

PRESIDENZIALE N. 14/23/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. 1943/DDA/AM - DDA/5149 - <https://www.radiopoweritalia.net/>)**

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 2002, n. 207, recante “*Attuazione della direttiva (UE) 2002/22/CE del Parlamento europeo e del Consiglio, dell'11 dicembre 2002, 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 l'istanza DDA/5149 acquisita in data 15 maggio 2023 (prot. n. DDA/0002036) 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 **radiopoweritalia.net/** 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:

Autore e Titolo	Anno	Link
ZEF e MARZ feat. Elisa and La rappresentante di lista Tilt	2023	https://www.radiopoweritalia.net/
Lewis Capaldi Before You Go	2019	https://www.radiopoweritalia.net/
Francesco Renga and Nek L'infinito più o meno	2009	https://www.radiopoweritalia.net/
ZEF e MARZ feat. Elisa and La rappresentante di lista Tilt	2023	https://www.radiopoweritalia.net/

Il soggetto istante dichiara altresì 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 Si richiede pertanto l'inibizione del dominio nella composizione con e senza [www: https://www.radiopoweritalia.net/](https://www.radiopoweritalia.net/) e [https:// radiopoweritalia.net/](https://radiopoweritalia.net/)".

Dalle verifiche condotte sul sito oggetto dell'istanza risulta confermata la sistematica messa a disposizione delle opere sonore amministrate dalla SCF, 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.

Dalle verifiche condotte sul sito oggetto di istanza risulta altresì che:

- il nome a dominio del sito, raggiungibile all'indirizzo info@radiopoweritalia.net, risulta registrato dalla società Ascio Technologies, Inc. Danmark - Filial af Ascio technologies, Inc. USA, con sede in Crowne Plaza Copenhagen Towers, Ørestads Blvd. 108, 2300 København, Danimarca, raggiungibile agli indirizzi di posta elettronica abuse@ascio.com – help@ascio.com - nicse@ascio.com, per conto un cliente non identificabile;
- i servizi di *hosting* appaiono forniti dalla società Keliweb S.r.l., con sede in Via Bartolomeo Diaz 35 87036 Rende (CS), Italia, raggiungibile all'indirizzo di posta elettronica info@keliweb.it. Alla medesima società risultano verosimilmente riconducibili anche i server impiegati, localizzati a Cosenza, Italia.

2 con comunicazione del 24 maggio 2023 (prot. n. DDA/0002196), la Direzione servizi digitali ha dato avvio al procedimento istruttorio n. **1943/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;

3. 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;

4. in data 25 maggio 2023 (prot. 0002209) la società Keliweb S.r.l. comunicava che "Con la presente riscontriamo la vostra comunicazione relativa al sito internet <http://radiopoweritalia.net> per precisare quanto segue. La nostra società svolge un ruolo di hosting provider per il sito internet in oggetto, essendo esso attualmente ospitato presso la nostra piattaforma di shared hosting e gestito da un nostro cliente. Vi

precisiamo che la scrivente, contestualmente alla presente comunicazione, sta contattando il Cliente e titolare del suddetto nome a dominio, affinché riscontri la Vs. comunicazione e, in particolare, intervenga entro 24 ore all'interno del proprio sito web al fine eliminare ogni possibile contenuto pubblicato in violazione alla legge sul diritto d'autore. In qualità di hosting provider del sito oggetto di vostro interesse, vi confermiamo che la nostra società potrà oscurare, dietro vostra richiesta, l'intero sito internet, rendendolo non raggiungibile online e non più gestibile dal cliente, mentre non possiamo oscurare singole parti del sito né singoli contenuti. Attendiamo, pertanto, un riscontro da parte del Cliente nei tempi sopra indicati, in difetto del quale vi daremo ulteriore comunicazione e rimarremo a disposizione per maggiori chiarimenti e naturalmente per dare esecuzione ai provvedimenti da Voi disposti aventi ad oggetto l'intero nome a dominio "radiopoweritalia.net";

5. in data 26 maggio 2023 (prot. 0002294) l'Associazione Digitalpower, titolare della webradio, comunicava di "aver rimosso nell'immediato i file citati";

6. in data 30 maggio 2023 (prot. n. DDA/0002305) la Direzione chiariva alla Associazione Digitalpower le modalità per l'adeguamento spontaneo ai sensi del Regolamento DDA: "a riscontro della vostra comunicazione del 26 maggio scorso (ns prot. n.DDA/0002294) con la quale comunicate di "aver rimosso nell'immediato i file citati", vi segnaliamo 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. Come già indicato nella comunicazione di avvio del procedimento (che - ad ogni buon fine - si allega alla presente), il repertorio completo è disponibile al 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. In alternativa, è possibile contattare SCF al fine di sottoscrivere un accordo di licenza. Di seguito si riportano i contatti in SCF per eventuali informazioni: dott.ssa Aillinn Federica Picco - SCF S.r.l., Radio TV e Multimedia - Via Leone XIII, 14 20145 Milano – T. + 39 02 465475.46 - F. + 39 02 465475.00 – mail: a.picco@scfitalia.it Per chiarimenti, sono disponibile all'indirizzo mail: a.morello@agcom.it";

6. non avendo ricevuto riscontro alla comunicazione sopra menzionata, in data 20 giugno 2023 (prot. 00002525) la Direzione contattava la società Keliweb S.r.l. chiedendo "in relazione all'istanza in oggetto, avremmo necessità di contattare direttamente il titolare della webradio "radiopoweritalia". La radio fa riferimento alla Associazione Digital Power (associazionedigitalpower@masterpec.it) ma non abbiamo ricevuto risposta alla PEC inviata né riusciamo a trovare recapiti diretti (al n 334 9291137, presente sul sito dell'associazione, non c'è risposta). Potreste inviarci nome e recapiti del titolare? Grazie per la collaborazione";

7. in data 3 luglio 2023 (prot. 00002668) la Società Keliweb S.r.l. comunicava che "per ovvi motivi di privacy non possiamo fornire le informazioni richieste".

8. dai riscontri effettuati in corso di istruttoria sul sito oggetto dell'istanza, risulta confermata l'accessibilità alle opere sonore amministrate 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;

9. 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;

10 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;

11 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 Keliweb S.r.l. 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.radiopoweritalia.net/> 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.radiopoweritalia.net/>, 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 Keliweb S.r.l., 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.radiopoweritalia.net/>, 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.radiopoweritalia.net/> 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