



Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni

DELIBERA N. 172/16/CSP

**PROVVEDIMENTO AI SENSI DEGLI ARTICOLI 8, COMMI 2 E 4, E 9,
COMMA 1, LETT. D), 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**

(PROC. N. 383/DDA/LC - <http://marapcana.org>)

L'AUTORITÀ

NELLA riunione della Commissione per i servizi e i prodotti del 16 settembre 2016;

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 1 agosto 2003, n. 259, recante “*Codice 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. 14 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;



Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni

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. 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*”, di seguito denominato anche *Regolamento*;

VISTI gli atti del procedimento;

CONSIDERATO quanto segue:

1. Con istanza DDA/902, pervenuta in data 1 settembre 2016 (prot. n. DDA/0002045), è stata segnalata dalla FAPAV-Federazione per la Tutela dei Contenuti Audiovisivi e Multimediali, in qualità di soggetto legittimato, giusta delega delle società BIM Distribuzione S.r.l. e Lucky Red S.r.l., detentrici dei diritti di sfruttamento sulle opere oggetto di istanza, la presenza, sul sito *internet* <http://marapcana.org>, in presunta violazione della legge 22 aprile 1941, n. 633, di una significativa quantità di opere di carattere audiovisivo, tra le quali sono specificamente indicate a titolo esemplificativo e non esaustivo, le seguenti:

- “*Al di là delle montagne*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/film/al-la-delle-montagne-hd-2016/>
- “*SWOP*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/film/swop-sesso-dipendenti-hd-2015/>
- “*The Nice Guys*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/film/the-nice-guys-2016/>

L'istante dichiara, altresì, che: “*L'analisi del sito ha rilevato la presenza di numerose altre opere di titolarità degli Associati FAPAV, evidenziando dunque il carattere di massività del sito segnalato. Il sito (...) è presumibilmente un alias di marapcana.com, già segnalato ad AGCOM da FAPAV con l'istanza DDA/736*”.

2. Con istanza DDA/890, pervenuta in pari data (prot. n. DDA/0002048), è stata segnalata dalla SIAE-Società Italiana Autori ed Editori, in quanto mandataria per il territorio italiano dei titolari dei diritti di sfruttamento sulle opere oggetto dell'istanza, la presenza, sul medesimo sito *internet* <http://marapcana.org>, in presunta violazione della legge 22 aprile 1941, n. 633, di una significativa quantità di opere di



Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni

carattere sonoro, tra cui sono specificamente indicate a titolo esemplificativo e non esaustivo, le seguenti:

- “*Duro incontro*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/vasco-rossi-notte-live-kom-015-2016-mp3-320kbps/>
- “*Siamo soli*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/vasco-rossi-notte-live-kom-015-2016-mp3-320kbps/>
- “*L'uomo più semplice*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/vasco-rossi-notte-live-kom-015-2016-mp3-320kbps/>
- “*Quanti anni hai*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/vasco-rossi-notte-live-kom-015-2016-mp3-320kbps/>
- “*Guai*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/vasco-rossi-notte-live-kom-015-2016-mp3-320kbps/>
- “*Quante volte*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/vasco-rossi-notte-live-kom-015-2016-mp3-320kbps/>
- “*Dannate nuvole*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/vasco-rossi-notte-live-kom-015-2016-mp3-320kbps/>
- “*Sally*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/vasco-rossi-notte-live-kom-015-2016-mp3-320kbps/>
- “*Stupendo*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/vasco-rossi-notte-live-kom-015-2016-mp3-320kbps/>
- “*Canzone*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/vasco-rossi-notte-live-kom-015-2016-mp3-320kbps/>
- “*Viaggio*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/eros-ramazzotti-perfetto-special-edition-2015-mp3-320kbps/>
- “*Amore è un modo di vivere*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/eros-ramazzotti-perfetto-special-edition-2015-mp3-320kbps/>
- “*Altra estate*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/eros-ramazzotti-perfetto-special-edition-2015-mp3-320kbps/>
- “*Vivi e vai*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/eros-ramazzotti-perfetto-special-edition-2015-mp3-320kbps/>
- “*Rosa nata ieri*”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/eros-ramazzotti-perfetto-special-edition-2015-mp3-320kbps/>



Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni

- “Sogno n. 3”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/eros-ramazzotti-perfetto-special-edition-2015-mp3-320kbps/>
- “Sbandando”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/eros-ramazzotti-perfetto-special-edition-2015-mp3-320kbps/>
- “Perfetto”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/eros-ramazzotti-perfetto-special-edition-2015-mp3-320kbps/>
- “Tempo non sente ragioni”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/eros-ramazzotti-perfetto-special-edition-2015-mp3-320kbps/>
- “Alla fine del mondo”, alla pagina *internet*
<http://marapcana.org/musica/eros-ramazzotti-perfetto-special-edition-2015-mp3-320kbps/>

L'istante dichiara, altresì, che: “*Si rappresenta per il sito oggetto della presente istanza il carattere massivo delle violazioni al diritto d'autore*”.

3. Dalle verifiche condotte sul sito oggetto delle istanze risultavano accessibili, alle pagine *internet* sopra indicate, riproduzioni delle opere di carattere audiovisivo che appaiono diffuse in presunta violazione degli artt. 2, comma 1, n. 6), 12, 13, 16 e 78-ter, lett. a) e d), della citata legge n. 633/41 e riproduzioni delle opere di carattere sonoro diffuse in presunta violazione degli artt. artt. 2, comma 1, n. 2), 12, 13, 16, 72 e ss. e 80 della citata legge;
4. Dalle suddette verifiche risultava, altresì, quanto segue: il nome a dominio del sito *internet* oggetto delle istanze risulta verosimilmente registrato dalla società Whoisguard Inc., specializzata nella fornitura di servizi di anonimato in rete attraverso sistemi di mascheramento dei dati dell'utente, con sede legale in Panama; l'indirizzo di posta elettronica indicato è legal@whoisguard.com; i servizi di *hosting* risultano verosimilmente afferenti alla società Cloudflare Inc., con sede in 665 3rd Street, 94107 San Francisco, CA, Stati Uniti d'America, il cui indirizzo di posta elettronica è abuse@cloudflare.com; alla medesima società sono riconducibili anche i *server* impiegati, che risultano localizzati a Phoenix, Arizona, Stati Uniti d'America; circa l'89% dell'utenza risulta stabilita sul territorio italiano;
5. Con comunicazione del 5 settembre 2016 (prot. n. DDA/0002060), la Direzione contenuti audiovisivi ha dato avvio al procedimento istruttorio n. 383/DDA/LC relativo alle istanze DDA/902 e DDA/890, rilevando che le stesse non risultavano irricevibili, improcedibili, inammissibili, né manifestamente infondate e che dalle verifiche condotte emergeva la presunta violazione degli artt. 2, comma 1, n. 6), 12,



Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni

13, 16 e 78-ter, lett. a) e d) della citata legge n. 633/41 relativamente alle riproduzioni delle opere di carattere audiovisivo e degli artt. 2, comma 1, n. 2), 12, 13, 16, 72 e ss. e 80 della citata legge, relativamente alle riproduzioni delle opere di carattere sonoro. Inoltre, in considerazione del fatto che entrambe le istanze fanno riferimento al medesimo sito *internet*, si sono ritenute sussistenti le condizioni per una trattazione congiunta delle stesse in un unico procedimento. Pertanto, la documentazione l'istanza DDA/890 è pertanto confluita nella trattazione dell'istanza DDA/902. Nella predetta comunicazione la Direzione rappresentava, altresì, di aver ravvisato la sussistenza delle condizioni per l'applicazione dei termini abbreviati di cui all'art. 9 del *Regolamento*, in ragione della gravità della violazione segnalata e del suo carattere massivo, della circostanza che un *alias* dello stesso sito era già stato oggetto di precedente decisione di inibizione dell'accesso da parte dell'Autorità con delibera n. 113/16/CSP e che le istanze siano state presentate da associazioni di cui all'art. 1, comma 1, lett. u), del *Regolamento*;

6. Considerata la localizzazione all'estero dei *server* ospitanti il sito <http://marapcana.org>, è stata data comunicazione dell'avvio del procedimento ai prestatori di servizi della società dell'informazione di cui all'art. 14 del *Decreto*, mediante pubblicazione sul sito *internet* dell'Autorità, ai sensi dell'art. 8, comma 3, della legge n. 241/90, in ragione dell'elevato numero di destinatari, circostanza che rende particolarmente gravosa la comunicazione personale. La comunicazione di avvio è stata altresì inviata agli indirizzi attraverso i quali è stato possibile stabilire un contatto con il soggetto richiedente il nome a dominio per il sito medesimo, alla società che verosimilmente risulta essere il fornitore di 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;
7. Dai riscontri effettuati in corso di istruttoria sul sito oggetto delle istanze, risulta confermata l'accessibilità alle opere, configurando la reiterazione della violazione grave e di carattere massivo degli artt. 2, comma 1, n. 6), 12, 13, 16 e 78-ter, lett. a) e d), della citata legge n. 633/41 relativamente alle riproduzioni delle opere di carattere audiovisivo e degli artt. 2, comma 1, n. 2), 12, 13, 16, 72 e ss. e 80 della citata legge, relativamente alle riproduzioni delle opere di carattere sonoro, già ritenuta sussistente con la delibera n. 113/16/CSP;
8. Nei termini fissati dall'art. 9, comma 1, lett. b), del *Regolamento*, ovvero entro tre giorni lavorativi decorrenti dal 5 settembre 2016, non è stata presentata, né dai prestatori di servizi di cui all'art. 14 del *Decreto* né da altri soggetti, alcuna controdeduzione in merito al presente procedimento;
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 Capo V, Sezione I, della legge n. 633/41;



Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni

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. Tale termine è ridotto a due giorni, ai sensi dell'art. 9, comma 1, *lett. e*), del *Regolamento*, nell'ipotesi di procedimento abbreviato, come nel caso di specie;
11. L'art. 8, comma 4, del *Regolamento* prevede, inoltre, che qualora il sito sul quale sono rese accessibili opere digitali in violazione del diritto d'autore o dei diritti connessi sia ospitato su un *server* ubicato fuori del territorio nazionale, come si verifica nel caso di specie, l'Autorità può ordinare ai prestatori di servizi che svolgono attività di *mere conduit* di cui all'art. 14 del *Decreto* di provvedere alla disabilitazione dell'accesso al sito, nonché, ai sensi del successivo comma 5, di procedere a reindirizzare automaticamente verso una pagina *internet*, redatta secondo le modalità definite dall'Autorità, le richieste di accesso alla pagina *internet* su cui è stata accertata la presenza di opere digitali diffuse in violazione del diritto d'autore;

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 al sito *internet* <http://marapcana.org>, mediante blocco del DNS, da realizzarsi da parte dei prestatori di servizi di *mere conduit* operanti sul territorio italiano entro due giorni dalla notifica del presente provvedimento, con contestuale reindirizzamento automatico verso una pagina *internet* redatta secondo l'allegato A al presente provvedimento;

UDITA la relazione del Commissario Francesco Posteraro, relatore ai sensi dell'art. 31 del *Regolamento concernente l'organizzazione ed il funzionamento dell'Autorità*;

ORDINA

ai prestatori di servizi di *mere conduit* operanti sul territorio italiano, individuati ai sensi dell'art. 14 del decreto legislativo 9 aprile 2003, n. 70, di provvedere alla disabilitazione dell'accesso al sito marapcana.org, mediante blocco del DNS, da realizzarsi entro due giorni dalla notifica del presente provvedimento, con contestuale reindirizzamento automatico verso una pagina *internet* redatta secondo l'allegato A al presente provvedimento.

L'ottemperanza al presente ordine si considera avvenuta con la disabilitazione del sito <http://marapcana.org> e del suo precedente alias <http://marapcana.com> nei tempi e con le modalità suesposte. Rimane fermo l'obbligo in capo ai prestatori di servizi di *mere conduit* operanti sul territorio italiano di continuare ad adeguarsi agli ordini già emanati



Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni

dall'Autorità ai sensi degli artt. 8, commi 2 e 4, e 9, comma 1, *lett. d)*, 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, i cui siti oggetto di disabilitazione all'accesso sono elencati nella lista di cui all'allegato B al presente provvedimento.

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.

Ai sensi dell'art. 1, comma 26, della legge 31 luglio 1997, n. 249, i ricorsi avverso i provvedimenti dell'Autorità rientrano nella giurisdizione esclusiva del Giudice Amministrativo.

Ai sensi degli artt. 29 e 119, comma 1, *lett. b)*, e comma 2, del decreto legislativo 2 luglio 2010, n. 104, il termine per ricorrere avverso il presente provvedimento è di **sessanta** giorni dalla notifica del medesimo.

La competenza di primo grado, ai sensi degli artt. 133, comma 1, *lett. l)*, e 135, comma 1, *lett. c)*, del d.lgs. 2 luglio 2010, n. 104, è attribuita in via esclusiva ed inderogabile al Tribunale Amministrativo Regionale per il Lazio.

Il presente provvedimento è notificato ai prestatori di servizi di *mere conduit* operanti sul territorio italiano, individuati ai sensi dell'art. 14 del decreto legislativo 9 aprile 2003, n. 70, mediante pubblicazione sul sito *web* dell'Autorità.

Roma, 16 settembre 2016

IL PRESIDENTE
Angelo Marcello Cardani

IL COMMISSARIO RELATORE
Francesco Posteraro

Per attestazione di conformità a quanto deliberato
IL SEGRETARIO GENERALE
Riccardo Capecchi