

# DIRITTO D'AUTORE E BREVETTO

QUALE TUTELA PER IL SOFTWARE OPENSOURCE

---

Relazione al Convegno:

## Opensource

nei suoi aspetti legali e tributari per produttori,  
integratori, distributori ed utenti

ClubTI Milano, 26 gennaio 2004

# Il software (1)

---

- Un programma per computer
- La definizione OMPI:

L'espressione di un insieme organizzato e strutturato di istruzioni (o simboli) contenuti in qualsiasi forma e supporto (nastro, disco, film, circuito), capace direttamente o indirettamente di far eseguire o far ottenere una funzione, un compito o un risultato particolare per mezzo di un sistema di elaborazione elettronica dell'informazione

# Il software (2)

---

- Si basa su un codice sorgente:

istruzioni scritte in un linguaggio comprensibile all'uomo che, una volta elaborate (da un compilatore o da un interprete, a seconda) producono il programma

# Tipi di software

---

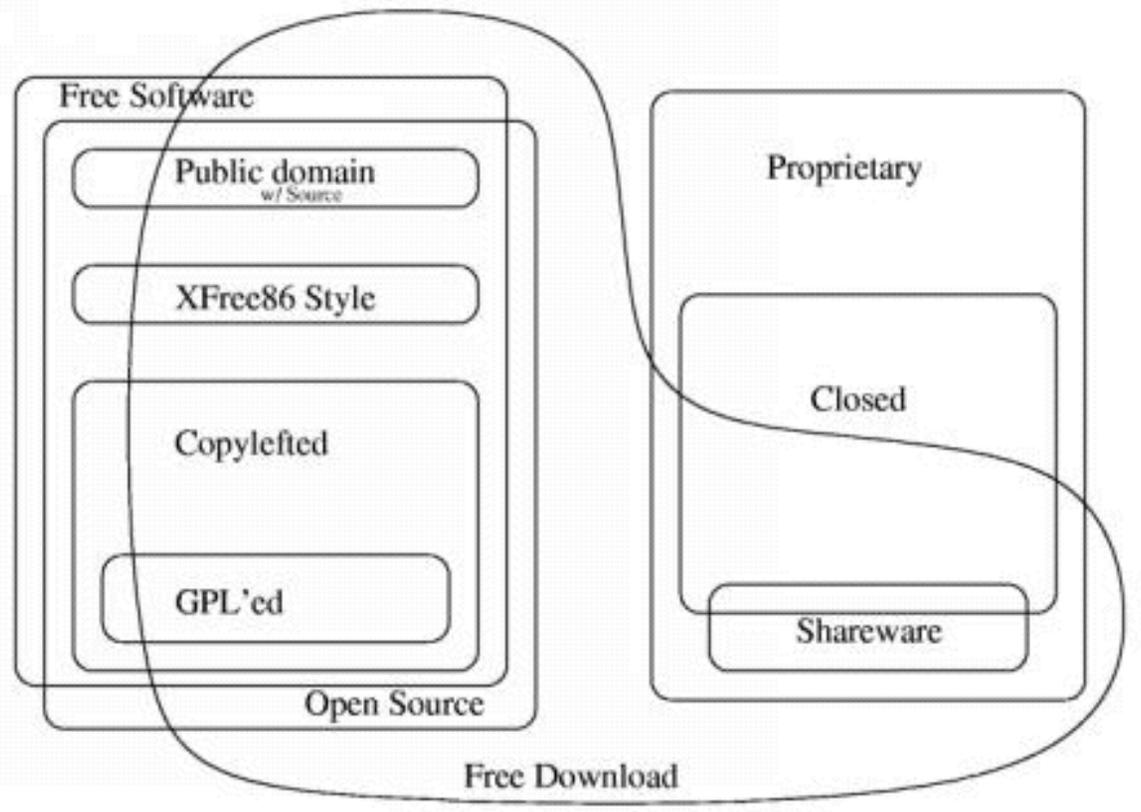
- A sorgente chiuso
  - il codice sorgente non viene fornito all'utente
- A sorgente aperto
  - il codice sorgente viene fornito all'utente

# Il software a sorgente aperto

---

- La disponibilità del codice sorgente permette di intervenire sul software:
  - ❑ Analizzandolo
  - ❑ Modificandolo
  - ❑ Migliorandolo

# Classificazione (1)



- Free software: opensource
- Software opensource: non sempre free software

# Classificazione (2)

---

- Software a sorgente chiuso:

(Software proprietario, distribuito con licenze restrittive del diritto di utilizzo, protette da copyright)

- Software freeware: può essere copiato ed utilizzato gratuitamente, ma il sorgente è rilasciato solo con il consenso dell'autore
  - ✓ Cardware: può essere copiato ed utilizzato da chiunque ma deve essere inviato all'autore una comunicazione ed un pagamento simbolico
- Software shareware: può essere copiato ed utilizzato (anche gratuitamente) entro limiti precisi indicati nella licenza (termine, parziale)

# Classificazione (3)

---

- Software a sorgente aperto
  - ❑ Software di pubblico dominio: l'autore si spoglia dei propri diritti, completamente libero
  - ❑ Free software
  - ❑ Software opensource

# Software di pubblico dominio

---

- È completamente libero e quindi:
  - ❑ Gratuito
  - ❑ Distribuibile
  - ❑ Utilizzabile
  - ❑ Modificabile
  - ❑ Analizzabile
- Non essendo tutelato da alcuna licenza, può diventare, modificato, proprietario

# Free software

---

- L'idea di Stallman:
  - ❑ la conoscenza a disposizione della collettività
  - ❑ Deve esserci libero scambio intellettuale
- La Free Software Foundation
- Obiettivo:
  - ❑ lo sviluppo del progetto GNU: Gnu is not Unix
  - ❑ Difendere il diritto di scrivere software libero
- Free as free speech, not free as free beer

# Copyleft c/ copyright

---

- Se un programma è no copyright può diventare modificato proprietario, andando quindi a interrompere lo scambio di conoscenze
- Quindi il free software deve essere protetto da copyright
- La tutela è stata denominata "copyleft"
- Mentre il copyright limita i diritti il copyleft dà dei diritti

# Licenza GPL (General Public Licence)

---

➤ Diritto di:

- ❑ Copiare
- ❑ Utilizzare tutto o parte per nuovi software liberi
- ❑ Modificare
- ❑ Distribuire (gratis o a pagamento)

Il programma o il suo derivato, anche aggregato ad un programma non derivato

➤ Dovere di:

- ❑ Rispettare le condizioni di licenza:
  - ✓ Fornire il codice sorgente e le condizioni di licenza
  - ✓ Fornire la nota di copyleft e di garanzia (così com'è)
  - ✓ Differenziare il sorgente originale dalle modifiche

# Open Source Initiative

---

Costituita da Bruce Perence la Open Source Initiative: per evitare che vi fosse confusione tra gratis e scarsa qualità

- Open Source Definition:
  - ❑ Accesso al codice sorgente
  - ❑ Distribuzione della licenza
  - ❑ Distribuzione libera e gratuita
  - ❑ Permesse modifiche e prodotti derivati e loro distribuzione sotto condizioni di licenze
  - ❑ Il sorgente originale deve essere distinto dalle modifiche
  - ❑ Utilizzo consentito a tutti
  - ❑ Consentita la distribuzione anche con software proprietario
- Il marchio Opensource
- Licenze certificate se rispettano la OSD

# Vantaggi e svantaggi

	VANTAGGI	SVANTAGGI
Utente	<ul style="list-style-type: none"><li>› Libertà d'uso, di copia e di distribuzione e di modifica</li><li>› Libertà dai produttori</li><li>› Diffusione degli standard</li><li>› Robustezza e sicurezza</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>› Basso livello di compatibilità</li><li>› Minor assistenza e manutenzione</li><li>› Sfiducia verso il fornitore, instabilità del settore</li><li>› Dubbi sulle garanzie</li></ul>
Hacker	<ul style="list-style-type: none"><li>› Idem</li><li>› Documentazione</li><li>› Soddisfazione personale</li><li>› Freelance</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>› nessuno</li></ul>
Sviluppatori	<ul style="list-style-type: none"><li>› Idem</li><li>› Idee</li><li>› Eleganza del progetto</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>› nessuno</li></ul>
Software house	<ul style="list-style-type: none"><li>› Idem</li><li>› Testing</li><li>› Allargamento del mercato</li><li>› Manutenzione</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>› Perdita del monopolio</li><li>› Minori profitti sulle vendite</li><li>› Minori barriere all'ingresso</li><li>› Nuovo business</li></ul>

# Business opensource

---

- La vendita dell'opensource è consentita
- Il business deriva da:
  - ❑ Servizi: manutenzione ed assistenza
  - ❑ Accessori: manuali, corsi, certificazioni
  - ❑ Marchio: garanzie e certificati di conformità
- Modelli di business:
  - ❑ RedHat e Suse
  - ❑ IBM
  - ❑ Prosa
  - ❑ Sun Microsystem

# Tutela del software (1)

---

- Sulla scia degli USA venne deciso che la tutela più appropriata per i software fosse quella sul diritto d'autore (1980)
- Inizialmente il business era la vendita di computer: il programma veniva distribuito liberamente (con il sorgente) per consentire il mercato dell'hardware
- L'avvento del PC ha segnato la svolta
- In Europa le basi per una distinzione tra parti meccaniche e software di un computer sono state poste con la direttiva del 1986 (recepita in Italia con la Legge 70/1989) che ha tutelato i semiconduttori

# Tutela del software (2)

---

- Convenzione di Monaco (1973):
  - ❑ negata la brevettabilità del software "in quanto tale"
  - ❑ eccezione: l'industrialità ed un effetto tecnico che vada oltre la semplice interazione
- Convenzione di Berna (1886/1979):
  - ❑ Tutela ipso iure dell'autore
  - ❑ Modifica in melius della tutela
  - ❑ Estensione della tutela del paese di origine

# Tutela del software (3)

---

- Accordo TRIPS (1994):
  - ❑ Disposizioni minime di protezione
  - ❑ Sanzioni inadeguate: non viene privato il reo dell'ingiusto guadagno
- OMPI/WIPO:
  - ❑ Trattato per rendere più efficace la tutela della proprietà intellettuale

# Tutela del software (4)

---

- Direttiva 250/91:
  - Ratificata convenzione di Berna
  - Il software protetto come opera letteraria
- Direttiva 9/96:
  - Tutela delle banche dati
- Direttiva 29/2001

# Proprietà intellettuale

---

- Diritto d'autore
- Brevetti
- Marchi:
  - ❑ Sfruttamento illecito marchio
  - ❑ Contraffazione
  - ❑ Utilizzo abusivo
- Concorrenza sleale:
  - ❑ Concorrenza parassitaria
  - ❑ Confondibilità
- Codice penale:
  - ❑ Divulgazione dei segreti scientifici ed industriali
  - ❑ Rivelazione del segreto professionale

# Diritto d'autore (1)

- Legge 633/1941
  - L'autore ha:
    - ✓ Diritti morali – intrasmissibili:
      - ✓ Essere riconosciuti autori
      - ✓ Opporsi alla modifica
      - ✓ Divulgazione
    - ✓ Diritti patrimoniali – trasmissibili:
      - ✓ Sfruttamento economico dell'opera
  - È possibile prendere spunto da un'opera protetta per crearne una diversa e nuova e quindi tutelata anch'essa dal diritto d'autore (apporto creativo seppur minimo)

# Diritto d'autore (2)

---

- D.lgs. 518/92 (dir. 250/91):
  - Tutelati: i software come opere letterarie in qualsiasi forma espressi purchè originali, quali risultato di creazione intellettuale dell'autore, ivi compreso il materiale preparatorio per la progettazione del software
  - Non tutelati: le idee e i principi che stanno alla base di qualsiasi elemento del programma, compresi quelli alla base delle sue interfacce

# Diritto d'autore (3)

---

Quanto al software l'autore ha:

➤ Diritto morale:

- ❑ Solo alle persone fisiche
- ❑ Se l'autore è dipendente di società il diritto morale rimane in capo al dipendente mentre il diritto patrimoniale va in capo alla società
- ❑ Se l'autore è un collaboratore autonomo il diritto morale rimane in capo al collaboratore, mentre per il diritto patrimoniale si deve aver riguardo all'effettivo di lavoro svolto, al contratto tra le parti

# Diritto d'autore (4)

---

Quanto al software l'autore ha:

- Diritto patrimoniale (artt. 64 bis e ss):
  - ❑ Effettuare o autorizzare la riproduzione, permanente o temporanea, totale o parziale, del software
  - ❑ Modificare il programma
  - ❑ Distribuirlo al pubblico, anche con licenza
  - ❑ Utilizzarlo e farne copie
  - ❑ Riprodurre il codice o tradurne la forma per ottenere l'interoperabilità con altri programmi

# Diritto d'autore (5)

---

- In caso di violazione del diritto d'autore:
  - Diritto morale: rettifica, risarcimento, inibitoria
  - Diritto patrimoniale: risarcimento del danno pari a quanto l'autore avrebbe potuto ricavare dalla vendita o dalla licenza dei programmi duplicati illegittimamente (detratti i costi di distribuzione), inibitoria
  - Multa e sanzioni penali (se c'è lo scopo di lucro)

# Diritto d'autore (6)

---

- Legge 248/2000 e Regolamento
  - ❑ Inasprita la normativa a tutela del diritto d'autore (Art. 171 bis) è punito anche penalmente colui il quale copia, distribuisce vende, detiene a scopo commerciale o imprenditoriale illegittimamente il software al fine di trarne profitto
  - ❑ Il bollino SIAE (art. 181 bis) è divenuto obbligatorio con eccezioni

# Diritto d'autore (7)

---

- D.Lgs. 68/2003 (dir. 29/01)
  - ❑ E' consentita alle sole persone fisiche la copia ad uso personale, senza scopo di lucro e commerciale
  - ❑ Misure tecnologiche di protezione per limitare o impedire atti non autorizzati
  - ❑ La tassa per la copia libera è compresa nel prezzo del supporto e nello strumento

# Diritto d'autore (8)

---

- Tutela ipso iure:
  - La tutela opera per il solo fatto di avere realizzato l'opera, a prescindere dalla pubblicità che ne viene data presso il registro speciale dei software presso la SIAE (1994) che infatti non ha effetti costitutivi del diritto ma di mera pubblicità legale
  - Prova in caso di contestazione
- Tutta la vita dell'autore e 70 anni dopo la sua morte
- Segretezza dei passaggi

# Legge sui brevetti (1)

---

- RDL 1127/39 modificato dal DPR 338/79 (Convenzione di Monaco)
- L'opera deve essere
  - ❑ Materiale
  - ❑ Applicazione industriale
  - ❑ Novità intrinseca (essere originale, nuova)
  - ❑ Novità estrinseca (mai divulgata)

# Legge sui brevetti (2)

---

- Il Diritto si acquista:
  - ❑ Domanda all'Ufficio Brevetti
  - ❑ Descrizione dell'opera
  - ❑ Allegazione della documentazione
- Royalty
- 20 anni dalla concessione
- Il brevetto consente al detentore di impedire lo sviluppo di un software dotato di funzionalità identiche o analoghe (rischio di blocco dello sviluppo tecnologico)

# Ufficio Brevetti

---

- Il divieto di brevettabilità del software in quanto tale è stato interpretato in maniera flessibile.
- Spesso l'accoglimento o il rigetto dipendono dalla capacità descrittiva del richiedente più che dal carattere tecnico dell'invenzione
- In una decisione del 2000 l'UEB ha stabilito che taluni software sono tecnici perché il computer è una macchina

# Europa

---

- Germania:
  - Non è esclusa la brevettabilità di metodi commerciali quando presentino un aspetto tecnico
  - il solo contributo tecnico dato dall'invenzione non è di per sé brevettabile
- Regno Unito:
  - L'invenzione relativa al software che consista in un'attività intellettuale o in un metodo per attività commerciale non è brevettabile anche se c'è un contributo tecnico
- E' però consentita in linea di principio la brevettabilità del software

# USA

- Sono stati i primi ad affrontare il problema della tutela del software: Diritto d'autore
- Particolarità: solo diritti patrimoniali (riserva espressa nel recepimento della Convenzione di Berna)
- Excursus storico che ha portato alla brevettabilità del software e dei metodi commerciali
  - ❑ Patent Act (1952)
  - ❑ Ufficio brevetti negava la tutela ma in sede giurisdizionale sì
  - ❑ Sentenze della Corte Suprema (Diamon/Diehr, 1979): un procedimento o un software possono essere brevettati se ne hanno i requisiti
  - ❑ Copyright Act 1980
  - ❑ Computer software Amendment Act 1985
  - ❑ Millennium copyright act 1998
  - ❑ Raccomandazioni: no alla doppia tutela

# Proposta direttiva 47/2002 (1)

---

- È possibile brevettare il software se:
  - ❑ Rispetto convenzione di Monaco
  - ❑ Novità
  - ❑ Attività inventiva
  - ❑ Applicazione industriale
  - ❑ Contributo tecnico nuovo

# Proposta direttiva 47/2002

---

- Non sono brevettabili:
  - ❑ Algoritmi
  - ❑ Metodi commerciali
  - ❑ Elaborazione dati
  - ❑ Metodi matematici

# Proposta direttiva 24/2003 (2)

---

- Misure necessarie per assicurare il rispetto dei diritti di proprietà intellettuale:
  - ❑ Strumenti efficaci, proporzionali, dissuasivi, adeguati alla violazione ed alla intenzionalità
  - ❑ Misure eque, veloci, devono privare i rei del profitto conseguito
  - ❑ Possono essere: provvisorie, cautelari
  - ❑ Risarcimento del danno
  - ❑ Sanzioni penali