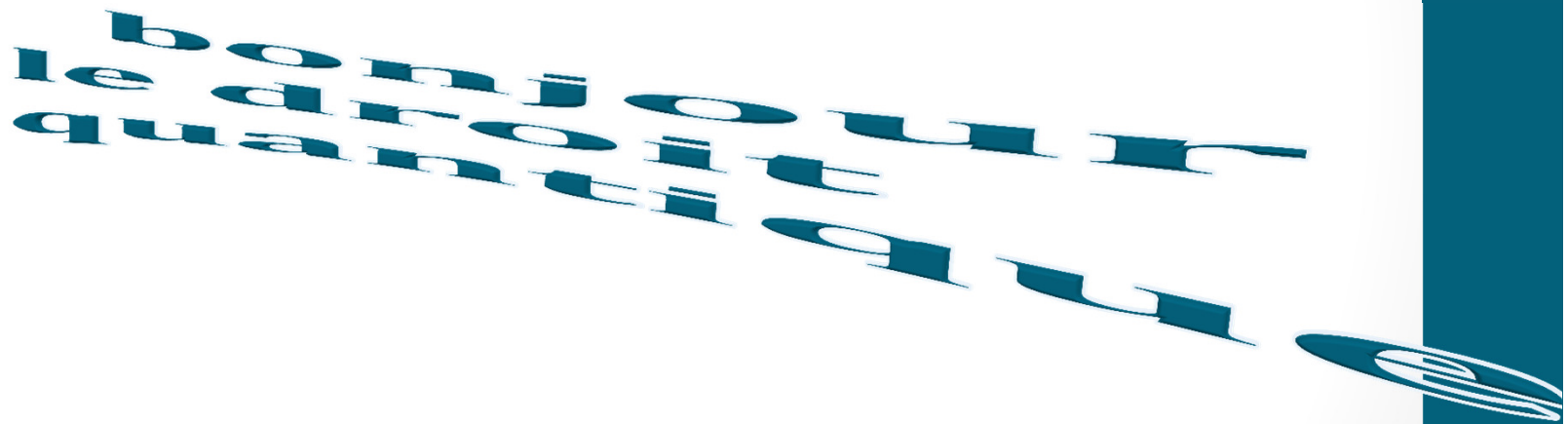


La protection de la personnalité à la dure épreuve du numérique:

ADIEU LE DROIT DÉTERMINISTE,



Bertil Cottier
Facoltà di Scienze della comunicazione
Università della Svizzera italiana (Lugano)

Le principe d'incertitude



Werner Heisenberg

$$\Delta A \cdot \Delta B \geq \frac{1}{2} \left| \langle [\hat{A}, \hat{B}] \rangle_{\gamma} \right|$$

Pour une particule massive donnée, on ne peut pas connaître simultanément sa position et sa vitesse.

Le droit déterministe

DA MIHI FACTA



DABO TIBI IUS



Le droit quantique ou l'avènement de l'incertitude

FACTA

VERE



©yayayoyo * www.ClipartOf.com/1082711

Incertitude sur les faits

- L'accélération exponentielle du progrès des technologies de l'information rend les prédictions sur le *futur* de moins en moins possibles.
 - Web 3.0: web des objets? web sémantique? web quantique?
- Mais le *quotidien* devient lui aussi toujours plus difficile à appréhender
 - Tout le monde n'a pas encore saisi toutes les conséquences de la révolution de la communication apportée par le web 1.0 (textes), et surtout le web 2.0 (réseaux sociaux, partage)

«Empowerment» des individus

Hier

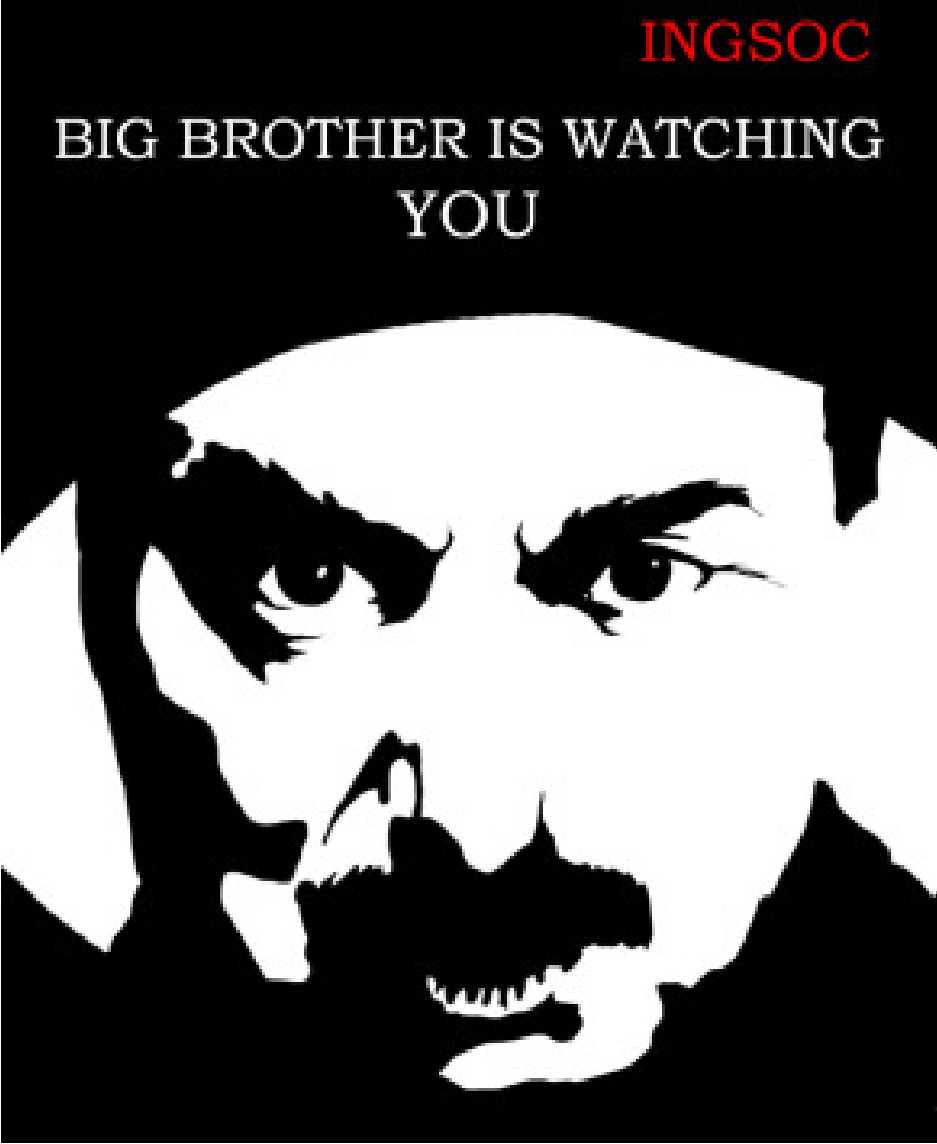
Quelques communicateurs
de masse



Aujourd'hui

Chacun peut
potentiellement s'adresser
au reste du monde





Big Brother 2



MÓNIKA



ROLI



LILLA



ZOLI



ZSÓFI



SANYA



TIMI



ÖCSI



KORNÉLIA



GÉZU



SZILVI



LINYA



EDINA



GÉZA



VIOLA

Incertitude juridique: un cadre légal précaire

Dépassé

Lacunaire

Vague

Privatisé



Un cadre juridique précaire, car SES PRÉMISSSES SONT DÉPASSÉS

- Les prémisses du 28ss CCS sont l'existence de quelques communicateurs de masse puissants
- La législation sur la protection des données sur la lutte contre les abus commis par quelques «Big brothers»

Un cadre juridique précaire, car LACUNAIRE

Les (trop) nombreux silences du législateur

- Droit à l'oubli
- Usurpation d'identité
- « Security breaches »
- « Cloud computing »
- Responsabilité des intermédiaires (fournisseurs d'accès, hébergeurs, générateurs de contenus, moteurs de recherches, wikis)
 - le Conseil fédéral a renoncé de légiférer en la matière (2008), [Rapport sur la cybercriminalité](#).
- Etc.

C'est vrai que nombre de normes sont technologiquement neutres

Art. 173 CP Diffamation

1. Celui qui, en **s'adressant** à un tiers, aura accusé une personne ou jeté sur elle le soupçon de tenir une conduite contraire à l'honneur, (...)

celui qui aura **propagé** une telle accusation ou un tel soupçon (...)

Art. 3 al. 1 LCD

Agit de façon déloyale celui qui, notamment:

a. **dénigre** autrui, ses marchandises, ses oeuvres, ses prestations, ses prix ou ses affaires par **des allégations** inexactes, fallacieuses ou inutilement blessantes;



Pourquoi ce silence?

- Un législateur désemparé face aux nouvelles technologies (*wait and see*)
- Procédures législatives démocratiques mais interminables
- Autres priorités

Conséquence:
les réponses n'arrivent pas, ou sont tardives ou inadaptées



Wait and see: une spécialité suisse

(...) Il faut en revanche renoncer à réglementer les domaines qui échappent à un traitement correct en raison de leur avenir incertain. **La question de savoir si, à terme, il faudra créer des lois spécifiques pour de nouvelles applications des techniques de télécommunication, restera en suspens tant qu'on n'aura pas fait plus d'expériences.**

Message à la révision LRTV (déc. 2002), p.27

Pourquoi le silence...

- (...)
- Procédures législatives démocratiques mais interminables
- Autres priorités

Conséquence:

les réponses n'arrivent pas, ou sont tardives ou inadaptées

La jurisprudence tente ponctuellement de combler....

Fournisseur de liens

- [TF 2 mai 2008 6B 645/2007 cons. 9](#) responsabilité de celui qui met un lien vers un site contenant des vidéos de tortures et d'exécution d'otages de mouvements terroristes):

Générateurs de contenus

- TF [4 mai 2011 5A 790/2010](#) un réseau social n'est pas un média périodique
- [TF 2 mai 2008 6B 645/2007 cons. 7.3](#) l'exploitant d'un forum de discussions est responsable pour les propos illicites qu'il diffuse s'il en a connaissance et omet de les supprimer (mais pas d'obligation de surveillance)
- ATF 138 II 346 Google Street View
- [TF 14 janvier 2013 \(5A 792/2011\)](#) l'exploitant d'un blog peut être contraint de supprimer les informations lésives

Surveillance

- TF 8 septembre 2010 (1C_285/2009) Logistep
- TF [17 janvier 2013, 8C 448/2012](#) illicéité des spywares



Un cadre juridique précaire, car VAGUE ET IMPRÉVISIBLE

Art. 28 CCS

II. Contre des atteintes

¹ Celui qui subit une atteinte illicite à sa personnalité peut agir en justice pour sa protection contre toute personne qui y participe.

² Une atteinte est illicite, à moins qu'elle ne soit justifiée par le consentement de la victime, par un intérêt prépondérant privé ou public, ou par la loi.

Loi sur la circulation routière du 19 décembre 1958

Article unique

¹ Le conducteur d'un véhicule circule de façon à ne pas mettre en péril autrui.

² Il ne prend pas de risques inutiles.

³ Il donne la priorité aux véhicules qui peuvent faire valoir un intérêt privé ou public prépondérant.

Les concepts juridiques indéterminés de la LPD sont guère plus clairs:

Art. 4 Principes

¹ Tout traitement de données doit être *licite*.¹

² Leur traitement doit être effectué conformément aux principes de la *bonne foi et de la proportionnalité*.

³ Les données personnelles ne doivent être traitées que dans le but qui est indiqué lors de leur collecte, qui est prévu par une loi ou qui ressort des circonstances.

⁴ La collecte de données personnelles, et en particulier les *finalités* du traitement, doivent être *reconnaissables* pour la personne concernée.²



Robert Calliau codéveloppeur du www

What I want is behavior regulation.
We should all know what our rights
and duties are.

Teach it in schools. Hand out a
license that shows one has passed a
test of minimal awareness.

Un cadre juridique précaire, car (pour partie) PRIVATISÉ

Codes de conduite

- [Code de conduite de Swiss Internet Industry Association](#) (Groupe suisse des hébergeurs), entré en vigueur 1^{er} février 2013 (procédure notice and take down)
- Prise de position du Conseil suisse de la presse du 1^{er} septembre 2010 ([43/2010](#)): Internet et vie privée.

Conditions générales



[Conditions d'utilisation](#)

Incertitude juridique: une implémentation laborieuse

Anonymat

Délocalisation
à l'étranger

Confusion des
rôles



Une implémentation juridique entravée, car LES FAUTEURS DE TROUBLES DEMEURENT ANONYMES



Home

About Tor

Documentation

Projects

Press

Blog

Store

Download

Volunteer

Donate

Anonymity Online

Protect your privacy. Defend yourself against network surveillance and traffic analysis.



Download Tor

- Tor prevents anyone from learning your location or browsing habits.
- Tor is for web browsers, instant messaging clients, remote logins, and more.
- Tor is free and open source for Windows, Mac, Linux/Unix, and Android

What is Tor?

Tor is free software and an open network that helps you defend against a form of network surveillance that threatens personal freedom and privacy, confidential business activities and relationships, and state security known as [traffic analysis](#).

[Learn more about Tor »](#)

Why Anonymity Matters

Tor protects you by bouncing your communications around a distributed network of relays run by volunteers all around the world: it prevents somebody watching your Internet connection from learning what sites you visit, and it prevents the sites you visit from learning your physical location. Tor works with many of your existing applications, including web browsers, instant messaging clients, remote login, and other applications based on the TCP protocol.

[Get involved with Tor »](#)

Who Uses Tor?



Family & Friends

People like you and your family use Tor to protect themselves, their children, and their dignity while using the Internet.



Businesses

Businesses use Tor to research competition, keep business strategies confidential, and facilitate internal accountability.



Activists

Activists use Tor to anonymously report abuses from danger zones. Whistleblowers use Tor to safely report on corruption.



Media

Journalists and the media use Tor to protect their research and sources online.



Military & Law Enforcement

Militaries and law enforcement use Tor to protect their communications, investigations, and intelligence gathering online.

Our Projects



Tails

Live CD/USB distribution preconfigured to use Tor safely.



Orbot

Tor for [Google Android](#) devices.



TorStatus

Site providing an overview of the Tor network.



Arm

Terminal application for monitoring and configuring Tor.

Announcements

Aug
28

The Tor Project announces a [new stable release](#) of the Tor software. More than two years in the making, this release features improved client performance and hidden service reliability, better compatibility for Android, correct behavior

Une implémentation juridique entravée, car LES FAUTEURS DE TROUBLES SE METTENT À L'ABRI À L'ÉTRANGER

- Soit dans un pays qui connaît une protection de la personnalité plus faible que la Suisse
- Soit dans un pays où le pouvoir judiciaire est inefficace

Hors de portée: sites miroirs



er and economic and judiciary criminality CCP 17-

De En Fr It

Page d'accueil
Bienvenue

Affaires
Actions

Massmedia
Links

LISTES
CENSURE

ATTENTION • ACHTUNG • WARNING !
Le provider suisse www.bluewin.ch censure,
au mépris du droit et de son plein gré, notre site
www.appel-au-peuple.org
Pour préserver votre liberté d'information, voilà un premier choix de noms de
domaines, sous lesquels vous pouvez dorénavant nous atteindre.
Cliquez : [ici, pour être ré-orienté automatiquement](#) :

www.bluewincensors.ch.vu	www.dessaux.ch.vu
www.francoise.dessaux.ch.vu	www.appel-au-peuple.ch.vu
www.swisscensure.ch.vu	www.swissjustice.net
www.swisscom.org.uk	www.censure.vaudoise.ch cliquez ici

Nous compléterons cette liste de noms au fur et à mesure de la nécessité pour préserver votre droit à la
Liberté d'expression, et s'il le faut tout autour du monde !

Hors de portée (bis)



Cour européenne droits de l'homme (2004)
ÉDITIONS PLON c. FRANCE

En outre, lorsque le juge civil a statué au principal, non seulement cet ouvrage avait été vendu à environ 40 000 exemplaires, mais, en plus, **il avait été diffusé sur Internet** et avait fait l'objet de nombreux commentaires dans les médias. A ce moment-là, les informations qu'il contient avaient donc, de fait, perdu l'essentiel de leur confidentialité. **En conséquence, la sauvegarde du secret médical ne pouvait plus constituer un impératif prépondérant.**

Ne pas oublier de prendre la version downloaded du grand secret

USI; 03.05.2010

Démission des juges (bis)



Julius Baer v./ Wikileaks

(US District Court, NY, 28 février 2008)

"The court has serious questions about the **effectiveness** of any order this court might issue, given the current state of affairs, that these matters are fully out in the public domain, in the virtual domain."

Riposte:

La nouvelle cible, les intermédiaires

- Intermédiaires techniques
 - Hébergeurs
 - Fournisseurs d'accès
 - Opérateurs des réseaux
- Facilitateurs (aide aux repérages de l'information pertinente)
 - Moteurs de recherches
 - Fournisseurs de liens
 - Agrégateurs
- Générateurs de contenus
 - Réseaux sociaux
 - Wikis

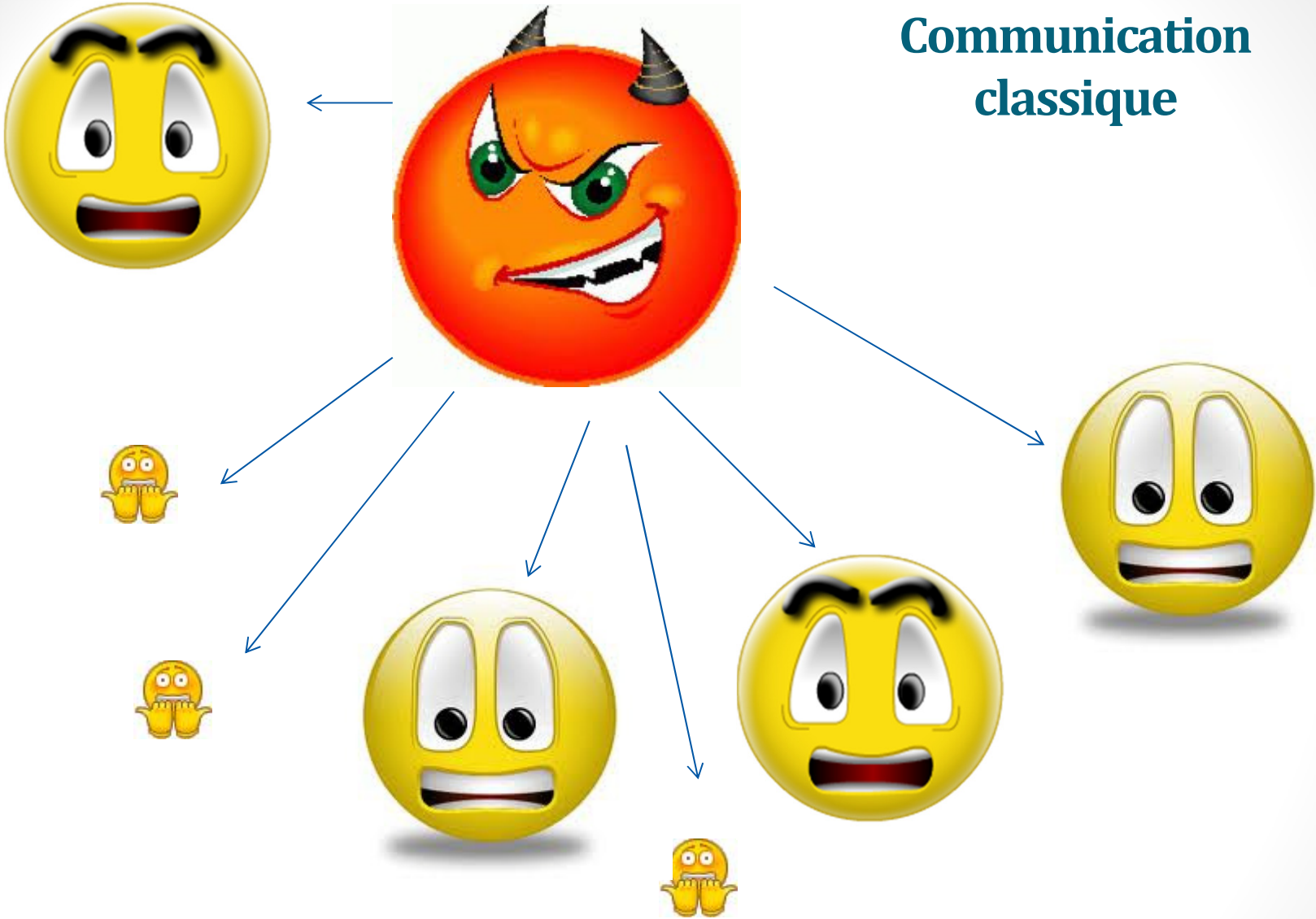
Une implémentation juridique entravée, car LA COMMUNICATION EST DEVENUE VIRALE

Sur les réseaux sociaux,

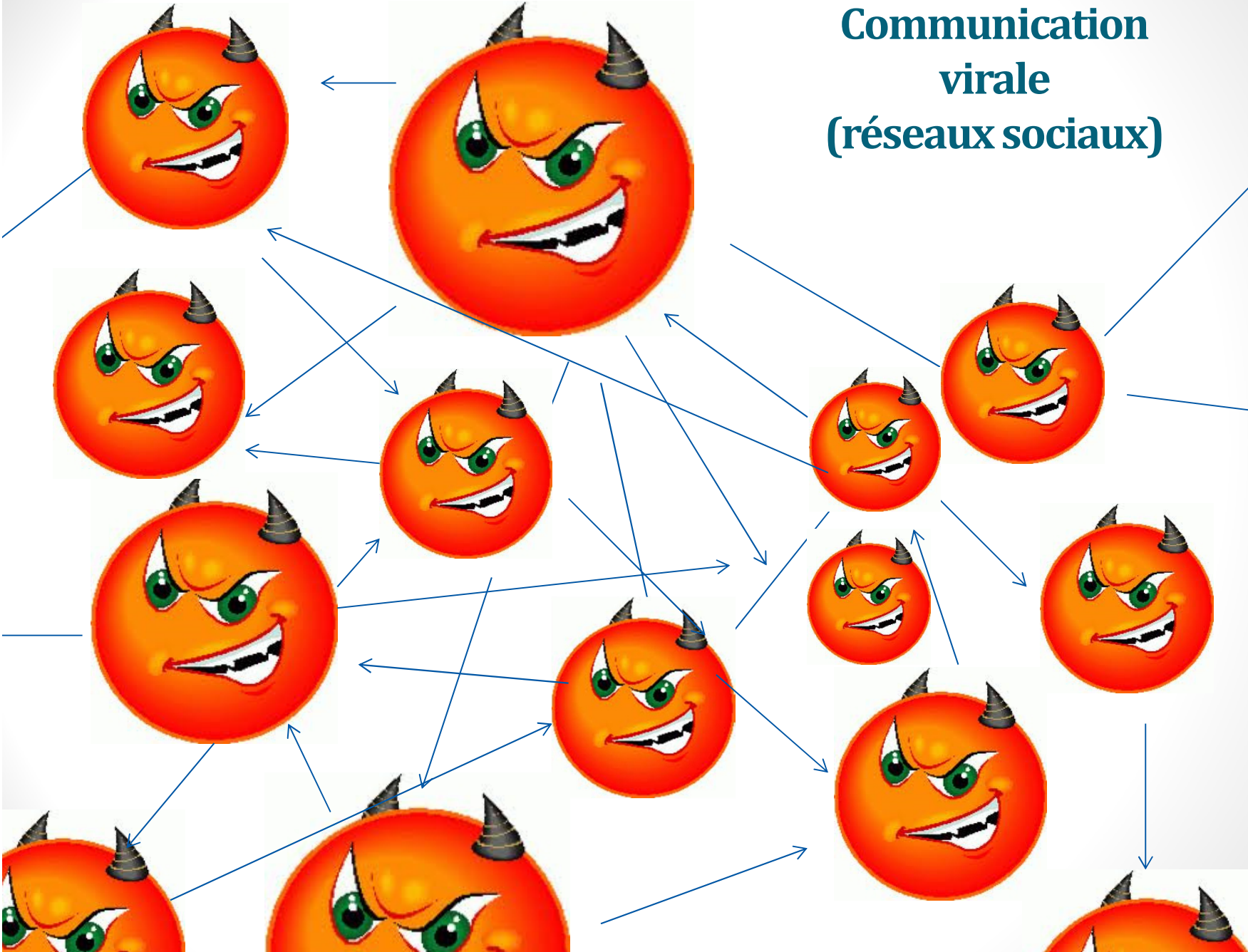
- Chacun est à la fois:
 - créateur de contenu,
 - communicateur et
 - destinataire de messages
- Communication est instantanément relayée sur d'une plateforme à l'autre



Communication classique



Communication virale (réseaux sociaux)

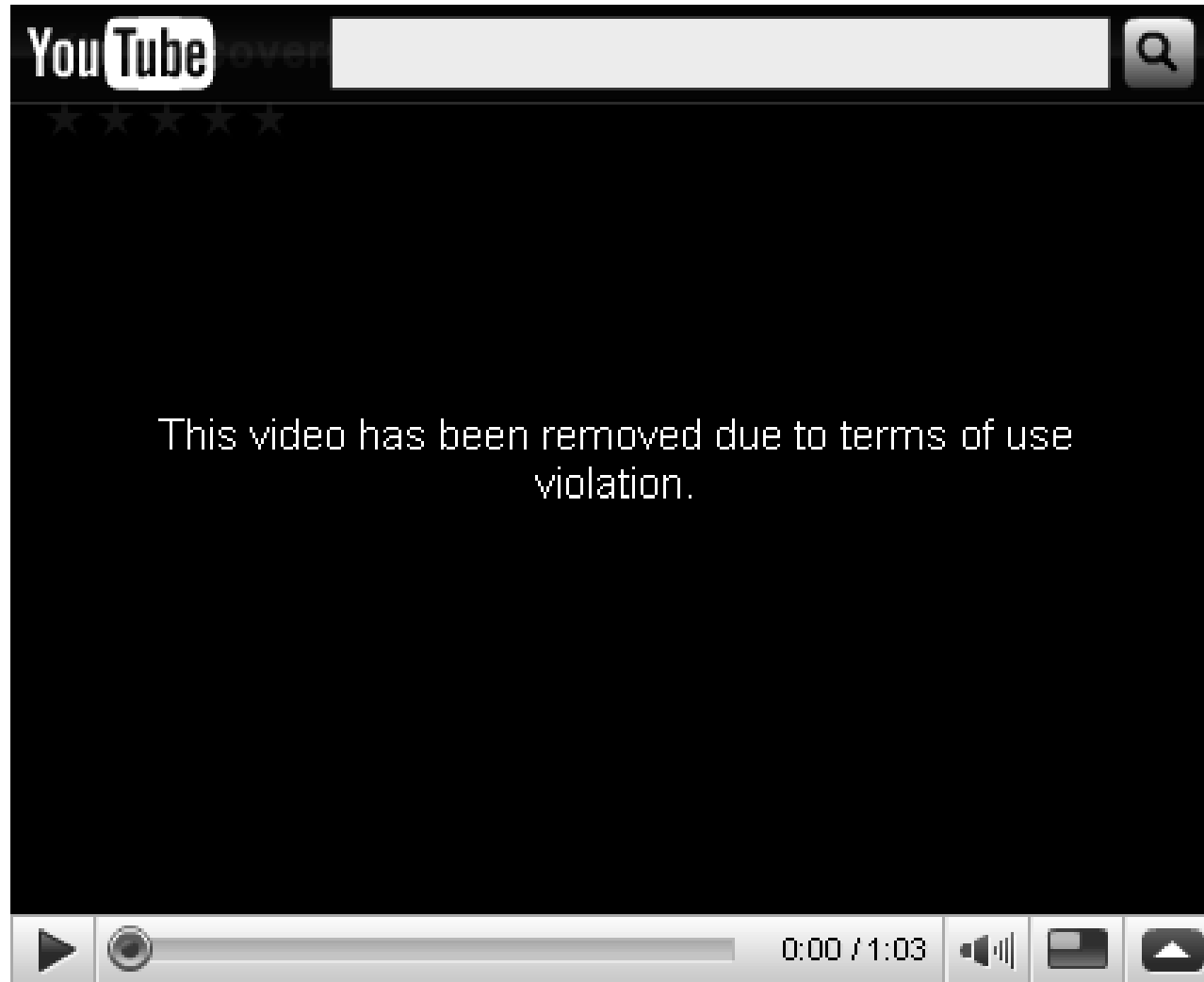


Le crachat d'Alexandre Frei

<http://www.youtube.com/watch?v=83avpY1AGx8>



La vidéo embarrassante a été supprimée



Sitôt éliminée, elle resurgit sur une autre plateforme...

gifSOUP™
CREATE AND SHARE ANIMATED GIFS

Home Gallery Overdrive OFF

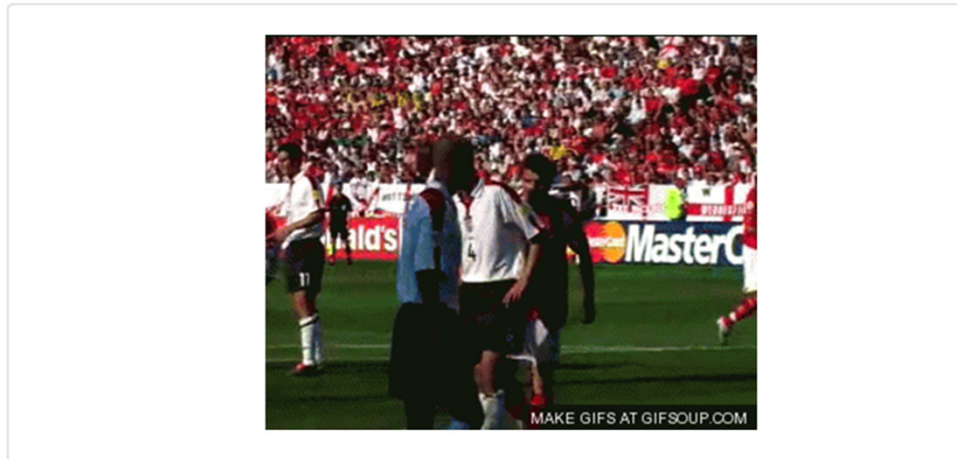
Search Animated Gifs Create Animation

IE. <http://www.youtube.com/watch?v=kffacxfA7G4>

Enter the Youtube URL from which you would like to create your gif. More via

Alex Frei spits on Gerrard

Posted by [Gegilworld](#)
377 views



Downloading picture <http://stream1.gifsoup.com/view/1036253/alex-frei-spits-on-gerrard-o.gif...>

Remédier à l'incertitude?



Les propositions doivent se calquer sur ce qui a fait la puissance du web: la rapidité et le partage:

- **Accélérer** la procédure législative
 - Une Commission de la protection des données doit être créée et dotée de pouvoir réglementaire
- **Accélérer** (et améliorer) la résolution des litiges
 - Préposé fédéral à la protection des données doit se voir attribuer la compétence de trancher les conflits en première instance
- **Agir en réseau**
 - Concertation internationale renforcée des autorités de protection des données (unir leurs forces)
 - Echange international des jugements entre les tribunaux

Et encore...

- Réflexion générale:
 - conception globale des médias (1984)
 - postulat Armherd (11.3912) "Donnons un cadre juridique aux médias sociaux" du 29 septembre 2011 dont le but est de déterminer si le droit en vigueur (notamment la LPD, le CC, le CP et la LDA); le rapport du CF est attendu pour l'automne 2013.
- Education et sensibilisation

Une première suisse: condamnation pour atteinte à l'honneur sur Facebook

Die Beschuldigte allerdings hat sich mit den strafbaren Äusserungen in einem öffentlichen Forum auf dem Internet vernehmen lassen, in einem Medium also, das den Gegenstand der Diskussion unbestimmt vielen Benutzern für eine unbestimmt lange Dauer zugänglich macht und dessen Inhalte grundsätzlich beliebig reproduzierbar sind.

Tribunal de première instance de Saint-Gall, mai 2011

