

INDICE SOMMARIO

TOMO I

	<i>pag.</i>
<i>Premessa</i> di Guido Alpa	XVII
<i>Presentazione</i> di Vincenzo Franceschelli.	XXXVII

INTRODUZIONE ALLA TERZA EDIZIONE

di *Emilio Tosi*

1. Internet e il «World Wide Web»: dal reale al virtuale	1
2. Dall'e-commerce all'e-business: la New Economy.	4
3. Finalità e limiti della presente indagine	6

PARTE PRIMA

REGOLE DEL MERCATO E LIBERTÀ COSTITUZIONALI

Capitolo 1

IL COMMERCIO ELETTRONICO E LE REGOLE DEL MERCATO

di *Vincenzo Franceschelli*

<i>Le Fonti</i>	13
1. Introduzione: il commercio elettronico	17
1.1. La rete	20
1.2. Diritto della rete, Cyberlaw e diritto del commercio elettronico	20
1.3. Il comportamento dei soggetti che agiscono nella rete	21
1.4. Siti, portali e link	22
1.5. Diritto del commercio elettronico e Cyberlaw	24
2. La storia e il fenomeno	25
2.1. Il calcolo umano e le macchine per calcolare	25

	<i>pag.</i>
2.2. Dai calcolatori meccanici a quelli elettronici	27
2.3. I primi computer	29
2.4. Dai computer alla rete: le telecomunicazioni.	31
3. Gli strumenti e il mercato	32
3.1. L'hardware	33
3.2. Il software	34
3.3. Il mercato	34
4. I soggetti del commercio elettronico.	35
4.1. L'impresa	36
4.2. Il consumatore.	36
4.3. L'intermediario ed il mediatore	37
5. L'oggetto: i beni e i servizi offerti on line	38
5.1. I beni tradizionali.	38
5.2. I beni informatici (software e programmi)	39
5.3. I beni informatici (informazioni e banche di dati)	39
5.4. I beni informatici (opere dell'ingegno)	40
5.5. Diritto d'autore e società dell'informazione.	41
5.6. La musica	41
6. Il mercato globale, la legge applicabile e «diritto comune della rete»	43
6.1. Il commercio elettronico e la legge applicabile	45
6.2. Portali, marchi, ditte e domain names	46
6.3. Le Naming Authorities	47
6.4. Domain names, marchi, e commercio elettronico	49
6.5. Domain name grabbing e Cybersquatting	50
7. Osservazioni conclusive	51

Capitolo 2

PROFILI COSTITUZIONALI DI INTERNET

di *Pasquale Costanzo*

<i>Le Fonti</i>	53
1. Introduzione	58
2. Quale disciplina per Internet?	58
3. Il soggetto privato nella Rete	60
3.1. La tutela dei dati personali come problema di libertà.	60
3.2. <i>Segue</i> : la tutela della <i>privacy</i> alla prova di Internet	64
3.3. <i>Segue</i> : flessibilità del sistema e tutela dei diritti e delle libertà fondamentali	67
3.4. Accesso alla Rete e libertà di navigazione come servizio di preminente interesse generale	69
3.5. <i>Segue</i> : come diritto costituzionalmente garantito (la comunicazione internettiana).	71

	<i>pag.</i>
3.6. Libertà dei mezzi trasmissivi e disponibilità dei codici espressivi.	73
3.7. Il pensiero libero in Rete.	74
3.8. La comunicazione internettiana interpersonale	75
3.9. L'anonimato in Rete	76
3.10. Informazione e giornalismo in Rete	78
3.11. Le altre libertà nel cyberspazio tra individuo e democrazia	80
3.12. Le libertà economiche.	81
3.13. Il commercio elettronico e il diritto pubblico dell'economia	81
4. Internet e i pubblici poteri.	85
4.1. La democrazia elettronica	86
4.2. <i>Segue</i> : la cittadinanza politica in Rete	88
4.3. <i>Segue</i> : la comunicazione legislativa in Internet	90
4.4. <i>L'e-government</i> e il c.d. processo telematico	94

PARTE SECONDA

I CONTRATTI

Capitolo 3

LA CONCLUSIONE DI CONTRATTI « ONLINE »

di *Emilio Tosi*

<i>Le Fonti</i>	101
1. Introduzione	105
2.1. Il commercio elettronico e l'accordo telematico	111
2.2. Il problema del « tasto negoziale virtuale »	114
2.3. Efficacia della clausola relativa alla scelta della legge applicabile e della clausola di giurisdizione straniera accettate mediante « tasto negoziale virtuale ».	120
3.1. Il tempo di conclusione dell'accordo telematico	125
3.2. Il luogo di conclusione dell'accordo telematico.	127
4.1. Il problema della sottoscrizione nella contrattazione telematica	132
4.2. Forma elettronica o telematica atipica e tipica	134
4.3. Firme elettroniche « deboli » e « avanzate »: le novità del D.Lgs. 23 gennaio 2002, n. 10	135
4.4. Contrattazione telematica e firma digitale	141
5.1. Il problema dell'offerta al pubblico su Internet: proposta al pubblico e invito a proporre	146
5.2. Il problema delle aste telematiche	149

	<i>pag.</i>
6.1. I contratti conclusi <i>online</i> nella Direttiva CE 8 giugno 2000, n. 31 sul commercio elettronico	153
6.2. La contrattazione <i>online</i> alla luce degli artt. 12 e 13 del D.Lgs. 70/2003 di attuazione della Direttiva CE 31/2000: i nuovi obblighi informativi e procedurali	155
7. La tutela dei consumatori nel commercio elettronico: l'applicabilità della normativa sulle clausole vessatorie nei contratti commerciali (<i>Business to Business</i>) e sulle clausole abusive nei contratti con i consumatori (<i>Business to Consumer</i>)	159
8. (<i>segue</i>) L'applicabilità della normativa sulle vendite negoziate fuori dei locali commerciali: il D.Lgs. 15 gennaio 1992, n. 50	167
9.1. (<i>segue</i>) L'equilibrio informativo: l'obbligo d'informazione dell'operatore « professionale » e il diritto di recesso del consumatore nel D.Lgs. 22 maggio 1999, n. 185 in materia di vendita a distanza	176
9.2. (<i>segue</i>) La sicurezza dei pagamenti effettuati dal consumatore via Internet	180
10. L'applicabilità delle nuove garanzie nella vendita di beni di consumo introdotte dal D.Lgs. 2 febbraio 2002, n. 24	181
11. Osservazioni conclusive	184

Capitolo 4

DOCUMENTO INFORMATICO, FIRME ELETTRONICHE E FIRMA DIGITALE

di *Paolo Piccoli e Ugo Bechini*

<i>Le Fonti</i>	187
1. Introduzione: dalle <i>Thick Laws</i> alle <i>Thin Laws</i>	188
2. Forma e documentazione del negozio giuridico	196
3. La sottoscrizione	199
4. Il sistema a chiavi asimmetriche	203
4.1. La firma digitale	207
4.2. Altri impieghi	214
4.3. La sicurezza dei sistemi a chiavi asimmetriche	216
5.1. Il documento elettronico prima della legge n. 59/1997	223
5.2. La legge 59/1997 e la sua attuazione	228
5.3. La direttiva CE 93/1999 e la sua attuazione	233
6. Il contratto informatico	242
6.1. Generalità.	242
6.2. La scrittura privata autenticata.	246
6.3. L'atto pubblico	251
7. La legittimità della scrittura privata crittografata	257
8. Aspetti probatori	260

Capitolo 5

IL PROBLEMA DEI MEZZI DI PAGAMENTO

di *Giusella Finocchiaro*

<i>Le Fonti</i>	<i>pag.</i> 269
1. Introduzione	273
2. Definizione	276
3. Descrizione dello stato dell'arte	278
4. Il quadro normativo italiano	283
5. Il quadro normativo comunitario	286
6. Le problematiche giuridiche di maggiore rilevanza	288
6.1. Il pagamento elettronico come modo di estinzione dell'obbligazione	288
6.2. La responsabilità	290
6.3. Gli obblighi di informazione	294
6.4. Le esigenze di identificazione e la tutela della riservatezza	297
6.5. I profili penalistici: cenni	299
6.6. L'emissione di moneta	300
7. Osservazioni conclusive	302

PARTE TERZA

I DATI PERSONALI

Capitolo 6

LA TUTELA DEI DATI PERSONALI

di *Emilio Tosi*

<i>Le Fonti</i>	307
1. Introduzione	310
2. La tutela dei dati personali nel commercio elettronico: il problema dell'informativa e del consenso «online»	314
3. La raccolta invisibile dei dati personali su Internet: il problema del controllo degli utenti-navigatori con particolare riferimento al c.d. «Data Log»	324
4. La raccolta invisibile dei dati personali su Internet: il problema dei «cookie» e della profilazione del consumatore virtuale (c.d. «clicktrail»)	330
5. Requisiti minimi per la raccolta di dati personali <i>on-line</i> nella UE	333
6. Limiti di liceità dell'invio di posta elettronica pubblicitaria alla luce della legge 675/96, del D.Lgs. 171/98 e del D.Lgs. 185/99	342

Capitolo 7

IL CONTROLLO A DISTANZA DEI LAVORATORI
MEDIANTE INTERNET E POSTA ELETTRONICAdi *Franco Toffoletto*

	<i>pag.</i>
<i>Le Fonti</i>	347
1. Introduzione	349
2. Il controllo dei lavoratori a distanza attraverso internet e la posta elettronica e l'uso del computer assegnato	352
2.1. L'uso di Internet dalla rete aziendale	353
2.2. La posta elettronica	355
2.3. L'accesso alla memoria di massa	356
3. Le fattispecie sopra descritte nell'attuale contesto normativo	356
4. Il controllo delle comunicazioni elettroniche in base alla direttiva 95/46/CE e le conclusioni raggiunte dal gruppo di studio istituito a norma dell'art. 29 della direttiva europea del 24 ottobre 1995, n. 46	369
4.1. Necessità	370
4.2. Finalità	371
4.3. Trasparenza	371
4.4. Legittimità	373
4.5. Proporzionalità	373
4.6. Cura e conservazione dei dati	374
4.7. Sicurezza	374
4.8. Controllo delle <i>e-mail</i>	374
4.9. Controllo degli accessi ad internet	377

PARTE QUARTA

I NUOVI BENI

Capitolo 8

LA TUTELA DELLA PROPRIETÀ INTELLETTUALE

di *Maurizio Barbarisi*

<i>Le Fonti</i>	381
1. Introduzione	382
2. Il diritto d'autore in generale	387
3. Le fonti	392
4. L'attività di browsing	395

	<i>pag.</i>
5. Le condizioni di protezione	397
6. La posta elettronica e il diritto di autore	399
7. L'interscambio di file dai server F.T.P.	400
8. L'opera multimediale	402
9. Picture e altre opere grafiche	403
10. Le banche dati e il diritto di autore	405
11. Le biblioteche on-line	407
12. Collegamento ipertestuale e diritto di autore	407
13. La titolarità del diritto di autore	408
14. La registrazione del software	409
15. I diritti dell'utilizzatore	410
16. Shareware e freeware	412
17. I tipi di autorizzazione	414
18. Autopubblicazione in Internet	417
19. Domain name: cenni	418
20. Giurisdizione	422
21. La legge internazionale applicabile	423
22. Osservazioni conclusive	424

Capitolo 9

LA TUTELA DELLA PROPRIETÀ INDUSTRIALE

di *Tommaso Tosi*

<i>Le Fonti</i>	427
1. Introduzione	430
2. Natura del <i>domain name</i> e applicabilità della normativa in materia di marchi e segni distintivi	439
3. La tutela dei segni distintivi nel « cyberspazio »: il fenomeno del « domain grabbing »	442
4. Globalità di Internet e territorialità della normativa sui segni distintivi	449
5. Registrazione del « <i>domain name</i> » come marchio	459
6. Concorrenza sleale e « <i>domain name</i> »	462
7. Il linking, il framing e le stringhe ipertestuali (c.d. « meta-tag »): rinvio	465
8. L'esperienza giurisprudenziale statunitense	465
9. L'esperienza giurisprudenziale italiana	475
10. Soluzione delle controversie: la Uniform Dispute Resolution Policy di ICANN e la disciplina contenuta nelle regole di « naming » italiane	483
11. Osservazioni conclusive	488

PARTE QUINTA
LE RESPONSABILITÀ

Capitolo 10
LE RESPONSABILITÀ CIVILI

di *Emilio Tosi*

	<i>pag.</i>
<i>Le Fonti</i>	495
1. Introduzione	499
2. La responsabilità contrattuale in generale	501
3. La responsabilità contrattuale degli operatori	503
4. Le clausole d'esonero della responsabilità	510
5. La responsabilità contrattuale degli utenti	514
6. La responsabilità per fatto illecito in generale	516
7. La responsabilità civili connesse alla violazione dei diritti di proprietà industriale: il « domain grabbing »	519
8. La concorrenza sleale « online »	525
9. Le responsabilità civili connesse alla violazione dei diritti di proprietà intellettuale	529
10. Il « browsing »: rinvio	536
11. Il « linking »	536
12. Il « framing »	541
13. Il linking e il framing nella giurisprudenza	543
14.1. L'utilizzo illecito delle stringhe ipertestuali (« meta-tag »)	545
14.2. L'utilizzo illecito di « meta-tag » nella giurisprudenza	551
15. Le responsabilità per fatto illecito connesse alla tutela della « privacy » e alla inosservanza degli obblighi di sicurezza in rete	553
16.1. La responsabilità civile degli operatori per omesso controllo sui contenuti del sito « web »	564
16.2. La responsabilità dei prestatori di servizi intermediari nella Direttiva CE 31/2000 sul commercio elettronico	570
16.3. Il nuovo regime di responsabilità civile dei prestatori di servizi intermediari nella società dell'informazione delineato dagli artt. 14, 15, 16 e 17 del D.Lgs. 70/2003	573
17. La responsabilità indiretta del datore di lavoro per fatti illeciti commessi dai dipendenti	579
18. Osservazioni conclusive	581

Capitolo 11
LE RESPONSABILITÀ PENALI

di *Giovanni Buonomo*

<i>Le Fonti</i>	583
---------------------------	-----

	<i>pag.</i>
1. Introduzione: tipologia degli illeciti connessi all'uso della rete Internet	586
1.1. Responsabilità dei « fornitori d'informazioni »	589
1.2. Concorrenza sleale per confusione o per appropriazione di pregi	592
1.3. Violazioni del diritto d'autore	594
1.4. Penetrazione abusiva nel domicilio informatico altrui e « furto » di dati	596
2. Verso un diritto internazionale delle reti	598
3. La situazione italiana	599
3.1. Breve quadro normativo di riferimento	600
3.2. Ingiuria e diffamazione « on-line »	602
3.3. I reati informatici	609
3.4. La tutela penale dei dati personali (legge 675/96)	624
3.5. Le misure minime di sicurezza	629
4. La tutela penale del software	632
5. La tutela penale dei minori	635

TOMO II

PARTE SESTA

LEGGE APPLICABILE E GIURISDIZIONE

Capitolo 12

IL PROBLEMA DELLA LEGGE APPLICABILE E DELLA GIURISDIZIONE

di *Paolo Cerina*

<i>Le Fonti</i>	643
1. Diritto e Internet	648
2. Il problema della giurisdizione e della legge applicabile	651
3. Le norme italiane sulla giurisdizione e la loro applicazione a Internet	671
4. (<i>segue</i>) La giurisdizione in materia di contratti con consumatori e la recente riforma della Convenzione di Bruxelles	678
5. (<i>segue</i>) Illeciti civili in generale	683
6. (<i>segue</i>) Profili di giurisdizione per contraffazioni di marchio	691
7. (<i>segue</i>) Illeciti penali	698
8. La giurisprudenza statunitense e cenni sulla giurisdizione in tema di pubblicità online	709

	<i>pag.</i>
9. Il problema della legge applicabile e la recente Direttiva sul commercio elettronico.	716
10. La prassi delle imprese e la localizzazione dell'offerta di prodotti finanziari tramite Internet	728
11. Il sito web come succursale o filiale nei vari territori in cui esso è accessibile	736
12. Conclusioni	738

PARTE SETTIMA

PROFILI FISCALI

Capitolo 13

FISCALITÀ DIRETTA E INDIRETTA

NEL COMMERCIO ELETTRONICO

di *Benedetto Santacroce*

<i>Le Fonti</i>	743
1. Introduzione	745
2. Le imposte dirette.	747
3. Internet e la localizzazione delle imprese	748
4. Stabile organizzazione.	749
5. Il sito web e il server	751
6. Il provider	752
7. La fiscalità indiretta: le conseguenze Iva.	754
8. L'apertura di un sito su internet.	755
8.1. Qualificazione dell'operazione.	756
8.2. Le conseguenze Iva	756
9. Le cessioni di beni virtuali.	759
10. La direttiva 2002/38/CE dell'08.05.2002	762
10.1. Operazioni online di tipo B2B - business to business.	766
10.2. Operazioni online di tipo B2C - business to consumer.	767
10.3. Decorrenza e durata del nuovo regime introdotto con la direttiva 2002/38/CE	770
11. Le cessioni di beni materiali con internet	774
11.1. Acquisti intracomunitari	775
11.2. Importazioni	777
12. Alcuni casi operativi	778
13. Il regolamento (CE) n. 792/2002.	780
14. Il caso dell'editoria	781
14.1. La cessione «virtuale» di giornali, libri e riviste	781

14.2. Biblioteche universitarie	<i>pag.</i> 782
14.3. Considerazioni	783
15. Il controllo delle amministrazioni fiscali	783
16. Osservazioni conclusive	786

APPENDICE

I. GIURISPRUDENZA

1. Tribunale di Bolzano (ord.), 17 luglio 1995	789
2. Corte Distrettuale degli Stati Uniti, Distretto orientale della Pennsylvania, 11 giugno 1996	797
3. Corte d'Assise di Perugia (ord.), 11 aprile 1996	828
4. Tribunale di Bari (ord.), 24 luglio 1996	828
5. Tribunale di Modena (ord.), 23 ottobre 1996	831
6. Tribunale di Pescara (ord.), 9 gennaio 1997	833
7. Tribunale di Cuneo (decr.), 24 febbraio 1997	836
8. Tribunale di Milano (ord.), 9 giugno 1997	838
9. Tribunale di Cuneo (ord.), 23 giugno 1997	840
10. Corte Suprema degli Stati Uniti (sent.), 26 giugno 1997	847
11. Tribunale di Milano (ord.), 22 luglio 1997	877
12. Tribunale di Roma (ord.), 2 agosto 1997	881
13. Tribunale di Napoli (ord.), 8 agosto 1997	883
14. Tribunale di Torino (sent.), 4 dicembre 1997	887
15. Tribunale di Teramo (ord.), 11 dicembre 1997	899
16. Corte Distrettuale degli Stati Uniti, Distretto della Columbia, 11 dicembre 1997	902
17. Tribunale amministrativo regionale per l'Emilia Romagna, sezione II (sent.), 27 gennaio 1998, n. 15	911
18. Corte d'Appello degli Stati Uniti, District of Columbia, 23 giugno 1998	917
19. Tribunale di Verona (ord.), 25 maggio 1999	926
20. Tribunale di Verona (ord.), 21 luglio 1999	931
21. Tribunale di Roma (sent.), 25 agosto 1999	934
22. Corte distrettuale degli Stati Uniti d'America (sent.), 3 aprile 2000	940
23. Tribunale di Crema (ord.), 24 luglio 2000	971
24. Tribunale di Genova (ord.), 22 dicembre 2000	976
25. Tribunale di Milano (ord.), 8 febbraio 2002	982
26. Tribunale di Napoli (sent.), 26 febbraio 2002	988

II. NORMATIVA

1. L. 22 aprile 1941, n. 633 con le modifiche del D.Lgs. 9 aprile 2003, n. 68	1043
---	------

	<i>pag.</i>
2. L. 31 dicembre 1996, n. 675	1053
3. L. 15 marzo 1997, n. 59	1094
4. D.P.R. 28 dicembre 2000, n. 445	1095
5. D.Lgs. 31 marzo 1998, n. 114.	1135
6. D.Lgs. 13 maggio 1998, n. 171	1136
7. Direttiva CE del Parlamento europeo e del Consiglio del 13 dicembre 1999, n. 93	1142
8. D.P.C.M. 8 febbraio 1999	1157
9. D.P.R. 28 luglio 1999, n. 318	1181
10. Circ. Min. Industria 3487/C/2000	1186
11. Direttiva CE del Parlamento europeo e del Consiglio dell'8 giugno 2000, n. 31	1190
12. Codice di deontologia e di buona condotta per i servizi telematici ANFOV 1° gennaio 1998	1219
13. Codice di autoregolamentazione per i servizi Internet AIIP.	1230
14. Circ. Min. Industria 3547/C/2002	1241
15. D.Lgs. 23 gennaio 2002, n. 10	1259
16. D.Lgs. 9 aprile 2003, n. 70	1263
 <i>Indice analitico</i>	 1277