

POLEDNA | BOSS | KURER

RECHTSANWÄLTE
ATTORNEYS AT LAW



IL DIRITTO DI INTERNET: LA SITUAZIONE ALLA SOGLIA DELLA MAGGIORE ETÀ

ated – ICT Ticino
Manno – Centro Galleria 2,
30.9.2009

Avv. Stefano Codoni

Poledna Boss Kurer AG
Zürich/Lugano

P | B | K LUGANO
Via Pelli 7
Caasella Postale 5162
CH-6900 Lugano
+41 91 911 80 00 T
+41 91 911 8008 F

info@pbklaw.ch
www.pbklaw.ch

Introduzione

- La nascita di Internet
- La nascita del diritto di Internet
- I luoghi comuni dell'infanzia:
 - il vuoto giuridico?
 - l'assenza di barriere nazionali nel cyberspace?
 - l'assenza di sicurezza?
 - il mezzo ideale e anonimo per commettere abusi?
- La realtà

Internazionalità di Internet

- Giurisdizione:
 - Luogo dell'adempimento contrattuale?
 - Luogo dell'evento dannoso?
- Diritto applicabile
- Conflitti tra i diritti soggettivi nazionali (per esempio marchi, nomi)
- Regulatory

Internet e marchi/segni distintivi (1)

Forme di abuso per “nostalgici”: cybersquatting / domain name grabbing

- Motivi storici
- Registrazione abusiva di nomi di dominio
- Registrazione di diversi tld
- Conflitti genuini
- Mezzi di difesa:
 - Diritto dei marchi
 - registrazione o marchio notorio, territorialità
 - utilizzo quale segno distintivo
 - utilizzo relativamente a determinate classi di prodotti o servizi
 - protezione ultramerceologica per marchi famosi
 - anche segni simili
 - Diritto della ragione sociale (art. 956 CO)
 - Diritto al nome (art. 29 CCS)
 - Concorrenza sleale (art. 2 LCSl; art. 3 lett. d LCSl)

Internet e marchi/segni distintivi (2)

Forme di abuso più moderne:

- Typosquatting
- Offerte di registrazione difensiva
- Metatags
- AdWords

- Diritto dei marchi
 - uso a titolo di segno distintivo? Dottrina / HGer Aargau “Metatag” in: sic! 2001, 536 / Germania: Impuls (BGH); Bananabay (BGH -> Corte di Giustizia Europea)
 - rischio di confusione?
 - uso legittimo per pubblicizzare prodotti o servizi effettivamente distribuiti?

- Concorrenza sleale / ragione sociale / nome – Germania: Beta Layout GmbH

Internet e marchi/segni distintivi (2)

Aspetti procedurali del cybersquatting

- Azione civile; misure cautelari e supercautelari; pretesa
- Azione penale? Probabilmente solo nel caso di uso del nome di dominio
- Uniform Dispute Resolution Procedure ICANN (per tld .com, .org., net)
 - Nome di dominio identico o confondibile con un marchio
 - Titolare del nome di dominio non ha un interesse legittimo
 - Deposito e(o) uso in cattiva fede
- Procedura Switch (per tld .ch e .li; presso OMPI)
 - Non solo per marchi
 - Chiara violazione di un segno distintivo
- Rapporto con le procedure giudiziarie

Internet e diritti d'autore (1)

Download di musica e altre opere

- Filesharing /P2P network
- Scaricare per uso privato: art. 19 LDA
- Diffondere opere: art. 67 lett. f LDA
- Caso *Swissmule.com* (Tribunale Cantonale Grigioni, 27.7.2006)
 - Upload v. Download
 - Hash links
 - Complicità nella violazione della LDA
- Elusione dei provvedimenti tecnici (art. 39a LDA)
 - usi misti di dispositivi atti ad eludere provvedimenti tecnici
 - uso autorizzato (incluso privato)
 - conseguenze anche penali (art. 69a LDA)

Internet e diritti d'autore (2)

Streaming

- Tecnologia
- Diversi diritti coinvolti:
 - diritto d'autore (opera sottostante)
 - diritto affine degli organi di diffusione (art. 37 LDA)
- Eccezione ex art. 22 LDA per le opere: ridiffusione simultanea e senza modifiche
- Applicazione dello stesso principio anche ai diritti degli organi di diffusione?
 - DTF 133 II 358 (BBC / Swissperform)
 - Situazione nell'UE
- Implicazioni della Legge sulle telecomunicazioni e Legge sulla radiotelevisione
 - notifica come fornitore di servizi di telecomunicazione
 - must-carry obligation, servizi complementari, restrizioni regionali: parzialmente problematici

Internet e protezione dell'investimento (1)

Screen scraping

- Screenscraping: Ryanair v. Online Travel Agents
- Possibili temi giuridici:
 - aspetti contrattuali
 - diritto sui generis a protezione delle banche dati EU (Direttiva 96/2; BHB v William Hill, ECJ C203/02)
 - concetto di banca dati e tipo di protezione a livello EU
 - investimento rilevante collegato alla ricerca e organizzazione del contenuto
 - non: investimento collegato alla creazione dei dati
 - estrazione e reimpiego di parti sostanziali o ripetuto e sistematico di parti non sostanziali contraria alla normale gestione della banca dati o arrecante pregiudizio
 - diritto d'autore
 - “virtuelles Hausrecht” in Germania
 - diritto dei marchi
 - concorrenza sleale

Internet e protezione dell'investimento (2)

Uso di programmi spider / diritto svizzero

- Tecnologia e applicazioni
- DTF 131 III 386 “Spider”
- Art. 5 lett. c LCSl
 - copiare non è illecito *per se*
 - risultato del lavoro di un terzo, pronto per essere immesso sul mercato
 - ripreso in modo diretto
 - con mezzi di riproduzione
 - senza prestazione personale
- Art. 2 LCSl

Alcuni aspetti sempre attuali

- Responsabilità (in particolare, ma non solo, penale) del service provider
- Service provider come fornitore di servizi di telecomunicazione
- Pratiche di spamming e art. 3 lett. o LCSl
- Obblighi di protezione contro lo spamming da parte dei fornitori di servizi di telecomunicazione