@guidonld
@santannapisa
#nexawednesday

141° Mercoledì di Nexa

Didattica a distanza e benessere digitale: profili di tutela dei dati personali e di diritto d'autore

9 giugno 2021

Prof. Guido Noto La Diega

Dr. Giulia Schneider

CC BY NC SA

Zoom admits cutting off activists' accounts in obedience to China

WWDC: Apple takes aim at Zoom with FaceTime, rolls out new privacy updates

Microsoft Teams Vulnerability Let Hackers "Take Over Entire Roster of Teams Accounts"

How a Dead Professor Is Teaching a University Art History Class

La squadra

1495 UNIVERSITY OF ABERDEEN

SCUOLA SUPERIORE SANT'ANNA PISA

UNIVERSITAS ATHESINA STUDIORUM

IViR
Instituut voor Informatierecht
Institute for Information Law

UCD DUBLIN

UNIVERSITY of STIRLING

SciencesPo

SCUOLA SUPERIORE SANT'ANNA PISA

CC BY NC SA

Il metodo

- **Emergenza:** no tempo per attenta scelta della piattaforma ne' negoziarne i termini. Efficienza v benessere digitale
- **Ordinamento privato**: il diritto tradizionale arranca, *T&C is Law* (v. qui e qui)
- Lettura incrociata dei T&C, privacy policy, community guidelines, ecc.
- **Dalla Didattica Emergenziale a Distanza (DEaD/ERT)**: "*temporary* shift of instructional delivery to an alternate delivery mode due to crisis circumstances" (Hodges et al 2020) **> alla DaD**
- Diritto d'autore UE e GDPR, ma esperti in diritto inglese, italiano, francese, americano, olandese, greco e tedesco

BY NC SA

548 European Intellectual Property Review

ISSN 2281-5147
OPINIO JURIS in Comparatione

Remote Teaching During the Emergency and Beyond: Four Open Privacy and Data Protection Issues of 'Platformised' Education

Chiara Angiolini, Rossana Ducato, Alexandra Giannopoulou, Giulia Schneider

bileta | British and Irish Law Education and Technology Association

Copyright and Remote Teaching in the Time of COVID-19: A Study of Contractual Terms and Conditions of Selected Online Services

Léo Pascault

Bernd Justin Jütte

Guido Noto La Diega

Giulia Priora

- *Zooming in on Privacy and Copyright Issues in Remote Teaching* (Salza, Noto La Diega, Priora, Ducato, Jütte, Angiolini, Giannopoulou, Schneider)
- *Capturing the Uncapturable: The Relationship between Universities and Copyright through the Lens of the Audio-Visual Lecture Capture Policies* (Noto La Diega, Priora, Jütte, Pascault in Sappa & Bonadio 2022)

DAD e benessere digitale

Velocità

- Ricerca di servizi digitali
- *Convenienza e opportunità*

Volume

- Migrazione di molte attività connesse alla didattica

Varietà

- Affidamento a vari servizi digitali
- 'Patchwork' di servizi e fornitori

Esternalizzazione di servizi di numerose attività e compiti a terzi fornitori di servizi digitali

Ingresso di **nuovi *stakeholders*** nel settore dell'educazione e dell'università: **le piattaforme digitali**

CC BY NC SA

DAD e benessere digitale

Piattaforme digitali e agenti intelligenti

Strumenti ICT

Servizi di comunicazione e
di archiviazione
del materiale didattico e di ricerca

Strumenti IA

Servizi di sorveglianza e decisionali
anche basate su tecniche intelligenti.
come machine learning

Verso il superamento del modello di 'università tradizionali'?

- ***da università di massa ai 'microtitoli'***
- ***Digitalizzazione e IA 'svuotano' le università dall'interno?***

CC BY NC SA

DAD e benessere digitale

- **Unione europea: Digital Education Action Plan 2021-2027**

➢ Collaborazione tra diversi settori e istituzioni universitarie UE
➢ Metodi condivisione materiali didattici
➢ Standard interoperabilità, accessibilità e qualità

- **Strategia UE sui dati**: riuso e condivisione dati nel settore formazione e educazione

- **Area di educazione UE 2025**: leadership UE nel settore dell'istruzione

CC BY NC SA

Benessere digitale nella DAD

- **Privacy e protezione dei dati personali**
- **Libertà e diritti fondamentali connessi all'educazione**
- **Digital Divides**
- ***Googlisation* dell'educazione**
- **Circolazione di modelli culturali standardizzati**
- **Cybersecurity e regolazione nuove tecnologie (IA)**

CC BY NC SA

DAD e benessere digitale: problemi

- Piattaforme- incentrate su **modelli di business orientati al profitto** e non al pubblico interesse

- Scelta del servizio digitale condotto sulla base di convenienza pratica e non sulla base delle **tutele fornite**

- **«Deleghe di funzioni»: perdita di controllo** sulle attività didattiche delle università con importanti implicazioni in materia di protezione dei dati personali

CC BY NC SA

DAD e benessere digitale: problemi di tutela dati personali

- R. Ducato et. al: didattica di emergenza o Emergency Remote Teaching: un'analisi empirica in tema di privacy e diritto d'autore dei termini e condizioni dei servizi online più diffusi

Gap tra **law in books** e **law in action**

Gap Di **trasparenza**

Gap di **effettività** dei diritti DP

CC BY NC SA

DAD e benessere digitale: problemi di tutela dati personali

- **Il caso dell'e-proctoring: strumenti intelligenti di monitoraggio e valutazione degli studenti**

The Danish Data Protection Agency: IT University of Copenhagen has acted correctly in relation to the use of ProctorExam

In the spring 2020 the ITU made use of the programme ProctorExam, which is a monitoring tool used for monitoring

SOFTWARE PRIVACY » MORE TAGS

SHARE THIS:

MONDAY, JUNE 1, 2020 - 11:00

Univ. Amsterdam students file lawsuit over test-taking software, privacy concerns

The Central Student Council (CSR) of the University of Amsterdam filed a lawsuit against the university's board of directors regarding the use of surveillance software Proctorio when students are taking online exams. The CSR wants students to be able to refuse the use of this software, citing privacy concerns, Folia reports.

2020

The Norwegian DPA intends to order rectification of IB grades

The Norwegian Data Protection Authority considers that the IBO has processed personal data in an unfair manner and that this year's IB grades are inaccurate. Therefore, we have sent the IBO an advance notification stating that we intend to order them to redo the awarding of grades.

CC BY NC SA

DAD e benessere digitale
problemi di tutela dati personali

- **Il caso dell'e-proctoring: strumenti intelligenti di monitoraggio e valutazione degli studenti**

TECH SCIENCE BREACH OF PRIVACY INVASION OF PRIVACY ONLINE PRIVACY CAMERAS
» MORE TAGS

SHARE THIS:

THURSDAY, APRIL 8, 2021 - 12:00

Erasmus Univ. students threaten lawsuit over dual webcam exam proctoring

Students of Erasmus University in Rotterdam have threatened to take the institution's Executive Board to court if the university does not stop requiring students to set up two cameras to monitor them when they take exams at home, NRC reported. For several months now, Erasmus University has required students to place a smartphone behind them when they during at-home tests to be used in addition to their laptop's webcam.

Remote school, the teacher and the blindfold for questioning. The students: that's enough

Monday 12th April 2021 04:45 AM

VERONA – Too good to be true, too prepared to be believed. "Take a scarf and bandage, I want to see if

CC BY NC SA

DAD e benessere digitale
problemi di tutela dati personali

- **Il caso dell'e-proctoring: strumenti intelligenti di monitoraggio e valutazione degli studenti**

Privacy

- Diseguaglianze sociali
- Nuove forme di pregiudizio morale

Dati personali

- Informazioni sensibili

? Chi è il titolare e chi il responsabile del trattamento?

? Qual è base giuridica del trattamento?

? Qual è la finalità del Trattamento?

? Cosa succede in caso di **trattamento secondario?**

CC BY NC SA

Il caso degli usi secondari dei dati personali

Le **attività di trattamento ulteriore** da parte di piattaforme digitali

- Ruoli e responsabilità
- Base giuridica
- Compatibilità delle finalità

- Il caso del trattamento secondario a fini di ricerca scientifica

- Il caso del trasferimento dati extra-UE

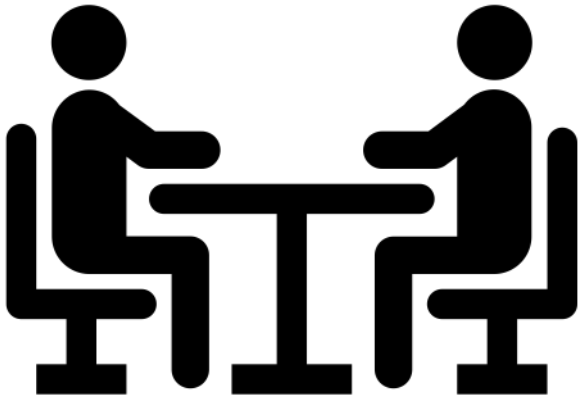
CC BY NC SA

Il caso degli usi secondari dei dati personali: Ruoli e responsabilità

Art. 28 RGDP

Titolare del trattamento

Responsabile del trattamento

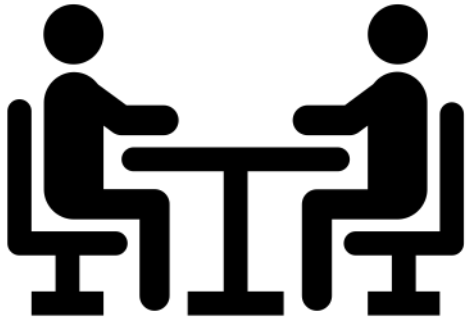


Università

Piattaforma digitale

Responsabile del trattamento

Ulteriore Responsabile del trattamento



Piattaforma digitale

Piattaforma digitale

Titolare del trattamento

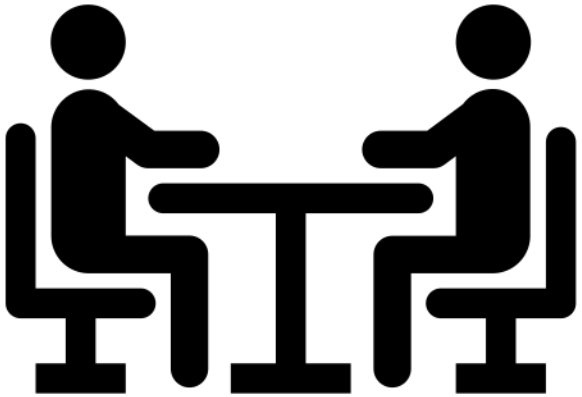
Piattaforma digitale

CC BY NC SA

Il caso degli usi secondari dei dati personali: Ruoli e responsabilità

- **Art. 26 RGDP**
- CJEU: Fashion ID
- EDPB: 7/2020

Contitolari del trattamento



Università

Piattaforma digitale

<u>Definizione contrattuale delle rispettive responsabilità</u>

CC BY NC SA

Il caso degli usi secondari dei dati personali

- **Base giuridica**:

- Trattamenti primari dell'università: consenso; pubblico interesse; obbligazione contrattuale;

- Trattamenti secondari dell'università (a fini ad es. promozionali): interesse legittimo

- Trattamenti secondari della piattaforma: **?Interesse legittimo per migliorare il servizio?**

CC BY NC SA

Il caso degli usi secondari dei dati personali

- **Compatibilità delle finalità:**

- Art. 6(4) RGDP: se il trattamento ulteriore non è basato sul consenso, il titolare del trattamento (la piattaforma digitale!)

- **Nesso** tra le finalità
- **Contesto** in cui i dati sono stati raccolti
- **tipologia di dati** (dati sensibili!)
- **Conseguenze** del trattamento ulteriore per gli interessati

CC BY NC SA

Il caso degli usi secondari dei dati personali

- **Il trattamento ulteriore a scopi di ricerca (anche commerciale!!) (considerando 159 RGDP)**
- Regime speciale per la ricerca RGDP

- Deroga a **principio di finalità**: presunzione di compatibilità (art. 5(1)(b))
- Deroga a **principio di limitazione della conservazione** (art. 5(1)(e))
- Deroga rispetto a **diritti di cancellazione** (art. 17.3) e **all'accesso** (art. 14.5)
- Stati Membri possono prevedere ulteriori deroghe a diritti (diritto accesso ex art. 15; alla rettifica art. 16; diritto alla limitazione del trattamento art.18; diritto di opposizione art. 21)
- Art. 9(2)(j) **eccezione per ricerca al divieto di trattamento di dati sensibili**
- Art. 89 richiede **misure tecniche e organizzative** per la tutela dei diritti e delle libertà

CC BY NC SA

Il caso degli usi secondari dei dati personali

- **Il trattamento ulteriore a scopi di ricerca (anche commerciale!!)**

- Profilazione per migliorare il servizio è ricerca?

- Condivisione con altri soggetti a scopi di ricerca?

➢ **Opportunità di distinguere tra diversi tipi di ricerca al fine di gradare le deroghe e le misure tecniche e organizzative del titolare**

➢ **Schemi di condivisione Data Governance Act- cooperative di dati; organizzazioni per altruismo dei dati; intermediari di dati**

CC BY NC SA

Il caso degli usi secondari dei dati personali

- **Il Trasferimento dei dati extra UE**

- Invalidamento del Privacy Shield: **garanzie adeguate**

- Clausole contrattuali tipo
- Norme vincolanti d’impresa
- Codici di condotta e meccanismi di certificazione

- Eccezioni per consenso; esecuzione obbligo contrattuale; pubblico interesse

CC BY NC SA

Il caso degli usi secondari dei dati personali

- **Il Trasferimento dei dati extra UE**

- CNIL 31 maggio 2021 riguardo al trasferimento extra-UE dati di università

➢Trasferimento dei dati sensibili

➢Accessibilità da parte di pubbliche autorità

➢Ruolo fondamentale delle autorità di controllo

BY NC SA

Il caso degli usi secondari dei dati personali

Le criticità del quadro RGDP rispetto al <u>trattamento ulteriore</u> di dati raccolti per scopi di didattica a distanza da parte di piattaforme digitali

- Università perdono capacità di definire – basi giuridiche
  - finalità
  - cosa è ricerca e cosa no
  - Trasferimento dati extra UE

CC BY NC SA

Il caso degli usi secondari dei dati personali

Le criticità del quadro RGDP rispetto al <u>trattamento ulteriore</u> di dati raccolti per scopi di didattica a distanza da parte di piattaforme digitali

- Da **RGDP** → agli spazi di **autonomia privata ex art. 26 per lo statuto giuridico dei trattamenti ulteriore di dati di università**

→ Ma 1) asimmetrie di potere contrattuale e
2) condizioni di servizio standardizzate!

→ Chi sceglie la piattaforma digitale? DPO università?

CC BY NC SA

Il caso degli usi secondari dei dati personali

Tre soluzioni

1- forme di contrattazione collettiva- tramite associazioni di università per supporto alla negoziazione tramite linee guida e supporto tecnico

2- Strumenti di Certificazione, quale i marchi di fiducia

3- Sviluppo infrastruttura digitale in-house: finanziamenti pubblici!

CC BY NC SA

DAD e benessere digitale: problemi di diritto d’autore

1. Perdita del controllo
2. Responsabilità
3. Eccezioni

Perdita di controllo

- Licenze globali, cedibili, trasferibili, a titolo gratuito e perpetue
- Contenuti degli utenti concessi in licenza *“**solely for the limited purpose of operating** and enabling the Service to work as intended for You and for no other purposes”*
- Per *“**improve** the service”*
- Per una *“personalized experience”* e altre finalita’ commerciali
- Ad altri utenti del servizio
- Ad altre societa’ incl. R&D
- …

Responsabilità

- Che succede se carichiamo/condividiamo senza il permesso del titolare?
- Di norma il titolare chiede alla piattaforma di rimuovere/disabilitare l'accesso al contenuto (notifica di rimozione, Dir eCommerce, art 14)
- Utenti di norma sono avvertiti nel caso siano accusati di violazione, tranne che non disponse di una procedura di **notice-and-takedown**
- **Sanzioni private**

[l'utente ha del tempo per rimuovere i contenuti]

(1) Rimozione forzata del contenuto

(2) Sospensione dell'account

(3) Chiusura dell'account

- **Senza appello**

Noto La Diega & Schneider 2021

Responsabilità ed enforcement algoritmico

- Procedura vieppiù automatizzata
- Tendenza in crescita a causa dei filtri per il caricamento (Dir C-DSM, art 17)
- Prestatori di servizi di condivisione di contenuti online sono responsabili per violazioni © degli utenti se non «**massimi sforzi [*best efforts*]** per **impedir[e] il caricamento in futuro**» (art. 17(4)(c) di materali di cui i titolari ne segnalino la condivisione non autorizzata
- Rischi di autocensura ed eccessi di protezione -> liberta' d'espressione
- Causa pendente: Polonia ritiene che l'upload filter violi la liberta' d'espressione e d'informazione(C-401/19 *Republic of Poland v European Parliament and Council of the European Union*): "necessary for the service providers — in order to avoid liability — to carry out prior automatic verification (filtering) of content uploaded online by users, and therefore make it necessary to introduce preventive control mechanisms. Such mechanisms undermine the essence of the right to freedom of expression and information and do not comply with the requirement that limitations imposed on that right be proportional and necessary
- Diritto allo studio? Liberta' d'insegnamento? Autonomia universitaria?
- Privatizzazione della giustizia: le piattaforme devono istituire meccanismi di ricorso avverso disabilitazione dell'accessio/rimozione di opere e materiali – "verifica umana" human on the loop?

Trasposizione italiana

- Legge 53/21 di delegazione europea 2019/2020 – in vigore 8/5/2021
- Art. 9 Principi e criteri direttivi per il recepimento della Dir CDSM
- Definire il livello di diligenza richiesto al fine di ritnere integrato il criterio dei "**massimi**" sforzi nel rispetto del principio di ragionevolezza (art. 9(1)(n))
  - Interpretazione di "*best efforts*" dovrebbe fondarsi su una prospettiva "qualitativa" piuttosto che "quantitativa" (Bassini & De Gregorio 2021)
  - Schema di decreto adotta approccio quantitativo (Priora 2021)
  - Linee guida commissione: 'best efforts' concetto autonomo di diritto UE, va applicato uniformemente
  - «la tipologia, il pubblico e la dimensione del servizio e la tipologia di opere o altri materiali caricati dagli utenti del servizio» Art. 102-terdecies(6)(a) l.aut.
- Individuare la disciplina relativa ai richiami e ricorsi, compreso l'organismo preposto alla gestione delle procedure (art. 9(1)(o))
  - Schema: i prestatori istituiscano meccanismi avvalendosi di AGCOM "quale organismo di riferimento per la gestione delle relative procedure» (art. 102-terdecies(10) l. Aut.)
  - 'Stay-down' nelle more del ricorso "in presenza di informazioni chiare e immediatamente processabili fornite dai titolari dei diritti» (ibid.)

CC BY NC SA

Inverno della libertà d'espressione

- *"You represent and warrant that Your Content is original to you and that **you exclusively own** the rights to such content"*
- Utenti possono caricare/condividere contenuti solo con "***prior written consent** of the owner"*
  - Simili "*necessary rights*"
  - *"You are responsible for obtaining any (…) licenses (…) at your cost, and for **providing us with the (…) licences** (…) upon request"*
- *"(T)he Content you submit must not include third-party intellectual property (such as copyrighted material) unless you have permission from that party or are **otherwise legally entitled** to do so"*

CC BY NC SA

Eccezioni e diritto all’istruzione

- © bilancia gli interessi proprietari del titolare e gli interessi pubblici e privati in conflitto incl. diritto umano all’istruzione (C Nizza, art 14; CEDU, prot 11, art 2)

Mediante eccezioni e limitazioni: non sempre necessiti il permesso del titolare per usare i suoi contenuti

- Art.5(3)(a) Dir InfoSoc – finalità illustrativa per uso didattico o di ricerca scientifica
- Art. 6(2)(b) e 9(b) Dir Banche Dati finalità illustrative ad uso didattico
- Art.5 Dir C-DSM – utilizzi digitali, incluse attività didattiche online e transfrontaliere

CC BY NC SA

Utilizzo di opere e altri materiali in attività didattiche digitali e transfrontaliere (art 5)

- Utilizzo digitale di opere e altri materiali **esclusivamente per finalità illustrativa ad uso didattico**
  - nei limiti di quanto giustificato dallo scopo **non commerciale** perseguito
  - indicazione della **fonte**, se non impossibile
  - «**sotto la responsabilità di un istituto di istruzione**, nei suoi locali o in altro luogo o tramite un ambiente elettronico sicuro accessibile solo agli alunni o studenti e al personale docente di tale istituto»
- Si applica al diritto d'autore «generale» (eccetto distribuzione), ai diritti sul software, ai diritti sulle banche dati (eccetto di distribuzione al pubblico dell'originale o di copie della banca di dati) e ai nuovi diritti sulle pubblicazioni
- Eccezione "**obbligatoria**" e **vincolante**
- In deroga alle norme sulle **misure tecnologiche di protezione**, i titolari mettono a disposizione del beneficiario dell'eccezione i mezzi per fruire della stessa, nella misura necessaria per poterne fruire e purché il beneficiario abbia accesso legale all'opera
- L'eccezione e' applicata esclusivamente (1) in determinati casi speciali che (2) non siano in contrasto con lo sfruttamento normale dell'opera o degli altri materiali e (3) non arrechino ingiustificato pregiudizio agli interessi legittimi del titolare

CC BY NC SA

Trasposizione italiana

- Art 5(2) CDSM: «Fatto salvo l'articolo 7, paragrafo 1 [contratti], gli Stati membri possono prevedere che l'eccezione o limitazione adottata a norma del paragrafo 1 **non si applichi o non si applichi per determinati utilizzi o tipi di opere** o altri materiali, tra cui il materiale destinato principalmente al mercato dell'istruzione o gli spartiti musicali, ove siano facilmente reperibili sul mercato opportune **licenze** che autorizzino gli atti di cui al paragrafo 1 del presente articolo e rispondano alle necessità e specificità degli istituti di istruzione. Gli Stati membri che decidono di avvalersi del primo comma del presente paragrafo adottano le misure necessarie a garantire che le licenze che autorizzano gli atti di cui al paragrafo 1 del presente articolo siano adeguatamente disponibili e visibili per gli istituti di istruzione»
- Legge del. eur: «esercitare l'opzione di cui all'articolo 5, paragrafo 2, della direttiva (UE) 2019/790, che consente di escludere o limitare l'applicazione dell'eccezione o limitazione di cui al paragrafo 1 del medesimo articolo, **per determinati utilizzi o tipi di opere o altri materiali**» (art.9)
  - Schema: l'eccezione non si applica agli spartiti e alle partiture musicali e «a tutte le ipotesi in cui siano disponibili sul mercato opportune licenze» + compenso proporzionato all'utilizzo + «rispondano alle necessità e specificità degli istituti di istruzione e siano da questi facilmente conoscibili ed accessibili» (art. 70(3-bis) l.aut.)
- «Potrebbero essere inoltre sviluppati **strumenti di informazione** volti ad assicurare la visibilità dei vigenti regimi di concessione delle licenze. Tali regimi potrebbero essere ad esempio basati su **licenze collettive** o su licenze collettive estese, al fine di evitare che gli istituti di istruzione debbano negoziare individualmente con i titolari dei diritti» (considerando 23, Dir CDSM)

CC BY NC SA

Dall’onlife al binario offline/online

- **Insegnamento offline***: “*riassunto, la citazione o la riproduzione di brani, o di parti di opera, **e di altri materiali** e la loro comunicazione al pubblico sono liberi... se effettuati a fini di insegnamento o di ricerca scientifica purché avvengano per finalità illustrative e per fini non commerciali» (nuovo art.70(1)(b) l.aut.; vecchio: «nei limiti giustificati da tali fini e purché non costituiscano concorrenza all'utilizzazione economica dell'opera»
- **Insegnamento online**: «a fini di insegnamento e per finalità illustrative, nei **limiti del perseguimento di dette finalità** e per fini non commerciali, nonché **sotto la responsabilitàdi un istituto di istruzione**, nei suoi locali o in altro luogo o tramite un ambiente elettronico sicuro, e se **accessibili solo al personale docente** di tale istituto **e agli alunni** o studenti» art.70(1)(c) l.aut.)

Conclusioni

- Un’adeguata governance di dati e contenuti e’ necessaria a fini del benessere digitale di docenti e discenti
- Rischio privatizzazione dell’università dalla porta di servizio
- E-proctoring e usi secondari esemplificativi di problemi privacy e DP
- Il diritto d’autore e’ sbilanciato in senso proprietario, a scapito di liberta’ d’espressione, d’insegnamento, diritto di studio e autonomia universitaria: upload filter ed eccezioni difettose
- Migliorare T&C, privacy policies e licenze con contrattazione collettiva e opensourcing
- Altre soluzioni: certificazioni + investimenti in infrastruttura pubblica, Europea e aperta

CC BY NC SA

Grazie!

www.guidonotoladiega.com

giulia.schneider@santannapisa.it

CC BY NC SA