

Diritto comparato della proprietà intellettuale

Lezione 2 – Evoluzione della proprietà intellettuale: cenni

Università di Trento – Facoltà di Giurisprudenza

a.a. 2022-2023

Roberto Caso

Un esempio

- **Caso.** La nota attrice italiana Monica Bruttucci si fa fotografare completamente nuda, in fase avanzata di gravidanza, dal celebrato artista Helmut Leibniz. La fotografia viene pubblicata su un settimanale di prestigio internazionale nel campo della moda (Just Vanity) suscitando attenzione e scalpore presso il pubblico, tanto da diventare “virale” sui social networks. La casa di produzione italiana Giant realizza un film comico “Vancanze di Natale al Popeye Beach” che ha come protagonista il celebre attore e umorista Maurizio Scrozzi. La casa di produzione affida al fotografo Piersilvio Anonimo la realizzazione di una foto che rappresenta Maurizio Scrozzi nudo e con il pancione tipico della gravidanza avanzata. La posa dell’attore Scrozzi è analoga a quella dell’attrice Bruttucci, le luci e i colori dell’immagine sono pressoché identici a quelli della foto di Leibniz, tuttavia l’espressione dei volti delle persone rappresentate è differente. Mentre Bruttucci ha un’espressione seria, Scrozzi mostra un sorriso ironico e beffardo. Monica Bruttucci ed Helmut Leibniz agiscono in sede civile contro la Giant e Piersilvio Anonimo per ottenere l’inibitoria volta a impedire la riproduzione e diffusione della foto di Scrozzi nonché il risarcimento del danno.
- Qual è il **problema giuridico**?
- Qual è la **soluzione**? (Applicare la regola e **argomentare, esplicitando il tipo di argomento** utilizzato)

Immagini

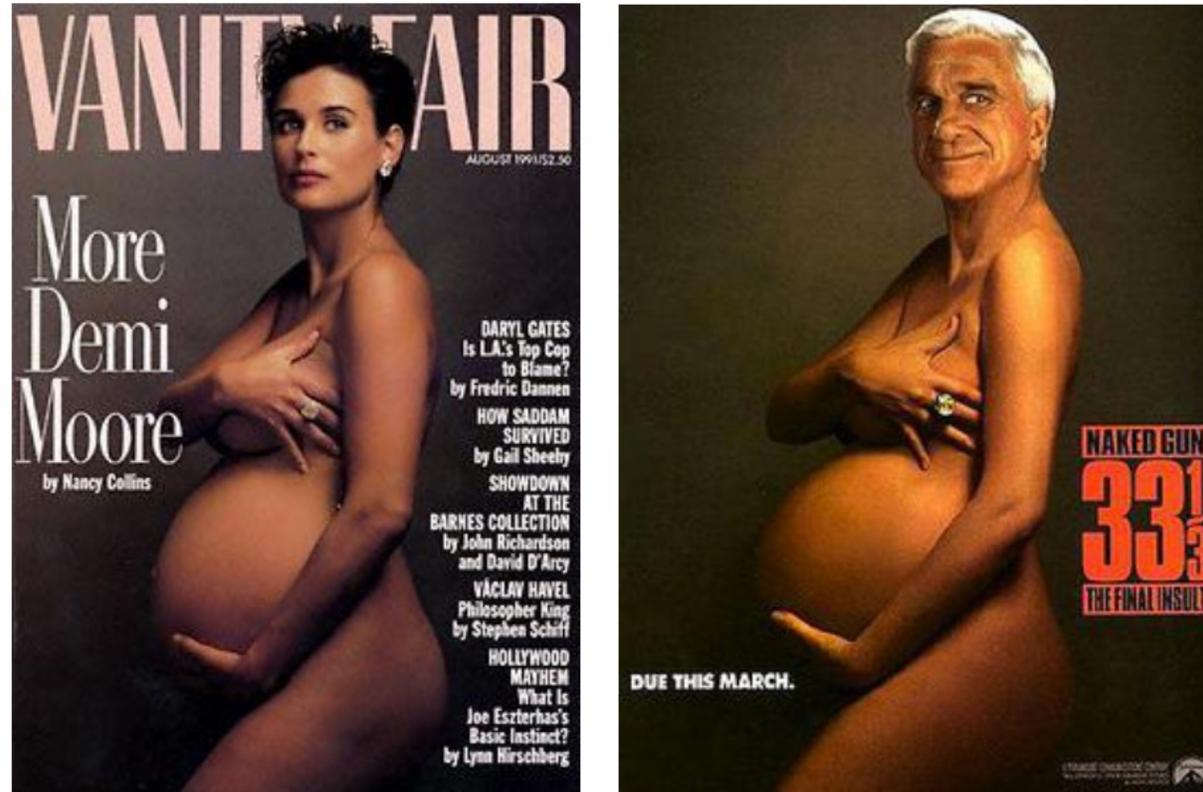


Figura 6-1: Copertina di Vanity Fair e poster pubblicitario del film Naked Gun 33/1/3: The Final Insult del 1994

Due immagini e due metafore

Il pollice del panda



Megalopoli

Mexico City 2008 Gabriel Withe CC BY SA - Wikicommons



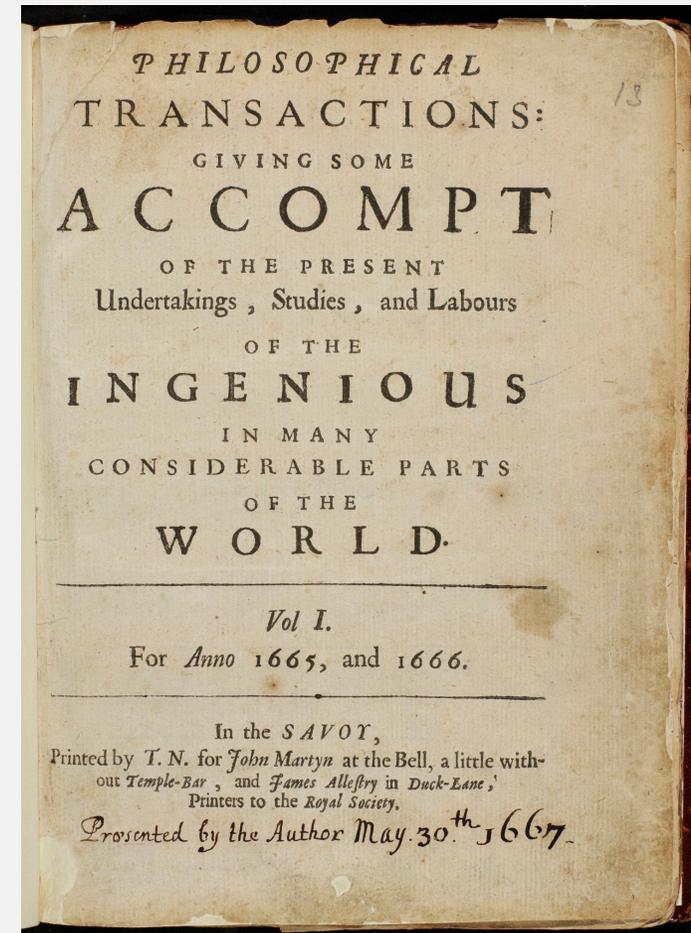
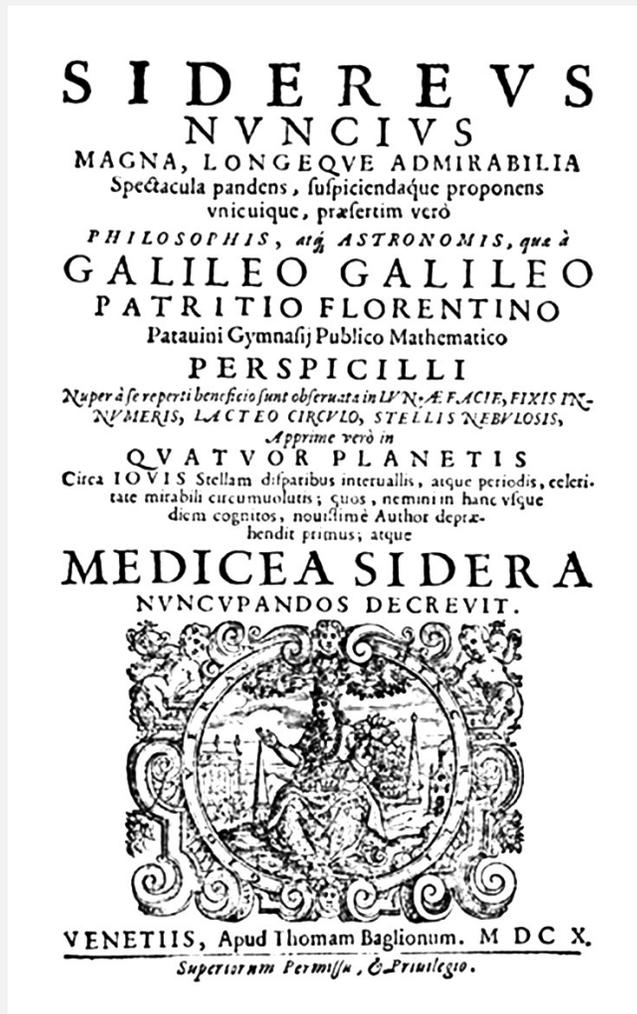
L'ordine del ragionamento

1. Antecedenti storici: privilegi monopolistici
2. Le teorie generali: cenni
3. Una megalopoli affollata e disordinata, il pollice del panda, l'evoluzione e la proprietà di dati e informazioni

1. Apertura e chiusura della conoscenza

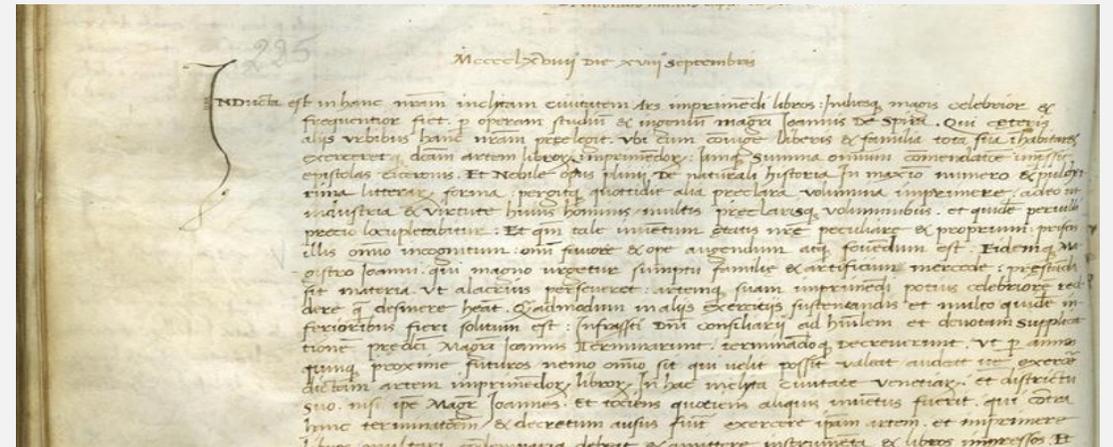
- Una dialettica antica e che non attiene solo al mondo del commercio
- Prima della scienza moderna le pratiche di segretezza sono diffuse anche tra gli studiosi
- Ma la scienza moderna nasce come scienza pubblica (aperta): ad es. Galileo Galilei e Lord Oldenburg (Royal Society)

1. Galileo e Lord Oldenburg



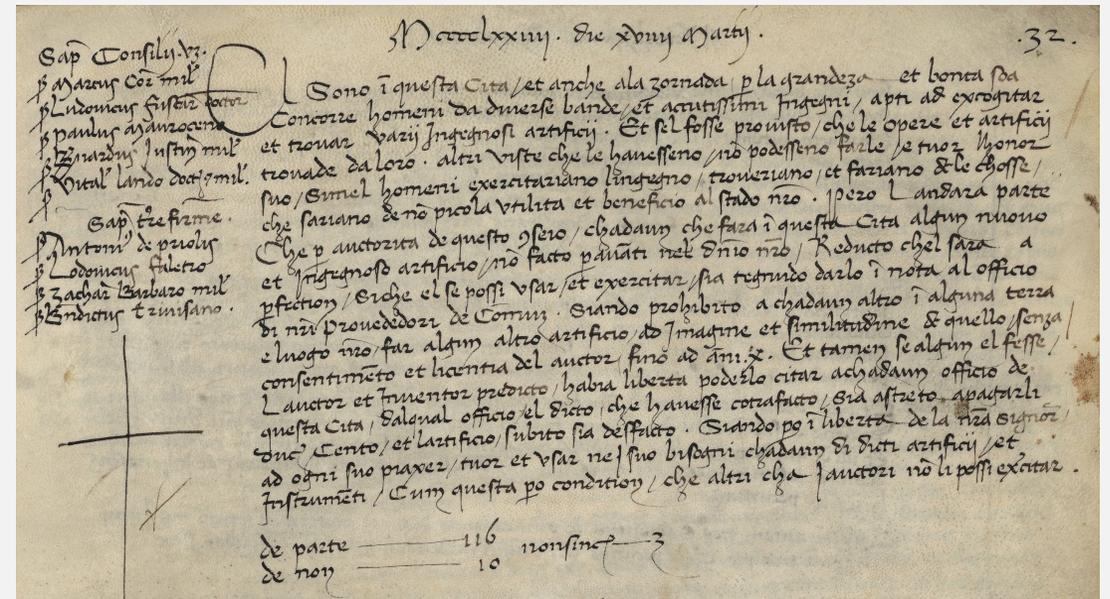
1. Venezia 1469

18 settembre 1469. Privilegio monopolistico sulla stampa, antecedente del copyright/diritto d'autore

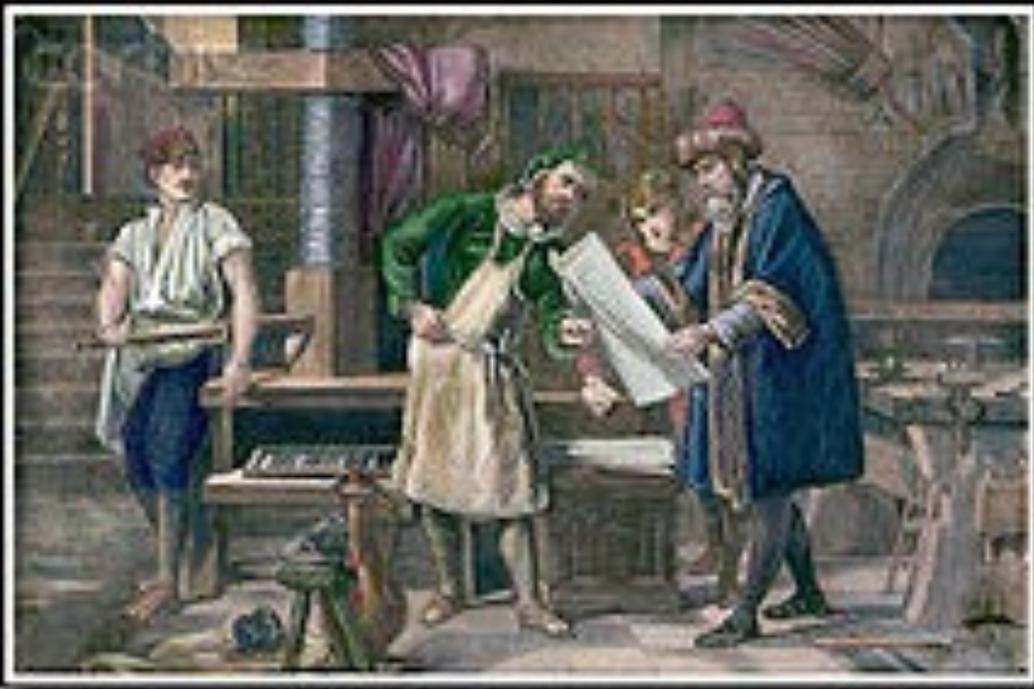


1. Venezia 1474

19 marzo 1474, monopoli, antecedenti dei brevetti per invenzione



1. Una macchina particolare: la stampa



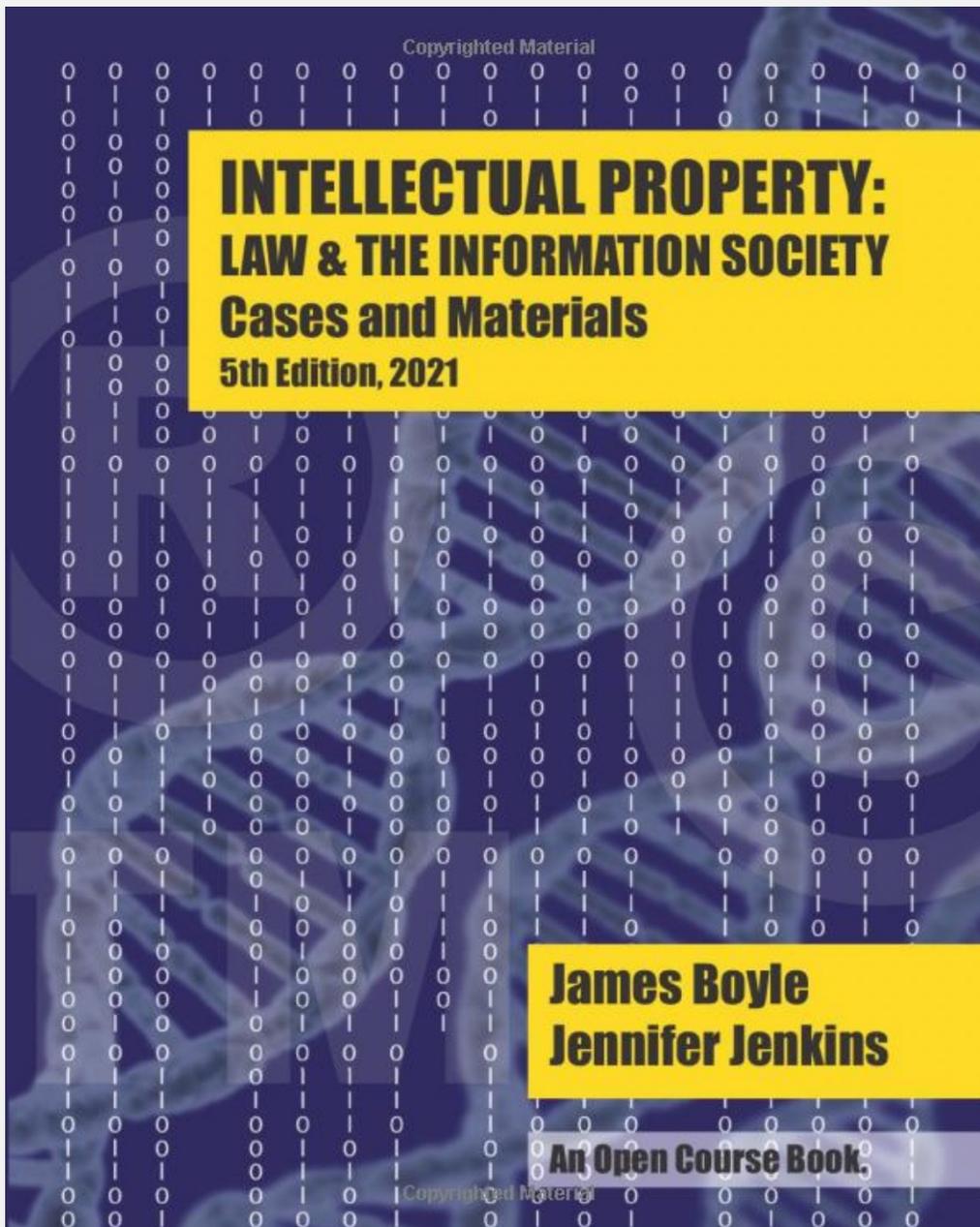
- Monito agli stampatori (Wittenberg, 1545)
- *Con una annotazione di Maria Chiara Pievatolo*
- <https://btfp.sp.unipi.it/classici/lutero.html>

1. Dai privilegi ai diritti: 1600/1700

- Inghilterra, Francia, Stati Uniti
- Diritti invece di privilegi
- Diritti trasmissibili mediante contratto

2. La proprietà intellettuale: una categoria contemporanea

- Le grandi convenzioni internazionali dell'800
- World Intellectual Property Organization (WIPO) 1967 (→ Lemeley 2004)
- TRIPs 1994
- La rivoluzione industriale
- La globalizzazione
- Imposizione (e imitazione) di un modello occidentale



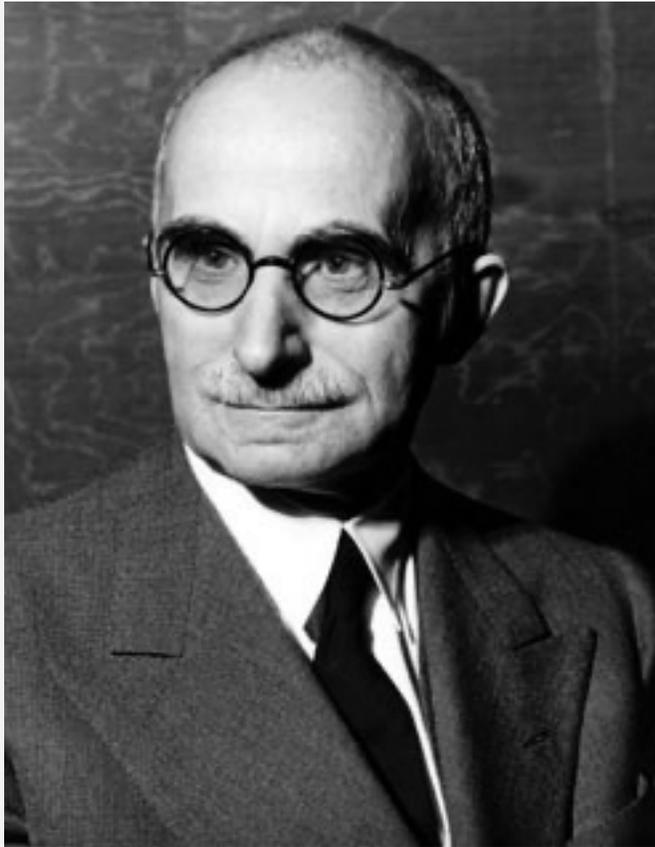
Comparison of the Three Main Forms of Federal Intellectual Property

	TRADEMARK	COPYRIGHT	PATENT
<i>Constitutional and Statutory Basis</i>	Commerce clause, Lanham Act. (There are also state trademarks.)	IP Clause, Copyright Act	IP clause, Patent Act
<i>Subject Matter</i>	Word, phrase, symbol, logo, design etc. used in commerce to identify the source of goods and services	Creative works – for example, books, songs, music, photos, movies, computer programs	Inventions – new and useful processes, machines, manufactured articles, compositions of matter. Not abstract ideas or products/laws of nature
<i>Requirements for Eligibility</i>	Not generic (or merely descriptive without secondary meaning), identifies source of product or service, used in commerce	Original expression, fixed in material form	Useful, novel and non-obvious to a person having ordinary skill in the art (PHOSITA)
<i>Rights</i>	Basic trademark right only <i>vis a vis</i> a particular good or service. Bass for beer, not ownership of word “Bass.” Prevent others from using confusingly similar trademarks; for famous marks, prevent others from “diluting” the mark. Also prohibitions against false or misleading advertising.	Exclusive rights to copy, distribute, make “derivative works”, publicly perform and publicly display. Possibly new right to stop circumvention of digital ‘fence’ protected © works.	Exclude others from making, using, selling or importing invention
<i>Duration</i>	If renewed and continually used in commerce, can be perpetual.	Life plus 70 years; 95 years after publication for corporate works	20 years for utility patents
<i>How Rights are Procured</i>	USPTO trademark registration process for ® status, though common law rights are recognized absent registration	Creation and fixation in a tangible medium; registration is not required to get copyright (but is required for suit to enforce)	USPTO patent application process
<i>Examples of Limitations and Exceptions</i>	Genericity, nominative fair use, parodic use	Idea and fact/expression distinction, scenes a faire, fair use, first sale	Abstract knowledge in patent application disclosed freely. Subsequent inventors can “build on” patented invention and patent result without permission. Both inventors must consent to market resulting compound invention.

2. Argomento controverso

- Diseguaglianza: conferisce poteri e crea doveri
- Artificiosità delle barriere giuridiche alla conoscenza
- Secondo una corrente di pensiero non dovrebbe esistere/ha alternative

2. Ad es., Luigi Einaudi



- L. Einaudi, *Rileggendo Ferrara – a proposito di critiche recenti alla proprietà letteraria ed industriale*, in *Rivista di storia economica*, Vol. 5 (4), 1940, 217
- “22.- È il monopolio davvero condizione necessaria alla produzione delle invenzioni industriali e dei libri?”

2. Von Hayek



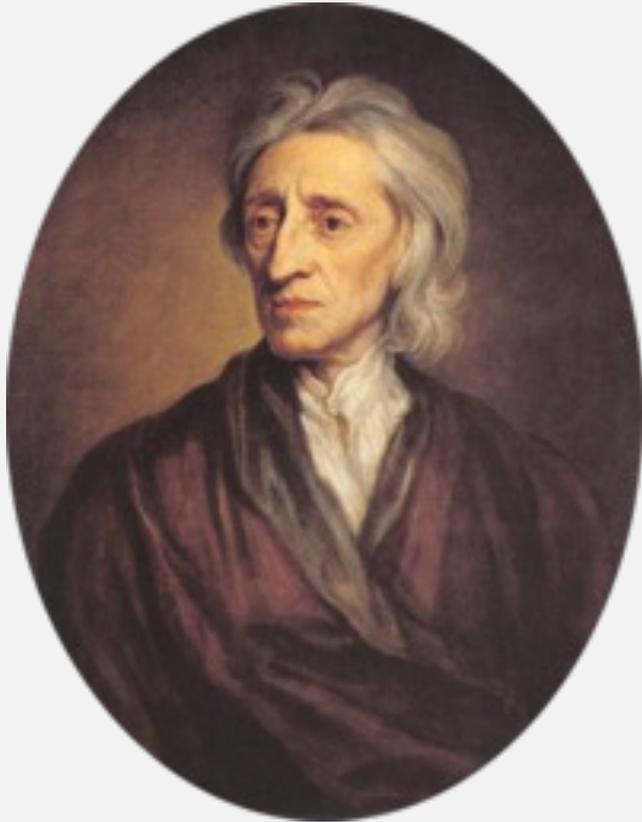
- Friedrich August Von Hayek, *The Fatal Conceit. The Errors of Socialism* 1988
- «while ownership of material goods guides the user of scarce means to their most important uses, in the case of immaterial goods such as literary productions and technological inventions ... can be made scarce only by law in order to create an inducement to produce such ideas».
- **«Yet it is not obvious that such forced scarcity is the most effective way to stimulate the human creative process».**
- «I doubt whether there exists a single great work of literature which we would not possess had the author been unable to obtain an exclusive copyright for it»

2. Merton



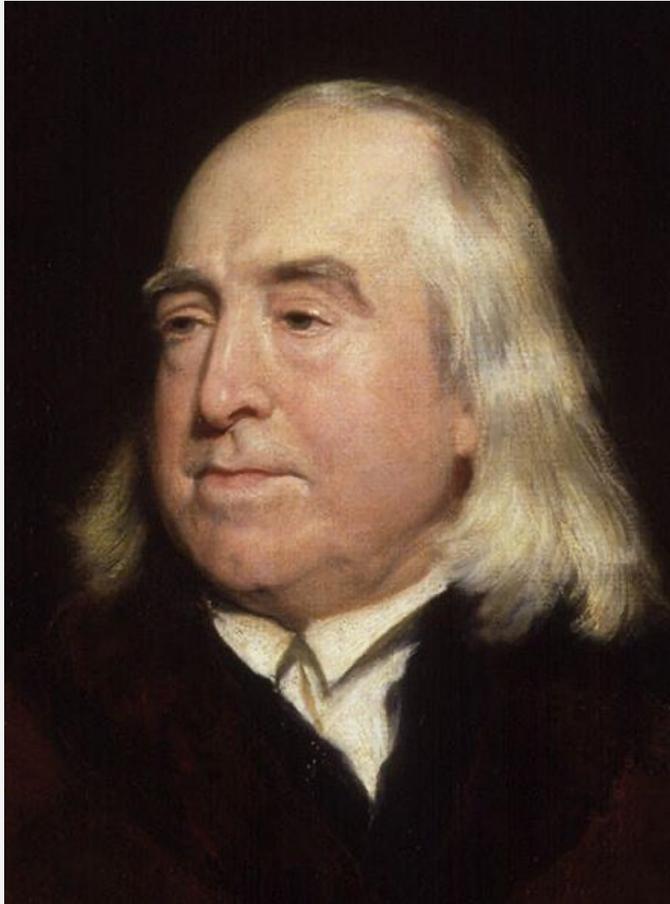
- Robert K. Merton, *Science and Technology in a Democratic Order*, 1942
- **Il carattere comunitario della scienza si riflette anche nel riconoscimento degli scienziati della loro dipendenza da un'eredità culturale su cui non avanzano alcuna pretesa di privilegio.**
L'osservazione di Newton: «**Se io ho visto lontano è perché stavo sulle spalle dei giganti**», esprime allo stesso tempo un senso di debito nei confronti del retaggio comune e il **riconoscimento della qualità essenzialmente cooperativa e cumulativa delle realizzazioni scientifiche.** [...].
- **Il comunismo dell'ethos scientifico è incompatibile con la concezione dell'economia capitalistica che la tecnologia sia «proprietà privata».**

2. John Locke: il lavoro



- Locke (“Due trattati sul Governo” 1690):
“**Ognuno ha la proprietà della propria persona, alla quale ha diritto nessun altro che lui. Il lavoro del suo corpo e l’opera delle sue mani possiamo dire che sono propriamente suoi. A tutte quelle cose dunque che egli trae dallo stato in cui la natura le ha prodotte e lasciate, egli ha congiunto il proprio lavoro, e cioè unito qualcosa che gli è proprio, e con ciò le rende proprietà sua. Poiché son rimosse da lui dallo stato comune in cui la natura le ha poste, esse, mediante il suo lavoro, hanno, connesso con sé, qualcosa che esclude il diritto comune di altri**”

2. Jeremy Bentham e l'utilitarismo



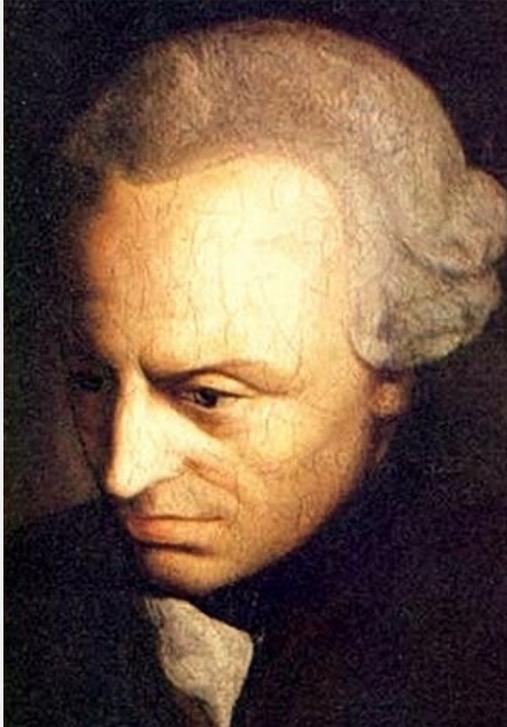
- **E' utile ciò che ha come conseguenza la più grande felicità del maggior numero di persone**
- US Constitution, Art. 1, sec. 8, cl. 8: ... **To promote the Progress of Science and useful Arts, by securing for limited Times to Authors and Inventors the exclusive Right to their respective Writings and Discoveries**

2. Hegel: la personalità



- **La persona ha il diritto di mettere la propria volontà in ogni cosa. In virtù di ciò, la cosa è la mia e riceve la mia volontà come suo fine sostanziale** (essa, infatti, non ha entro sé stessa un tale fine), **come sua determinazione e anima.** Questo è l'assoluto diritto di appropriazione dell'uomo su ogni cosa.

2. Kant e l'opera come dialogo tra autore e pubblico



- Immanuel Kant, *L'illegittimità della ristampa dei libri*, maggio 1785 (trad. it. M.C. Pievatolo)
- «[...] Ma io credo di aver motivo di considerare **l'edizione** non come il commercio di una merce in proprio nome, bensì **come la conduzione di un negozio in nome di un altro, cioè lo scrittore**, e di poter così rappresentare facilmente e chiaramente l'illegittimità del ristampare»

2. La pianificazione sociale (Social Planning Theory); Cultural Theory



- La proprietà intellettuale dovrebbe sviluppare una “just and attractive culture”
- Una società plurale
- Una società democratica

2. I punti deboli (secondo Fisher)

- La dipendenza dal passato
- La scarsa attenzione a usi e costumi, norme sociali (→ “IP without IP”); la scarsa attenzione alla privacy
- Spesso nella legislazione e nella giurisprudenza argomenti differenti si trovano mischiati inestricabilmente

3. La proliferazione dei diritti di esclusiva: megalopoli e pollice del panda

- Nuovi di diritti di proprietà intellettuale
- Diritti non formalmente qualificabili come proprietà intellettuale, ma che fungono da strumenti di controllo esclusivo → pseudo-proprietà intellettuale
- Megalopoli (Merges) e pollice del panda (David)

3. Controllo delle infrastrutture e potere computazionale

- Non è solo una questione di controllo esclusivo di dati e informazione
- È anche e soprattutto una questione di controllo delle infrastrutture e potenza di calcolo (ad es., Google)
- Dati e informazioni formalmente aperti e privi di proprietà intellettuale finiscono per essere di fatto nel controllo di pochi soggetti (piattaforme, stati)

Roberto Caso

E-mail:

roberto.caso@unitn.it

Web:

<http://www5.unitn.it/People/it/Web/Persona/PER0000633#NFO>

<http://lawtech.jus.unitn.it/>

<https://www.robortocaso.it/>

Copyright

Copyright by Roberto Caso



Licenza Creative Commons

Quest'opera è distribuita con [Licenza Creative Commons
Attribuzione - Condividi allo stesso modo 4.0 Internazionale](https://creativecommons.org/licenses/by-sa/4.0/)

La citazione di testi e la riproduzione di immagini costituisce esercizio dei diritti garantiti dagli art. 2, 21 e 33 Cost. e dall'art. 70 l. 1941/633