

## TABLE DES MATIÈRES

<b>Préface</b> .....	7
<b>Principales abréviations</b> .....	9
<b>Sommaire</b> .....	15
<b>Introduction</b> .....	17
I. La loyauté, objet de l'étude .....	19
A. Délimitation négative : loyauté et notions connexes .....	20
1. La loyauté et quelques synonymes juridiques .....	20
2. La loyauté et quelques antonymes juridiques .....	25
B. Délimitation positive : les traits de la loyauté .....	26
II. Le droit de la propriété intellectuelle, domaine de l'étude .....	31
A. Délimitation du droit de la propriété intellectuelle .....	32
B. Les fonctions de la loyauté en droit de la propriété intellectuelle .....	39

## PREMIÈRE PARTIE LE DROIT DE PROPRIÉTÉ INTELLECTUELLE RENFORCÉ PAR LA LOYAUTÉ

### TITRE I

#### UN RENFORCEMENT INDIRECT PAR LA LOYAUTÉ-ABSTENTION

<b>Chapitre I. La protection du droit de propriété intellectuelle complétée par la loyauté-abstention</b> .....	51
<b>Section I.</b> Les difficultés liées à l'identification d'une faute distincte .....	52
I. La déloyauté par confusion .....	54
A. Un cumul admis en droit d'auteur et en droit des dessins ou modèles .....	56
B. Un cumul proscrit en droit des marques .....	60
1. Le risque de confusion et la contrefaçon par simple similarité .....	61
2. Le risque de confusion et la contrefaçon par double identité .....	66
II. La déloyauté par parasitisme .....	68
A. Contrefaçon et parasitisme de notoriété .....	70
B. Contrefaçon et parasitisme d'investissements .....	79
<b>Section II.</b> Les difficultés liées à l'identification d'un préjudice distinct .....	85
I. La perte de repères : l'appréciation élargie du préjudice de contrefaçon .....	86
A. Les préjudices réparables .....	87
B. Le risque d'une double indemnisation .....	90

1. La réparation de la déloyauté par confusion .....	91
2. La réparation de déloyauté par parasitisme.....	93
II. La quête de repères: l'affirmation du caractère réel de l'action en contrefaçon ..	99
A. L'aspect réel de l'action en contrefaçon, une prise en compte souhaitée dans l'appréciation du préjudice .....	99
B. L'aspect réel de l'action en contrefaçon, un moyen de délimiter le rôle de la loyauté-abstention .....	102
<b>Conclusion du Chapitre I</b> .....	105
<b>Chapitre II. Les limites du droit de propriété intellectuelle conditionnées par la loyauté-abstention</b> .....	107
<b>Section I.</b> Les limites internes du droit de propriété intellectuelle.....	108
I. Loyauté et exceptions en droit de la propriété industrielle.....	108
A. Les exceptions au droit des marques .....	109
B. Les exceptions au droit des brevets .....	120
C. Les exceptions au droit des dessins ou modèles .....	121
II. Loyauté et exceptions en droit d'auteur .....	123
A. Une approche concurrentielle menée par la jurisprudence .....	123
B. Une approche concurrentielle suggérée par le test des trois étapes .....	128
III. La sanction du manquement à la loyauté: l'inopposabilité de l'exception ...	130
<b>Section II.</b> Les limites externes du droit de propriété intellectuelle .....	135
I. Le cantonnement du droit de propriété intellectuelle par ses fonctions .....	136
A. Le droit des marques.....	138
1. Un usage en dehors de la règle de spécialité .....	139
2. Un usage en dehors de la «vie des affaires».....	142
3. Un usage qui n'est pas réalisé dans la fonction de marque .....	145
4. L'absence d'atteinte aux fonctions de la marque .....	147
B. Les droits de création .....	151
1. La sanction du parasitisme artistique : une opportunité pour les auteurs .....	152
2. Les critères du parasitisme artistique .....	156
II. L'affaiblissement du droit de propriété intellectuelle sur Internet.....	159
A. L'exemple des liens hypertextes .....	161
B. L'exemple des liens sponsorisés .....	170
<b>Conclusion du Chapitre II</b> .....	191
<b>Conclusion du Titre I</b> .....	193

## TITRE II

### UN RENFORCEMENT DIRECT PAR LA LOYAUTÉ-COOPÉRATION

<b>Chapitre I. La loyauté des intermédiaires de l'Internet</b> .....	197
<b>Section I.</b> La loyauté recherchée par le «droit dur» .....	200

I. <i>De lege lata</i> : la coopération limitée des intermédiaires.....	201
A. Les obligations légales.....	201
B. Les obligations prétoriennes.....	207
1. Des obligations de surveillance au sein du régime d'hébergeur.....	207
a) L'obligation de contrôle <i>a priori</i> .....	208
b) La théorie du <i>notice and stay down</i> .....	212
2. Des obligations de surveillance fondées sur le droit commun.....	217
II. <i>De lege feranda</i> : l'instauration d'un devoir de loyauté des plateformes.....	222
A. La loyauté des plateformes consacrée par la loi <i>pour une République numérique</i> .....	223
1. Les plateformes, des acteurs particuliers.....	223
2. La loyauté, des effets limités.....	225
B. La nécessaire consécration de la loyauté des plateformes au niveau européen.....	229
1. Repenser les textes.....	229
2. Construire un régime adapté.....	235
<b>Section II.</b> La loyauté encouragée par le « droit souple ».....	243
I. Les instruments de droit souple au service de la loyauté.....	245
A. La caractérisation de la loyauté par la <i>soft law</i> .....	246
B. L'intégration de la loyauté dans la <i>soft law</i> .....	248
II. Un service limité : les inconvénients des instruments de droit souple.....	250
A. La légitimité de la <i>soft law</i> .....	251
B. La précarité de la <i>soft law</i> .....	252
<b>Conclusion du Chapitre I</b> .....	257
<b>Chapitre II. La loyauté des exploitants</b> .....	259
<b>Section I.</b> Les contrats de propriété intellectuelle suggèrent la loyauté.....	260
I. Les suggestions subjectives : la qualité du contractant.....	260
II. Les suggestions objectives : l'économie du contrat.....	264
<b>Section II.</b> La loyauté modèle les contrats de propriété intellectuelle.....	269
I. L'obligation d'exploitation effective et sérieuse.....	271
A. Une obligation d'exploitation implicite.....	271
B. Une obligation d'exploitation loyale.....	274
II. Les obligations secondaires.....	282
A. L'obligation de non-concurrence.....	282
B. L'obligation d'information.....	284
<b>Conclusion du Chapitre II</b> .....	289
<b>Conclusion du Titre II</b> .....	291
<b>Conclusion de la Première partie</b> .....	293

**SECONDE PARTIE**  
**LE DROIT DE PROPRIÉTÉ INTELLECTUELLE**  
**ENCADRÉ PAR LA LOYAUTÉ**

**TITRE I**  
**UN ENCADREMENT DE L'ACQUISITION**  
**DU DROIT DE PROPRIÉTÉ INTELLECTUELLE**

<b>Chapitre I. Loyauté et existence du droit de propriété intellectuelle</b> .....	301
<b>Section I. La loyauté, source de conditions de protection</b> .....	301
I. L'interdiction des marques déceptives.....	302
A. Un devoir de loyauté à l'égard des consommateurs .....	303
B. Un devoir de loyauté à l'égard des concurrents.....	308
II. La disponibilité du signe.....	311
A. La marque notoirement connue et la marque renommée :	
vecteurs de loyauté dans la concurrence .....	312
B. Les autres signes distinctifs notoires.....	314
<b>Section II. La loyauté, tempérament à la condition de nouveauté</b> .....	318
I. La loyauté, obstacle à la divulgation du fait du déposant.....	319
A. La découverte d'une obligation de confidentialité	
sur le fondement de loyauté .....	320
B. L'enjeu essentiel de la loyauté en droit des brevets .....	325
II. L'absence de loyauté, obstacle à la divulgation du fait du tiers .....	328
<b>Conclusion du Chapitre I</b> .....	331
<b>Chapitre II. Loyauté et titularité du droit de propriété intellectuelle</b> .....	333
<b>Section I. L'influence avérée de la loyauté en droit de la propriété industrielle</b> ....	334
I. L'attribution de la titularité conditionnée par la loyauté .....	334
A. Le manquement au devoir de loyauté : un critère du dépôt frauduleux ...	335
1. Dépôt frauduleux et manquement au devoir de loyauté	
dans les relations contractuelles .....	337
2. Dépôt frauduleux et manquement au devoir de loyauté	
dans la concurrence .....	341
B. Le manquement au devoir de loyauté :	
un critère consacré par la Cour de justice de l'Union européenne .....	343
II. La loyauté préservée par des mécanismes correcteurs .....	347
A. Le rétablissement de la loyauté par l'action en revendication.....	347
B. Le rétablissement de la loyauté par des instruments de droit commun ...	351
<b>Section II. L'indifférence relative de la loyauté en droit d'auteur</b> .....	356
I. Des manifestations secondaires .....	357
II. Une remise en cause souhaitée pour les créations de salariés .....	359
<b>Conclusion du Chapitre II</b> .....	363

<b>Conclusion du Titre I</b> .....	365
------------------------------------	-----

**TITRE II**  
**UN ENCADREMENT DE L'EXPLOITATION**  
**DU DROIT DE PROPRIÉTÉ INTELLECTUELLE**

<b>Chapitre I. Loyauté et exploitation contractuelle du droit de propriété intellectuelle</b> .....	369
<b>Section I. La loyauté, un tempérament à la liberté d'exploitation</b> .....	370
I. Le contrôle du refus d'exploiter.....	372
A. L'abus de position dominante.....	373
1. Loyauté et abus de position dominante: des liens incertains.....	373
2. La déloyauté du titulaire: un élément pris en compte pour sanctionner le refus de licence?.....	377
B. L'espérance légitime de contracter.....	383
1. L'espérance légitime de conclure un contrat.....	383
2. L'espérance légitime de renouveler un contrat.....	386
II. Le contrôle dans l'étendue des droits cédés.....	393
A. Le contrôle par une interprétation subjective du contrat.....	395
B. Le contrôle par une interprétation objective du contrat.....	398
C. Le contrôle au profit d'une application raisonnable et réaliste du droit d'auteur.....	402
<b>Section II. La loyauté, une directive d'exploitation</b> .....	405
I. La loyauté-abstention.....	406
A. La garantie d'éviction du fait personnel.....	407
1. La garantie d'éviction en droit d'auteur.....	410
2. La garantie d'éviction en droit de la propriété industrielle.....	418
B. La loyauté, instrument de modulation du droit moral.....	422
1. Un mécanisme correcteur approprié.....	423
a) Abus de droit et devoir de loyauté.....	423
b) La fonction «déontologique» du devoir de loyauté.....	426
2. L'inopposabilité du droit moral, une sanction préconisée.....	444
II. La loyauté-coopération.....	451
A. L'obligation d'information.....	452
1. L'obligation d'information précontractuelle.....	453
2. L'obligation d'information contractuelle.....	462
B. L'obligation de communication dans les contrats de brevets.....	463
1. L'intensité variable du devoir de loyauté au sein des contrats de brevets.....	464
2. La communication du savoir-faire.....	467
3. La communication des perfectionnements.....	469
C. L'obligation d'assistance.....	475
<b>Conclusion du Chapitre I</b> .....	481

<b>Chapitre II. Loyauté et exploitation judiciaire du droit de propriété intellectuelle</b> .....	483
<b>Section I. La loyauté dans la recherche de la preuve de la contrefaçon</b> .....	485
I. La loyauté au service de la garantie des droits des contrefacteurs .....	487
A. La saisie-contrefaçon .....	487
B. Le constat d'huissier .....	503
C. Le droit d'information.....	506
II. La loyauté au détriment des droits du titulaire .....	508
A. Les risques d'une invocation systématique de la loyauté .....	508
B. La nécessité d'une application raisonnée de la loyauté .....	512
<b>Section II. La loyauté dans le procès en contrefaçon</b> .....	516
I. La sanction <i>ab initio</i> du manquement à la loyauté .....	518
A. L'incohérence et l'interprétation des revendications du brevet .....	521
B. L'incohérence et l'exécution passée du contrat .....	525
II. La sanction <i>a posteriori</i> du manquement à la loyauté.....	531
A. La sanction par l'abus de droit d'agir en justice .....	531
B. La sanction par la concurrence déloyale.....	533
C. La sanction par l'abus de position dominante.....	538
<b>Conclusion du Chapitre II</b> .....	545
<b>Conclusion du Titre II</b> .....	547
<b>Conclusion de la Seconde partie</b> .....	549
<b>Conclusion générale</b> .....	551
<b>Bibliographie</b> .....	557
I. Ouvrages généraux, manuels et traités .....	557
II. Ouvrages spéciaux, thèses, essais et monographies .....	562
A. Thèses et mémoires.....	562
B. Monographies, essais et autres ouvrages .....	574
C. Travaux collectifs, rapports, études .....	575
D. Encyclopédies, dictionnaires, répertoires et lexiques .....	580
III. Articles, études et chroniques .....	583
IV. Notes, observations, conclusions et commentaires de jurisprudence.....	629
<b>Index des matières</b> .....	671