

Table des matières

Yves Poulet, un homme à multiples facettes	11
Elise DEGRAVE, Cécile DE TERWANGNE, Séverine DUSOLLIER, Robert QUECK	
Bibliographie	17
Avant-propos / Foreword	47

PARTIE 1

DROIT

TITLE 1. – Towards Information Law	51
Herbert BURKERT	
Chapter 1. – Information Technology and Law Colliding	51
Chapter 2. – From Information Technology Law to Information Law	53
Chapter 3. – Information Law	55
Section 1. – The Instruments of Information Law	55
Section 2. – The Objects of Information Law	59
Section 3. – Final Observation on Information Law as Instrument and Object	61
Chapter 4. – Normative Information Law	62
Chapter 5. – Summary	63
TITLE 2. – Liability for defective information provided on the Internet	65
Santiago CAVANILLAS MÚGICA	
Introduction	65
Chapter 1. – Legally relevant damage	66
Section 1. – Draft Common Law of Reference (DCFR)	66
Section 2. – Principles of European Tort Law (PETL)	69

Chapter 2. – Bases of liability	69
Section 1. – Introduction	69
Section 2. – Fault: general regime	70
Section 3. – Fault: circumstances that bring a milder regime of liability	73
§ 1. Age and disabilities	73
§ 2. Altruism	73
Section 4. – Strict liability	74
§ 1. Strict liability for damages caused by defective services: two proposals of Directives	74
§ 2. Strict liability for damages caused by defective products	75
§ 3. Other strict liabilities	77
Section 5. – Liability for others	77
Chapter 3. – Causation	78
Chapter 4. – Defences	79
TITRE 3. – Pédopornographie et technologies : les réponses du droit pénal	81
Nathalie COLETTE-BASECQZ	
Introduction	81
Chapitre 1. – Notion de pédopornographie	83
Section 1. – Instruments juridiques internationaux	83
Section 2. – Code pénal belge	85
Chapitre 2. – Une notion sujette à une interprétation téléologique ou évolutive ?	89
Chapitre 3. – Une infraction intentionnelle	91
Chapitre 4. – Sanctions pénales	92
Chapitre 5. – Une exemption de responsabilité pour les prestataires intermédiaires	94
Chapitre 6. – Les autres infractions voisines	97
Chapitre 7. – Saisie, recherche dans un système informatique et suppression des données	101
Chapitre 8. – La prescription de l'action publique	104

Chapitre 9. – Compétence universelle	105
Chapitre 10. – Signalement des images pédopornographiques	106
Conclusions	107
TITRE 4. – Les données, l’innovation et le droit des concentrations	109
Alexandre DE STREEL	
Chapitre 1. – Rôle des données et type d’innovation dans la société numérique	110
Chapitre 2. – Adaptations du droit européen des concentrations	111
Conclusion	115
TITRE 5. – L’éternel retour de la propriété des données : de l’insistance d’un mot d’ordre	117
Serge GUTWIRTH et Gloria GONZÁLEZ FUSTER	
Chapitre 1. – Le vol qui n’en était pas un	119
Chapitre 2. – Pas de changement de programme	123
Chapitre 3. – Des données à caractère personnel, mais à personne	126
Chapitre 4. – Faites (donc) circuler l’information	130
Chapitre 5. – Échanger des données pour mieux... les protéger ?	133
Chapitre 6. – En guise de conclusion : « Non, non, rien n’a changé ! Tout tout a continué ! » Mais pourquoi ?	139
TITRE 6. – Comment lever l’insécurité juridique engendrée par le recours à l’intelligence artificielle lors du processus de formation des contrats ?	141
Hervé JACQUEMIN	
Introduction : l’automatisation du processus contractuel à l’épreuve du droit	141
Chapitre 1. – L’utilisateur ou l’exploitant de l’application d’intelligence artificielle conteste la validité ou la force obligatoire du contrat	146
Section 1. – Sur quelles bases l’exploitant de l’intelligence artificielle pourrait-il contester la validité du contrat conclu ?	146
Section 2. – <i>De lege lata</i> , solutions doctrinales, prétoriennes ou conventionnelles confirmant la validité du contrat	150

Section 3. – Propositions <i>de lege ferenda</i> en vue de renforcer la sécurité juridique	152
Chapitre 2. – Le cocontractant conteste la validité ou la force obligatoire du contrat ou se plaint de manquements au stade précontractuel	162
Section 1. – Manquement à l’obligation d’information	163
Section 2. – Contrat conclu à la suite d’une pratique commerciale déloyale	165
En guise de conclusion	171
TITRE 7. – La dénonciation de faits d’intérêt fiscal : entre <i>Big Brother</i> et <i>Robin Hood</i>	173
Amélie LACHAPELLE	
Chapitre 1. – La dénonciation de violations de la loi fiscale	177
Section 1. – La dénonciation de faits fiscaux susceptibles d’être sanctionnés pénalement	178
Section 2. – La dénonciation de faits fiscaux susceptibles d’être sanctionnés administrativement	186
Chapitre 2. – La dénonciation de pratiques immorales ou injustes	191
TITRE 8. – Le droit de copie d’examens à l’ère des technologies de l’information	199
Marc NIHOUL	
Chapitre 1. – Demain	199
Chapitre 2. – Aujourd’hui	200
Chapitre 3. – Le droit de copie et le droit	202
Chapitre 4. – La pédagogie du droit de copie	215
TITRE 9. – De la légitimité des autorités réglementaires indépendantes dans le secteur des communications électroniques	223
Christian HOCEPIED et Robert QUECK	
Introduction	223
Chapitre 1. – Les deux dimensions du concept d’indépendance	225
Chapitre 2. – La double casquette des Autorités Réglementaires Nationales (ARN)	229

Chapitre 3. – Le contrôle parlementaire	236
Chapitre 4. – Le contrôle juridictionnel	238
Chapitre 5. – Le contrôle des Autorités Réglementaires Nationales par la Commission européenne	243
Conclusion	249
TITRE 10. – Les données : des ressources en quête de propriété Alain STROWEL	251
Chapitre 1. – Les <i>big data</i> : de nouveaux gisements de valeur et objets d'appropriation	253
Chapitre 2. – La tentation d'une nouvelle propriété sur les données : la communication de la Commission européenne	256
Chapitre 3. – Proposition de règlement sur le <i>free flow of data</i> : pas de propriété sur les données non personnelles	259
Chapitre 4. – La propriété naissante sur les données personnelles	260
Chapitre 5. – Une quasi-propriété sur les données confidentielles ?	264
Chapitre 6. – Conclusions : les données, des ressources en quête de propriété	267
TITRE 11. – The exception for scientific research under EU copyright law and EU privacy law Jean-Paul TRIAILLE	269
Introduction	269
Chapter 1. – The context	269
Chapter 2. – Scientific research in patent legislation	271
Chapter 3. – Scientific research under copyright law	272
Section 1. – The copyright acquis	272
Section 2. – The future copyright reform and the TDM exception	279
Chapter 4. – Scientific research and data protection	283
Chapter 5. – Table of comparison	289
TITRE 12. – Tribal Nations and the Digital Divide in the United States François VAN DER MENSBRUGGHE	291
Introduction	291

Chapter 1. – Looking Back on the Telecommunications Act: the Communications Version of the Fall of the Berlin Wall...?	293
Chapter 2. – Addressing the Digital Divide: the Promotion of Advanced Telecommunications Capabilities (ATCs) and the Offer of Support to Low-Income Consumers	300
Chapter 3. – Rhetoric and Reality in Indians' Access to ATCs and the Challenges in Terms of Tribal Sovereignty and Jurisdiction	313
TITRE 13. – Responsabilité des intermédiaires techniques de l'internet : l'obscurité d'un droit sans boussole apparente	319
Michel VIVANT	

PARTIE 2

NORMES

TITRE 1. – Dialogue autour de la régulation des technoproduits. Algorithmes, architecture et règlement en ligne des conflits	335
Karim BENYEKHELF	
Introduction	335
Chapitre 1. – La régulation des technoproduits	337
Chapitre 2. – Le règlement en ligne des conflits	347
TITRE 2. – L'informatique élèvera-t-elle le droit au niveau transhumain ?	355
Xavier DIJON, S.J.	
Chapitre 1. – L'informatique saisie par le droit	357
Section 1. – L'évolution historique	357
Section 2. – Les finalités du droit	359
Chapitre 2. – Le droit abstrait	360
Section 1. – L'épistémologie kelsénienne	360
Section 2. – La bioéthique contemporaine	361
Chapitre 3. – Le recours aux technologies	363
Section 1. – L'augmentation de l'homme diminué	363
Section 2. – La perfection de la technique informatique	364

Chapitre 4. – Le droit saisi par l’informatique	365
Section 1. – Le droit algorithmique	366
Section 2. – La tentative impossible	367
TITRE 3. – Auteur 3.0 – L’évolution des figures de la création à l’ère numérique	371
Séverine DUSOLLIER	
Chapitre 1. – Auteur 1.0 : la sacralisation du créateur individuel	372
Chapitre 2. – Auteur 2.0 : l’effacement d’un auteur signifiant	376
Chapitre 3. – Auteur 3.0. : la collaboration de contributeurs	381
TITRE 4. – Ce qu’Aristote et quelques autres pensaient des ordinateurs, des avocats et des juges	387
Jacques FIERENS	
Chapitre 1. – Il est partout	387
Chapitre 2. – Informatique, informations	389
Chapitre 3. – Le juriste artiste	390
Chapitre 4. – Mathématiques et positivisme	391
Chapitre 5. – <i>Sine ira et studio</i>	392
Chapitre 6. – Le juge dit le droit	393
Chapitre 7. – Le juge est vertueux et équitable (en principe)	397
Chapitre 8. – Le procès est une relation entre les humains	399
TITRE 5. – Singularité technologique, singularité humaine et droit d’auteur	401
Benoît MICHAUX	
Chapitre 1. – Un juriste qui fixe la technologie en point de mire	401
Chapitre 2. – La technologie, l’humain, la création et la propriété intellectuelle	402
Chapitre 3. – La place de la singularité en droit d’auteur	404
Chapitre 4. – La machine face aux défis de la singularité	406
Chapitre 5. – Le mythe de la singularité absolue	407
Chapitre 6. – Le mythe de la singularité consciente	410

Chapitre 7. – Le mythe de la singularité irrationnelle	411
Chapitre 8. – Vers une relativisation de l’humanité dans l’originalité ?	412
Chapitre 9. – Bilan théorique et pratique concernant l’éligibilité des créations robotiques	414
TITRE 6. – <i>Homo juridicus</i> est-il soluble dans les données ?	417
Antoinette ROUVROY	
Chapitre 1. – Extension du domaine du numérique	418
Chapitre 2. – Nouvelles formes d’exercice du pouvoir	424
Chapitre 3. – Inadéquation des régimes de protection des données	427
Chapitre 4. – Un séisme épistémique	431
Chapitre 5. – Une métaphysique numérique de la pure présence ?	436
Chapitre 6. – Une métaphysique juridique de l’absence ?	439
Conclusion	441
TITRE 7. – La régulation des activités sur Internet : une gestion de risques en réseaux	445
Pierre TRUDEL	
Sommaire	445
Introduction	446
Chapitre 1. – La régulation envisagée selon une logique de risques	449
Section 1. – Le risque	450
Section 2. – La normativité en réseau	452
Chapitre 2. – La gestion des risques en réseau	454
Conclusion	456
TITRE 8. – Through a Lawyer’s Eyes: Data Visualization and Legal Epistemology	459
Vincenzo ZENO-ZENCOVICH	
Introduction	459
Chapter 1. – Can the law be datified?	462
Chapter 2. – Can one simplify legal notions?	462

Chapter 3. – The law as an image	463
Chapter 4. – Images as legal rhetoric	465
Chapter 5. – Potentialities and pit-falls of data visualization in a legal context	466
Conclusion	469

PARTIE 3
LIBERTÉS

TITRE 1. – Quelques remarques sur les autorités indépendantes de protection des données dans l'ordre juridique européen	473
Marie-Hélène BOULANGER	
Chapitre 1. – Les autorités de protection des données	475
Chapitre 2. – La jurisprudence de la Cour de justice	479
Chapitre 3. – La coopération au sein du groupe de l'article 29	482
Chapitre 4. – L'évolution du statut des autorités de protection des données suite à la réforme du cadre réglementaire européen	484
Chapitre 5. – Le mécanisme de cohérence et le comité européen de la protection des données	488
Conclusion	490
TITRE 2. – Legal Scholarship on Data Protection: Future Challenges and Directions	493
Lee A. BYGRAVE	
Introduction	493
Chapter 1. – A radically expanding field	494
Chapter 2. – The peril of specialisation	496
Chapter 3. – Beyond the EU General Data Protection Regulation (GDPR) and the « Western » silo	498
Chapter 4. – Resolving inter-legal disputes	500
Chapter 5. – Embracing eclecticism	501
Chapter 6. – Learning lessons from history	502
Chapter 7. – Abiding questions of power and « law in practice »	503

TITRE 3. – Respect de la vie privée : quand les approches économique et juridique se rejoignent	505
Jean-Marie CHEFFERT	
Introduction	505
Chapitre 1. – Vie privée et asymétrie d’information	507
Section 1. – Économie et norme de jugement	507
Section 2. – Asymétrie d’information	508
Section 3. – Une représentation de la réalité	509
Chapitre 2. – Un monde sans loi en matière de respect de la vie privée	510
Section 1. – Pouvoir de négociation aux consommateurs	510
Section 2. – Pouvoir de négociation aux entreprises	512
Section 3. – Caractéristiques générales d’un monde sans loi	512
Chapitre 3. – Un monde avec une loi en matière de respect de la vie privée	513
Section 1. – Pouvoir de négociation aux consommateurs	513
Section 2. – Pouvoir de négociation aux entreprises	514
Section 3. – Caractéristiques générales d’un monde avec loi	515
Chapitre 4. – Bien-fondé d’une législation basée sur le consentement du consommateur	515
Section 1. – Valeur sociale de la loi	516
Section 2. – Conditions d’effectivité de la loi	516
Section 3. – Deux registres d’action	518
Chapitre 5. – Une relecture des dispositions récentes	518
Section 1. – Règlement général sur la protection des données	518
Section 2. – Proposition de Règlement relatif à la vie privée et aux communications électroniques	520
Chapitre 6. – Économie et droit : deux disciplines complémentaires	522
Conclusion	523

TITLE 4. – Making the most of new laws: reconciling big data innovation and personal data protection within and beyond the GDPR	525
Paul DE HERT and Gianclaudio MALGIERI	
Introduction: taking the right steps to get beyond the antagonism	525
Chapter 1. – From a passive protection to an active empowerment of individuals (step 1)	527
Chapter 2. – Contextualising “innovation” within the paradigm of the GDPR (step 2)	528
Chapter 3. – Reconsidering Purpose Limitation in the GDPR under the perspective of Big Data innovations (step 3)	532
Chapter 4. – Valorizing GDPR data subjects’ rights and safeguards (step 4)	537
Section 1. – Right to data Portability: towards a functionalistic approach (step 4, example 1)	537
Section 2. – Right to algorithm legibility in the GDPR in the Big Data era: the problem of deep learning (step 4, example 2)	541
Section 3. – Right to know the value of personal data in the Big Data market (step 4, example 3)	545
Section 4. – Privacy-by-design: making innovation privacy compatible by default (step 4, example 4)	547
Section 5. – Ownership (personal) data at the interplay with Intellectual Property (step 4, example 5)	548
Chapter 5. – Turning to new technologies and business models for enhancing individuals’ protection and fostering innovation (step 5)	550
Conclusion: a new approach on (Big) data management for enhancing Innovation	552
TITRE 5. – Droit à la vie privée : un droit sur l’information et un droit à l’information	555
Cécile DE TERWANGNE	
Introduction	555
Chapitre 1. – Droit à la vie privée : un droit sur l’information	556

Section 1. – Protection de la vie privée et divulgation d'informations privées. La vie privée comme rempart contre l'indiscrétion	556
Section 2. – Protection de la vie privée et interception d'informations privées. La vie privée comme rempart contre une société de surveillance	558
Section 3. – La maîtrise des données à caractère personnel. La vie privée comme régulateur d'une société de l'information	562
Chapitre 2. – Droit à la vie privée : un droit à l'information	568
Section 1. – Droit d'être informé des traitements de données à caractère personnel et droit d'accès à ces données	568
§ 1. Le droit d'être informé	569
§ 2. Le droit d'accès : Un accès « riche »	570
Section 2. – Droit de recevoir les informations ayant un impact sur la vie privée	573
Section 3. – Exigence procédurale inhérente à la protection de la vie privée et communication d'informations	576
Conclusion	577
TITRE 6. – « L'autorité de contrôle : "vues" de Bruxelles ». Et que voit-on de Namur, vingt ans après ?	581
Élise DEGRAVE	
Chapitre 1. – L'évolution du rôle de l'autorité de contrôle	582
Chapitre 2. – L'indépendance de l'autorité de contrôle	591
Conclusion	596
TITRE 7. – Le devoir de conseil dans le Règlement général sur la protection des données : <i>bis repetita placent</i> ?	599
Alexandre CRUQUENAIRE et Jean-François HENROTTE	
Chapitre 1. – Position de la question	599
Chapitre 2. – Le devoir de conseil dans les contrats informatiques : un précédent éclairant	600
Section 1. – Introduction	600
Section 2. – Le fondement juridique	600
Section 3. – La portée de l'obligation de conseil	601

§ 1. Les facettes du devoir de conseil	601
§ 2. Une amplitude souple	602
Section 4. – Les sanctions	604
Chapitre 3. – Le devoir de conseil dans le Règlement général sur la protection des données	605
Section 1. – Le cadre	605
Section 2. – Les textes	607
§ 1. La loi du 8 décembre 1992 relative à la protection de la vie privée à l’égard des traitements de données à caractère personnel	607
§ 2. Le RGPD	608
A. Le choix d’un sous-traitant compétent	608
B. La gestion des demandes des personnes concernées	609
C. Le respect des articles 32 à 36 du RGPD	610
D. Le cas d’une instruction violant le RGPD	611
Section 3. – L’incidence des connaissances du client	614
Section 4. – La portée de l’obligation de conseil/d’assistance du sous-traitant	615
Section 5. – Le devoir de conseil/d’assistance au cours de la vie du contrat	615
§ 1. La rédaction du contrat	615
§ 2. En cas de conception d’un service sur mesure	616
§ 3. L’évolution de la technique	617
Conclusion	617
TITLE 8. – The importance of data quality for Big Data	619
Thomas HOEREN and Barbara KOLANY-RAISER	
Introduction	619
Chapter 1. – Data quality in German Civil Law	621
Chapter 2. – Data quality in international regulations	624
Chapter 3. – Data quality on European level	626
Section 1. – Art 5 of the Council of Europe Convention No. 108	626
Section 2. – Art. 6 of the EU Data Protection Directive	627
Section 3. – Data quality in the GDPR	630

§ 1. Article 5 (1) lit. d GDPR as laid down principle of data quality	630
§ 2. The rights of data subjects with other interpretation of data quality	631
§ 3. Interpretation regarding the systematic nature of the GDPR	631
§ 4. The importance of sanctions for violation of data quality	632
Chapter 4. – Relation of data quality to data protection?	633
Conclusions	634
TITRE 9. – Les principes ouest-africains de la protection des données personnelles	637
W. Dominique KABRÈ	
Introduction	637
Chapitre 1. – Les principes relatifs aux traitements des données personnelles	641
Section 1. – Le principe de transparence du traitement	642
Section 2. – Le principe de légitimité des traitements	644
Section 3. – Le principe de finalité	648
Chapitre 2. – Les principes applicables aux données personnelles	651
Section 1. – Le principe d'exactitude, de pertinence et d'adéquation des données	651
Section 2. – Le principe de confidentialité et de sécurité des données	653
Section 3. – Le principe de conservation limitée des données	654
Conclusion	656
TITRE 10. – Yves, si tu exploitais tes données ?	659
Thierry LÉONARD	
Introduction	659
Chapitre 1. – Le contrat et le consentement sous le GDPR	660
Chapitre 2. – L'exploitation des données contre paiement	670
Chapitre 3. – Les données comme contrepartie d'une prestation	676
Conclusions	680

TITRE 11. – Du fétichisme de la donnée personnelle. Relecture politique et critique de la vie privée	685
Claire LOBET-MARIS	
Introduction	685
Chapitre 1. – Lectures, paroles et contexte	687
Section 1. – Les lectures : de la présentation de soi à la distance à soi	687
Section 2. – Mise en contexte : les technologies de « l'être »	688
Chapitre 2. – Relecture : intention et attention	690
Section 1. – Mise à distance : du travail au quotidien	690
Section 2. – Incertitude : de l'opération à l'intention	692
Chapitre 3. – Contrat : de la convention collective au consentement fragmenté	693
Section 1. – Expropriation : de la violence à la séduction	694
Section 2. – Négociation : du front commun au consentement individuel	695
Conclusion	696
TITRE 12. – La notion de « donnée à caractère personnel » a-t-elle encore un sens dans la protection des données de communications électroniques ?	699
Karen ROSIER	
Chapitre 1. – La protection des données de communications électroniques entre deux réglementations	699
Chapitre 2. – La protection des données de communications électroniques en mode hybride	701
Chapitre 3. – Une approche moins sectorielle de la protection des données de communications électroniques	710
Chapitre 4. – Vers un droit à la protection des données de communications électroniques ?	714
TITRE 13. – Des « autoroutes de l'information » aux chemins de campagne... Un droit d'accès à l'information à plusieurs vitesses à l'ère numérique ?	715
Quentin VAN ENIS	
Introduction	715

Chapitre 1. – Vers une appréciation graduelle de la publicité des informations à l'ère numérique ?	718
Section 1. – L'approche traditionnelle de la Cour européenne de Strasbourg : un secret dévoilé est-il encore vraiment un secret ?	718
Section 2. – Les indices d'une évolution dans la jurisprudence de la Cour de Strasbourg dans le contexte des nouveaux médias ?	721
Section 3. – Une appréciation graduelle de la publicité des informations sur Internet dans la jurisprudence de la Cour de justice de l'Union européenne ?	728
§ 1. Le blocage de sites Web aux fins de protéger le droit d'auteur	728
§ 2. Le droit au déréférencement opposable aux moteurs de recherche	731
§ 3. La responsabilité résultant de l'établissement d'hyperliens renvoyant vers des contenus protégés	738
Chapitre 2. – Appréciation critique : le droit d'accès à l'information à l'ère numérique doit-il se mouvoir entre le « visible » et le « moins visible » ?	741
Section 1. – La cohérence des politiques poursuivies en matière d'accès à l'information	741
Section 2. – Un accès à l'information (et une démocratie ?) à plusieurs vitesses ?	745
TITRE 14. – Un nouveau métier de la santé : la sous-traitance des données du patient	747
Jean HERVEG et Jean-Marc VAN GYSEGHEM	
Introduction	747
Chapitre 1. – La notion de sous-traitant de données	748
Chapitre 2. – Le choix du sous-traitant	753
Chapitre 3. – Les obligations du sous-traitant	754
Section 1. – Les obligations en matière de sécurité	754
§ 1. Le principe	754
§ 2. L'obligation de notifier ou de communiquer les failles de sécurité	756

Section 2. – L’obligation de recourir aux services d’un Délégué à la protection des données	756
Section 3. – L’obligation de tenir un registre des activités de traitement	759
Chapitre 4. – Le sous-traitant et la notion de responsable conjoint du traitement de données	760
Conclusions	763
TITLE 15. – Intelligent and Effective Data Protection Legislation	765
Dag WIESE SCHATUM	
Introduction	765
Chapter 1. – Procedural clarity and predictability	768
Chapter 2. – Procedures: examining the GDPR’s main structures of conditions	770
Chapter 3. – Establishing sub-procedures	772
Chapter 4. – Computer-oriented legislation and Internet visibility	778
Chapter 5. – Do not asphalt cattle tracks	782