

Big Data e diritti IP

*Problemi della privacy,
contrasto della contraffazione
e protezione dei database
e delle pagine dei social networks*

Parma, 31 Ottobre 2014

Avv. Mariangela Bogni

Ph.D., Università degli studi di Parma
IP_Law Galli Studio Legale

Dott.ssa Alessandra Defant

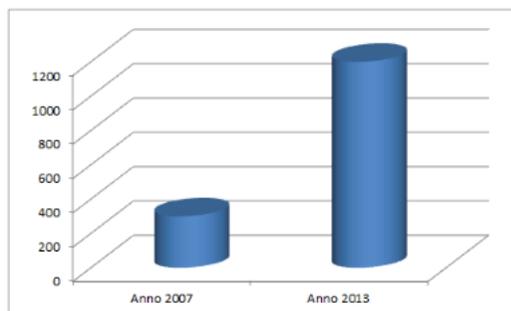
Dottoranda di ricerca presso
l'Università degli Studi di Parma

Big Data

I pozzi petroliferi del Terzo Millennio

Con l'avvento dell'**era digitale**, l'umanità ha raggiunto una capacità di generare, acquisire, immagazzinare e processare quantità di dati inimmaginabile anche solo fino ad un decennio fa.

Quantità di informazioni immagazzinate a livello globale in exabyte (10^{18} bytes)



... se questi dati fossero ...

Contenuti in libri stampati

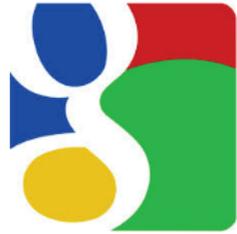


coprirebbero **52 volte** il territorio degli Stati Uniti

Archiviati in CD-rom



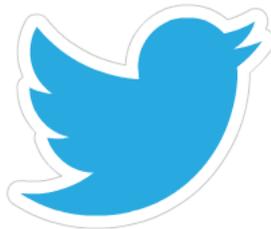
formerebbero 5 pile che arriverebbero **tutte alla Luna**



Processa oltre **24 petabyte** (10^{15} byte) **al giorno** (1000 volte il materiale a stampa della biblioteca del Congresso USA)



Gli utenti lasciano un "mi piace" o commentano **oltre 3 mld di volte al giorno**



Nel 2012 ha superato la barriera dei **400 mln di tweet giornalieri**

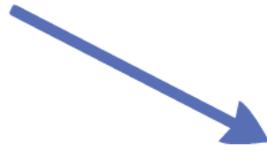
Fonti di produzione dei big data

- *Motori di ricerca*
- *Websites (cookies)*
- *Mobile Apps*
- *Social networks*
- *Internet of Things (IoT)*

Google™ YAHOO!



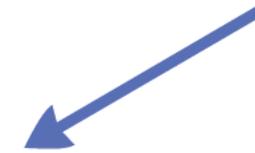
Correlazioni
fra fenomeni



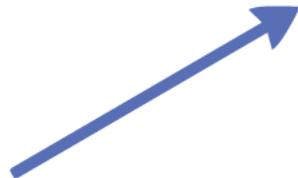
**IMMENSO
VALORE
ECONOMICO**

ad esempio...

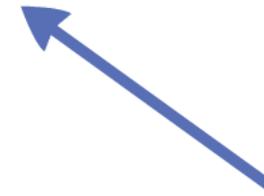
Profilazione
degli utenti



Previsioni con
alta probabilità
statistica



Pubblicità
mirata



[Home page di Google.org](#)
(inglese)

[Diffusione della dengue](#)

Trend influenzali

Home page

Seleziona Paese/regione ▼

[Come funziona?](#)

[Domande frequenti \(FAQ\)](#)

Attività influenzale

Intensa
Alta
Moderata
Bassa
Minima

Scopri i trend influenzali nel mondo

Abbiamo scoperto che determinati termini di ricerca sono validi indicatori dell'attività influenzale. Google Trend influenzali utilizza dati di ricerca aggregati di Google per stimare l'attività influenzale. [Ulteriori informazioni](#) »



[Scarica i dati sulle attività influenzali nel mondo](#)

Google ha preso **50 mln** di parole chiave più digitate dagli americani ed ha confrontato l'elenco con i dati sulla diffusione dell'influenza, individuando **45 parole chiave** che ricorrono nelle aree in cui il virus è diffuso.

Il sito "**Farecast**", sulla base dell'analisi dei big data relativi alle transazioni di acquisto di biglietti aerei, è in grado di prevedere con un'attendibilità dell'**85%** se il prezzo indicato nel momento dell'interrogazione al sito calerà o crescerà nel periodo successivo, **con un risparmio medio di 50\$ a biglietto.**

Microsoft Acquires Farecast For \$115M

Posted Apr 17, 2008 by [Mark Hendrickson](#)

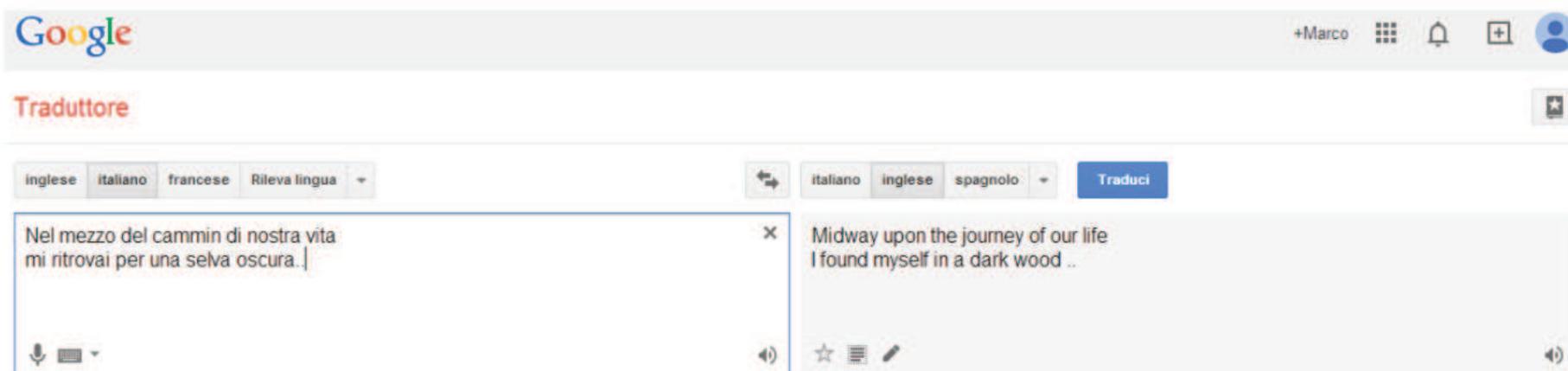
 Share 6  Share 0  Tweet 2

Rumors about the acquisition of [Farecast](#) are accurate – in a very brief blog [post](#) CEO [Hugh Crean](#) says they've been acquired by Microsoft.

SeattlePI, which first [broke](#) the rumor last week, [says](#) the price tag was \$115 million. While the two companies are an understandable fit given their proximity and partnership over MSN Travel, SeattlePI reports that Farecast entertained multiple offers before accepting Microsoft's.



L'uso dei Big Data ha consentito il miglioramento delle **traduzioni automatiche** ...

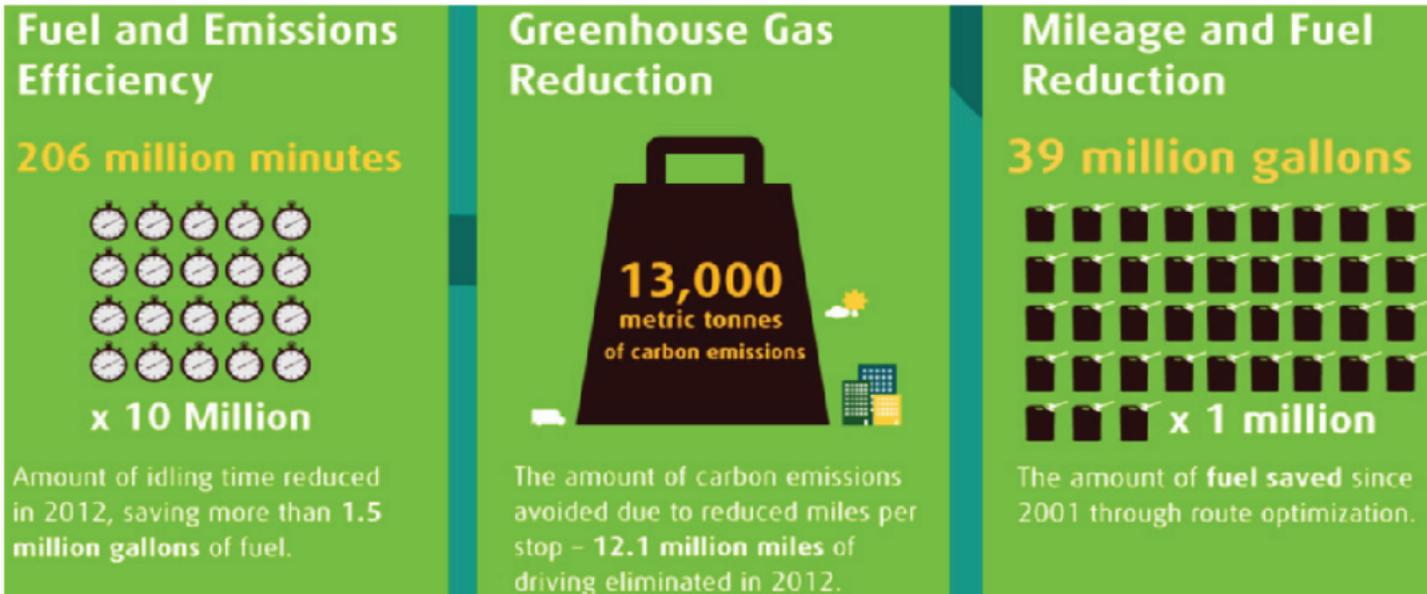


... l'analisi di milioni e milioni di pagine web e delle correlazioni fra le parole ha enormemente aumentato la probabilità statistica che il sistema "azzechi" la traduzione corretta.

UPS ha potuto, grazie all'analisi dei dati trasmessi dai dispositivi montati sui propri veicoli, rilevare correlazioni relative ai "sintomi" che preannunciano la rottura di parti meccaniche, risparmiando **milioni di dollari** di riparazioni ed **11 mln di litri** di gasolio.



Big Data = Big Wins for the Environment



Amazon ha ottenuto un brevetto (US 8.615.473) sul cd. "anticipatory shipping".

Amazon è in grado di collocare un determinato prodotto nel magazzino più prossimo al soggetto che a livello probabilistico ne sarà l'acquirente, sulla base delle correlazioni fra l'immensa mole di big data dei quali dispone.

(12) **United States Patent**
Spiegel et al.

(10) **Patent No.:** US 8,615,473 B2
(45) **Date of Patent:** Dec. 24, 2013

(54) **METHOD AND SYSTEM FOR ANTICIPATORY PACKAGE SHIPPING**

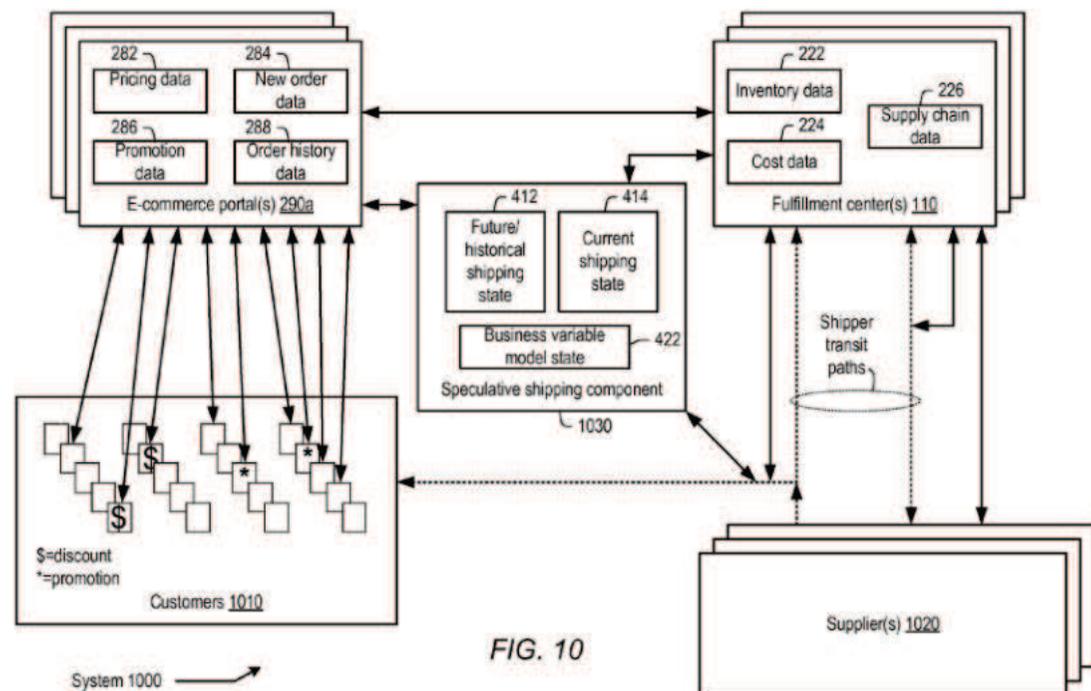
(56) **References Cited**

(75) **Inventors:** **Joel R. Spiegel**, Woodinville, WA (US); **Michael T. McKenna**, Bellevue, WA (US); **Girish S. Lakshman**, Issaquah, WA (US); **Paul G. Nordstrom**, Seattle, WA (US)

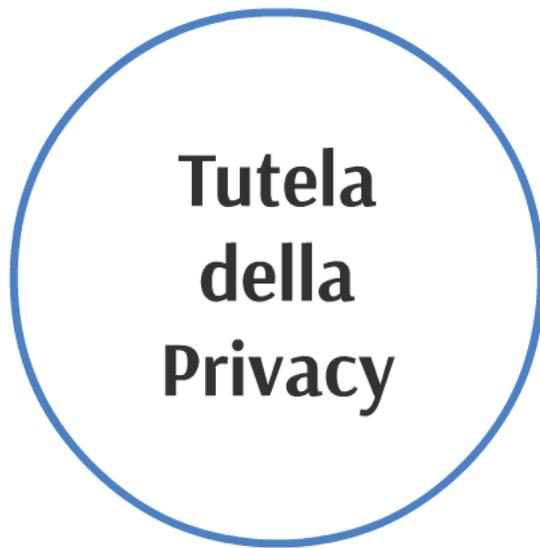
(73) **Assignee:** **Amazon Technologies, Inc.**, Reno, NV (US)

U.S. PATENT DOCUMENTS

6,055,520	A	4/2000	Heiden et al.
6,394,354	B1	5/2002	Witz et al.
6,827,273	B2	12/2004	Witz et al.
6,994,253	B2	2/2006	Miller et al.
7,006,989	B2	2/2006	Bezos et al.
7,130,803	B1	10/2006	Couch et al.
7,222,081	B1	5/2007	Sone
7,610,224	B2	10/2009	Spiegel
7,664,653	B2	2/2010	Dearing
8,086,546	B2	12/2011	Spiegel et al.



Profili normativi relativi ai Big Data:



Tutela della Privacy



L'importanza di tutelare il **diritto alla riservatezza**, inteso come diritto della persona a tutelare la propria **dignità** e la propria **libertà**, è più che mai una **necessità**.

Tutela dei dati personali

D. Lgs. n. 196 del 30 giugno 2003

- **Dati personali:** qualunque informazione relativa ad una persona fisica, identificata o identificabile, anche indirettamente, mediante riferimento a qualsiasi altra informazione.
- **Trattamento dei dati personali:** deve avvenire nel rispetto del principio di necessità, in modo lecito, secondo correttezza e con modalità che garantiscano che i dati siano raccolti e registrati per scopi determinati, espliciti e legittimi; esatti e aggiornati; pertinenti, completi e non eccedenti rispetto alle finalità; conservati per un tempo non superiore a quello necessario per gli scopi per i quali sono stati raccolti.

Tutela dei dati personali

D. Lgs. n. 196 del 30 giugno 2003

Nessun trattamento di dati personali può avvenire senza il **previo consenso** espresso dall'interessato.

Il consenso deve essere espresso **liberamente** e **specificamente** rispetto ad un trattamento chiaramente individuato, che può essere rilasciato solo dopo che il titolare del trattamento ha fornito all'interessato una **chiara informativa**.

Regole specifiche valgono per il trattamento dei dati personali nel settore delle **comunicazioni elettroniche**.

Big Data e Privacy issues

- i Big data vengono raccolti e trattati principalmente per **finalità commerciali**, al fine di fornire una pubblicità mirata ed accuratamente confezionata "su misura" grazie all'analisi del percorso di navigazione degli individui.
- Il Garante della Privacy si è più volte espresso in materia ed ha adottato, il 4 Luglio 2013, delle **Linee Guida in materia di attività promozionali e contrasto allo spam**.
- Previsione di meccanismi di **opt-in** (necessità di acquisire il consenso dei destinatari prima di poter inviare comunicazioni commerciali e promozionali) e di **opt-out** (possibilità per le aziende di inviare senza previo consenso messaggi promozionali per beni o servizi analoghi a quelli già acquistati, con la possibilità per il destinatario di opporsi in qualsiasi momento e senza oneri a questo tipo di trattamento dei propri dati).

Strumenti di protezione delle raccolte di dati

Gli istituti di difesa offerti dall'ordinamento

- Art. 102-bis L. 22 Aprile 1941, n. 633 (L.d.A.)
- Artt. 98-99 D.L. 10 Febbraio 2005, n. 30 (C.P.I.)
- Art. 2598 n° 3 cod. civ.

L. 22 Aprile 1941, n. 633 (L.d.A.)

- la L.d.A. elenca fra le opere oggetto di protezione "*le banche dati che per la **scelta** o la **disposizione** del materiale costituiscono una **creazione intellettuale dell'autore***"
- Tale nozione non sembra attagliarsi alle raccolte di big data, in quanto **il materiale non è "scelto o disposto" dall'autore**, ma ricevuto passivamente ed analizzato con l'ausilio del software.

Art. 102-bis L. 22 Aprile 1941, n. 633 (L.d.A.)

- Oggetto: tutela delle cd. **Banche Dati non creative**
- Viene riservato al **costitutore** della Banca Dati il diritto di "***vietare le operazioni di estrazione ovvero di reimpiego della totalità o di una parte sostanziale di essa***"
- La fattispecie costitutiva del diritto si ritiene compiuta in presenza di una raccolta di dati "***in un numero di un certo rilievo, tale che il fatto stesso della loro unione soddisfi un bisogno informativo socialmente apprezzato***"

Art. 102-bis L. 22 Aprile 1941, n. 633 (L.d.A.)

Le informazioni concernenti l'attività svolta da un utente rientrano nel complesso di una banca di dati (ed il costitutore potrà opporsi all'estrazione ed al reimpiego delle stesse ove ciò avvenga nell'ambito di un prelievo che non riguardi solo informazioni singole, ma **l'intera banca dati o una parte sostanziale di essa**) non appena la stessa sarà stata appresa dal sistema e ***“ordinata in uno o più indici accompagnata da codici che ne consentano la catalogazione e il reperimento secondo un criterio prestabilito”***

Art. 102-bis, 3° comma L.d.A.

- Il costitutore ha il diritto, ai sensi del 3° comma dell'art. 102, di “***vietare le operazioni di estrazione ovvero reimpiego della totalità o di una parte sostanziale***” della banca dati.
- tale divieto colpisce le attività di estrazione e reimpiego effettuate non solo a fini commerciali, ma più in generale connotate da un **carattere parassitario** che possa **sacrificare gli interessi economici del costitutore**.

Nozione di "parte sostanziale" di una Banca Dati ...

La **Corte di Giustizia** (9 Novembre 2004, causa **C-203/2002**) ha chiarito che tale nozione implica una duplice valutazione:

- **Profilo quantitativo**: il volume dei dati estratti e/o reimpiegati in relazione al volume del contenuto totale della Banca Dati
- **Profilo qualitativo**: rilevanza dell'investimento collegato al conseguimento, verifica o presentazione relativa a quella parte del contenuto che è stata estratta o reimpiegata, indipendentemente dal fatto che tale parte rappresenti una parte quantitativamente sostanziale del contenuto complessivo della banca di dati.

... e i Big Data

- Sul piano quantitativo, estrazioni di materiale "significativo" potrebbe ammontare ad una **percentuale relativamente piccola di dati**.
- Sul piano qualitativo, occorrerebbe il criterio privilegiando il riferimento all'**idoneità de dati dati estratti a fornire un'informazione "in sé compiuta"**.

Prelievi non sostanziali di dati

Art. 102-bis, 9° comma L.d.A.

“Non sono consentiti l'estrazione o il reimpiego ripetuti e sistematici di parti non sostanziali del contenuto della banca dati, qualora presuppongano operazioni contrarie alla normale gestione della banca di dati o arrechino un pregiudizio ingiustificato al costitutore”.

- Prelievi non sostanziali costituiscono dunque violazione del diritto, **qualora gli stessi integrino l'estrazione di (almeno) una parte sostanziale, seppur parcellizzata.**

- E' configurabile una **tutela penale?**

Decorrenza e durata del diritto

Art. 102-bis, 6^o comma L.d.A. - Il diritto esclusivo del costituente sorge al momento del completamento della banca di dati e si estingue trascorsi **15 anni** dal 1^o gennaio dell'anno successivo alla data del completamento stesso.

Art. 102-bis, 8^o comma L.d.A. - Se vengono apportate al contenuto della banca dati modifiche o integrazioni sostanziali che comportano nuovi investimenti rilevanti (...), dal momento del completamento o della prima messa a disposizione del pubblico della banca dati così modificata o integratam decorre un autonomo termine di durata della protezione, pari a quelli di cui ai commi 6 e 7

Decorrenza e durata del diritto

- Tale aspetto della disciplina di diritto sui generis delle banche dati presenta delle **criticità** con espresso riferimento al fenomeno dei Big Data, soprattutto per il fatto che il concetto di "completamento" è di difficile applicazione, così come è difficile individuare una nuova banca dati "modificata o integrata".
- Tale problema potrebbe risolversi facendo riferimento ai citati insegnamenti della Corte di Giustizia relativi alla nozione di "**parte sostanziale**" della **Banca Dati**, ed immaginando autonomi diritti su Banche Dati che si differenzieranno per il fatto che **delle stesse non faranno più parte i dati per i quali i quindici anni dall'ingresso nel sistema siano decorsi.**

Applicazione geografica (Art. 102-bis, 4° e 5° comma L.d.A.)

La citata disciplina si applica:

- alle Banche Dati i cui costitutori o titolari siano **cittadini di uno Stato Membro UE o residenti abituali nell'UE**
- alle imprese o società **costituite secondo le norme di uno Stato Membro dell'UE** o aventi la **sede sociale, l'amministrazione centrale** o il **centro d'attività** all'interno dell'UE.

NB: *se la società o impresa ha solo la sede sociale nel territorio dell'UE, deve sussistere un **legame effettivo** e continuo fra l'attività della medesima e l'economia di uno degli Stati Membri dell'UE.*

Cenni alla disciplina USA

- L'ordinamento statunitense non prevede una protezione sui generis delle Banche Dati corrispondente a quella esaminata: sussiste solo la previsione della tutela con il **diritto d'autore** delle banche dati "creative".
- La giurisprudenza accorda tuttavia anche protezione contro gli illeciti di appropriazione indebita (cd. ***tort of misappropriation***) delle informazioni contenute nei databases, che inerisce nella sottocategoria dell'ampia casistica dell'*unfair competition* (vd. ***National Basketball Association vs. Motorola***).

Artt. 98-99 D.L. 10 Febbraio 2005, n. 30 (C.P.I.)

Disciplinano il diritto di proprietà industriale sulle **informazioni riservate** che:

- a) siano **segrete**
- b) abbiano **valore economico** in quanto segrete
- c) siano sottoposte a **misure ragionevolmente adeguate** a mantenerle segrete

Il requisito del valore economico si può ritenere sussistente anche qualora un operatore economico sia interessato ad acquistare un database nella prospettiva di processarlo al fine di trarne informazioni utili per la propria attività.

Art. 2598 n°3 cod. civ.

La dottrina e la giurisprudenza ritengono che sia applicabile la disciplina della **concorrenza sleale** ai casi di sottrazione di informazioni aziendali che, **pur non possedendo i requisiti di cui all'art. 98 C.P.I., siano comunque destinati a non avere una circolazione al di fuori dell'impresa.**

Modalità di sfuttamento

Modalità di utilizzo e sfruttamento dei Big Data

Utilizzo...

- all'interno dell'impresa che li raccoglie, per orientare le **scelte organizzative, di sviluppo e di marketing**.
- al fine di fornire ad imprese terze un approdo mirato per la **pubblicità**, ovvero informazioni utili alla **gestione del business**.
- **utilizzi plurimi** per finalità non confliggenti.

Sfruttamento...

- attività di **licensing** (anche non esclusiva)
- valorizzazione dei dati come **assets aziendali**
- costituzione di **garanzie (pegno)** ai sensi dell'art. 111 L.d.A.
- fonte di **finanziamento** bancario (privilegio speciale ai sensi dell'art. 46 T.U.B.)

GRAZIE
PER
L'ATTENZIONE!