

**LES DOSSIERS DU
DROIT DE LA PHOTO
- VOLUME 3 -**

**LES JUGES FACE AUX
BARÈMES PROFESSIONNELS**

PAR ME JOËLLE VERBRUGGE

Éditeur responsable
Joëlle Verbrugge
17 Allée Artzamendy
64600 Anglet

Textes et schémas didactiques : Joëlle VERBRUGGE
Pictogrammes dans le texte : Philippe BAUDUIN/ PICTOMATIC
Maquette et caricature de couverture : Matthieu BIASOTTO
Visuel de couverture : Good and Bad Jugde Man - © Sukmaraga / Envato
Portrait 4^{ème} de couverture : Alix Le BROZEC

Aux termes du Code de la Propriété intellectuelle, toute reproduction intégrale ou partielle de la présente publication, faite par quelque procédé que ce soit (reprographie, microfilmage, scannérisation, numérisation, etc.) sans le consentement de l'auteur et de ses ayants droit est illicite et constitue une contrefaçon.

La contrefaçon est un délit, sanctionné par les articles L122-4 et L335-2 du Code de la Propriété intellectuelle.

© Joëlle Verbrugge - 2023
ISBN 979-10-359-9621-5

AUX ÉDITIONS 29BIS – Me contacter : j’ai encore du stock de certains ouvrages

- . « Checklist Photographe de mariage »
- . « Checklist Mon éditeur et moi ! »
- . « Checklist J’édite mon livre tout seul ! »
- . « Checklist Entreprises : communiquez par l’image en toute légalité »
- . « Checklist On m’a volé une photo ! »
- . « Checklist Photographie d’enfants : droits et devoirs »
- . « Checklist Le RGPD pour les Photographes et Vidéastes » avec Me Martin LACOUR
- . « Checklist Photos et films d’entreprise » (épuisé)
- . « Checklist Prises de vues aériennes » avec Carine SCHWEITZER

- . « Le Photographe et son modèle »
- . « Creative Commons »
- . « L’Originalité en photo et vidéo »

- . « Jurimage L’intégrale 2015 »
- . « Jurimage L’intégrale 2016 »
- . « Jurimage L’intégrale 2017 » (épuisé)
- . « Jurimage L’intégrale 2018 » (épuisé)
- . « Jurimage L’intégrale 2019 » (épuisé)

AUX ÉDITIONS KNOWWARE (Compétence photo)

- . Blog « Droit & Photographie » (<http://www.droit-et-photographie.com>).
- . « Vendre ses photos », Ed. KnowWare
- . « Droit à l’image et droit de faire des images », Ed. KnowWare (3^{ème} édition à venir en 2023)
- . Articles dans le magazine bimestriel « Compétence Photo », Ed. KnowWare depuis janvier 2010.

TABLE DES MATIÈRES

| | |
|--|-----------|
| TABLE DES MATIÈRES | 6 |
| QUELQUES MOTS SUR LA COLLECTION « LES DOSSIERS DU DROIT DE LA PHOTO » | 8 |
| LE SUJET DE CE VOLUME | 9 |
| STRUCTURE DE L'OUVRAGE | 11 |
| CHAPITRE 1 | 13 |
| PRINCIPES ET CAS CONCRETS | 13 |
| LES PRINCIPES ÉDICTÉS PAR LE CODE DE LA PROPRIÉTÉ INTELLECTUELLE | 15 |
| L'APPLICATION PRATIQUE | 16 |
| À QUOI SERVENT LES BARÈMES PROFESSIONNELS ? | 18 |
| QUELS BARÈMES POUVEZ-VOUS UTILISER ? | 20 |
| Où trouver ces barèmes ? | 20 |
| Les barèmes à proprement parler | 20 |
| D'autres documents potentiellement utiles devant un magistrat | 22 |
| Peut-on « panacher » ? | 24 |
| Comment justifier l'application d'un coefficient multiplicateur ? | 24 |
| Le photographe peut-il créer ses propres barèmes ? | 25 |
| ANTICIPER LE REFUS DES JUGES | 26 |
| Prétexte n°1 – « Le barème ne lie pas la partie poursuivie » | 26 |
| Prétexte n°2 – « Le photographe ne démontre pas qu'il a l'habitude d'appliquer ces barèmes » | 27 |
| Prétexte n°3 – « Les barèmes n'ont qu'une valeur indicative » et « moi, partie poursuivie, je ne les connais pas » | 27 |
| Prétexte n°4 – « Le photographe n'est pas membre de l'association dont il utilise le barème pour chiffrer son préjudice » | 28 |
| Prétexte n°5 – « Le barème invoqué concerne les photos, et l'œuvre en litige est d'une autre nature » | 29 |
| Prétexte n°6 – « Imposer un barème revient à abuser d'une position dominante ou monopolistique » | 29 |
| Prétexte n°7 – Une argumentation limitée à certains cas de figure | 31 |
| QUELQUES CAS CONCRETS | 32 |
| À quoi sert cette section de l'ouvrage ? | 32 |
| Les barèmes peuvent-ils servir pour calculer les dommages et intérêts en cas d'atteinte aux droits moraux ? | 33 |
| Quatre exemples concrets | 37 |
| Exemple concret n°1 – Trois photos de concert | 38 |
| Les données du litige | 38 |
| Le décompte établi | 38 |
| Y avait-il un chiffrage distinct pour un aspect spécifique du préjudice ? | 39 |
| La décision des juges | 39 |
| Exemple concret n°2 – Douze photos d'un yacht de luxe intégrées dans un documentaire télévisé à une heure de grande écoute | 41 |
| Les données du litige | 41 |
| Le décompte établi | 41 |
| Y avait-il un chiffrage distinct pour un aspect spécifique du préjudice ? | 42 |
| La décision des juges | 43 |
| Remarques sur la décision rendue | 43 |
| Aucun appel n'a été interjeté | 44 |

| | |
|--|------------|
| Exemple concret n°3 – Un paysage marin reproduit sur un panneau publicitaire de 60m²..... | 45 |
| Les données du litige | 45 |
| Le décompte établi | 46 |
| Y avait-il un chiffrage distinct pour un aspect spécifique du préjudice ? .. | 48 |
| La décision des juges en première instance | 48 |
| L'arrêt rendu en appel | 52 |
| Que retenir de cette affaire ? | 55 |
| Exemple concret n°4 – Un portrait sur des produits dérivés | 56 |
| Les données du litige | 56 |
| Le décompte établi pour les utilisations de la photo litigieuse en ligne... | 56 |
| Y avait-il un chiffrage distinct pour un aspect spécifique du préjudice ? .. | 58 |
| La décision des juges concernant les utilisations en ligne – Jugement devenu définitif | 58 |
| Affaire à suivre..... | 59 |
| CHAPITRE 2 - REVUE DE JURISPRUDENCE | 61 |
| LES DÉCISIONS RECENSÉES..... | 62 |
| Choix de présentation | 62 |
| Revue de jurisprudence | 64 |
| QUE RETENIR DE CETTE REVUE DE JURISPRUDENCE ? | 108 |
| CONCLUSION GÉNÉRALE..... | 110 |

QUELQUES MOTS SUR LA COLLECTION « LES DOSSIERS DU DROIT DE LA PHOTO »

Dans cette collection de dossiers, je regroupe une série d'articles anciens et récents autour de certaines thématiques.

Il peut s'agir d'analyses détaillées de jurisprudence sur des sujets divers, ou de dossiers consacrés à un sujet précis qui ne justifierait pas un ouvrage complet. Ceux qui connaissaient mes anciens articles publiés sous l'appellation « Jurimage » ne seront pas dépaysés par la forme adoptée pour la présentation. Certains articles des premiers volumes à paraître ont en outre déjà été publiés par le passé, mais chaque volume contiendra des analyses inédites s'ajoutant aux affaires déjà examinées. Dans tous les cas, il s'agira d'une photographie d'une problématique à un instant T, et la matière sera susceptible d'évoluer avec le temps. Lorsque les évolutions seront importantes, je me réserve de rééditer les volumes ultérieurement et/ou d'intégrer ces évolutions dans une publication plus complète sous forme de traité plus méthodique.

J'entends donc alimenter au fil du temps une collection à coût réduit composée d'ouvrages minces et faciles à lire, qui permettront aux créateurs ou utilisateurs d'images – ainsi que leurs avocats - d'étoffer peu à peu leurs connaissances à l'aide d'éléments concrets.

Je privilégierai un prix abordable pour permettre à chacun de se tenir informé dans un univers juridique en constante évolution, et où les règles ne sont pas toujours faciles à comprendre. J'espère susciter ainsi votre intérêt.

Bonne lecture !

Joëlle Verbrugge

LE SUJET DE CE VOLUME

Lorsqu'un photographe m'approche pour me faire part d'une contrefaçon dont il estime avoir été victime, l'une des premières questions qu'il me pose est la suivante : « *À combien pourrait se monter mon indemnisation ?* ».

Or, s'il y a bien une question à laquelle il est impossible de répondre immédiatement, c'est celle-là. Et ce pour deux raisons :

- Tout d'abord, établir le décompte d'un préjudice de cette nature prend du temps, surtout si la personne qui a utilisé votre photo s'en est servie sur de nombreux supports. Et plus encore s'il y a plusieurs photographies en litige. Vous verrez dans les cas concrets que je vous propose au Chapitre 1 le type de décompte détaillé auquel ce travail de fourmi peut mener, et vous en déduirez aisément le temps qu'il faut y consacrer.
- Ensuite, parce que les magistrats peuvent décider de réduire les montants sollicités, et le font d'ailleurs fréquemment. En outre – et c'est à ce stade qu'intervient l'ouvrage que vous avez entre les mains – certains magistrats rechignent à admettre le principe même de l'application des barèmes professionnels sur lesquels vous avez pu fonder votre décompte initial, lui préférant une estimation forfaitaire souvent sortie de nulle part, malgré les principes édictés par le Code de la propriété intellectuelle dont je rappellerai le contenu.

Ces dernières années, je suis parvenue dans différents dossiers à obtenir l'application quasi-mathématique des barèmes invoqués, sur base de calculs très précis. Ce n'est bien sûr pas une constante, et j'ai été moins satisfaite dans d'autres dossiers. Ce qui m'a décidée à rédiger cet ouvrage, c'est le constat de l'importance que revêt la rigueur du calcul et de la présentation du décompte au moment de formuler les demandes.

Il y a sans doute mille façons de présenter ce type de décomptes, et je ne prétends pas détenir de « solution miracle », et vous verrez d'ailleurs dans les cas concrets que je détaille à la fin du Chapitre 1 que tous n'ont pas débouché sur une victoire mathématiquement identique aux demandes formulées.

Cet ouvrage complète donc, d'une certaine manière, le « *Checklist On m'a volé une photo* » publié il y a quelques années auprès de 29bis Éditions, et toujours disponible (voir mon blog). J'approfondis donc ici un élément très précis de la problématique, afin d'aider les photographes et leurs avocats à construire leur dossier.

Enfin, le chapitre 2 de cet ouvrage est destiné à se compléter au fil du temps. Que vous soyez photographe, avocat, ou même magistrat, si vous disposez de décisions (surtout lorsqu'elles n'ont pas été publiées) dans lesquelles ces barèmes sont invoqués par l'une au moins des parties, quelle que soit ensuite la décision rendue), n'hésitez pas à me les transmettre afin que je puisse augmenter, au fil du temps, cet outil destiné à aider les photographes dans leur combat pour le respect de leurs droits d'auteur, tout en leur assurant d'argumenter conformément aux attentes des cours et tribunaux. Il est possible, à cette fin, de me contacter via l'adresse droitetphotographie@gmail.com (merci de donner à votre mail un titre bien ciblé).

STRUCTURE DE L'OUVRAGE

J'ai divisé cet ouvrage en deux parties.

Dans le premier chapitre, je rappellerai les principes applicables en vertu du Code de la propriété intellectuelle et comparerai ces principes avec les tendances – souvent contestables – des juges à qui de telles affaires sont soumises.

Ensuite, je vous proposerai l'étude de quelques cas concrets, à partir de dossiers dont j'ai été personnellement chargée et dans lesquels je suis parvenue à obtenir une condamnation en application des barèmes, sur base de mes décomptes : parfois à l'euro près, parfois de façon un peu moins satisfaisante. Le but de ces explications est de vous montrer une façon concrète – parmi d'autres ! – d'articuler vos calculs.

Dans le second chapitre, je vous propose une revue de jurisprudence sous forme de tableau, afin de revenir sur les points importants de nombreuses décisions qui ont :

- Soit accueilli le principe de l'application de barèmes professionnels, quels qu'ils soient, quitte à réduire les montants sollicités.
- Soit au contraire écarté, par principe, l'application des barèmes pour des motifs ou prétextes variés.

La finalité de cette revue de jurisprudence est d'attirer votre attention sur les arguments qui peuvent vous être opposés, afin de permettre à chaque photographe et chaque avocat une préparation aussi efficace que possible, augmentant ainsi les chances de voir accueillir vos demandes.

CHAPITRE 1

PRINCIPES ET CAS CONCRETS