

Pierre Heuzé

L'épuisement des droits de
propriété intellectuelle
sur un matériel biologique
en droit suisse

Sommaire

Sommaire	V
Table des abréviations.....	XIII
Remerciements.....	XIX

Introduction

A. Introduction.....	3
B. Structure de l'étude.....	10
C. Définition nécessaire du matériel biologique.....	13

Partie I : Moyens de protection du matériel biologique.....

I. Brevets d'invention

A. Introduction.....	19
1. Distinction entre invention et découverte en général.....	20
2. Distinction entre invention et découverte dans la recherche scientifique	21
B. Conditions de protection.....	23
1. Application industrielle.....	24
a. Reproductibilité	25
b. Exécutabilité.....	27
2. Nouveauté.....	29
a. Nouveauté en général	31
b. Nouveauté biologique.....	34
3. Non-évidence	37
4. Motifs d'exclusion.....	41
a. Corps humain et séquences génétiques	43
aa. Exclusion générale de brevetabilité du corps humain (art. 1a LBI) et des séquences génétiques (art. 1b LBI)	43
bb. Préparation technique et description de la fonction	46
b. Motifs d'exclusion contre toute atteinte à la dignité humaine et à l'ordre public (art. 2 LBI).....	49
aa. Procédé de clonage, de fabrication d'êtres mixtes et de modification de l'identité.....	49
bb. Méthodes de traitement chirurgical ou thérapeutique	53

cc.	Variétés végétales, races animales et procédés essentiellement biologiques	54
C.	Étendue du droit.....	60
1.	Brevet de produit.....	61
a.	Protection absolue (art. 8 LBI).....	62
b.	Extension de la portée du droit lors de revendication sur du matériel biologique.....	64
2.	Brevet de procédé.....	67
a.	Protection des produits directs du procédé.....	68
b.	Extension aux produits résultant de la multiplication	70
D.	Limites à la portée du droit (art. 9 LBI)	73
1.	Usage privé.....	75
2.	Utilisation à des fins de recherche-développement et d'enseignement.....	75
3.	Utilisation à des fins administratives.....	77
4.	Utilisation à des fins de sélections/développement.....	78
5.	Dissémination aléatoire	78
E.	Synthèse de la protection en droit des brevets	79
II.	Obtention végétale	83
A.	Introduction.....	83
1.	Appartenance à un taxon botanique	87
2.	Capacité de multiplication.....	88
3.	Expression de caractères résultant d'un génotype particulier	90
B.	Conditions de protection.....	94
1.	Nouveauté.....	95
2.	Distinction	97
3.	Homogénéité	99
4.	Stabilité.....	101
5.	Dénomination	102
6.	Synthèse sur les conditions de protection des obtentions végétales.....	104
C.	Portée du droit.....	104
1.	Objet de la protection : le matériel de multiplication.....	105
2.	Aliénation	110
3.	Contrôle de la multiplication.....	110
4.	Extension de la portée du droit.....	112
5.	Synthèse	114

D.	Limites du droit.....	115
1.	Usage privé.....	116
2.	Privilège de la recherche.....	116
3.	Privilège des obtenteurs.....	116
E.	Synthèse du droit des obtentions végétales.....	117
III.	Cumul de moyens de protection sur un matériel biologique.....	119
Partie II L'épuisement des droits du titulaire sur un matériel biologique breveté.....		125
I.	Principe général de l'épuisement en droit des brevets.....	129
A.	Mise en circulation.....	130
B.	Délimitations.....	132
C.	Territoire de mise en circulation.....	136
D.	Accord du titulaire.....	138
1.	Fonction de l'accord à la mise en circulation.....	139
2.	Modalités de l'accord.....	140
E.	Effet de l'épuisement des droits selon l'art. 9a al. 1 et al. 2 LBI.....	143
1.	Importation de l'exemplaire.....	144
2.	Utilisation de l'exemplaire breveté.....	146
II.	Cas particulier de l'article 9a alinéa 3 LBI.....	149
A.	Problématique de l'épuisement du droit sur du matériel biologique.....	149
B.	Interaction entre l'article 9a alinéa 3 et les alinéas 1 et 2 LBI.....	152
C.	Interaction entre l'article 9a alinéa 3 LBI et l'article 27b LAgr.....	153
D.	Caractère semi-impératif de l'article 9a alinéa 1 et 2 LBI.....	155
E.	Caractère semi-impératif de l'article 9a alinéa 3 LBI.....	157
1.	Interprétation littérale.....	158
2.	Interprétation historique.....	159
3.	Interprétation téléologique.....	161
a.	Théorie des droits réels.....	162
b.	Théorie de la récompense.....	164
4.	Interprétation systématique.....	167
5.	Synthèse sur le caractère semi-impératif.....	169

III.	Conditions de l'épuisement des droits sur le matériel biologique	171
A.	Mise en circulation de matière biologique brevetée par le titulaire.....	171
B.	Multiplication nécessaire de l'exemplaire aliéné.....	173
	1. Multiplication	173
	2. Nécessité de la multiplication	175
C.	Détermination de l'« utilisation prévue »	179
	1. Interprétation de la loi	179
	a. Interprétation littérale	180
	b. Interprétation historique	182
	c. Interprétation téléologique.....	185
	d. Interprétation systématique	187
	e. Interprétation par le droit comparé.....	191
	f. Synthèse : vers une utilisation définie selon la volonté unilatérale ou bilatérale des parties ou selon un standard objectif?	193
	2. Définition subjective unilatérale ou bilatérale de l'« utilisation prévue ».....	194
	a. Définition unilatérale	194
	b. Définition bilatérale.....	198
	aa. Clause spécifique définissant l'utilisation convenue	199
	bb. Absence de stipulation.....	203
	c. Conclusions intermédiaires	208
	3. Standard objectif	209
	a. Volume des ventes	209
	b. Prix de vente.....	211
	c. Domaine d'activité de l'acquéreur	214
	d. Nature de l'affaire.....	218
	e. Produit mis en circulation.....	219
	f. Importance de la fonction revendiquée	221
	aa. Brevet de produit	223
	bb. Brevet de procédé.....	225
	g. Critères déterminants de l'« utilisation prévue ».....	229
	4. Conclusions à propos de la multiplication nécessaire à l'utilisation prévue.....	230
D.	Effet de l'épuisement des droits : une limite de multiplication	232
	1. Une limite de multiplication.....	233
	2. Privilège des agriculteurs	236

a.	Champ d'application	237
aa.	Variétés végétales	239
bb.	Races animales	244
b.	Effets du privilège des agriculteurs	246
aa.	Perspectives actuelles	248
bb.	Perspectives futures	248
(1)	Animaux de rente	250
(2)	Animaux de reproduction	251
E.	Conclusion concernant les conditions d'épuisement des droits issus d'un brevet.....	252

Partie III L'épuisement des droits du titulaire sur un matériel biologique protégé par un certificat d'obtention végétale..... 255

I.	Caractère impératif ou caractère dispositif de l'article 8a LPOV ?	259
A.	Caractère semi-impératif de l'article 8a alinéa 1 LPOV.....	259
B.	Caractère dispositif de l'article 8a alinéa 2 lettre a LPOV.....	265
1.	Interprétation littérale.....	265
2.	Interprétation téléologique	265
3.	Interprétation systématique	269
C.	Synthèse	271
II.	Conditions de l'épuisement des droits.....	273
A.	Mise en circulation d'une variété végétale.....	273
B.	Territoire de mise en circulation	275
1.	Champ d'application national ?.....	276
2.	Champ d'application régional ?	277
3.	Champ d'application international ?	280
4.	La consécration d'un régime national d'épuisement.....	281
III.	Effet de l'épuisement des droits d'un certificat d'obtention végétale	285
A.	Effet général de l'épuisement des droits	285
B.	Limite de l'épuisement du droit de multiplication.....	287
1.	Multiplication du matériel.....	287
2.	Destination du matériel lors de la cession	289
a.	Lors de la cession	290
aa.	Interprétation littérale	291

bb.	Interprétation téléologique.....	292
cc.	Interprétation systématique	294
dd.	Interprétation historique	296
ee.	Interprétation conforme au droit international	298
ff.	Conclusion quant à l'interprétation de la destination.....	299
b.	Stipulation d'une destination de multiplication.....	300
aa.	Absence de clause	301
bb.	Critères d'un standard objectif	302
(1)	Domaine d'activité de l'acquéreur	303
(2)	Nature de l'affaire.....	305
(3)	Produit mis en circulation.....	306
(4)	Caractéristiques protégées.....	307
(5)	Autres critères.....	309
(6)	Conclusions quant à la stipulation d'une destination de multiplication.....	309
3.	Privilège des agriculteurs	309
IV.	Conclusion concernant l'épuisement des droits d'un obtenteur	313
Partie IV L'épuisement des droits du titulaire sur un matériel biologique protégé par un brevet d'invention et par un certificat d'obtention végétale.....		
315		
I.	Lacune dans la coordination entre les régimes d'épuisement	319
II.	Application des principes généraux du droit au comblement de lacune praeter legem	325
A.	Interprétation par le principe de la lex posterior	325
B.	Interprétation impossible par le principe de la lex specialis	327
III.	Comblement de lacune praeter legem	329
A.	Fonction du brevet de produit vis-à-vis de la fonction de l'obtention végétale	331
1.	Prévalence du droit des brevets de produits sur le droit des obtentions végétales ?	331
2.	Conséquence de la prévalence du droit des brevets de produit sur le droit des obtentions végétales.....	333
B.	Fonction du brevet de procédé vis-à-vis de la fonction de l'obtention végétale.....	335

1. Prévalence du droit des obtentions végétales sur le droit des brevets de procédés ?	336
2. Conséquence de la prévalence du droit des obtentions végétales sur le droit des brevets de procédés.....	338
IV. Conclusion concernant le régime d'épuisement lors d'un cumul des droits.....	341
Conclusions finales	345
Répertoire des sources	351
I. Doctrine.....	351
II. Documents Officiels	358