò Ghibellini
Università di Ferrara
ghbncl@unife.it

Quindicesima lezione

E-commerce e siti web

Suggerimenti per le aziende del web 2.0

Premessa

- Riferimenti normativi
- Adempimenti
- Contenuti fondamentali
- Condizioni generali di contratto
- Casi pratici
- Tutela dell'azienda
- Suggerimenti

Riferimenti normativi

Il commercio elettronico è regolamentato da:

- D. Lgs. 114 del 1998 (Riforma della disciplina relativa al settore del commercio)
- Direttiva 2000/31/CE (direttiva sul commercio elettronico)
- D.Lgs. N. 70/2003
- Artt. 1341-1342 c.c.
- D.Lgs. 206/2005 (Codice del Consumo)

Adempimenti

L'art. 18 D.Lgs. 114/1998 impone una serie di adempimenti preliminari per chi vuole intraprendere e-commerce:

- Comunicazione al Comune
- Indicazione partita IVA
- Dati identificativi ISP

Conrenuti fondamentali

1. chi vende
2. cosa vende
3. come vende
4. quanto costa

Chi vende

Il venditore / titolare dell'e-shop deve essere individuato chiaramente

Al sito web deve essere riconducibile un'azienda determinata o un soggetto con cui rapportarsi

Meglio se la procedura di vendita viene gestita dall'inizio alla fine da un unico soggetto

Che cosa vende

Il prodotto venduto deve essere chiaramente individuato:

- bene materiale o immateriale
- caratteristiche (qualità)
- quantità (disponibilità)

Fondamentale dotare il sito di un catalogo virtuale con immagini dettagliate

Come si vende

Commercio elettronico diretto (e-commerce on line) oppure indiretto (e-commerce off line)

Perfezionamento dell'accordo (point and click oppure scambio di mail)

Quanto costa

Il prezzo deve essere indicato senza alcun fraintendimento

Eventuali spese di spedizione

Eventuali promozioni (inizio, fine, entità dello sconto)

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