

LICENCES OUVERTES ET EXCEPTIONS AU DROIT D'AUTEUR DANS L'ENVIRONNEMENT NUMÉRIQUE

Subvertir ou réformer ?

Maxime Lambrecht

Préface de Séverine Dusollier

Collection du CRIDS



larcier

crids
CENTRE
DE RECHERCHE
INFORMATION
DROIT ET SOCIÉTÉ

Table des matières

Remerciements	5
Préface	7
Abréviations	11
Introduction générale	15
Trois tendances lourdes pour la régulation de l'information	15
Questions de recherche	21
Méthodologie	23
Plan de l'ouvrage	25
 Première partie. Principes normatifs pour la régulation de l'information	 27
Chapitre I. Critique des justifications classiques du droit d'auteur	31
Introduction	31
Section 1. Les justifications propriétaires	33
1.1. Les justifications lockéennes	35
1.2. Les justifications libertariennes	43
Section 2. Les justifications utilitaristes	46
Section 3. Les justifications personnalistes	53
Conclusion du chapitre I	56
Chapitre II. Plaidoyer en faveur de l'ouverture de l'environnement numérique	59
Introduction	59
Section 1. L'inadaptation du droit d'auteur aux nouvelles conditions d'utilisation des œuvres	60
1.1. Le droit de reproduction et les actes de copies dans l'environnement numérique	61
1.2. Le droit de communication au public et les hyperliens	65
1.3. Le droit de réaliser des œuvres dérivées et les nouvelles pratiques de création amateur	70

Section 2. Les nouvelles opportunités générées par l'environnement numérique	72
Section 3. Guider la régulation par une présomption en faveur de l'ouverture	75
Conclusion du chapitre II	78
Deuxième partie. Promouvoir l'ouverture par l'initiative privée : les licences ouvertes	81
Chapitre I. Licences ouvertes et responsabilité sociale	85
Section 1. Origine des licences ouvertes	85
Section 2. Licences ouvertes versus licences privatives	86
Section 3. Typologie des licences ouvertes	88
3.1. Licences permissives	89
3.2. Licences réciproques	91
3.3. Licences asymétriques	93
Section 4. Les licences ouvertes comme exercice d'une responsabilité sociale pour l'environnement numérique	93
4.1. La notion de responsabilité sociale	94
4.2. Une responsabilité sociale pour l'environnement numérique	96
4.3. Mécanismes d'exercice de la responsabilité sociale	97
4.3.1. Normes ou standards pour l'exercice socialement responsable des droits d'auteur	98
4.3.2. Labels pour une consommation socialement responsable d'œuvres intellectuelles	99
4.4. Plaider pour une réforme législative ou suppléer à l'action du législateur ?	102
4.5. Concurrence entre régimes normatifs	105
Conclusion du chapitre I	106
Chapitre II. Efficacité juridique des licences ouvertes	109
Section 1. Nature juridique des licences ouvertes	109
1.1. En <i>common law</i> : controverse sur la qualification de simple licence ou de contrat	110
1.1.1. Description du problème	110
1.1.2. Réception par la jurisprudence	114

1.2. En droit civil : consensus sur la nature contractuelle	120
1.2.1. Type de contrat	120
1.2.2. Consentement du licencié	122
1.2.3. Nature des clauses des licences ouvertes	127
1.2.4. Interaction entre droit des contrats et droit d'auteur	128
1.2.5. Réception par la jurisprudence	129
Section 2. Caractéristiques des licences ouvertes	133
2.1. Une licence volontaire	133
2.2. Une licence non exclusive	133
2.3. Une licence publique	134
2.4. Une licence illimitée dans le temps	134
2.5. Une licence à titre gratuit	135
Section 3. Questions spécifiques aux différentes familles de licences ouvertes	137
3.1. Licences permissives	138
3.1.1. Clauses visant le respect du droit moral	138
3.1.2. Licences permissives et domaine public	139
3.2. Licences réciproques	140
3.2.1. Comment déterminer le champ d'application de la clause de réciprocité ?	140
a) Champ d'application de base de la clause de réciprocité	141
b) Extension de la clause de réciprocité aux liaisons statiques et dynamiques ?	145
c) L'hypothèse des services en ligne :	153
3.2.2. Les licences réciproques sont-elles opposables par les tiers ?	154
3.3. Licences asymétriques	158
3.3.1. Comment définir la clause « pas d'usage dérivé » ?	158
3.3.2. Comment définir la clause « pas d'usage commercial » ?	158
a) interprétation de la clause NC	160
b) Cas d'application	167
c) L'étude empirique sur la clause NC	169

Conclusion du chapitre II	172
Chapitre III. Évaluation des licences ouvertes pour promouvoir l'ouverture	175
Section 1. Trois approches du compromis incitation – liberté d'usage	175
1.1. Les licences permissives : une incitation sans limiter les libertés d'usage	177
1.2. Les licences réciproques : une incitation en limitant les possibilités d'appropriation privative	182
1.3. Les licences asymétriques : une incitation par la réservation de certains droits d'usage	185
Section 2. Trois risques pour l'ouverture	193
2.1. Le risque du pillage	193
2.2. Le risque de la mise en quarantaine	195
2.3. Le risque de la fragmentation	197
Conclusion du chapitre III	201
 Troisième partie. Promouvoir l'ouverture par la voie législative : réforme des exceptions et limitations	211
Chapitre I. Déverrouiller le contexte juridique international et européen	217
Section 1. La contrainte du test en trois étapes	217
1.1. Remettre à sa juste place l'interprétation du panel de l'OMC	221
1.2. L'interprétation restrictive de l'admissibilité des exceptions	223
1.2.1. Première étape : « certains cas spéciaux »	225
1.2.2. Deuxième étape : « ne porte pas atteinte à l'exploitation normale de l'œuvre »	228
1.2.3. Troisième étape : « ne cause un préjudice injustifié aux intérêts légitimes du détenteur du droit »	230
1.3. Pour une interprétation modérée du test en trois étapes	232
1.3.1. Première étape	237
1.3.2. Deuxième étape	238

1.3.3. Troisième étape	241
Section 2. Les rigidités du cadre européen	244
2.1. L'objectif d'un « niveau élevé de protection »	244
2.2. Un système fermé d'exceptions	246
2.2.1. Une liste exhaustive d'exceptions facultatives	246
2.2.2. La doctrine de l'interprétation stricte des exceptions	249
2.2.3. L'interprétation stricte des dérogations à un principe général	250
2.2.4. L'interprétation stricte requise par le test en trois étapes	252
Section 3. Le recours aux droits fondamentaux	256
3.1. Les droits fondamentaux en présence	256
3.1.1. Liberté d'expression	256
3.1.2. Le droit d'auteur, un droit fondamental ?	257
3.2. Objections au recours aux droits fondamentaux comme limite externe au droit d'auteur	265
3.3. Une tendance émergente à la prise en compte des droits fondamentaux dans la jurisprudence européenne	270
3.3.1. Cour de justice de l'Union européenne	271
3.3.2. Cour européenne des droits de l'homme	275
Chapitre II. Trois propositions pour promouvoir l'ouverture	281
Section 1. Une exception pour les contenus générés par les utilisateurs	281
1.1. Présentation	281
1.2. Compatibilité avec le droit en vigueur	285
1.2.1. Droit international	285
1.2.2. Droit belge et européen	287
1.3. Opportunité	289
Section 2. Une exception ouverte de <i>fair use</i>	293
2.1. Présentation	294
2.2. Compatibilité avec le droit en vigueur	296
2.2.1. Droit international	296
2.2.2. Droit belge et européen	304

2.3. Opportunité	306
2.3.1. Le <i>fair use</i> , source d'insécurité juridique ?	306
2.3.2. Le <i>fair use</i> , incompatible avec la tradition civiliste ?	314
2.3.3. Resituer la controverse sur le <i>fair use</i> dans le débat américain	318
Section 3. Une exception semi-ouverte de <i>fair dealing</i>	320
3.1. Présentation	320
3.2. Compatibilité avec le droit en vigueur	327
3.2.1. Droit international	327
3.2.2. Droit belge et européen	329
Les exceptions comme droits des utilisateurs	329
Une méthode d'interprétation large des exceptions	339
3.3. Opportunité	342
Conclusion du chapitre II	351
Conclusion générale	361
Enjeux normatifs de la régulation de l'information dans l'environnement numérique	361
Deux façons de promouvoir l'ouverture	364
Forces et faiblesses des deux voies pour promouvoir l'ouverture	365
Quelle articulation entre la voie des licences ouvertes et la voie législative ?	367
Bibliographie	373
Index	405
Table des matières	407