

## Zwangslizenz zu Herstellung von Tonträgern *presente* *nel Urheberrecht*

La legge tedesca sul diritto d'autore e i diritti connessi (Urheberrecht, 9.9.1965 ultime modifiche 10.9.2003 "*Gesetz zur Regelung des Urheberrechts in der Informationsgesellschaft*" e 10.11.2006 "*Funfte Gesetz zur Änderung des Urheberrechtsgesetzes*")<sup>1</sup> prima delle riforme del 2003 e del recentissimo emendamento del novembre 2006 conteneva all'art. 61 una disposizione relativa a "Licenza obbligatoria per la produzione di fonogrammi" inserita nella Parte Prima, Sezione VI "Limitazioni del diritto d'autore" (*Schränken des Urheberrechts*) che prevede una limitazione del libero consenso per la cessione del diritto sulla riproduzione fonomeccanica dopo la prima fissazione dell'opera. In particolare al comma primo si legge:

"Se a un produttore fonografico è stato concesso un diritto di utilizzazione su un'opera musicale avente ad oggetto il trasferimento dell'opera a scopi commerciali su fonogrammi che verranno successivamente riprodotti e diffusi, l'autore è obbligato a concedere similmente un diritto di utilizzazione con il medesimo oggetto a condizioni adeguate, dopo la prima produzione dell'opera, a ogni altro produttore fonografico che abbia la propria sede centrale o il proprio domicilio nell'ambito di applicazione di questa legge; ciò non si applica nel caso in cui il presente diritto di utilizzazione venga amministrato da una società di gestione collettiva dei diritti d'autore, o se l'opera non corrisponde più alle convinzioni dell'autore, per cui non gli si può più attribuire lo sfruttamento dell'opera ed egli ha, per questo motivo, esercitato il diritto di revoca su tale diritto di utilizzazione. L'autore non è obbligato a concedere l'utilizzo dell'opera per la produzione di un film."

---

<sup>1</sup> Il testo della legge è rintracciabile sul sito: <http://transpatent.com/gesetze/urhg11.html>

Il contenuto del primo comma dell'art.61 ricalcava a grandi linee quanto disciplinato dalla licenza fonomeccanica del Copyright Act statunitense.

Ciò che mi preme sottolineare è che con l'ultimo emendamento del novembre 2006 l'art. 61 è stato soppresso (*weggefallen*).<sup>2</sup>

La licenza obbligatoria per la produzione di fonogrammi è tuttavia ancora presente nel Urheberrecht, ma inserita all'art. 42a, Parte Prima, Capitolo V, Sottocapitolo 2 "Diritti di utilizzazione" (*Nutzungsrechte*).

Quindi, per il legislatore tedesco, la licenza obbligatoria non è più un caso di limitazione di un diritto esclusivo, bensì è diventata una modalità di esercizio di un diritto esclusivo.

Forse, l'esempio tedesco potrebbe aprire la via ad analoghe forme di licenza, intese a semplificare la complessa attività negoziale e i *transaction costs* degli editori multimediali nella fase di acquisizione di opere o parti di opere preesistenti dagli innumerevoli titolari di diritti d'autore e di diritti connessi.<sup>3</sup>

Ribadisco che una siffatta modalità di esercizio del diritto esclusivo dovrebbe essere intesa alla luce del primo obiettivo del copyright: far avanzare e allargare la cultura della conoscenza.

---

<sup>2</sup> Si segnala che il sito della WIPO, alla sezione CLEA Legislative Texts-Germany non ha ancora apportato la seguente modifica alla legge sul diritto d'autore e diritti connessi tedesca.

<sup>3</sup> GHIDINI, QUATTRONE in *op. cit.* sostenevano la possibilità di introdurre nuovi casi di licenze eventualmente obbligatorie fondate su una "determinazione arbitrare (anche sull'*an*) alla quale poter ricorrere dopo aver avviato normali negoziazioni tra le parti, se il potenziale licenziatario ritenesse inique le condizioni proposte", *vd.* p. 11.