



LE CLAUSOLE “IRRINUNCIABILI” NEI CONTRATTI PER L’ACCESSO A RIVISTE ELETTRONICHE

23 marzo 2011

Nel corso della sua attività CARE ha avuto numerose occasioni per discutere di clausole contrattuali, sia che si trattasse di contratti che coinvolgevano direttamente il Gruppo, sia che riguardassero contratti stipulati da altri soggetti. Si è ritenuto che la raccolta delle più importanti clausole contrattuali, e soprattutto l'individuazione di quelle che appaiono in linea di principio irrinunciabili, potesse essere utile come indicazione dell'indirizzo di CARE e anche come linea guida (o più modestamente checklist) agli Atenei che si trovano a stipulare questo genere di contratti.

Il termine “irrinunciabile” viene utilizzato con la consapevolezza che la decisione di sottoscrivere un contratto è determinata da un complesso di fattori, di cui le clausole sono solo una parte, e la cui importanza dipende in ultima analisi dagli interessi dell'istituzione. Sembra tuttavia importante tracciare una linea tra clausole desiderabili ma non essenziali, e clausole in assenza delle quali solo situazioni di debolezza contrattuale e di necessità potrebbero giustificare la firma del contratto.

Va sottolineato che CARE ha ritenuto in linea generale di non dover prendere in considerazione clausole contrattuali che riflettono prescrizioni generali di legge in materia di contratti, o norme che si applicano alle pubbliche amministrazioni o specificamente alle università. Per questi aspetti (anche in considerazione della continua evoluzione della normativa) si può solo rinviare all'assistenza dei competenti uffici degli Atenei.

A) CLAUSOLE “IRRINUNCIABILI”: DOVREBBERO ESSERE PRESENTI IN OGNI CONTRATTO E VANNO CHIESTE CON FORZA AGLI EDITORI

Generali

Applicabilità della legge italiana. Nel caso sia prevista altra giurisdizione, chiedere la giurisdizione italiana.

Va prevista in generale la nullità di clausole che restringano le possibili utilizzazioni rispetto a quelle consentite dalla legge italiana agli istituti scientifici e culturali e ai loro utenti.

Utenti autorizzati

Studenti, dottorandi, docenti, contrattisti, personale tecnico amministrativo, visiting professor, tutte le figure legate all'Ateneo da un qualunque tipo di contratto.

Walk-in users.

Attività autorizzate

Stampa di parte del materiale sotto licenza.

ILL in formato elettronico dal pdf nativo utilizzando sistemi sicuri (tipo Ariel o NILDE) con distruzione della copia elettronica dopo la stampa.

Possibilità di salvare in versione elettronica parte del materiale sotto licenza.

Possibilità di salvare e depositare in repository istituzionali le parti del materiale (articoli, capitoli di libri) sotto licenza di cui sia autore o coautore personale dell'Ateneo. In questo caso viene fornito il DOI al sito web dell'editore; e come minimo il diritto di deposito dell'articolo peer reviewed sul server istituzionale dell'ateneo e link alla versione sul sito dell'editore.

Possibilità di recuperare i costi vivi dell'attività di ILL (non considerata attività commerciale).

Accesso

Autenticazione con IP e possibilità di accesso via proxy sicuri.

Obblighi dell'editore

L'editore garantisce di essere il titolare dei diritti d'autore oggetto della licenza e solleva l'Ateneo da qualunque responsabilità per eventuali lesioni ai diritti morali o economici di terze parti derivanti dalle utilizzazioni autorizzate dalla licenza.

In caso di ritiro di materiale su cui l'editore non abbia più diritti, o nel caso di passaggio del materiale all'open access, l'editore dovrà darne notizia scritta. Se la perdita di materiale rappresenta più dell'X% di quello sotto licenza, l'editore provvederà a un rimborso pro rata proporzionale al materiale perso.

In caso di cessione della proprietà di parti del materiale sotto licenza ad altro editore, l'editore farà ogni sforzo per mantenere una copia non esclusiva di tale materiale da rendere disponibile sul sito o da fornire al sottoscrittore in un formato da concordare, senza costi aggiuntivi.

L'editore si impegna ad avvertire tempestivamente in caso di interruzione per manutenzioni e ad un rimborso in caso di non disponibilità del servizio per 10 giorni o più all'anno.

L'editore si impegna a fornire statistiche Counter compatibili (<http://www.projectcounter.org/>).

Mancato rinnovo, opt out, diritti di archivio

Clausola di opt out da esercitare non prima del 30 novembre dell'anno precedente l'uscita.

Diritti post termination: accesso e uso del materiale sotto licenza pubblicato e pagato durante il periodo di abbonamento, sulla piattaforma dell'editore possibilmente senza costi aggiuntivi. Al massimo rimborso dei costi vivi con incrementi annuali non superiori al tasso d'inflazione.

Definizione di una clausola che preveda la possibilità di rientro dopo l'eventuale opt out, che ne stabilisca i costi e permetta il recupero dell'annata o delle annate perse.

In caso di rinuncia all'accesso attraverso la piattaforma dell'editore, fornitura di copie d'archivio del materiale oggetto di licenza su server locali o su un supporto elettronico concordato tra le parti senza costi aggiuntivi.

B) ALTRE CLAUSOLE CHE E' MOLTO DESIDERABILE INSERIRE NEI CONTRATTI

Utenti autorizzati

Laureati fino a 2 anni dopo la laurea, pensionati dell'Ateneo

Attività autorizzate

Utilizzare il materiale sotto licenza in piattaforme di e-learning ospitate su network sicuri.

Possibilità di fare una copia elettronica di tutto il materiale sotto licenza, e anche una cartacea a partire dalla versione elettronica da mantenere come backup a scopo di archivio. Permesso di utilizzare la tecnologica CLOCKSS a fini di backup e archivio.

Incorporare parte del materiale sotto licenza in course pack a stampa o in formato elettronico senza preventiva autorizzazione dell'editore.

Utilizzare il materiale sotto licenza per il prestito di e-reader o altri strumenti da parte delle biblioteche.

Text e data mining, ovvero estrazione di testo e dati a scopo d'indicizzazione e integrazione

nei cataloghi della biblioteca o per ricavarne elaborazioni statistiche a scopo di ricerca scientifica, ferma restando l'assenza di finalità di lucro.

Possibilità di riformattare il materiale oggetto di licenza e fornito dall'editore nelle copie di archivio, in maniera tale da assicurare la futura conservazione e la sua accessibilità. L'accesso e l'uso delle copie d'archivio saranno soggette ai termini e le condizioni definite dalla licenza.

Utilizzare il materiale sotto licenza per farne copie in altri formati (p.e. braille).

Spedire parte del materiale sotto licenza a colleghi con i quali gli utenti autorizzati cooperano nell'ambito di progetti di ricerca.

Accesso

DRM:(Digital Rights Management) per gli e-books, collane, handbooks, reference, etc.: eliminare limitazioni per l'accesso attraverso la rete dell'Ateneo; definizione di DRM per l'uso attraverso device.

Obblighi dell'editore

Fornire tempestivamente informazioni inerenti le variazioni dei titoli oggetto del contratto: fusioni, scissioni, cessazioni, trasferimenti, etc. e relativi diritti di accesso.

Fornire trimestralmente una lista aggiornata dei titoli inclusi nel contratto. La lista deve contenere, per ogni titolo, titolo, issn, url, consistenze, compresi eventuali diritti pregressi rispetto al contratto.

Garantire conformità allo standard Open URL. Garantire conformità al Code of Practice del Project Transfer <http://www.uksg.org/transfer>. Informare il sottoscrittore circa i dark archives nei quali deposita i contenuti prodotti per il caso di eventi di forza maggiore o di cessazione attività.

Rimuovere le misure tecnologiche di protezione entro 7 giorni dalla richiesta da parte dell'Ateneo, se queste impedissero utilizzazioni garantite dalla licenza o dalla legge italiana sul diritto d'autore; cooperare attivamente con l'Ateneo per rendere effettive le utilizzazioni autorizzate.

Fornire gratuitamente record Marc degli e-books acquisiti e sottoscritti e i relativi aggiornamenti ad ogni variazione.

Non prevedere scadenza della permanenza del materiale sul server.

Adesione al protocollo Sushi per la raccolta automatica delle statistiche d'uso dalle piattaforme degli editori (<http://www.niso.org/workrooms/sushi>.) Adesione alla Federazione IDEM :l'infrastruttura italiana per l'autenticazione e autorizzazione gestita da GARR (<https://www.idem.garr.it/>).

Fornire senza costi aggiuntivi copie d'archivio via FTP.

Prevedere un help desk (via mail, fax o telefono) sull'uso, le funzionalità, i contenuti del materiale oggetto della licenza.