Intervention de Loïc Dachary au CSPLA
Au nom des associations :
FSF France
APRIL
AFUL
ABUL
ALDIL

Paris, le 20 juin 2003

Objet : droit d'auteur et droit de la concurrence : le Logiciel Libre

La qualité Logiciel Libre -

Définition juridique des Logiciels Libres.

Logiciel diffusé aux conditions d'une licence.

Catégorie dite "copyleft" : ajout d'une condition sur les droits de distribution et de modification **[1]**.

Le Logiciel Libre est créateur de libre concurrence -

Quels marchés ?

– Les auteurs : sur commande ou en vue d'un commerce des droits privatifs (logiciel propriétaire).
– Les utilisateurs : support, maintenance, édition, formation.

Conciliation droit d'auteur / droit de la concurrence et Logiciel Libre ?

– Les marchés incluant du logiciel non libre sont affectés par la tension entre les droits privatifs de l'auteur et la libre concurrence. Le droit de la concurrence est un garde fou nécessaire.
– Les Logiciels Libres ne sont pas susceptibles d'engendrer des situation nécessitant un recours au droit de la concurrence. Il n'est pas possible d'utiliser un Logiciel Libre comme instrument pour refuser l'entrée d'un tiers dans un marché, pour contrôler les débouchés ou le progrès technique etc.

Concurrence déloyable -

Le simple fait que le coût d'acquisition de la licence soit nul n'est pas en soit un acte de concurrence déloyale.

Marchés public et administrations -

Un pré-requis Logiciel Libre n'est pas discriminatoire : c'est un critère qualitatif **[2], [3]**.

Favorise l'innovation et la création de nouveaux marchés -

L'innovation et la création sont stimulées par les libertés concédées à tous (pour les auteurs et les utilisateurs).

L'étude des Logiciels Libres est permise et non limitée aux seules fin d'interopérabilité (étudiants, concurrents...).

Facilité de création de produits de substitution.

Le droit d'auteur est la meilleure protection pour les Logiciels Libres -

Les brevets sont inadaptés pour le logiciel (52 par. 2c convention de munich) **[4],[5]**.

free SOFTWARE FOUNDATION

La transposition proposée de la directive du 22 mai 2001 (EUCD) induit la création des monopoles sur les logiciels permettant d'accéder à des contenus protégés.

Conclusion -

La libre concurrence des marchés basés sur le logiciel est favorisée lorsque ces logiciels ont la qualité Logiciel Libre. Le droit d'auteur est le seul corps de règle permettant l'existence du Logiciel Libre.

Références -

– **[1] Répartition des licences Logiciel Libre (Freshmeat, juin 2003)**.
75% licences GNU GPL et GNU LGPL (copyleft)
5% licence BSD
20% autres.
http ://freshmeat.net/stats/#license

– **[2] DR. EDGAR DAVID VILLANUEVA NUÑEZ, Congressman of the Republica of Perú (avril 2002)**.

"Furthermore, the Bill *stimulates* competition, since it tends to generate a supply of software with better conditions of usability, and to better existing work, in a model of continuous improvement."
http ://www.gnu.org.pe/resmseng.html

– **[3] Prise de position de Intellect sur la concurrence et contre le Logiciel Libre (mai 2003)**.

Les effets dommageables à la concurrence décrits dans le document, s'appliquent tous au logiciel non-libre.
http ://www.intellectuk.org/publications/position_papers/OSS_Intellect_Position.pdf

– **[4] An Empirical Look at Software Patents (MIT, mai 2003)** .
Abstract : U.S. legal changes have made it easier to obtain patents on inventions that use software. Software patents now comprise 15of all patents. Compared with other patents, software patents are more likely to be owned by large U.S. firms. Most are assigned to manufacturing firms ; only 6% belong to software publishers. Our regression analysis finds that software patents have become a cheap form of appropriability. This cost advantage, not the profitability of software, accounts for most of their increased use. Also, software patents substitute for firm R&D rather than complement it. Their use is associated with substantially lower R&D intensity, consistent with strategic "patent thicket" behavior.
http ://www.researchoninnovation.org/swpat.pdf

– **[5] Bill Gates à propos des brevets logiciels (Lawrence Lessig, août 2002)**.

"If people had understood how patents would be granted when most of today's ideas were invented and had taken out patents, the industry would be at a complete standstill today." ... "The solution is patenting as much as we can. A future startup with no patents of its own will be forced to pay whatever price the giants choose to impose. That price might be high. Established companies have an interest in excluding future competitors." - Bill Gates
http ://www.oreillynet.com/pub/a/policy/2002/08/15/lessig.html