

**ALMA MATER STUDIORUM - UNIVERSITA' DEGLI STUDI DI BOLOGNA**

**SCUOLA DI SCIENZE POLITICHE**

**Corso di laurea magistrale in  
Comunicazione Pubblica e d'Impresa**

**TITOLO DELLA TESI:**

Il diritto d'autore e la tutela dei contenuti audiovisivi in Rete

**Tesi di laurea in**

Diritto dei media

**Relatore Prof.ssa Marina Caporale**

**Correlatore Prof.ssa Debora Mantovani**

**Presentata da Silvia Caiazza**

**Sessione seconda**

**Anno accademico  
2015/2016**

**Indice**

<b>Introduzione</b>	4
---------------------	---

## **Capitolo I - Origini e caratteristiche principali del diritto d'autore**

1. Origine e cenni storici	6
2. Le convenzioni internazionali	9
3. Le fonti europee	12
4. La normativa italiana	15
5. Le caratteristiche principali del diritto d'autore	17
5.1. I requisiti	17
5.2. L'oggetto del diritto	17
5.3. L'autore	19
5.4. I diritti morali	20
5.5. I diritti patrimoniali	21
5.6. Le esenzioni	23

## **Capitolo II - L'evoluzione del diritto d'autore**

1. La società dell'informazione	24
2. I cambiamenti introdotti dalle nuove tecnologie	26
3. Il conflitto	30
4. Digital Rights Management	33
5. La responsabilità civile degli Internet Service Provider	36
5.1. Il caso Scarlet	38
6. Il bilanciamento tra i diritti in rete	40
6.1. Privacy e diritto d'autore	42
6.1.1. Il caso Promusicae e Telefonica	43
6.2. Libertà di espressione e diritto d'autore	45
6.2.1. Il caso "The Pirate Bay"	50

1. La disciplina del prodotto audiovisivo e il fenomeno della convergenza	52
2. L'Autorità per le garanzie nelle comunicazioni	55
3. La tutela degli audiovisivi in Rete	59
3.1 La figura dell'hosting provider attivo	59
4. Il Regolamento Agcom	64
4.1 I provvedimenti inibitori	67
4.2 Le sanzioni amministrative	70
4.3 Criticità del Regolamento	70
5. La rimessione alla Corte delle questioni di legittimità costituzionale	74

#### **Capitolo IV - Il questionario**

1. Introduzione al questionario	78
2. Prima parte: informazioni demografiche	79
3. Seconda parte: la percezione del reato di pirateria audiovisiva	81
3.1 Conoscenza dell'istituto giuridico del diritto d'autore	85
4. Terza parte: il comportamento degli utenti	87
5. Conclusioni	101
6. Il questionario	104

<b>Conclusioni</b>	108
--------------------	-----

<b>Bibliografia</b>	111
---------------------	-----

<b>Sitografia</b>	114
-------------------	-----

## Introduzione

Il principale oggetto di indagine della presente tesi è il diritto d'autore. Nel primo capitolo ne illustrerò le origini e farò riferimento ad alcuni fatti storici che hanno portato alla configurazione di tale istituto così come lo conosciamo oggi. Dopo una breve introduzione preliminare analizzerò il quadro normativo di riferimento che riguarda tanto convenzioni internazionali, quanto fonti europee e nazionali. Una volta sancita la normativa di riferimento, verranno presentate le caratteristiche principali del diritto d'autore, ovvero i requisiti necessari affinché possa invocarsi tale tipo di tutela, l'oggetto specifico del diritto, il suo titolare e, entrando nel cuore della questione, i diritti di natura morale e patrimoniale. In ultimo, le esenzioni previste al fine di trovare un corretto bilanciamento tra il diritto di tutela dell'opera d'ingegno e gli altri interessi.

Dopo aver inquadrato l'istituto in oggetto passerò ad illustrare gli inevitabili cambiamenti che ha subito a seguito dell'affermarsi della società dell'informazione. Dopo aver illustrato cosa s'intenda per società dell'informazione, verranno illustrate le caratteristiche che hanno indotto il cambiamento e il conflitto che segue, ovvero l'impossibilità di tale istituto, così come concepito in origine, di adattarsi ad un panorama completamente stravolto per quanto riguarda la creazione, riproduzione e distribuzione delle opere. Analizzerò, poi, quali misure sono state adottate al fine di arginare il problema della pirateria intesa come fruizione illegale delle opere d'ingegno, ovvero i Digital Rights Management ed il ruolo degli Internet Service Provider, chiamati in causa col lo scopo di collaborare alla tutela dei contenuti digitali.

Infine, si affronterà la delicata questione del bilanciamento che bisogna necessariamente tra i vari diritti ed interessi presenti in rete. Si vedrà, quindi, se e come è possibile raggiungere un equilibrio tra la tutela delle opere dell'ingegno e privacy e libertà di manifestazione del pensiero. Ci verranno in aiuto due importanti sentenze su cui si è espressa la Corte di Giustizia: il caso *Promusicae - Telefonica* per quanto riguarda il tema della privacy degli utenti ed il caso "The Pirate Bay" con riferimento alla libera manifestazione del pensiero invocata dai gestori del sito da cui la causa prende nome.

Nel penultimo capitolo si illustrerà quale tipo di tutela è prevista per i contenuti audiovisivi, da sempre, insieme a quelli musicali, i più piratati. Introduurrò l'argomento illustrando l'evoluzione che anche i contenuti audiovisivi hanno subito a causa dello sviluppo di Internet e del web 2.0 e del fenomeno della convergenza. Dopodiché porterò all'attenzione l'Autorità per le Garanzie delle comunicazioni (Agcom) la quale è stata, originariamente, investita del

compito di vigilare sui servizi di media e audiovisivi, ma che nel tempo ha esteso le sue competenze anche alla tutela del diritto d'autore in rete. A tal proposito sono state sollevate forti perplessità, sfociate in due ordinanze del Tribunale amministrativo regionale del Lazio sottoposte al giudizio della Corte costituzionale, circa la legittimità dei suoi poteri. Tali aspetti, congiuntamente alle molteplici criticità che caratterizzano il Regolamento emanato dalla stessa Autorità, saranno affrontati alla fine del capitolo.

Nel quarto ed ultimo capitolo presenterò i risultati ottenuti dall'indagine di tipo quantitativo svolta tra gli studenti del corso di laurea magistrale di Comunicazione Pubblica e d'Impresa. Il questionario sonda la percezione del reato di pirateria audiovisiva, il livello di conoscenza del diritto d'autore ed i comportamenti online degli studenti con riferimento alla fruizione legale o meno di materiale audiovisivo.

Attraverso l'analisi del comportamento degli intervistati è possibile individuare quali sono i trend principali nella fruizione di materiale audiovisivo digitale, analizzare quali motivi spingono gli utenti a fruire legalmente o illegalmente di tale materiale e abbozzare alcune misure utili al fine di arginare la pratica illegale della pirateria audiovisiva.

## Conclusioni

Lo scopo della presente tesi era quello di dimostrare come il diritto d'autore, per com'è oggi configurato, risulti inadatto a tutelare le opere che circolano in Rete.

Partendo dal presupposto che le opere di qualunque natura (audiovisivi e non) non possono non essere distribuite anche attraverso Internet, data l'importanza e la centralità che tale nuovo spazio ricopre, è necessario definire un nuovo diritto d'autore che tenga conto delle mutate logiche e caratteristiche del sistema.

Nel secondo capitolo è stata illustrata la cosiddetta rivoluzione digitale e gli irreversibili cambiamenti che ha apportato ai modelli di produzione, distribuzione e riproduzione delle opere; cambiamenti tanto profondi da rendere il tradizionale paradigma del diritto d'autore inadeguato a tutelare le opere e gli autori.

L'istituto tradizionale del diritto d'autore è stato forgiato sulla base delle caratteristiche dell'epoca industriale, basate sulla materialità e su un modello di produzione gerarchico, ed è difficile ritenere che tale modello, sebbene abbia funzionato per decenni, resista anche in ambiente digitale. Il fatto stesso che si sia coniato il termine di "rivoluzione digitale" indica che non si tratta di modifiche minime, apportate a qualche caratteristica isolata, bensì di un cambiamento *tout court* che interessa molteplici, per non dire tutti, gli aspetti della vita quotidiana. Ed il diritto d'autore non fa eccezione.

Tra i cambiamenti di maggior rilievo vi è sicuramente il fatto che la Rete sia uno spazio orizzontale, dove ogni computer costituisce un nodo di pari importanza rispetto agli altri e ciò permette uno scambio fluido di informazioni e contenuti; tale aspetto favorisce la circolazione di materiale, rendendo al contempo un eventuale controllo difficoltoso, considerando che non vi sono nodi di maggior importanza che possano assolvere funzioni di controllo.

L'altro aspetto, collegato alla struttura stessa della Rete, è il fatto che gli utenti partecipino attivamente alla produzione e distribuzione di opere e contenuti. Si parla di *user generated content*, ovvero di contenuti realizzati in prima persona dagli utenti sulla base di materiale presente in Internet. Ciò sfuma sensibilmente il concetto, un tempo netto, di autore rendendo la conseguente tutela problematica.

Questa partecipazione alla creazione di contenuti appartiene all'approccio culturale affermatosi con il Web 2.0. Tale espressione indica, appunto, la

cultura della partecipazione e condivisione; gli utenti, un tempo passivi poiché potevano solo accedere a contenuti imposti dall'alto (logica top down), sono ora attivi poiché partecipano attivamente creando e, soprattutto, diffondendo contenuti (bottom up). Questo slancio partecipativo, sempre più spesso condannato, in realtà apporta ricchezza all'opera stessa poiché contribuisce a diffonderla e quindi a farla conoscere.

Che il diritto d'autore non tuteli adeguatamente le opere è confermato dal fatto che sia al centro di un acceso dibattito, tanto a livello nazionale quanto a livello europeo, e soprattutto dal fatto che la pirateria sia ancora un fenomeno di preoccupanti dimensioni.

Come descritto nelle pagine precedenti, al fine di tutelare le opere digitali, come primo impulso, sono state adottate misure tecnologiche di protezione che hanno lo scopo di controllare l'accesso alle opere. Tali misure, però, sono risultate vane poiché è la tecnologia stessa a fornire strumenti e mezzi per poterle aggirare. Molto spesso tali opere vengono diffuse dagli utenti attraverso piattaforme di file-sharing o servizi cloud, proprio per quello spirito di condivisione di cui si parlava poc'anzi.

Appare evidente che si tratti di un problema culturale. Nonostante le misure messe in atto, gli utenti continuano ad accedere ad opere protette poiché ritengono tali opere un bene comune, a cui si deve avere libero accesso. Questo aspetto è rafforzato dal fenomeno della smaterializzazione delle opere: la digitalizzazione ha portato le opere ad eliminare il proprio supporto materiale; oggi un libro o un film sono una mera sequenza di bit, possono essere scaricati o scambiati in un attimo. Il fatto che non vi sia più un supporto materiale sfuma il concetto di proprietà poiché possediamo un qualcosa senza effettivamente averlo e ciò rende difficile per alcuni accettare l'idea che bisogna comunque pagare per accedervi.

Si tratta di una sorta di cultura digitale poiché la Rete ci ha abituati a idee quali libertà, scambio e condivisione le quali vengono applicate anche alla fruizione di opere digitali.

L'aspetto culturale risulta essere una componente centrale anche nel questionario condotto tra gli studenti dell'ateneo di Bologna. Dalle risposte date ai quesiti circa la percezione del reato di pirateria, emerge come i giovani ritengano tale reato di scarsa gravità.

Accanto all'aspetto culturale vi è anche il fattore economico poiché i siti che consentono la fruizione illegale di contenuti risultano essere ben più competitivi rispetto a quelli legali. Anche dal questionario emerge come gli

utenti siano disposti a pagare un corrispettivo adeguato per accedere a contenuti legali, ma l'offerta sembra non soddisfare la domanda.

Appare dunque pacifico affermare che al fine di arginare il fenomeno della pirateria sia necessario agire contemporaneamente sia sul fronte culturale, educando gli utenti alla corretta fruizione delle opere digitali, sia su quello economico, offrendo una valida alternativa alle fonti illegali.

## Bibliografia

Bonamore, D., 2011. Il plagio del titolo delle “opere di ingegno” nella dogmatica del diritto d’autore. Il diritto di famiglia e delle persone. Giuffrè Editore, Collana di “Studi” diretta da V. Lo Iacono e G. Frezza.

Caso, R., 2010. Alle origini del copyright e del diritto d’autore: spunti in chiave di diritto e tecnologia. [pdf] Disponibile su: <[http://eprints.biblio.unitn.it/1918/1/ID\\_1918\\_LawTech\\_2\\_Post\\_Caso\\_16\\_11\\_2010.pdf](http://eprints.biblio.unitn.it/1918/1/ID_1918_LawTech_2_Post_Caso_16_11_2010.pdf)>. Ultimo accesso: 26 Febbraio 2016.

Cassano, G., Cimino, I. P., 2009. Diritto dell’Internet e delle nuove tecnologie telematiche. Cedam.

Cassano, G., Scorza, G., Vaciago, G., 2013. Il diritto dell’internet. Manuale operativo. Casi, legislazione, giurisprudenza. CEDAM.

Contaldo, A., Peluso, F., 2015. La tutela del diritto d’autore nel settore audiovisivo e la responsabilità civile degli ISP. Giuffrè.

Corbetta, P., 2014. Metodologia e tecniche della ricerca sociale. Seconda edizione. Il Mulino, Bologna. Collana Strumenti.

De Lucia, L., Guzzi, F.F., 2014. L’incerta natura giuridica dei procedimenti amministrativi a tutela del diritto d’autore online (Regolamento dell’AGCom n. 680/13/CONS). AIDA, fasc.1.

De Sanctis, M. V., 2012. Il diritto di autore. Dei diritti di autore sulle opere dell’ingegno letterarie e artistiche. Arte. 2575-2583. Giuffrè Editore, collana Il codice civile. Commentario.

Finocchiaro, G., 2008, Diritto all’anonimato: anonimato, nome e identità personale. Trattato di diritto commerciale e di diritto pubblico. Volume quarantottesimo. CEDAM.

Ford, S., Green, J., Jenkins, H., 2013. Spreadable media. I media tra condivisione, circolazione, partecipazione. Apogeo education.

Galtieri, G., 1989. La protezione internazionale delle opere letterarie e artistiche e dei diritti connessi. Cedam.

Goisis, F., 2014. Profili di legittimità nazionale e convenzionale europea della repressione in via amministrativa delle violazioni del diritto d'autore sulle reti di comunicazione elettronica: il problema dell'enforcement. AIDA, fasc. 1.

Guidobaldi, L., 2010. YouTube e la diffusione di opere protette dal diritto d'autore: ancora sulla responsabilità dei providers tra poster attivi, conoscenza dell'illecito e obbligo di sorveglianza. Diritto dell'Informazione e dell'Informatica (II), fasc.2.

Jarach, G., Pojaghi, A., 2011. Manuale del diritto d'autore. Mursia Editore.

Khanna, D., 2014. Guarding against abuse: restoring constitutional copyright. [online]. Disponibile su <<http://www.rstreet.org/policy-study/guarding-against-abuse-restoring-constitutional-copyright/>>. Ultimo accesso 4 marzo 2016.

Lo Foco, M., Cropanese, R., 2013. Il diritto d'autore. Storia, evoluzione, regole e futuro. narcissus.me.

Montagnani, M. L., 2012. Il diritto d'autore nell'era digitale. La distribuzione online delle opere dell'ingegno. Quaderni di giurisprudenza commerciale. Giuffrè Editore.

Montagnani, M. L., e Borghi, M., 2006. Proprietà digitale. Diritti d'autore, nuove tecnologie a Digital Rights Management. A cura di Maria Lilla Montagnani e Maurizio Borghi. Enea Editore.

Pascuzzi, G., 2010. Il diritto dell'era digitale, Il Mulino.

Pizzetti, F., 2013, Il caso del diritto d'autore. Giappichelli Editore.

Ramajoli, M., 2014. Pluralità e coordinamento tra istituzioni titolari di poteri di enforcement amministrativo del diritto d'autore. AIDA, Fasc.1.

Renna, M., 2014. Le questioni di legittimità del regolamento dell'Agcom sulla tutela del diritto d'autore on line. AIDA. fasc, 1.

Saetta, B., 2014. Il copyright è un monopolio soggetto ad abusi. [online] Disponibile su <<http://brunosaetta.it/diritto-autore/il-copyright-e-un-monopolio-soggetto-ad-abusi.html>>. Ultimo accesso 5 Marzo 2016.

Saetta, B., Sarzana, F., 2015. I pericoli e i danni del web blocking nella tutela del copyright. Il caso italiano (Il regolamento AGCOM). iBooks. [online] Disponibile su: <<http://brunosaetta.it/category/1-ebook.html>>. Ultimo accesso 16 giugno 2016.

Scialdone, M., 2010. I profili internazionali del Diritto d'autore. [online] Disponibile su: <<http://www.altalex.com/documents/news/2010/03/24/i-profil-internazionali-del-diritto-d-autore>>. Ultimo accesso 27 Febbraio 2016.

Sirotti Gaudenzi, A., 2014. Il nuovo diritto d'autore. La tutela della proprietà intellettuale nella società dell'informazione. VIII Edizione. Maggioli Editore.

Spedicato, G., 2011. Il diritto d'autore in ambito universitario. Alma Mater Studiorum, Università di Bologna.

Vigevani, E. G., 2016. Diritto d'autore e potestà regolamentare dell'AGCOM: dalla Corte costituzionale un'inammissibilità ricca di conseguenze. Quaderni costituzionali, 1/2016. Il Mulino.

Zeno - Zencovich, V., Diritto d'autore e libertà di espressione: una relazione ambigua, in AIDA, 2008.

Ziccardi, G., 2001. Il diritto d'autore nell'era digitale. Evoluzione tecnologica e copyright. Internet, mp3, DivX;-), open source, Gnu/Linux, free software, mezzi di protezione. Il Sole 24 ore Editore.

## SITOGRAFIA

Bassini, M., 2014. Enforcement del Diritto d'autore e tutela dei diritti "degli altri". Profili costituzionali del regolamento AGCOM. Disponibile su <<http://federalismi.it/nv14/articolo-documento.cfm?Artid=27374>>. Ultimo accesso 29 Marzo 2016.

Cavalcanti, S., 2015. Le ordinanze di rimessione alla Corte costituzionale del TAR Lazio in materia di tutela del diritto d'autore su reti di comunicazione elettronica: il Regolamento AGCOM al vaglio della Consulta. [online] Rivista di diritto pubblico italiano, comparato, europeo [federalismi.it](http://www.federalismi.it). Disponibile su: <<http://www.federalismi.it/nv14/articolo-documento.cfm?Artid=29636>>. Ultimo accesso 16 giugno 2016.

De Minico, G., 2015. Diritto di accesso e copyright: la parola va al Tar. Il Sole 24 ore, foglio 1, pag. 19. [online] Disponibile su: <<http://www.ermes.unina.it/index.php/it/news/55-sentenza-della-corte-costituzionale-n-247-2015-su-copyright-e-internet>>. Ultimo accesso 16 giugno 2016.

Del Ninno, A., 2011. Diritto e giustizia. Il quotidiano di informazione giuridica. [pdf] Disponibile su: <<http://www.alessandrodelninno.it/upload/articoli/documenti/00000022.pdf>>. Ultimo accesso il 2 Aprile 2016.

Mosca, G., 2015. Per 6 italiani su 10 la pirateria è normale. [online] Disponibile su <<http://www.wired.it/internet/regole/2015/04/27/italiani-pirateria-normale/>> Ultimo accesso 17 Marzo 2016.

Pollicino, O., 2014. La rimessione alla Corte della questione di legittimità costituzionale in materia di diritto d'autore sulle reti di comunicazione elettronica. Intervento tenuto in occasione del Seminario "Il regolamento AGCom in materia di tutela del diritto d'autore a valle delle ordinanze del Tar Lazio, Sez. I, nn. 10016 e 10020 del 2014". [online] Disponibile su <<http://www.iaic.it/index.php/it/contributi/56-la-rimessione-alla-corte-della-questione-di-legittimita-costituzionale-in-materia-di-diritto-d-autore-sulle-reti-di-comunicazione-elettronica>>. Ultimo accesso 16 giugno 2016.

Saetta, B., 2014. La responsabilità dei provider. Disponibile su <<http://brunosaetta.it/responsabilita-provider/la-responsabilita-dei-provider.html>>. Ultimo accesso 23 marzo 2016.

Salerno, M. G., 2014. Le ordinanze gemelle sulla disciplina dei provvedimenti interdittivi dell'AGCom: alcune riflessioni. [online] Dalla rivista di diritto pubblico italiano, comparato, europeo [federalismi.it](http://www.federalismi.it). Disponibile su: <<http://www.federalismi.it/nv14/articolo-documento.cfm?Artid=28021>>. Ultimo accesso 15 giugno 2016.

Scorza, G., 2008. Il diritto d'autore e I società dell'informazione. [pdf] Disponibile su: <<http://www.consumatoridirittimercato.it/wp-content/uploads/2012/12/2008-2il-diritto-d-autore-e-la-societa-dell-informazione-consumatori-diritti-e-mercato-8.pdf>>. Ultimo accesso il 17 Marzo 2016.

Scorza, G., 2014. Mediaset vs Youtube: il giudice mette i paletti. [online]. Disponibile su: <<http://www.ilfattoquotidiano.it/2014/02/19/mediaset-vs-youtube-il-giudice-mette-i-paletti/886808/>>. Ultimo accesso il 13 giugno 2016.

Vecchi, G., 2011. Alcune considerazioni relative alla sentenza del Tribunale di Milano sul caso RTI v. Yahoo! Italia. [online] Disponibile su: <<http://www.medialaws.eu/alcune-considerazioni-relative-alla-sentenza-del-tribunale-di-milano-sul-caso-rti-v-yahoo-italia-2/>>. Ultimo accesso 11 giugno 2016.