

## **PRESIDENZIALE N. 4/23/PRES**

**PROVVEDIMENTO AI SENSI DELL'ARTICOLO 8, COMMI 2 E 3, DEL  
REGOLAMENTO IN MATERIA DI TUTELA DEL DIRITTO D'AUTORE  
SULLE RETI DI COMUNICAZIONE ELETTRONICA E PROCEDURE  
ATTUATIVE AI SENSI DEL DECRETO LEGISLATIVO  
9 APRILE 2003, N. 70, DI CUI ALLA DELIBERA N. 680/13/CONS E S.M.I.  
(PROC. N. 1919/DDA/AM - DDA/5087 - <https://www.webradiobricofer.it/>)**

### **IL PRESIDENTE**

VISTA la legge 31 luglio 1997, n. 249, recante “*Istituzione dell'Autorità per le garanzie nelle comunicazioni e norme sui sistemi delle telecomunicazioni e radiotelevisivo*” e, in particolare, l'art. 1, comma 6, lett. b), n. 4-bis;

VISTA la legge 14 novembre 1995, n. 481, recante “*Norme per la concorrenza e la regolazione dei servizi di pubblica utilità. Istituzione delle Autorità di regolazione dei servizi di pubblica utilità*”;

VISTA la legge 7 agosto 1990, n. 241, recante “*Nuove norme in materia di procedimento amministrativo e di diritto di accesso ai documenti amministrativi*”;

VISTO il decreto legislativo 8 novembre 2021, n. 207, recante “*Attuazione della direttiva (UE) 2018/1972 del Parlamento europeo e del Consiglio, dell'11 dicembre 2018, che istituisce il Codice europeo delle comunicazioni elettroniche*”;

VISTA la legge 22 aprile 1941, n. 633, recante “*Protezione del diritto d'autore e di altri diritti connessi al suo esercizio*”;

VISTO il decreto legislativo 9 aprile 2003, n. 70, recante “*Attuazione della direttiva 2000/31/CE relativa a taluni aspetti giuridici dei servizi della società dell'informazione nel mercato interno, con particolare riferimento al commercio elettronico*”, di seguito denominato anche *decreto*;

VISTO, in particolare, l'art. 16 del *decreto*, il quale dispone che l'autorità giudiziaria o quella amministrativa avente funzioni di vigilanza può esigere, anche in via d'urgenza, che il prestatore di servizi, nell'esercizio delle proprie attività come ivi definite, impedisca o ponga fine alle violazioni commesse;

VISTO, altresì, l'art. 17 del *decreto*, il quale dispone, al comma 3, che “*Il prestatore è civilmente responsabile del contenuto di tali servizi nel caso in cui, richiesto dall'autorità giudiziaria o amministrativa avente funzioni di vigilanza, non ha agito prontamente per impedire l'accesso a detto contenuto, ovvero se, avendo avuto*

*conoscenza del carattere illecito o pregiudizievole per un terzo del contenuto di un servizio al quale assicura l'accesso, non ha provveduto ad informarne l'autorità competente”;*

VISTA la delibera n. 223/12/CONS, del 27 aprile 2012, recante “Adozione del nuovo Regolamento concernente l’organizzazione e il funzionamento dell’Autorità” come modificata, da ultimo, dalla delibera n. 434/22/CONS del 14 dicembre 2022;

VISTA la delibera n. 680/13/CONS, del 12 dicembre 2013, recante “Regolamento in materia di tutela del diritto d’autore sulle reti di comunicazione elettronica e procedure attuative ai sensi del decreto legislativo 9 aprile 2003, n. 70”, come modificata, da ultimo, dalla delibera n. 233/21/CONS, del 22 luglio 2021, di seguito denominato anche *Regolamento*;

VISTI gli atti del procedimento;

CONSIDERATO quanto segue:

1 con istanza DDA/**5087** e relativi allegati, acquisita in data 13 aprile 2023 (prot. n. DDA/0001603) è stata segnalata dalla FPM (Federazione Contro la Pirateria Musicale e Multimediale), giusta delega di SCF s.r.l., società di gestione e raccolta dei diritti spettanti ai produttori fonografici, titolari dei diritti di sfruttamento sulle opere oggetto di istanza, la riproduzione, sul sito internet <https://www.webradiobricofer.it/>, in presunta violazione della legge 22 aprile 1941, n. 633, di una significativa quantità di opere di carattere sonoro tra cui sono specificamente indicate, a titolo esemplificativo e non esaustivo, le seguenti:

Artista   Titolo	Anno	Link
Tritonal   When I'm With U	2018	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Elton John and Dua Lipa   Cold Heart	2021	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Ceky Viciny   Ellos	2019	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Quincy Jones feat. Dune   Ai No Corrida	1981	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Narada Michael Walden   I Shoulda Loved Ya	2006	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
J Balvin and Wisin   Peligrosa	2018	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
DJ Snake feat. Lauv   A Different Way	2017	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Cardi B, Bad Bunny and J Balvin   I Like It	2018	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Sangiovanni   Lady	2021	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
David44   Truth	2018	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Lenny Kravitz   Low	2018	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Marcela Morelo   Ponernos de Acuerdo	2007	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Celestial feat. Rachel Pearl   Old School Romance Remix	2018	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
CNCO   Pretend	2019	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>

Michael Jackson   Bad	1987	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
The Whispers   And The Beat Goes On	1979	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Purple Disco Machine feat. Baxter   Encore Mousse T. Remix	2018	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Ghali   Turbococco	2019	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Alice Chater   Heartbreak Hotel	2017	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Ex-Otago   Tutto Bene	2018	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Mietta   Angeli noi	1998	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
David Guetta feat. Ne-Yo   Play hard	2012	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Clementino feat. Fabri Fibra   Chi vuole essere milionario?	2019	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Daniele Silvestri   Complimenti ignoranti	2019	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
The Weeknd   Can't Feel My Face	2015	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Vasco Rossi   Se Ti Potessi Dire	2019	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Achille Lauro   1990	2019	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Carl Brave feat. Max Gazzè   Posso	2018	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
Gabry Ponte DJs from Mars   Killing Me Softly	2022	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>
C+C Music Factory   Gonna Make You Sweat	1990	<a href="http://www.webradiobricofer.it/">http://www.webradiobricofer.it/</a>

L'istante ha dichiarato, inoltre, che: *“Tramite il presente sito vengono messi costantemente a disposizione del pubblico fonogrammi appartenenti al repertorio amministrato da SCF, mediante l’inserimento degli stessi nel palinsesto della Web Radio, senza idonea licenza e pertanto in violazione dell’articolo 72 lett. a) e lett. d) L.D.A. Si segnala che il repertorio amministrato è pubblicamente accessibile al seguente link: <https://www.scfitalia.it/Utilizzatori/Utilizzi-Musica/Utilizzi-Musica.kl> Download diretto del repertorio completo: [https://katalegale.scfitalia.it/manuali/catalogo\\_ex\\_art\\_27\\_dlgs\\_35\\_2017.zip](https://katalegale.scfitalia.it/manuali/catalogo_ex_art_27_dlgs_35_2017.zip) Si richiede pertanto l’inibizione del dominio nella composizione con e senza [www: http://www.webradiobricofer.it/](http://www.webradiobricofer.it/) e [http:// webradiobricofer.it/](http://webradiobricofer.it/)”;*

2 Dalle verifiche condotte sul sito oggetto dell’istanza risultava confermata la sistematica messa a disposizione delle opere sonore amministrato dalla SCF s.r.l., anche con riferimento al suo intero repertorio disponibile alla pagina internet <https://www.scfitalia.it/Utilizzatori/Utilizzi-Musica/Utilizzi-Musica.kl>, trasmesse in presunta violazione degli articoli 2, comma 1, n. 2), 12, 13, 16, 72 e ss. e 80, della citata legge n. 633/41;

3 dalle verifiche effettuate risulta altresì, quanto segue:

- il nome a dominio risulta registrato dalla Aruba spa, Via San Clemente, 53 - 24036 Ponte San Pietro (BG), PEC: [aruba@aruba.pec.it](mailto:aruba@aruba.pec.it) – email: [abuse@staff.aruba.it](mailto:abuse@staff.aruba.it) - [assistenza@staff.aruba.it](mailto:assistenza@staff.aruba.it) per conto della Bricofer Italia S.p.A. con sede in Via Vincenzo

Tineo, 97 - 00172 Roma, PEC: bricofergroup@legalmail.it, indirizzo email: info@bricofer.it - [privacy@bricofer.it](mailto:privacy@bricofer.it);

- i servizi di *hosting* risultano verosimilmente afferenti alla società Aruba S.p.A., con sede in Località Palazzetto 4, 52011 Bibbiena (AR), email ufficiolegale@pec.aruba.it. Alla medesima società sono riconducibili anche i *server* impiegati, che risultano localizzati a Ponte San Pietro, Bergamo, Italia.

4 con comunicazione del 20 aprile 2023 (prot. n. DDA/0001668), la Direzione servizi digitali ha dato avvio al procedimento istruttorio n. **1919/DDA/AM** relativo alla predetta istanza, rilevando che la stessa non risultava irricevibile, improcedibile, inammissibile, né manifestamente infondata e che dalle verifiche condotte emergeva la presunta violazione degli artt. 2, comma 1, n. 2), 12, 13, 16, 72 e ss. e 80, della citata legge n. 633/41;

5. considerata la localizzazione sul territorio nazionale dei server ospitanti il sito, è stata data comunicazione dell'avvio del procedimento alla società che risulta essere il fornitore dei servizi di *hosting* e a cui appaiono riconducibili i server impiegati. Con la medesima comunicazione di avvio le parti sono state informate della possibilità di adeguarsi spontaneamente alla richiesta del soggetto istante;

6. in data 25 aprile 2023 (prot. n. DDA/0001735) Aruba SpA ha comunicato che: *“(...) abbiamo provveduto a contattare il Titolare del nome a dominio in questione, informandoLo dell'apertura del procedimento e di quanto da Voi indicato. Ciò premesso, al fine di confermarVi la totale estraneità della Nostra Società in merito ai contenuti segnalati, riteniamo opportuno precisare quanto segue. Come Vi è noto, Aruba S.p.A. svolge l'attività di Internet Service Provider (ISP) occupandosi anche della vendita di nomi a dominio (cd. Servizio di Hosting), tra cui anche il dominio in oggetto, che su richiesta del Cliente sono registrati presso la specifica Authority di riferimento. Nel fornire il predetto servizio, la Nostra Società si limita a curare la registrazione del nome a dominio (in nome e per conto del Cliente) ed a fornire lo spazio web dal medesimo eventualmente richiesto. Al buon esito della procedura di registrazione, infatti, il Cliente diviene il legittimo Titolare del nome a dominio prescelto (Registrant), nonché l'unico ed esclusivo responsabile per il suo utilizzo e per i suoi contenuti, restando esclusa in merito qualsiasi responsabilità del Provider Aruba, che non può essere considerata né titolare né gestore del nome a dominio indicato in oggetto. Il Registrant, infatti, è colui che registra uno specifico nome a dominio e che detiene il diritto di utilizzare tale nome a dominio per un certo periodo di tempo; a titolo esemplificativo si consideri che Egli, in quanto tale, potrebbe decidere in qualsiasi momento di trasferire il nome a dominio presso altro provider senza possibilità di opposizione da parte della scrivente. Vi confermiamo, ad ogni modo la Nostra disponibilità ad adottare i provvedimenti che codesta Autorità dovesse eventualmente ritenere opportuno disporre e comunicarci (...)”*;

5 in data 27 aprile 2023 (prot. n. DDA/0001779) il dott. (omissis), Amministratore unico del Gruppo Bricofer, ha comunicato che *“(...) ai sensi dell'art. 7 commi 2 e 3 del*

*Regolamento di cui alla citata ultima Vostra, abbiamo provveduto a rimuovere dalla ns Web radio tutti i brani e gli autori oggetto della contestazione. Chiediamo pertanto che venga disposta l'archiviazione del procedimento in oggetto.”;*

6 con comunicazione dell'11 maggio 2023 (prot. n. DDA/0002026) la scrivente Direzione ha rappresentato ai titolari della webradio che *“a seguito della verifica operata da SCF in data 3 maggio sulla programmazione della webradio risulta che radiobricofer continua a trasmettere opere sonore appartenenti al repertorio amministrato dalla collecting, alcune delle quali già oggetto dell'istanza DDA 4961 e della presente DDA 5087. Si ricorda che l'adeguamento spontaneo di cui all'art. 7, commi 2 e 3, del Regolamento 680/2013 consiste nella rimozione dal palinsesto della totalità dei repertori di cui SCF rappresenta i mandatarî. Il repertorio completo è disponibile al link: <https://www.scfitalia.it/Utilizzatori/Utilizzi-Musica/Utilizzi-Musica.kl>. In alternativa, è possibile contattare SCF al fine di sottoscrivere un accordo di licenza”;*

7 in data 12 maggio 2023 (prot. n. DDA/0002028) il Gruppo Bricofer ha comunicato quanto segue: *“Vi ringraziamo per la segnalazione e soprattutto per la lista del repertorio completo che abbiamo provveduto immediatamente ad eliminare dalla ns programmazione”;*

8 a seguito delle verifiche effettuate da SCF in data 15 e 22 maggio risultava che radiobricofer continua a trasmettere opere sonore appartenenti al repertorio amministrato dalla collecting, alcune delle quali già oggetto dell'istanza DDA 4961 (oltre che della presente 5087). In data 23 maggio la scrivente Direzione ha inviato una ulteriore comunicazione ai titolari della webradio (prot. DDA/0002191), nella quale ha ricordato che *“l'adeguamento spontaneo di cui all'art. 7, commi 2 e 3, del Regolamento 680/2013 consiste nella rimozione dal palinsesto della totalità dei repertori di cui SCF rappresenta i mandatarî”* e che *“in alternativa, è possibile contattare SCF al fine di sottoscrivere un accordo di licenza. Ad ogni buon fine, si allegano i contatti in SCF per eventuali informazioni”*. Infine, in considerazione della imminente scadenza del procedimento, ha invitato il Gruppo a *“far conoscere le proprie determinazioni inderogabilmente entro il 30 maggio”*. Il Gruppo Bricofer non ha riscontrato tale comunicazione;

9 in esito ad una ulteriore verifica, in data 5 giugno 2023 la SCF ha comunicato a mezzo email di aver *“eseguito il monitoring a campione di 5 opere musicali, tutte risultate facenti parte del catalogo SCF”;*

10 dai riscontri effettuati in corso di istruttoria sul sito oggetto dell'istanza, risulta confermata l'accessibilità alle opere sonore amministrato dalla SCF s.r.l., configurandosi dunque una fattispecie di violazione grave e di carattere massivo degli artt. 2, comma 1, n. 2), 12, 13, 16, 72 e ss. e 80, della citata legge n. 633/41;

11 non si ritiene, peraltro, che l'accesso a tali opere digitali sul medesimo sito, possa ritenersi giustificato alla luce del regime di eccezioni e limitazioni al diritto d'autore previsto dal Titolo I, Capo V, Sezione I, della legge n. 633/41;

12 l'art. 8, comma 2, del Regolamento stabilisce che, qualora ritenga sussistente la violazione del diritto d'autore, l'Autorità esige, nel rispetto dei criteri di gradualità, di proporzionalità e di adeguatezza, che i prestatori di servizi destinatari della comunicazione di avvio del procedimento impediscano la violazione medesima o vi pongano fine. La stessa norma prevede altresì che, a tale scopo, l'Autorità adotta i pertinenti ordini, ai quali i prestatori dei servizi devono ottemperare entro tre giorni dalla notifica del relativo provvedimento;

13 L'articolo 8, comma 3, del Regolamento stabilisce che qualora il sito sul quale sono rese disponibili opere digitali in violazione del diritto d'autore o dei diritti connessi sia ospitato su un server ubicato nel territorio nazionale, l'organo collegiale ordina di norma ai prestatori di servizi che svolgono attività di *hosting* di provvedere alla rimozione selettiva delle opere digitali. In presenza di violazioni di carattere massivo, l'organo collegiale può ordinare ai prestatori di servizi di provvedere, in luogo della rimozione selettiva, alla disabilitazione dell'accesso alle suddette opere digitali;

CONSIDERATO che, in base alle Linee-guida in materia di ottemperanza da parte dei prestatori di servizi agli ordini dell'Autorità in materia di diritto d'autore ai sensi del Regolamento allegato alla delibera 680/13/CONS, la Società Aruba SpA svolge un servizio di *hosting* consistente nella memorizzazione di informazioni senza svolgere alcun ruolo nella trasmissione e gestione di contenuti ospitati presso la propria rete;

CONSIDERATO, altresì, che il sito internet <https://www.webradiobricofer.it/> mette a disposizione opere digitali amministrate dalla SCF s.r.l., anche con riferimento al suo intero repertorio disponibile alla pagina internet <https://www.scfitalia.it/Utilizzatori/Utilizzi-Musica/Utilizzi-Musica.kl>, trasmesse in violazione degli artt. 2, comma 1, n. 2), 12, 13, 16, 72 e ss. e 80, della citata legge n. 633/41;

RITENUTA, pertanto, nel rispetto dei principi di gradualità, di proporzionalità e di adeguatezza, la sussistenza dei presupposti per l'emanazione di un ordine di disabilitazione dell'accesso alle opere digitali appartenenti al repertorio della SCF diffuse sul sito internet <https://www.webradiobricofer.it/>, da realizzarsi entro tre giorni dalla notifica del presente provvedimento;

CONSIDERATO che, la prima riunione utile della Commissione per i servizi e i prodotti non consentirebbe la tempestiva adozione del provvedimento stante il termine di scadenza del procedimento;

## **ORDINA**

alla Società Aruba SpA, in qualità di fornitore di servizi di *hosting* ai sensi dell'art. 16 del decreto legislativo 9 aprile 2003, n. 70, di provvedere alla disabilitazione

dell'accesso al sito **<https://www.webradiobricofer.it/>**, da realizzarsi entro tre giorni dalla notifica del presente provvedimento.

L'ottemperanza al presente ordine si considera avvenuta con la disabilitazione del sito **<https://www.webradiobricofer.it/>** nei tempi e con le modalità suesposte.

L'inottemperanza all'ordine impartito con il presente provvedimento comporta l'applicazione della sanzione prevista dall'art. 1, comma 31, della legge 31 luglio 1997, n. 249 e la comunicazione agli organi di polizia giudiziaria ai sensi dell'art. 182-ter della legge n. 633/41.

Il presente atto può essere impugnato davanti al Tribunale Amministrativo Regionale del Lazio entro 60 giorni dalla notifica dello stesso.

Il presente provvedimento è comunicato al soggetto istante e ai destinatari della comunicazione di avvio del procedimento e pubblicato sul sito *web* dell'Autorità.

IL PRESIDENTE  
Giacomo Lasorella