



Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni

DELIBERA N. 175/17/CSP

**ARCHIVIAZIONE AI SENSI DELL'ARTICOLO 8, COMMA 1, 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. 532/DDA/AR - www.hosbrescia.it)**

L'AUTORITÀ

NELLA riunione della Commissione per i servizi e i prodotti del 27 luglio 2017;

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 il “*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;

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*



Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni

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 n. DDA/1120 e relativi allegati, acquisita con prot. n. DDA/0001367 del 28 giugno 2017, è stata segnalata dall'avv. David D'Agostini, in qualità di procuratore legale ai fini del presente procedimento amministrativo istaurato ai sensi del *Regolamento*, nell'interesse della società Kamiceria s.r.l., titolare dei diritti d'autore e connessi, la presenza, sul sito www.hosbrescia.it di diverse opere di carattere fotografico riguardanti camicie commercializzate dalla società Kamiceria s.r.l. assieme ai relativi abbinamenti con calzoncini/cinture, di cui la medesima società dichiara di detenere diritti d'autore e connessi, diffuse in presunta violazione della legge 22 aprile 1941, n. 633.

Nell'istanza sono state segnalate le seguenti pagine:

<http://www.hosbrescia.it/100-originale-aplomb-camicia-uomo-classic-azzurro-vendita-p-46.html>

<http://www.hosbrescia.it/2016-nuove-malagrida-maglia-uomo-classic-giallo-store-p-1699.html>

<http://www.hosbrescia.it/a-buon-mercato-malagrida-maglia-uomo-classic-blu-milano-p-1681.html>

<http://www.hosbrescia.it/nuovo-arrivo-timberland-polo-uomo-slim-bianco-milano-p-2383.html>

<http://www.hosbrescia.it/prezzo-basso-mcs-camicia-uomo-classic-beige-spaccio-p-1928.html>

<http://www.hosbrescia.it/prezzo-completo-mcs-camicia-uomo-regular-azzurro-economici-p-1931.html>

<http://www.hosbrescia.it/acquisto-di-nuovo-mcs-camicia-uomo-classic-blu-nuovo-stile-p-1930.html>



Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni

<http://www.hosbrescia.it/100-originale-frarica-camicia-uomo-regular-blu-on-line-p-1094.html>

<http://www.hosbrescia.it/prezzo-hugo-hugo-boss-camicia-uomo-slim-azzurro-milano-p-1303.html>

<http://www.hosbrescia.it/popolare-us-polo-assn-camicia-uomo-slim-grigio-acquistare-p-2466.html>

<http://www.hosbrescia.it/vendita-calda-navigare-maglia-uomo-classic-grigio-online-p-2110.html>

<http://www.hosbrescia.it/scontate-navigare-maglia-uomo-classic-grigio-milano-p-2113.html>

<http://www.hosbrescia.it/italia-navigare-maglia-uomo-classic-grigio-prezzo-p-2111.html>

<http://www.hosbrescia.it/sconto-ingram-camicia-uomo-no-stiro-classic-azzurro-a-buon-mercato-p-1398.html>

<http://www.hosbrescia.it/classico-harmont-blaine-camicia-uomo-regular-azzurro-buy-p-1215.html>

<http://www.hosbrescia.it/2016-nuove-xacus-camicia-uomo-classic-azzurro-italia-p-2485.html>

<http://www.hosbrescia.it/nuovi-arrivi-wool-co-maglia-uomo-slim-grigio-outlet-p-2483.html>

<http://www.hosbrescia.it/sconto-bsettecento-pantalone-uomo-slim-blu-store-p-727.html>

<http://www.hosbrescia.it/grande-sconto-trussardi-pantalone-uomo-slim-grigio-shop-p-2433.html>

<http://www.hosbrescia.it/acquisto-yan-simmon-pantalone-uomo-slim-azzurro-acquisto-di-nuovo-p-2641.html>

2. Dalla visione del sito oggetto di istanza risulta che, alle pagine *internet* sopraindicate, sono effettivamente presenti riproduzioni delle opere fotografiche oggetto di istanza, diffuse in presunta violazione dell'art. 87 della legge n. 633 del 1941.
3. Dalle verifiche effettuate risulta altresì, quanto segue:
 - il nome a dominio risulta registrato verosimilmente dalla società 1 Api GmbH con sede in Talstraße 27, 66424, Homburg (Germania), indirizzo di posta elettronica legal@1api.net, per conto della sig. ra Martina Glockner, residente in Knesebeckstrasse 28, Forst, 03141 (Germania);



Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni

- i servizi di *hosting* risultano verosimilmente afferenti alla società Fiber Grid Inc. con sede a English River - Victoria, Seychelles, con indirizzi di posta elettronica info@fibergrid.net e ipadmin@fibergrid.net;

- i server impiegati risultano afferenti alla società Greenbei Limited e localizzati alle Seychelles.

4. Con comunicazione del 4 luglio 2017 (prot. n. DDA/0001375), la Direzione Contenuti Audiovisivi ha dato avvio al procedimento istruttorio n. 532/DDA/AR 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 dell'art. 87 della legge n. 633 del 1941.
5. Considerata la localizzazione all'estero dei server ospitanti il sito www.hosbrescia.it, 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 cui risultano 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. Nei termini fissati dall'art. 7, comma 4, del *Regolamento*, ovvero entro cinque giorni lavorativi decorrenti nel caso di specie dal 4 luglio 2017, 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.
7. Dai riscontri effettuati in corso di istruttoria sul sito oggetto di istanza, si evidenzia che alle pagine *internet* sopra citate sono ancora accessibili le opere oggetto di istanza a seguito della ricezione della comunicazione dell'avvio del procedimento.
8. 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.

CONSIDERATO che, in ragione della localizzazione all'estero dei server impiegati, l'organo collegiale, in presenza di una violazione, potrebbe ordinare, ai sensi dell'art. 8, comma 2, del *Regolamento*, ai prestatori di servizi che svolgono attività di *mere conduit*, di cui all'art. 14 del decreto legislativo 9 aprile 2003, n. 70, esclusivamente di provvedere alla disabilitazione dell'accesso al sito;



Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni

CONSIDERATO che il citato art. 8, comma 2, del *Regolamento* pone tra i parametri di valutazione dell'organo collegiale ai fini dell'adozione del provvedimento ivi contemplato quelli di gradualità, proporzionalità e adeguatezza;

CONSIDERATO che nel caso di specie il soggetto istante ha segnalato opere di carattere fotografico diffuse in violazione del diritto d'autore alle pagine *internet* sopra citate, da parte di un sito specializzato nella vendita *on-line* di capi d'abbigliamento;

CONSIDERATO che la violazione accertata riguarda esclusivamente la diffusione di fotografie destinate ad una finalità commerciale e di promozione per le quali è riconosciuta la tutela accordata dall'art. 87 della legge n. 633 del 1941, per cui l'adozione di un provvedimento di disabilitazione dell'accesso all'intero sito www.hosbrescia.it non risulterebbe proporzionata dal momento che comporterebbe la cessazione dell'attività del sito consistente nella vendita *on-line* di abbigliamento e accessori;

RITENUTO, per l'effetto, che non sussistano le condizioni di cui all'art. 8, comma 2, del *Regolamento*;

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

DELIBERA

l'archiviazione degli atti e ne dispone la trasmissione ai competenti organi di polizia giudiziaria ai sensi dell'art. 182-ter della legge 22 aprile 1941, n. 633.

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

Roma, 27 luglio 2017

IL PRESIDENTE
Angelo Marcello Cardani

IL COMMISSARIO RELATORE
Francesco Posteraro

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