

Diritto d'autore e arte

Lezione 13 – Il diritto di inedito

Università di Trento – Facoltà di Giurisprudenza
a.a. 2023-2024

Roberto Caso

L'ordine del ragionamento

1. Casi e problemi
2. Il diritto di inedito e la sua relazione con la privacy
3. Possibili soluzioni

1.

https://it.wikipedia.org/wiki/Salvatore_Satta

- «**Salvatore Satta** ([Nuoro](#), [9 agosto 1902](#) – [Roma](#), [19 aprile 1975](#)) è stato un [giurista](#) e [scrittore italiano](#).
- Fu uno dei più grandi giuristi italiani - immensa la sua opera sulla procedura civile - e tra i più grandi narratori la cui produzione narrativa venne scoperta e pubblicata postuma [...]».



✎ *gli Adelphi* ✎

SALVATORE SATTA

Il giorno del giudizio



Il giorno del giudizio

Il giorno del giudizio - Ad Alta Voce del 18/01/2016

03:11

-15:21



1. Salvatore Satta, [Il giorno del giudizio](#), Adelphi, 1979:

- “Scrivo queste pagine che nessuno leggerà, **perché spero di avere tanta lucidità da distruggerle prima della mia morte**, nella loggetta della casa che mi sono costruito nei lunghi anni della mia laboriosa esistenza. È un'alba di mezzo agosto, un'ora in cui l'estate ancora piena cede alla passione dell'autunno. Fra poche ore tutto sarà diverso, ma intanto io vivo questo annuncio di una stagione che è più propriamente la mia.”

1. Caso (pubblicazioni di lettere private)

- Esther Judith Singer Calvino, agendo in proprio e come procuratrice della figlia, Giovanna Calvino, dopo la pubblicazione sul quotidiano Corriere della Sera del 4, 5 e 11 agosto 2004 di alcuni articoli ritenuti profondamente lesivi dell'onore e della riservatezza di Italo Calvino e dei suoi congiunti e contenenti alcune lettere scritte da Calvino ad Elsa de' Giorgi tra il 1955 e il 1958, al tempo della loro relazione sentimentale chiede al Tribunale civile di Milano di inibire la riproduzione, la pubblicazione, l'utilizzo non autorizzati delle lettere di Italo Calvino a Elsa de' Giorgi o di loro brani

1. Problema

- La pubblicazione su un quotidiano a diffusione nazionale di alcuni articoli che contengono lettere o brani di lettere intercorse tra un famoso scrittore defunto e una donna con la quale intratteneva una relazione sentimentale costituisce lesione dell'onore e della riservatezza dello scrittore e dei suoi congiunti protetto dall'art. 93 l.d.a.?

2.

<https://www.copyrighthistory.org/cam/index.php>

PRIMARY SOURCES ON COPYRIGHT (1450 - 1900)



Arts & Humanities
Research Council

2. *Donaldson v Becket* (1774) 2 Brown's Parl. Cases (2d ed.) 129, 1 Eng. Rep. 837

- K. Garnett, G. Davies, and G. Harbottle, ed., *Copinger and Skone James on Copyright*, 15th edn (London: Sweet & Maxwell, 2005), para. 2-17
- "The decision was finally overturned, however, by the House of Lords in *Donaldson v. Beckett* in 1774, a case which decided that copyright was the deliberate creation of the Statute of Anne and thereafter treated as statutory property. Thus, the effect of the Statute of Anne was *to extinguish the common law copyright in published works, while leaving the common law copyright in unpublished works unaffected.*»
- https://www.copyrighthistory.org/cam/tools/request/showRecord.php?id=commentary_uk_1774

2. Warren, Brandeis, The Right to Privacy (1890)

HARVARD LAW REVIEW.

VOL. IV. DECEMBER 15, 1890. NO. 5.

THE RIGHT TO PRIVACY.

"It could be done only on principles of private justice, moral fitness, and public convenience, which, when applied to a new subject, make common law without a precedent; much more when received and approved by usage."

WILSON, J., in *Millar v. Taylor*, 4 Burr. 2303, 2312.

THAT the individual shall have full protection in person and in property is a principle as old as the common law; but it has been found necessary from time to time to define anew the exact nature and extent of such protection. Political, social, and economic changes entail the recognition of new rights, and the common law, in its eternal youth, grows to meet the demands of society. Thus, in very early times, the law gave a remedy only for physical interference with life and property, for trespasses *vi et armis*. Then the "right to life" served only to protect the subject from battery in its various forms; liberty meant freedom from actual restraint; and the right to property secured to the individual his lands and his cattle. Later, there came a recognition of man's spiritual nature, of his feelings and his intellect. Gradually the scope of these legal rights broadened; and now the right to life has come to mean the right to enjoy life,—the right to be let alone; the right to liberty secures the exercise of extensive civil privileges; and the term "property" has grown to comprise every form of possession—intangible, as well as tangible.

Thus, with the recognition of the legal value of sensations, the protection against actual bodily injury was extended to prohibit mere attempts to do such injury; that is, the putting another in

194

HARVARD LAW REVIEW.

fear of such injury. From the action of battery grew that of assault.¹ Much later there came a qualified protection of the individual against offensive noises and odors, against dust and smoke, and excessive vibration. The law of nuisance was developed.² So regard for human emotions soon extended the scope of personal immunity beyond the body of the individual. His reputation, the standing among his fellow-men, was considered, and the law of slander and libel arose.³ Man's family relations became a part of the legal conception of his life, and the alienation of a wife's affections was held remediable.⁴ Occasionally the law halted,—as in its refusal to recognize the intrusion by seduction upon the honor of the family. But even here the demands of society were met. A mean fiction, the action *per quod servitium amisit*, was resorted to, and by allowing damages for injury to the parents' feelings, an adequate remedy was ordinarily afforded.⁵ Similar to the expansion of the right to life was the growth of the legal conception of property. From corporeal property arose the incorporeal rights issuing out of it; and then there opened the wide realm of intangible property, in the products and processes of the mind.⁶

¹ Year Book, Lib. Ass., folio 99, pl. 60 (1348 or 1349), appears to be the first reported case where damages were recovered for a civil assault.

² These nuisances are technically injuries to property; but the recognition of the right to have property free from interference by such nuisances involves also a recognition of the value of human sensations.

³ Year Book, Lib. Ass., folio 177, pl. 19 (1356). (2 Finl. Reeves Eng. Law, 395) seems to be the earliest reported case of an action for slander.

⁴ *Winstmore v. Greenbank*, Willes, 577 (1745).

⁵ Loss of service is the gist of the action; but it has been said that "we are not aware of any reported case brought by a parent where the value of such services was held to be the measure of damages." *Cassoday, J., in Lavery v. Crooke*, 52 Wis. 612, 623 (1881). First the fiction of constructive service was invented; *Martin v. Payne*, 9 John. 387 (1812). Then the feelings of the parent, the dishonor to himself and his family, were accepted as the most important element of damage. *Bedford v. McKowll*, 3 Esp. 119 (1800); *Andrews v. Askey*, 8 C. & F. 7 (1837); *Phillips v. Hoyle*, 4 Gray, 568 (1855); *Phelin v. Kenderline*, 20 Pa. St. 354 (1853). The allowance of these damages would seem to be a recognition that the invasion upon the honor of the family is an injury to the parent's person, for ordinarily mere injury to parental feelings is not an element of damage, e. g., the suffering of the parent in case of physical injury to the child, *Flemington v. Smithers*, 2 C. & P. 292 (1827); *Black v. Carrolton R. R. Co.*, 10 La. Ann. 33 (1855); *Covington Street Ry. Co. v. Packer*, 9 Bush, 455 (1872).

⁶ "The notion of Mr. Justice Yates that nothing is property which cannot be earmarked and recovered in detinue or trover, may be true in an early stage of society, when property is in its simple form, and the remedies for violation of it also simple, but is not true in a more civilized state, when the relations of life and the interests arising therefrom are complicated." *Esle, J., in Jefferys v. Boosey*, 4 H. L. C. 815, 869 (1854).

2. https://archive.org/stream/jstor-1321160/1321160_djvu.txt

- Warren, Brandeis, The Right to Privacy (1890)
- **«'The author of manuscripts, whether he is famous or obscure, low or high, has a right to say of them, if innocent, that whether interesting or dull, light or heavy, saleable or unsaleable, they shall not, without his consent, be published.' Knight Bruce, V. C, in Prince Albert v. Strange, 2 DeGex & Sm. 652, 694. publishes it. [...] It is entirely independent of the copyright laws, and their extension into the domain of art».**

2. https://archive.org/stream/jstor-1321160/1321160_djvu.txt

- «The aim of those statutes is to secure to the author, composer, or artist the entire profits arising from publication ; **but the common-law protection enables him to control absolutely the act of publication**, and in the exercise of his own discretion, to decide whether there shall .be any publication at all. [...] The statutory right is of no value, unless there is a publication ; the common-law right is lost as soon as there is a publication».

2. https://archive.org/stream/jstor-1321160/1321160_djvu.txt

- «**What is the nature, the basis, of this right to prevent the publication of manuscripts or works of art ?** It is stated to be the enforcement of a right of property ; [...] and no difficulty arises in accepting this view, so long as we have only to deal with the reproduction of literary and artistic compositions. They certainly possess many of the attributes of ordinary property : they are transferable ; they have a value ; and publication or reproduction is a use by which that value is realized».

2. https://archive.org/stream/jstor-1321160/1321160_djvu.txt

- «But where the value of the production is found not in the right to take the profits arising from publication, but in the peace of mind or the relief afforded by the ability to prevent any publication at all, **it is difficult to regard the right a's one of property**, in the common acceptation of that term».

2. https://archive.org/stream/jstor-1321160/1321160_djvu.txt

- «A man records in a letter to his son, or in his diary, that he did not dine with his wife on a certain day. **No one into whose hands those papers fall could publish them to the world**, even if possession of the documents had been obtained rightfully ; and the prohibition would not be confined to the publication of a copy of the letter itself, or of the diary entry ; the restraint extends also to a publication of the contents. What is the thing which is protected ? Surely, not the intellectual act of recording the fact that the husband did not dine with his wife, but that fact itself».

2. Art. 12 LdA

- 1. L'autore ha il diritto esclusivo di pubblicare l'opera.**
- 2. Ha altresì il diritto esclusivo di utilizzare economicamente** l'opera in ogni forma e modo, originale o derivato, nei limiti fissati da questa legge, ed in particolare con l'esercizio dei diritti esclusivi indicati negli articoli seguenti.
- 3. E' considerata come prima pubblicazione la prima forma di esercizio del diritto di utilizzazione.**

2. Diritto di pubblicare le opere inedite: art. 24 LdA

1. **Il diritto di pubblicare le opere inedite spetta agli eredi dell'autore o ai legatari delle opere stesse, salvo che l'autore abbia espressamente vietata la pubblicazione o l'abbia affidata ad altri.**
2. Qualora l'autore abbia fissato **un termine per la pubblicazione**, le opere inedite non possono essere pubblicate prima della sua scadenza.
3. Quando le persone indicate nel primo comma siano più e vi sia tra loro dissenso, decide **l'autorità giudiziaria**, sentito il pubblico ministero. È rispettata, in ogni caso, la volontà del defunto, quando risulti da scritto.
4. Sono applicabili a queste opere le disposizioni contenute nella sezione seconda del capo secondo del titolo terzo [art. 115-117].

2. Giorgio Spedicato, p.94

- «L'art. 12, co. 3, l.a. precisa che **la prima forma di esercizio del diritto esclusivo di utilizzazione economica dell'opera è considerata come 'prima pubblicazione' della stessa**. Allorché l'autore compia il primo atto di sfruttamento economico dunque [...] egli starà dando corso alla pubblicazione dell'opera, ossia starà rendendo attualmente o potenzialmente disponibile per il pubblico dei fruitori interessati»



2. Giorgio Spedicato, p. 94-95

- «La nozione di pubblicazione dell'opera, pertanto, **non equivale a quella, tipica per le opere letterarie ma riduttiva, di pubblicazione a stampa.** L'autore può infatti pubblicare l'opera anche eseguendola o recitandola per prima volta in pubblico, trasmettendola [...] o compiendo qualsiasi atto compreso [...] nella definizione di utilizzazione economica [...]»



2. Giorgio Spedicato, p. 95

- «L'autonomia (per lo meno sul piano sistematico) del diritto di pubblicazione rispetto al diritto di utilizzazione economica dell'opera ha indotto qualcuno a domandarsi se il primo abbia natura economica *tout court*, **o se invece abbia natura anche (o solo) morale**. Non è dubbio, infatti, che l'atto di pubblicazione di un'opera [...] abbia un significativo riflesso sulla sua **personalità**»



2. Giorgio Spedicato, p. 96

- «[...] è evidente che il diritto di pubblicazione si risolve, come diritto esclusivo, nel diritto di impedire ai terzi di pubblicare l'opera, espressivo della volontà dell'autore di mantenerla (almeno per il momento) inedita, ossia non pubblicata. E non è un che il diritto di inedito costituisca [...] **uno dei diritti a difesa della personalità dell'autore**»



2. Giorgio Spedicato, p. 96

- «Si può sostenere [...] che il diritto di pubblicazione costituisce il riflesso positivo, sul piano patrimoniale, del diritto morale di inedito previsto dall'art. 24 l.a. In altri termini, tali diritti sono due facce della medesima medaglia»



2. Giorgio Spedicato, p. 140

- «Alcuni autori hanno avanzato il sospetto che, nel nostro ordinamento, il diritto di inedito manchi di un solido fondamento normativo. Questo dubbio non sembra tuttavia da condividere. Come detto, è proprio l'art. 12 l.a. che, nel riconoscere all'autore il diritto esclusivo di pubblicare l'opera, attribuisce necessariamente a quest'ultimo il diritto di opporsi a che un altro la pubblichi senza il proprio consenso»



2. Giorgio Spedicato, p. 140

- «[...] è interessante notare come in ordinamenti relativamente vicini al nostro – come quelli francese, tedesco e spagnolo – il *droit de divulgation*, il *Veröffentlichungsrecht* e il *derecho de divulgación*, omologhi al diritto di prima pubblicazione previsto dall'art. 12 l.a., siano sistematicamente collocati tra i diritti morali dell'autore, e non tra quelli patrimoniali»



2. Art. 93, c.1 l.d.a.

1. Le corrispondenze epistolari, gli epistolari, le memorie familiari e personali e gli altri scritti della medesima natura, allorché abbiano carattere confidenziale o si riferiscano alla intimità della vita privata, non possono essere pubblicati, riprodotti od in qualunque modo portati alla conoscenza del pubblico senza il consenso dell'autore, e, trattandosi di corrispondenze epistolari e di epistolari, anche del destinatario.

2. Art. 93, c.2,3,4 l.d.a.

2. Dopo la morte dell'autore o del destinatario occorre il **consenso del coniuge e dei figli, o, in loro mancanza, dei genitori; mancando il coniuge, i figli e i genitori, dei fratelli e delle sorelle, e, in loro mancanza, degli ascendenti e dei discendenti diretti fino al quarto grado.**

3. Quando le persone indicate nel comma precedente siano più e vi sia tra loro dissenso, decide l'autorità giudiziaria, sentito il pubblico ministero.

4. È rispettata, in ogni caso, **la volontà del defunto** quando risulti da scritto.

2. Art. 95 l.d.a.

- Le disposizioni degli articoli precedenti **si applicano anche alle corrispondenze epistolari che costituiscono opere tutelate dal diritto di autore ed anche se cadute in dominio pubblico.** Non si applicano agli atti e corrispondenze ufficiali o agli atti e corrispondenze che presentano interesse di Stato.

3. Possibili soluzioni (pubblicazioni di lettere private) Tribunale civile Milano, 3 dicembre 2004

- Quanto al merito, si osserva che due sembrano le questioni nodali della presente controversia:
l'individuazione del criterio discrezionale del carattere confidenziale o intimo di un epistolario ex art. 93 l.d.a. (che risponde ai rilievi dei ricorrenti di cui ai nn. 1 e 2) e il permanere della necessità del consenso nonostante l'esistenza di pubblicazioni precedenti

3. Tribunale civile Milano, 3 dicembre 2004

- Si accoglie la «distinzione tra corrispondenze private e non private: le prime dovrebbero considerarsi tout court confidenziali, a differenza delle seconde; l'art. 93 si applicherebbe pertanto a tutte le lettere private destinate ad un unico soggetto, mentre altrettanto non potrebbe avvenire, ad esempio, per lettere istituzionali, protocollate, aperte, rivolte, per conoscenza e senza espressi vincoli di riservatezza, a più destinatari, ecc.»

3. Tribunale civile Milano, 3 dicembre 2004

- La distinzione è «pienamente rispettosa della lettera e della ratio della norma, presenta diversi incontestabili pregi. Non indulge ad una valutazione dei contenuti suscettibile di trasmodare nella soggettività, se non nell'arbitrio; resta saldamente ancorata all'oggettività della scelta (del mezzo e del destinatario) operata dall'autore al momento della redazione e della spedizione e, in perfetto accordo sia con l'ampia e incondizionata tutela prevista per la corrispondenza in sede penale (art. 616 ss. c.p.), sia con la prevalenza che la legge riconosce in ogni caso alla volontà (scritta) del defunto (cfr. art. 93, ultimo comma, l.d.a.), rispetta quest'ultima fino in fondo, attribuendo particolare rilievo, che acquista un peculiare significato se l'autore è un personaggio pubblico, alla sua decisione di esprimersi con missiva privata, così consentendogli di manifestare liberamente proprie opinioni non ufficiali anche su temi di attualità, politica e di comune interesse, contando sulla riservatezza implicita della forma del messaggio utilizzato, oltre che di «quel» destinatario

3. Tribunale civile Milano, 3 dicembre 2004

- [...] neppure può influire l'eventuale importanza derivante dal valore artistico-creativo che volesse riconoscersi al carteggio. L'art. 93 l.d.a., invero, si applica anche ai carteggi che costituiscono opera d'arte (cfr. art. 95 l.d.a., che fa salvo soltanto l'interesse di Stato, nella specie non prospettabile, né in effetti prospettato) e aggiunge al diritto d'autore e al diritto di proprietà sulle lettere quello alla riservatezza, che anzi finisce per prevalere sui primi, posto che anche il destinatario conserva

3. Tribunale civile Milano, 3 dicembre 2004

- Né ai carteggi, stante la specialità della disciplina per essi dettata, sembrano applicabili le deroghe previste da ulteriori, specifiche discipline. Si allude al disposto dell'art. 97 l.d.a. sul ritratto (che esclude la necessità del consenso dell'interessato per la pubblicazione del suo ritratto, ove giustificata, tra l'altro, da «scopi scientifici, didattici o culturali», se pur sempre significativamente subordinando la deroga alla mancanza di pregiudizio all'onore, alla reputazione o al decoro «della persona ritrattata») e alle libere utilizzazioni dell'art. 70 l.d.a. (che si riferisce invece a brani d'opera d'arte, evidentemente già pubblicati dall'autore, non ai diritti connessi, e, operando sul diverso piano del temperamento tra interessi economici dell'autore e fini pubblici di critica e discussione, dà prevalenza a questi ultimi, ove privi di finalità concorrenziali e commerciali, senza minimamente occuparsi di eventuali diritti di riservatezza, come tali estranei alla ratio della norma, ma non certo secondari, stante il loro rilievo costituzionale).

3. Tribunale civile Milano, 3 dicembre 2004

- Quanto poi alla seconda questione, concernente l'idoneità delle precedenti diffusioni a far venir meno il riserbo e con esso la necessità del consenso, non sembra anzitutto trascurabile il fatto che, al prospettato fine della «distruzione» del riserbo, altro è la pubblicazione e la circolazione di studi scientifici destinati a cerchie ristrettissime di specialisti e altro la massiccia diffusione operata da un quotidiano come il Corriere della Sera.

3. Tribunale civile Milano, 3 dicembre 2004

- Del resto, sostenere che le precedenti pubblicazioni valgano ad escludere l'illecito compiuto con le successive comporta l'affermazione di un principio di consumazione o esaurimento del bene protetto sin dal compimento della prima violazione, che suscita gravi perplessità.

Roberto Caso

E-mail:

roberto.caso@unitn.it

Web:

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

<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