

Paris, 15 May 1994
Original: English



FEASIBILITY OF AN INTERNATIONAL CODE OF ETHICS
FOR DEALERS IN CULTURAL PROPERTY
FOR THE PURPOSE OF MORE EFFECTIVE CONTROL
OF ILLICIT TRAFFIC IN CULTURAL PROPERTY

A Report for UNESCO

by

Patrick J. O'KEEFE

This Report is based on a Draft Working Paper by

Lyndel V. PROTT

(then Reader in International Law and Jurisprudence,
University of Sydney)

and

Patrick J. O'KEEFE

(then Associate Professor of Law,
University of Sydney)

which was presented to the Seventh Session of the
Intergovernmental Committee for Promoting the Return of
Cultural Property to its Country of Origin or its Restitution
in case of Illicit Appropriation, Athens, April 1991

CONTENTS

	Page
[01] LICIT AND ILLICIT TRADE IN CULTURAL PROPERTY	3
[02] <u>Reducing tension</u>	4
[03] <u>Need for dialogue and study</u>	4
[04] <u>Code of ethics</u>	5
[05]-[06] <u>Existing Codes</u>	6
[07] ORIGIN OF GOODS IN ILLICIT TRAFFIC	7
[08] <u>Stolen objects</u>	8
[09]-[11] <u>Products of clandestine excavation</u>	8
[12] <u>Unlawfully alienated objects</u>	11
[13] <u>Illegally exported objects</u>	12
[14] <u>Objects taken from occupied territories</u>	12
[15]-[16] <u>Attitudes of dealers to these categories</u>	13
[17] SUMMARY OF LEGISLATIVE AND ADMINISTRATIVE MEASURES TAKEN BY STATES	15
[18]-[19] <u>Theft</u>	15
[20]-[21] <u>Clandestine excavation</u>	16
[22]-[23] <u>Alienation</u>	18
[24]-[25] <u>Export</u>	19
[26] <u>General provisions</u>	21
[27] <u>Assessment of effectiveness</u>	22
[28] Investigation of offences	22
[29] Protection of the <u>bona fide</u> purchaser	23
[30] Tracing	23
[31] Identification of excavated objects	24
[32] Deterrence of unlawful alienation	25
[33]-[34] Enforcement of export control	26
[35] Obligations on dealers	29
[36] Lack of resources	30
[37] Limits on legislation	30
[38] Summary	31
[39] CURRENT PRACTICE OF DEALERS	31
[40]-[41] <u>Auction houses</u>	31
[42] <u>Dealers</u>	33
[43]-[44] <u>Codes of ethics</u>	33
[45] ANALYSIS OF TERMS OF CODES OF PRACTICE CONCERNING ILLICIT TRAFFIC ALREADY ADOPTED BY THE TRADE	35
[46] <u>British/CINOA</u>	35
[47]-[48] Substantive analysis	36
[49] Illegal export	37
[50] Clandestine excavation	39
[51] Handling	40
[52] Enforcement	40

[53]	Membership	40
[54]	Assessment	41
[55]	<u>Code of the International Association of Dealers in Ancient Art</u>	41
[56]	Enforcement	42
[57]	Assessment	42
[58]	<u>Swiss Code</u>	43
[59]	Enforcement	44
[60]-[61]	GENERAL REMARKS ON CODES OF ETHICS	44
[62]	<u>Effectiveness of paralegal instruments generally</u>	45
[63]	Advantages	46
[64]-[65]	Disadvantages	46
[66]	<u>Effectiveness of codes of ethics in this area in particular</u>	48
[67]-[69]	Breadth of application	48
[70]	Lack of recourse	51
[71]	Interpretation	52
[72]-[75]	<u>Assessment</u>	52
[76]-[77]	RECOMMENDATIONS ON MEASURES WHICH CAN BE TAKEN BY STATES TO REGULATE TRADE MORE EFFECTIVELY	54
[78]-[80]	FEASIBILITY OF AN INTERNATIONAL CODE OF ETHICS AND DRAFT TEXT	56
	Draft Code of Ethics for Dealers in Cultural Property	59
	Select Bibliography	63
	Annexes	
	A. British Code of Practice for the Control of International Trading in Works of Art	65
	B. Code de Déontologie de la Confédération internationale des Négociants en Oeuvres d'Art	68
	C. Code of Ethics and Practice of the International Association of Dealers in Ancient Art	69
	D. Usages Commerciaux of the Syndicat suisse des Antiquaires et Commerçants d'Art	70
	E. Code de Déontologie de la Comité des Galeries d'Art	76
	F. Règles de la Profession of the Syndicat National des Antiquaires Négociants en Objets d'Art, Tableaux Anciens et Modernes	91

[01] LICIT AND ILLICIT TRADE IN CULTURAL PROPERTY

Various international instruments sponsored and/or administered by UNESCO deal with the movement of cultural property. Some, such as the 1950 Florence Agreement on the Importation of Educational, Scientific and Cultural Materials¹ and the 1966 Declaration of the Principles of International Cultural Co-operation² are aimed at enhancing the licit movement of cultural property. Others are directed at prevention of illicit traffic: in particular, the 1964 Recommendation on the Means of Prohibiting and Preventing the Illicit Import, Export and Transfer of Ownership of Cultural Property³ and the 1970 UNESCO Convention on the Means of Prohibiting and Preventing the Illicit Import, Export and Transfer of Ownership of Cultural Property⁴. The point is that at any one moment countless legal transactions involving cultural property take place throughout the world. They are recognized by all relevant legal systems. They have an important place in the diffusion of culture and the formation of cultural inspiration for creative artists throughout the world. At the same time there are many transactions which are illegal under a particular national legal system and which are regarded as morally reprehensible. The problem is to distinguish the licit, and the illicit, trade; the acceptable and the unacceptable movement of cultural property.

1. 131 United Nations Treaty Series 25

2. UNESCO Doc. 14 C/8.1

3. UNESCO Conventions and Recommendations of UNESCO Concerning the Protection of the Cultural Heritage (UNESCO, Paris, 1985) 137

4. 823 United Nations Treaty Series 231

[02] Reducing tension. Unfortunately, proposals for criteria to make the distinction often involve emotional judgments resulting from historical incidents and past conduct of those involved. Yet it is essential that such judgments be made rationally if the trade in cultural property is to rid itself of its present unsavoury elements. Those concerned with the trade, both governments and individuals, need to refrain from extravagant language and acts which have the effect of exacerbating passions and reinforcing old prejudices. For example, governments should accept that not all dealers and collectors are rogues and villains. Dealers must refrain from handling material which has obviously been unlawfully traded although its precise origin is unclear. Both must realize the constraints on the other party. In particular, any move which has the effect of expanding the licit trade will expose certain governments and administrators to severe pressure from those who would seek political gain from emotional arguments even though such expansion may have the effect of reducing the illicit trade.

[03] Need for dialogue and study. There is a need for dialogue between all those involved in order to reach agreed objectives. UNESCO could undertake studies to clarify many of the matters which currently are disputed or unclear. For example, would it be possible for agreement to be reached on the conditions under which an item of cultural property which has no connection with a State apart from existence within its territory should be regarded as part of that State's cultural

heritage and whose export from that State can therefore be prohibited? What should the notion of "theft" cover? Should trade in archaeological material be treated differently from that in paintings or other forms of cultural property? Many of these issues have been raised in the negotiations on the UNIDROIT draft Convention on Stolen or Illegally Exported Cultural Objects. However, those discussions have taken place in the context of political negotiations. It would be helpful to have specialized studies by archaeologists, museum experts, traders, cultural administrators and lawyers. Such specialized studies under the aegis of UNESCO could be examined by a commission of experts and issued as policy guidelines for the future conduct of the trade [77].

[04] Code of ethics. In the absence of agreement on these and other issues and in the expectation that UNESCO will not be able to proceed quickly, it is essential that some steps be taken to improve the present position by encouraging those who would support the licit trade in cultural property. One way would be by the creation of an international code of ethics for dealers (for the purposes of this paper, including in that term auctioneers) in cultural property. The possibility of this was foreseen by the drafters of the 1970 UNESCO Convention when, in Article 5, one of the functions of the heritage staff that each Member State is required to establish is that of preparing rules "in conformity with the ethical principles set forth in this Convention" for "curators, collectors, antique dealers, etc.". It is probable that the dealers who subscribe to such a code will be those who already

have an ethical position on this issue. Some encouragement should be given to such dealers by, for example, governments directing to them State owned cultural property which has been approved for export. Adoption by dealers of such a code would signal to governments that the market place is prepared to raise its standards. This in turn may enable governments to adopt more liberal export policies which could have the effect of reducing the demand for illicitly exported cultural property.

[05] Existing Codes. A number of dealer organizations already have their own codes of ethics; for example:

Syndicat Suisse des Antiquaries et Commerçants d'Art
(Annex D)

Association des Commerçants d'Art de Suisse

Chambre Syndicale de l'Estampe, du Dessin et du Tableau
(France)

Comité des Galeries d'Art (France) (Annex E)

Syndicat National des Antiquaries Négociants en Objets
d'Art, Tableaux Anciens et Modernes (France) (Annex F)

International Association of Dealers in Ancient Art
(Annex C)

Professional Art Dealers Association of Canada

National Antique and Art Dealers Association of America.
Inc.

Art and Antique Dealers League of America

In addition, in the United Kingdom, Christie's, Sotheby's, the Society of London Art Dealers, the British Antique Dealers' Association, the Society of Fine Art Auctioneers, the Incorporated Society of Valuers and Auctioneers, the Antiquarian Booksellers' Association, the Royal Institution of

Chartered Surveyors, the Fine Art Trade Guild, the British Association of Removers, and the Antiquities Dealers' Association are all party to the Code of Practice for the Control of International Trading in Works of Art (Annex A).

The terms of this Code were translated into French and adopted by the Confédération Internationale des Négoçiants en Oeuvres d'Art at Florence on 25 September 1987 (Annex B - hereinafter it will be referred to as the British/CINOA Code). It thus is relevant to the member organizations of the Confédération such as the Art Dealers Association of America and the two United States of America Associations listed above whose own codes of ethics do not deal with the issue of illicit traffic.

[06] Apart from the British/CINOA Code and that of the International Association of Dealers in Ancient Art, only a handful of the others attempt to deal with the issues raised by illicit traffic. They do so in terms which can generally be described as vague. The reason for this is undoubtedly the complex nature of the problem, lack of agreement on its nature and the difficulty of dealing with it in a short space. Consequently, in considering current practice in the handling of goods of cultural importance and possible improvements to the control of illicit traffic, it is first essential to define what may be meant by this phrase.

[07] **ORIGIN OF GOODS IN ILLICIT TRAFFIC**

The following paragraphs deal with various categories of goods which may be regarded as being in illicit traffic. There is

no international consensus on these categories. Some are more widely accepted than others.

[08] Stolen objects. Stolen cultural property is in illicit traffic: this is clearly agreed by all concerned. In fact, such theft is said to be one of the most serious of international crimes in terms of volume and value. However, stolen goods often resurface in the hands of bona fide purchasers, and in some systems of law there is then no means of recovery for the original owner. Since the holder's possession is unchallengeable he can then pass a good title and the item is no longer regarded as illicitly traded. This position would be changed if the current UNIDROIT Draft is adopted. It provides that stolen cultural property will be returned; bona fides is relevant only to the question of compensation. It should be noted also that "theft" covers a wider class of acts in some systems of law than in others: goods out of which an owner has been defrauded may not be regarded as stolen, although it may be regarded as illicitly trafficked (see para. 13 below).

[09] Products of clandestine excavation. Apart from theft, another group of cultural objects which is regarded as part of the illicit trade are those which have been clandestinely excavated. This includes goods taken from sites unknown to anyone but the illegal excavators; goods taken from a legitimate excavation by unauthorized persons and goods taken from legal excavations by authorized persons (e.g. diggers under the supervision of licensed archaeologists) in

contravention of the rules regulating the excavation. This material may circulate with documents attesting a false provenance. For example, a Maori carving illegally excavated in New Zealand in 1972 was accompanied by a document stating that it had been in a private collection in the United States from 1935 to 1966, complete with an invoice (subsequently discredited)⁵; a bronze Indian idol illegally excavated in Southern India in 1976 and sold by a London dealer was accompanied by a fanciful provenance provided by a Pakistani citizen who turned out to be the dealer's mother⁶.

[10] The category of clandestinely excavated goods sometimes overlaps with the category of stolen goods, since some States have declared all unexcavated archaeological material to be the property of the State. Its removal without State permission may thus amount to theft. When the theft occurs depends on the circumstances. In United States v. McClain, the Court of Appeals for the Fifth Circuit was concerned with antiquities claimed by Mexico under legislation purporting to declare such objects the property of the nation. The Court noted that "owned property may have been illegally taken or converted before exportation, e.g., by discovering and failing to register an artifact or by an unlawful transfer"⁷. State

5. Attorney-General of New Zealand v. Ortiz [1982] 1 Q.B. 349; [1982] 3 All E.R. 457 (CA); [1983] 2 All E.R. 98 (HL); Cater, R.R. "The Taranaki Panels - a case-study in the recovery of cultural heritage" (1982) 34 Museum 257

6. Facts recorded in the unreported decision of Kennedy J. in Union of India v. Bumper Development Corporation Ltd. (17 February 1988)

7. 545 F.2d 988 at 1003

declarations of ownership of undiscovered archaeological material do not amount to a taking of property. The right of the landowner or finder to such material is not a property right. Their rights to the property when it is found are civil rights, i.e. enforceable at law. If the law removes those civil rights before the item is found, there is no taking of property, merely an extinguishing of the civil rights.⁸

[11] A different situation may arise in instances where a State has declared itself to be the owner of all antiquities including those already discovered and in private ownership. This could well amount to nationalization and raise constitutional issues⁹. Apart from that aspect, the fact that the State allows private persons to possess certain categories of cultural property, and even to pass them on, should not affect its title. The above was the situation in Peru after 1929 according to the United States District Court in Government of Peru v. Johnson¹⁰ which held that the "laws of Peru concerning its artifacts could reasonably be considered to have no more effect than export restrictions". The notion of ownership underlying the court's view of the Peruvian claim is a narrow, conservative one¹¹. It is at odds with the

8. O'Keefe, P.J. & Prott, L.V. Law and the Cultural Heritage: Volume III: Movement (Butterworths, London, 1989) 430

9. Merryman, J.H. "The Nation and the Object" (1994) 3 International Journal of Cultural Property 61, 62

10. 720 F. Supp. 810 at 814

11. A contrary view is taken by Merryman above

emerging nature of the concept of cultural heritage wherein ownership is seen in relative, not absolute terms. A more enlightened view was taken by the Italian courts in the case Republic of Ecuador v. Danusso¹² where artifacts affected by a similar Ecuadorian law were held to fall into "an intermediate category between private property and the property owned by a nation for public purposes"¹³.

[12] Unlawfully alienated objects. Yet another group of cultural objects in the illicit trade are those which have been unlawfully alienated according to the law of the country of origin. Some States have a right of pre-emption over certain classes of cultural goods (goods which are likely to be exported, for example: such schemes are in force in many countries); others require alienation under certain conditions (notification to the transferee of the object's classified status is a common one) or only to certain transferees (registered collectors in New Zealand; nationals in Zaire). If a work is transferred contrary to such a law and then found in another country, there are some who do not see these objects as being illicitly traded. Restrictions on alienation may be additional controls on objects which already fall into another class such as illegal export or clandestine excavation.

12. Republic of Ecuador v. Danusso Civil and Criminal District Court of Turin, First Civil Section. No. 4410/79; Court of Appeal of Turin, Second Civil Section, No. 593/82

13. Translated in part and discussed in O'Keefe & Prott, op. cit. fn. 4, 441, 628-631

[13] Illegally exported objects. The fourth class of goods in illicit trade, and perhaps the most controversial of all, comprises those cultural objects which have been illegally exported. Legal tradition in the United States and many other countries, has not, until recently, regarded the illegal export from another State as any ground for refusing to allow trade in the goods concerned. For the State of origin, this means that it becomes almost impossible to retrieve cultural objects once they have been taken out of the country - yet it is often difficult, especially for developing States, to fully police their borders and prevent their exit. The category is important because it is often designed as a legislative backup to catch material that has been otherwise illicitly dealt with - in particular, clandestinely excavated or illegally alienated. While the fact of clandestine excavation or wrongful alienation may be difficult to prove, illegal export may be relatively easy. This category has, in particular, been important to developing States seeking to preserve or retrieve traditional cultures in respect of ethnological material.

[14] Objects taken from occupied territories. There is a consensus within the international community that cultural property taken from territory occupied during armed conflict, including territory occupied during armed conflicts not of an international character, is being illicitly trafficked. That is the rule in the Protocol to the 1954 Hague Convention for the Protection of Cultural Property in the Event of Armed

Conflict¹⁴ to which 71 States are currently party (including Austria, Belgium, France, Germany, Italy, Netherlands, Switzerland). Unfortunately, not all States enforce the principle of returning such material to its place of origin and there remains a thriving black market in such goods. In recent years there have been several deplorable examples of exploitation of cultural goods during, or immediately after, hostilities when the local population was not in a position to protect its own heritage: it occurred in Bangladesh at the time of and immediately after its separation from Pakistan¹⁵; the fate of the great monumental complex at Angkor Wat in Cambodia has been a concern during all the recent periods of civil unrest, war and invasion in that country, while the removal of antiquities from the Turkish controlled area of Cyprus has been a well known feature of recent history, dramatically illustrated by the case of Autocephalous Greek-Orthodox Church of Cyprus v. Goldberg & Feldman Fine Arts Inc.¹⁶.

[15] Attitudes of dealers to these categories. These distinctions in the origin of the goods in international trade are significant, for whereas there is general agreement that traffic in stolen cultural property must be stopped, there has, until recently, been a less clear consensus on clandestinely excavated material, on the basis that other

14. 249 U.N.T.S. 240

15. Lewis, G. "The Return of Cultural Property" (1981) (June) Journal of the Royal Society of Arts 435

16. 717 F.Supp. 1374 (1989); 917 F.2d 278 (1990)

countries should not be expected to limit trade in these items if the State of origin does not prevent such excavation. There are those who argue that it is unreasonable for a State to claim ownership of unexcavated archaeological material in spite of the fact that many countries, for example, make and enforce exactly the same claims in respect of minerals and oil and these claims are recognized worldwide. Reserve has been expressed by some as to the category of wrongfully alienated material: since some States would not impose such restrictions themselves, it has been argued that they should not recognize and enforce such restrictions of other States; others do impose such restrictions but their courts have enforced only their own national rules of restriction, not those of other countries. The traditional view of some importing States with regard to objects said to be in illicit traffic because they have been illegally exported has already been discussed.

[16] Although these views are now less rigorously asserted and there is an increasing recognition of the need to stop all categories of illicit trade, it is important to remember that some States, and some dealer groups, may be prepared to accept much more rigorous control of the traffic in stolen cultural objects, and in respect of certain categories of objects. The UNIDROIT Draft provides for the return of all stolen cultural property but for the return of only certain restricted categories of illegally exported cultural property. Objection to stricter control generally may be based on hesitation to see this extended to categories of material where freedom to

trade has traditionally been protected by the national legal system.

[17] SUMMARY OF LEGISLATIVE AND ADMINISTRATIVE MEASURES TAKEN BY STATES

Before examining current dealers' practices in respect of objects which are in illicit trade, it is appropriate to summarize briefly the kinds of steps currently taken by national States to inhibit such trading. Some measures are directed especially to particular classes of objects in the illicit trade; others, such as regulations applying to dealers, are applicable generally.

[18] Theft. Efforts of States to control theft generally use the normal procedures of criminal law: police surveillance, enquiry and prosecution together with penal sanctions for wrongful taking of property, wrongful entry to premises and conspiracy to commit a crime. Security services provide preventive systems for public and private property. Once theft has occurred, laws against receiving and passing of stolen property try to prevent trade in stolen goods.

[19] In the Common Law the general rule is Nemo dat quod non habet ("No one can give what he does not have" i.e. he cannot pass a good title to goods if he does not have good title to the goods). If strictly applied, this would mean that no one could ever achieve good title to a stolen object. There are, however, exceptions to this rule discussed below. In other systems of law there are generally actions available to the

owner to recover his property. However, again these are subject to important limitations listed below.

[20] Clandestine excavation. The major means of protecting sites from clandestine excavation is site protection. Where areas are known or suspected to be rich in relics, they can be registered or declared and special protections applied. Some such sites are expropriated by the State: others, even if left in private ownership, are subject to prohibitions on excavation without proper authorisation (e.g. Austria, Länder of Germany, United Kingdom). Searching for relics, even on private land, may be prohibited (Quebec, Sudan). Obligations to report finds of relics are common and are included in the European Convention on Protection of the Archaeological Heritage (Revised) 1992. There are also provisions making it an offence to be found on or near an archaeological zone in possession of a metal detector (Israel, United Kingdom), and presuming any person found to be on a protected site with a metal detector to be there for the purpose of illegal excavation (Israel). Where excavations have been approved, either legislation or detailed excavation agreements between the State and the excavation team lay down detailed particulars as to how the finds are to be handled, registered and stored and provide for their ultimate disposition. Where the excavators are foreigners, there may have to be a supervisor or team member from the archaeological authority of the host State (Colombia, Mauritania, Syria).¹⁷ Breaches of

17. For detailed discussion of provisions on local participation and supervision see O'Keefe, P.J. & Prott, L.V.

the conditions that have been imposed e.g. careless storage which has facilitated theft or inaccurate cataloguing may be severely penalized e.g. by cancellation of the excavation licence.

[21] Where a country is so rich in archaeological remains that it is not practical, at least in the short term, to designate protective sites or zones, or where a previously unsuspected archaeological find is being exploited without the knowledge of the authorities, control is much more difficult. Some solutions used to date include: declaring a general duty to report all finds of relics to the authorities (e.g. Jordan, Ghana, Costa Rica); declaring all, or particular, undiscovered relics the property of the State (Malaysia, New Zealand); forbidding export (Nigeria) or unauthorized export (United Kingdom, Libya) of such objects; establishing a general offence of searching for relics without a specific excavation permit (Pakistan, Fiji, Kenya); requiring all relics in private possession to be registered by a certain date and thereafter applying a presumption that any unregistered relic has been illegally excavated (or otherwise illegally acquired) (Israel, New Zealand). A final technique used by States is export control - by requiring examination of all relics about to be exported, the authorities may become aware of a new class of objects on the market which suggests that an important new site has been found, or that controls on legal excavation are being evaded.

[22] Alienation. Legal controls on alienation are of the most various kinds. Many systems of law have systems of classification of important cultural objects: the law requires that a prospective purchaser be notified in advance of the classified status of the object (e.g. France). In some jurisdictions some objects are simply inalienable e.g. goods in public hands in France, a rule which applies to all publicly owned collections¹⁸, and registered objects in Spain which are owned by the State or by public institutions¹⁹. Some transfers are valid only on conditions: these may vary from conditions that require proper maintenance, display or access to those which require no further alienation. Some property is owned in common and may not be alienated without the consent of all concerned: such a case arose in France where two of four owners of some frescoes transferred them to a dealer²⁰. Somewhat similar cases have occurred where indigenous communities have sought to prevent the "sale" by one of their members of cultural objects which belong to the whole community²¹. Finally there are special rules of law such as the "trust" in the Common Law which provides that the legal owners of objects can only transfer them to others if

18. A rule held to apply to collections of cultural objects in Bibliothèque royale v. Charron D.P.1846.II.212 and now adopted by legislation.

19. Law 13/1985 of 25 June 1985 concerning the Spanish Historic Heritage, Art. 28

20. Ville de Genève et Fondation Abegg v. Consorts Margail D.1985. 208; Fondation Abegg v. Ville de Genève D.1988.325

21. Johnson v. Chilkat Indian Village 457 F.Supp. 384 (1978) (United States)

that transfer is in accordance with the terms on which the objects have been entrusted to them: these terms may range from limitations as to time, place and person to total prohibition of alienation: many museum collections are held on trust in Common Law countries.

[23] The sanction for non-compliance in all these cases is usually the invalidity of the transfer: that is, the purchaser or other transferee must return the object and, depending on the circumstances and the legal nature of the transaction, may receive compensation for the price paid, and sometimes other recompense, such as loss of profit and the costs of storage or restoration. In many cases other persons can also sue the wrongful transferor e.g. persons who would have had the advantage of the conditions of restricted alienability or of a trust, or the persons who imposed those conditions, or the person who has been invested with the power of ensuring that those conditions are observed (such as a trustee). In some cases the State itself will take action e.g. where the cultural objects concerned were publicly owned, or the goods concerned are forfeit to the State as a result of the transaction (New Zealand).

[24] Export. Almost all States have some form of control on the export of at least some categories of cultural objects²².

22. Summaries of the relevant provisions of 161 States is available in Prott, L.V. & O'Keefe, P.J. Handbook of National Regulations concerning the Export of Cultural Property (UNESCO, Paris, 1988). For a detailed discussion of export controls around the world see O'Keefe, P.J. & Prott, L.V., op. cit. fn. 4, Ch.9

Such controls may range from total prohibition (e.g. Nigeria as to antiquities) to export on payment of a tax (Saudi Arabia and Syria) to State rights of pre-emption (France); to permission based on assessment of the object's significance to the cultural heritage of the country concerned (Australia) to the imposition of waiting periods for the raising of the purchase price internally (Canada, United Kingdom). The policing of these provisions is usually left to the Customs Service and is also very dependent on international cooperation, since most Customs Services do not have the resources for extensive searching of bags and consignments and because most countries have a reluctance, on theoretical and practical grounds, to inconvenience travellers and consignors (tourism and trade are significant elements in national wealth, and interference with the private activities of individuals is in many cases alien to the political philosophy of the State).

[25] Penalties which are applied when offences are detected are usually fines, and sometimes imprisonment. Action for damages e.g. for the value of the object to the cultural heritage of the State may be available (Italy) or for the costs of retrieval (Austria). In some countries any transaction which has necessarily involved illegal export (e.g. sale to a person resident outside the country of origin) is regarded as invalid²³. Some States deregister dealers who are found guilty of assisting in illegal export transactions

23. Allgemeine Versicherungsgesellschaft v. E.K. BGHZ 59, 83 (Germany)

(Austria, Tunisia). Many jurisdictions provide for confiscation or forfeiture of the object which has been involved in illegal export or attempted export. Some States provide for additional penalties for persons who have been found guilty of illegal export activities on more than one occasion. While some States regard offences against illegal export as infractions of the law of relatively minor importance, others regard them as serious criminal offences. Extradition may be sought. Suspicion of involvement in such activities may lead to denial of a visa and, in the case of diplomatic and consular staff of other States, to declarations of persona non grata.

[26] General provisions. As an additional means of inhibiting the illicit trade, some States have placed an obligation on dealers to check the provenance of the goods they sell or to keep registers of sellers and purchasers so that the path of goods can be traced. The receiving of stolen goods is a criminal offence in most systems of law, and many States also have a licence system for dealers in second hand goods. Such a system allows police or other investigative officers to trace goods, and irregularities in the keeping of the register, or evidence that the dealer has been handling stolen goods will result in sanctions against him, or even in the cancellation of his licence. These provision apply generally, in the systems which have them, to all sorts of stolen goods. The control of dealers' activities to prevent illegal alienation, clandestine excavation or illegal export of cultural goods has been used in specific cultural heritage

legislation. Among countries which specifically legislate on the obligations of dealers in cultural heritage items are Bangladesh, France, Greece, India, Israel, Mali, Mexico, New Zealand, Thailand, Tunisia and Turkey²⁴.

[27] Assessment of effectiveness. The effectiveness of these measures varies greatly from State to State and from one class of illicit trade to another. Theft is an increasing problem for all countries with cultural riches. A very high proportion of stolen cultural objects are immediately exported, since it is generally easier to avoid detection of the theft in a foreign jurisdiction.

[28] Investigation of offences. States with serious concerns about theft have generally set up special units within the law enforcement agencies to deal with thefts of this nature, since expertise in tracing stolen cultural objects is built up gradually and is usually best centralized in a well-trained unit. Italy has its Carabinieri tutela del patrimonio artistico, probably the longest established and most experienced, but there are also specialized squads in Canada, France, United Kingdom and the United States of America. Though INTERPOL can assist in cases where international trade is suspected, the recovery rate rests at only about 12 per cent. Even where detection and prosecution are successful, those involved with the theft of cultural objects are often given relatively light sentences. The poor rate of detection

24. A fuller discussion can be found in O'Keefe, P.J. & Prott, L.V., op. cit. fn. 4, 327-334

and application of minimal penalties does not provide a major deterrent to theft, especially in the international art market, where prices are high for the effort outlaid.

[29] **Protection of the bona fide purchaser.** More serious again is the rule protecting the bona fide purchaser and rules on limitation of actions. According to Art. 2279 of the French Civil Code, an owner can recover lost and stolen goods from their possessor only within a period of three years. An owner can always recover from a thief, but a thief passes the goods on as quickly as possible, so that they are generally found in the hands of another. Most European Codes, and those modelled on them, have adopted this rule, although the period varies (five years in Switzerland; immediately in Italy). Generally in these legal systems, there is a strong presumption of good faith; it is for the person alleging lack of good faith (most often the original owner) to prove it, and that is usually very difficult to do, since he or she has to prove bad faith in the mind of the very person whose interest it is to conceal his own guilt or negligence. Even in Common Law systems where the nemo dat rule prevails, there are problems for the original owner. There are a number of exceptions to the rule. There are also rules of limitation i.e. rules which place a time limit on the bringing of claims which may restrict the right of the owner to bring suit.

[30] **Tracing.** But one of the principal problems for the recovery of stolen cultural objects is the problem of tracing them. Such objects are often sold through markets which have

little publicity or through dealers or restorers. Even if the object can be traced that far, it is often impossible to trace it further where there is no legal obligation on sellers in such venues to know, or to disclose, the names of the purchasers. Where dealers, auctioneers, restorers or other handlers of such material are not required to make stringent enquiries as to the provenance of the objects handed to them for sale, then both middleman and purchaser can maintain such protection as the legal system may accord to their "good faith" by a practice of not making such enquiries. An owner trying to trace and recover his or her stolen property is therefore beset with difficulties.

[31] **Identification of excavated objects.** The situation for objects obtained by clandestine excavation is even worse. In case of theft, the material lost is often catalogued and can in any event be described; there are often photographs and in some cases, guidebook descriptions of missing objects; registration details or insurance valuations which give particulars for identification. In the case of objects taken from clandestine excavations, the government concerned may have no notice of their abstraction from the country until they appear in a foreign collection or auction house catalogue, when it becomes evident that the material must have come from a particular area (e.g. it is associated with a particular culture), has not been previously on the market (e.g. has never been described in any scholarly work or other catalogue), and is not from one of the authorized excavations on that territory (or was abstracted from an unauthorized

excavation contrary to the controlling regulations). The problems of States such as Turkey and Guatemala, with a large number of not fully explored and many undiscovered sites and without the resources to fully protect those which are already known, prevent any practical reality in the suggestion that such States must take full responsibility for preventing the illicit trade in this category of goods. A number of States have litigated in foreign countries for the return of such objects - in some cases successfully (e.g. India in Bumper Development Corp. Ltd. v. Comr. of Police²⁵; Turkey in Republic of Turkey v. Metropolitan Museum of Art²⁶) but not in others (e.g. Peru in Government of Peru v. Johnson²⁷; New Zealand in Attorney-General of New Zealand v. Ortiz discussed at [09]). Such legal actions are expensive in terms of costs and the time of senior officials. They are beyond the ability of many States to undertake and fraught with difficulties. Even suits for material which can be identified as taken from a known site or excavation (and so in many cases amount to stolen goods) may be defeated by rules protecting the bona fide purchaser.

[32] **Deterrence of unlawful alienation.** In respect of unlawful alienation, national laws are probably reasonably effective where the goods remain in the same country. Restrictions on alienation or conditions of inalienability

25. [1991] 4 All E.R. 638

26. 762 F.Supp. 44 (1990)

27. 720 F.Supp. 810 (1989)

will often remain even where the goods have passed through the hands of a bona fide purchaser. However, the matter is altogether different where the object is found in another country, since restrictions in private law such as non-alienability²⁸ or trust²⁹ have often not been enforced in a foreign jurisdiction. It should be noted, too, that the recovery of goods by an owner under Art. 2279 of the French Civil Code and similar provisions is generally restricted to lost and stolen goods: in respect of all other movables the general rule is that "Possession represents ownership". Again, as in the case of stolen goods, an owner seeking to trace wrongfully alienated objects may be thwarted because at some stage in the train of transactions a middleman is not required to disclose the parties to the next transaction.

[33] **Enforcement of export control.** Finally, in the case of illegally exported goods, a State may have difficulty in physical control of export e.g. where it has long and exposed borders, where it is easy to evade border authorities and where the rewards of the trade warrant the use of private boats or planes to evade such controls. Unless there is international co-operation for reciprocal respect of such laws, therefore, some countries have very little chance of effective control. The 1970 UNESCO Convention on the Means of

28. A Spanish condition of non-alienation imposed by the original donor was not enforced by a French court in the case of Frias v. Pichon 1886 Clunet 593

29. An English provision of a trust was not applied by a French court in the case of Van de Heydt et Burth v. Kleinburger 1901 Clunet 812

Prohibiting and Preventing the Illicit Import, Export and Transfer of Ownership of Cultural Property was designed to ensure such co-operation, but of the 82 States which are so far party to it, by far the most are States which are nett "exporters" (though against their will), rather than importers of cultural objects. Some bilateral arrangements (e.g. . between the United States and certain States in Central and South America³⁰) have provided for respect for foreign export laws, and some States have administrative or legislative procedures for such co-operation (e.g. the United States of America has forbidden the import of pre-Columbian murals and sculpture from a number of Central and South American States; Australia, even before it became party to the 1970 UNESCO Convention, co-operated with Papua New Guinea to prevent entry into Australia of cultural objects illegally exported from Papua New Guinea).

[34] A suggestion which has been made for the improvement of export control is the development of a uniform export certificate. This would be easy for foreign dealers to recognize, and all that would be necessary would be the verification of appropriate stamps and signatures. For such a system to be successful two conditions are required: that dealers can be reasonably expected to know which objects require export certificates, and a minimum number of exporting States agree to take part in such a scheme. The first condition has been met, now that an adequate summary of the

30. E.g. Guatemala, Peru, Mexico

export laws of 161 countries is available free of charge from UNESCO³¹. The second requires co-ordination of existing and proposed action. There is already a standard form export licence prescribed for the member States of the European Community. This is based on the Layout Key of the United Nations under Article 9 of the Convention on the Harmonization of Control of Goods at Frontiers which the Member States have agreed to apply in Council Regulation No. 1262/84. In addition to this, the Scheme for the Protection of Cultural Heritage Within the Commonwealth agreed to by the Law Ministers of the Commonwealth of Nations on 19 November 1993 requires the member countries of the Commonwealth to use standard forms in implementing the Scheme; these to be settled by consultation through the Commonwealth Secretariat. It is obvious that action should be taken now to prevent the development of different formats by various blocks of nations that would later be extremely difficult to change. There should be a format for export licences which, as far as possible, is universally acceptable. An urgent study should be made of the United Nations Layout Key to see if it effectively makes provision for the type of information needed in respect of the export of cultural property. If not, the study should propose action to be taken by the United Nations, UNESCO, the European Community and the Commonwealth Secretariat. If this process is successful, a provision requiring dealers to sight export documents could be included

31. Prott, L.V. & O'Keefe, P.J. Handbook of National Regulations concerning the Export of Cultural Property (UNESCO Doc. CC.88/WS/27, Paris, 1988)

in an international code of ethics. As it may take some time for use of a standard format to develop, the drafting of an international code should not, however, be delayed until this procedure is completed. Such a code can always be improved and amended as practice develops and circumstances require.

[35] **Obligations on dealers.** In their efforts to control trafficking in cultural objects, some jurisdictions, as we have seen, have legislated to create obligations on dealers which would facilitate tracing and have provided penalties by way of removal of a dealer's licence for illegalities.

Whereas this system may have moderate success in fairly small jurisdictions without immense quantities of material and numbers of dealers to supervise (e.g. New Zealand), it is much less effective where dealers and cultural objects are much more numerous. Doubts as to their effectiveness (as well as a desire to have a more uniform approach among Arab countries generally) has led to the abolition of licensing systems in Syria and Egypt in favour of a total abolition of the dealing provisions and the creation of a simple offence of dealing in antiquities. While some argue that this immediately creates a black market, it is doubtful whether it is much less effective than a licensing system which is impossible to supervise efficiently and where dealers often kept two or more sets of books, several locations for trading, and different classes of object (some legal and authentic, some illegal and some fakes) for different classes of enquirers. The licensing system also requires considerable resources by way of inspectors and

enforcement agencies: resources which some jurisdictions feel would be better employed in the actual guarding of sites.

[36] **Lack of resources.** A number of reservations within the art trade have been expressed about the possibility of more effective governmental control of the illicit trade in cultural property. Such is the size of the market in cultural property in some countries that it seems that effective policing would require very substantial additional police and Customs resources. This would have important financial implications for a State. States which pride themselves on minimal regulation of the private behaviour of their citizens and on not being "Police States" would also meet strong political criticism from the public for any very significant increase in the size and power of police supervision.

[37] **Limits on legislation.** Bringing in more effective legislation, even where this will not require greatly enlarged enforcement mechanisms, may also not be easy. Cultural administration is not given a high priority in the legislative programmes of many countries. Even in a country which has had a tradition of strong interest in this area, difficulties may overwhelm a legislative initiative. An example was a recent French initiative, supported by a consensus in the profession, which would have given certain appellations, used within the fine arts trade, a legal significance: it would thus have tightened control over the use of these descriptions and made the passing of fakes more difficult. Despite the strong support of the fine arts trade which wanted the law, it failed

to raise the interest of the legislators and so many other issues were given priority that the proposal died.

[38] **Summary.** There are serious reasons why legislative regulation of this area cannot be fully effective. An earlier study has recommended ways in which national States can attempt to improve their control over the illicit trade³². In view of the limited effectiveness of statute law in many jurisdictions and the difficulty of improving it, at least in the short term, consideration should be given to other possible ways of hindering and preventing the illicit trade in cultural property.

[39] **CURRENT PRACTICE OF DEALERS.**

Standardization which builds on current practice is likely to be more acceptable than measures which do not take it into account. For that reason it is important to summarize and analyze the practices of auction houses and dealers in cultural objects in checking the provenance of objects they trade in.

[40] Auction houses

While auctioneers in France and some other countries are controlled by legislation, the big auction houses in the Common Law world (e.g. New York and London) have traditionally

32. Prott, L.V. & O'Keefe, P.J. National Control of Illicit Traffic in Cultural Property (UNESCO Doc. CLT-83/WS/16, Paris, 1983), Recommendations at 138-143. The Report is also available in Spanish and will be reprinted after revision in English and French

not been so controlled. Both the United States and the United Kingdom have resisted pressures to legislate in this respect (e.g. both have rejected the obligation sought to be imposed by Article 10(a) of the 1970 UNESCO Convention).

[41] Prior to 1984, the view of auctioneers was that attention to the legal status of the objects which passed through their hands was the responsibility of the seller and the buyer, and not that of their agent, the auctioneer. In fact, however, because of the practice of secrecy, it was easy for the seller to conceal facts which might suggest that the object was being illicitly traded, and it was difficult for the buyer to find out the kind of information which he needed to make an informed decision about an object's legal status. The reply to a criticism made along these lines was that if a buyer had good reason to suspect that an object was stolen, or another person claimed ownership, details of the seller would be revealed. Unfortunately, this missed the point: an owner might not be aware of an impending sale in time to make his claim, or at any rate to lay proofs of identity of the object and ownership before the auction house, before another transaction had overtaken it. Where such evidence has been put after the new transaction, at least one incident has occurred where the auction house has refused to reveal the identity of the buyer. This occurred in 1976 when Sotheby's, following an auction sale in London of a painting confiscated from the Jewish banker, Paul Hartog, by the Gestapo in 1942, did not answer a request by the Hartog heirs for the name of

the buyer³³. Furthermore, a buyer could claim to have no reason to be suspicious of an object's status, comfortably aware that he had been deprived of the means of making proper enquiries that might have put that responsibility clearly on him or her. These attitudes have now evolved, however, and the major auction houses in England have accepted the British Code.

[42] Dealers. The practice of dealers also varies enormously, depending not only on the great variety of laws relating to dealers in the different legal systems, but also significant variation in the professionalism of dealers themselves. They range from full-time professional dealers, of great experience and expertise at the top of the scale, to persons who make an occasional transaction, stallholders at markets and shady characters who move from place to place, selling sometimes from the back of a van and with no permanent address.

[43] Codes of ethics. It is common, however, for there to be dealer associations who seek to unite dealers in their interests and to encourage proper trade practice. They commonly require an entrance and annual fee and often also promote standards of practice, which may refer to and build on legal regulation, or may supplement or surpass it. Such standards may relate to duties to check the origin of the goods being sold, with the aim of ensuring compliance with the law, or simply of furthering public confidence in the art

33. (1986) 7 (June) IFARreports 4-5

trade and in members of the group as professionals. While some dealer groups pay considerable attention to professional conduct and ethical practices, others pay very little. The Comité des Galeries d'Art, in Paris, has a Code de Déontologie which includes provisions on the checking of provenance and observance of the law. The rules of the Syndicat National des Antiquaires Négociants en Objets d'Art, Tableaux Anciens et Modernes (France) and those of the Chambre Syndicale de l'Estampe, du Dessin et du Tableau (France) have some provisions. The Syndicat Suisse des Antiquaires et Commerçants d'Art has a detailed set of standards. The Code of Ethics and Practice of the International Association of Dealers in Ancient Art deals mainly with stolen objects. An analysis of these provisions is made in the next section.

[44] Dealers in England, although organized into some groups, were less subject to legal regulation than those on the continent. However, partly in response to pressures which had emerged for better international co-operation to deter the illicit trade, the British Government presented to the Intergovernmental Committee for Promoting the Return of Cultural Property to Its Countries of Origin or Its Restitution in Case of Illicit Appropriation at its fourth session in 1985, the Code of Practice for the Control of International Trading in Works of Art already referred to [05]. Its terms will be analysed in the next section. It marked an important step forward in the public espousal of proper standards of control by dealers and auctioneers to prevent their participation, even unintentionally, in the

illicit international trade. Furthermore, as noted above [05], the British Code has been translated into French and adopted by the Confédération Internationale des Négociants en Oeuvres d'Art.

[45] ANALYSIS OF TERMS OF CODES OF PRACTICE CONCERNING ILLICIT TRAFFIC ALREADY ADOPTED BY THE TRADE

Many of these groups so far have only fairly rudimentary written provisions about the ethics of handling goods of unexamined origin. The Chambre Syndicale de l'Estampe du Dessin et du Tableau has as one of its aims the definition and codification of commercial practice (Statute, Art.III(7)) and a member can be suspended or expelled if that person fails to give an adequate explanation of conduct which severely damages the interests of the group (Statute XVIII). The Code of Ethics of the Professional Art Dealers Association of Canada Inc. states that members shall "abide by the laws of Canada and by international treaties ratified by Canada, dealing with cultural property, exported and imported". The codes of ethics which have provisions most relevant to the illicit trade are the British/CINOA Code; that of the International Association of Dealers in Ancient Art and the Statement of Commercial Usages of the Syndicat Suisse des Antiquaires et Commerçants d'Art.

[46] British/CINOA. This is unique in making reference to "the world wide concern expressed over the traffic in stolen antiques and works of art and the illegal export of such

objects" (Art.1). It is the only dealers' code of ethics which specifically deals with the problem of illegal export.

[47] **Substantive analysis.** This Code also uses the terminology of the 1970 UNESCO Convention since, in Article 2, its signatories agree "not to import, export or transfer the ownership of such objects". That obligation is, however, qualified. First, it is not an absolute obligation, but "to the best of their ability". Secondly, the obligation is qualified by the phrase "where they have reasonable cause to believe" followed by a number of sub-clauses. The phrase "reasonable cause to believe" gives the dealers/auctioneers a measure of appreciation. It probably does not require onerous investigation on their part, though it does require them to see documentation and to note any blatant defects or missing documents. It is questionable, however, whether it requires a more diligent testing of these documents. The matter arose in the case of Kingdom of Spain v. Christie, Manson and Woods Ltd.³⁴. There Christie's offered a Goya painting for auction. The seller had provided export documents indicating that it had been legally exported from Spain. The Spanish Government argued that the documents were forgeries, indicating such factors as an outdated form, signature of a person who had not held the office described and lack of a necessary counter-signature from another Ministry. Although the case went to court and a preliminary injunction to halt the sale was granted, the responsibility of Christie's under the British

34. [1986] 1 W.L.R. 1120 (England)

Code to check the Spanish claims was not determined because a settlement was reached.

[48] The obligation of Article 2 is expressed to relate to three classes of illicit trade: theft, illegal export and clandestine excavation. Article 2(a) applies where the "seller has not established good title to the object under the laws of the U.K., i.e. whether it has been stolen or otherwise illicitly handled or acquired". The words "otherwise illicitly handled or acquired" might well cover cases of objects which are classified or inalienable under the laws of their country of origin or wrongfully alienated by a person who has possession or ostensible authority, but no right, to do so (e.g. a museum curator or licensed excavator). No case of such a wrongful alienation has, as far as is known, yet been decided under the Code. However, the words "good title to the object under the laws of the U.K." may create an ambiguity which could here be seized on i.e. it might be argued by a dealer seeking to evade his obligation that, notwithstanding a provision as to inalienability or wrongful alienation in the country of origin, the seller has nonetheless acquired good title under the laws of the United Kingdom, since United Kingdom law does not recognize these restrictions. It would be wise to eliminate this ambiguity to avoid misuse of this loophole.

[49] **Illegal export.** Article 2(b) concerns the case where a dealer/auctioneer has reasonable cause to believe that "an imported object has been acquired in or exported from its

country of export in violation of that country's laws". This would appear to have covered the Goya case (as well as wrongful alienation cases). But, leaving aside the question of whether the documents were forged or not, and even if the court found that they were indeed forgeries, Christie's argued that they could continue with the sale on the basis that the vendor had acquired the picture "innocently" (i.e. was not implicated in the illegal export) and that the case therefore fell under Article 4. This provides that:

Where a member of the U.K. fine art and antiques trade comes into possession of an object that can be demonstrated beyond reasonable doubt to have been illegally exported from its country of export and the country of export seeks its return within a reasonable period, that member, if legally free to do so, will take responsible steps to co-operate in the return of that object to the country of export. Where the code has been breached unintentionally, satisfactory reimbursement should be agreed between the parties.

The trial judge mentioned³⁵ Christie's position but held that it was not his function to take a view on this matter. It is understood that other signatories to the Code disagreed with Christie's view. It would be as well, however, to avoid such an interpretation by clearer wording. It is also not clear how thorough a dealer/auctioneer need be in investigating "innocence" - does failure to examine an exporter's status as a reputable dealer destroy a claim of "innocence" or is a dealer/auctioneer entitled simply to rely on a vendor's statement that he or she "did not know" anything detrimental about the dealer? In the recent United States case of Autocephalous Greek-Orthodox Church of Cyprus v. Goldberg & Feldman Fine Arts Inc. the United States Court of Appeals

35. At 1125

clearly expected a buyer to have investigated the character of the vendor³⁶.

[50] **Clandestine excavation.** Article 2(c) concerns the case where a dealer/auctioneer has reasonable doubt "that an imported object was acquired dishonestly or illegally from an official excavation site or monument or originated from an illegal clandestine or otherwise unofficial site". This is a welcome recognition of the particular problems of clandestine excavation. It, too, however, has ambiguities which are open to exploitation. Eight months after the British Code was adopted certain Apulian vases were offered for sale at Sotheby's. The Italian Government claimed that they were the products of clandestine excavation. The curator of Greek and Roman Antiquities at the British Museum stated that a three volume publication listed every known and legally excavated vase from Apulia, more than 6,000, up to 1983: although one or two might have been missed, it could not have omitted the large numbers then appearing in the salesroom. Sotheby's maintained that there was "no evidence that any of the vases ... have come from any official or unofficial site" and proceeded with the sale. There appear to be conflicting views on the episode. However, it does illustrate the problem facing anyone who protests under this Article. The great difficulty in proving the identity of material from clandestine excavation has already been discussed [31].

36. 917 F.2d 278 (1990)

[51] **Handling.** Article 3 is an undertaking by signatories not to "exhibit, describe, attribute, appraise or retain any object with the intention to promote or fail to prevent its illicit transfer or export". This is an important provision contributing to the cutting off of various services in transit countries which are currently used by illicit traders. Because of their wide contacts with buyers, sellers, museums and other members of the art trade, nationally and internationally, the signatories could assist by providing these services. The wording of Article 3 does not exclude giving a seller information about other possible contacts, and perhaps this, in an ideal code, would also be covered.

[52] **Enforcement.** "Violations of this code of practice will be vigorously investigated" (Art.5). The signatories of the U.K. Code were to have set up a Committee but there is little public information on what it does. It would be extremely helpful if a note were published setting out what interpretations, if any, it had made of provisions whose meaning had been disputed: this would contribute much to further understanding and development.

[53] **Membership.** The Code "is intended to apply ... to all persons active" in the fine art and antiques market, although it has been subscribed to by only 11 parties (some of which are groups, thus binding their individual members). It is not clear that any action could be taken against a violator of the

Code who is neither a signatory nor a member of a signatory group.

[54] **Assessment.** Although it is clear that the terms of the British/CINOA Code are not free of ambiguity, its text is a considerable advance on the provisions of other codes of ethics, especially in its effort to cover illegally exported objects. That it was first established in the United Kingdom, which has refused to become party to the 1970 UNESCO Convention and has no legislation controlling the fine art trade (other than general provisions which may apply to any seller or agent) shows that such codes of practice can help fill a gap. That it has been relatively little commented on and is little known outside the United Kingdom is probably due to its nature as a voluntary code, of which there are many in the United Kingdom, whereas they are much less known and used in the exporting countries. The privacy of investigations by the Committee contributes to this. It is, however, a very useful starting point for consideration of the terms of a code which could be internationally employed and, indeed, its adoption by CINOA is an indication that a broad cross-section of dealers in the international market in cultural objects find its terms acceptable.

[55] Code of the International Association of Dealers in Ancient Art. The scope of the Code of Ethics and Practice of the Association is narrower than that of the British/CINOA Code. For example, members undertake "to the best of their ability to make their purchases in good faith" (Art. 12(1)).

Furthermore, they "undertake not to purchase or sell objects until they have established to the best of their ability that such objects were not stolen from excavations, architectural monuments, public institutions or private property" (Art. 12(3)). Members undertake "to the best of their ability to inform the Administrative Board about stolen goods and thefts". Appropriate action will be taken by the Board. Members "also undertake to cooperate with international and national agencies involved with the recovery of stolen goods". Furthermore, the Association will request central agencies to give the Administrative Board information on stolen goods which it will process and send to members.

[56] **Enforcement.** Disregard of this Code of Ethics and Practice is reason for suspension of membership or expulsion from the Association as is "bringing the trade into disrepute". Charges are brought before the Disciplinary Committee which has the power to suspend membership up to one year or propose expulsion which is itself determined by vote of the General Assembly (Art. 6). An expelled member may reapply for membership after five years but is prohibited from using the logo of the Association during that time.

[57] **Assessment.** The phrasing of Article 12(3) is somewhat similar to that of Article 2(a) of the British/CINOA Code with the welcome alteration that, even though the seller has established good title under the laws of the United Kingdom, the Code still applies [48]. The reference to theft from excavation sites is also welcome but does not cover all

possibilities causing destruction of such sites [09]. The Code makes no explicit mention of forms of illicit traffic other than theft. Two provisions, however, read:

The members of IADAA refuse to dismember and sell separately parts of one complete object.

The members of IADAA undertake to the best of their ability to keep objects together that were originally meant to be kept together.

These are of direct relevance to the trade in antiquities and they should be considered for inclusion in the proposed international code of ethics. However, they would prevent the practice, for example, of breaking up books to extract prints for individual sale. The desirability or otherwise of this needs to be considered.

[58] Swiss Code. The provisions of the Swiss Code are more precise as to the class of stolen objects. The dealer is obliged to ascertain the origin of the goods bought, as well as the identity of the seller and buyer (Part II, Art.3). If a dealer has doubts as to the provenance of an object and acquires it nonetheless, he is deemed to be of bad faith and is obliged to restore it to the person from whom it has been stolen. There is no time limit for the owner's claim. These provisions apply where the dealer has purchased the object for resale. Where he acts on commission, as the seller's agent, he must make it clear that he is acting only as agent by making out the invoice in the seller's name. If he makes it out in his own name, he is taken to guarantee title to the object (Part V, Art.1(d)). These provisions are a substantial improvement on the provisions of the British/CINOA Code as far

as stolen goods are concerned, since they enable a buyer to hold someone responsible for title: a detailed investigation of title cannot be avoided by the dealer holding the name of the seller secret while at the same time not making searching investigations of his or her own [41].

[59] **Enforcement.** Since the Swiss Code applies to members which have sought admission to the Syndicat and conduct their business according to the code of ethics (Statutes, Art.9), expulsion is a serious sanction and may be pronounced for professional conduct causing serious detriment to the standing of the profession (Statutes, Art.6).

[60] **GENERAL REMARKS ON CODES OF ETHICS**

Key-points for an ethical code are said to be that:

- (1) it represents an ideal and is morally binding on the members of the group;
- (2) it gives some professional orientation and recommendations for action, and provides guidance especially in ethically ambiguous situations;
- (c) it clarifies the ethical responsibility of the organization.³⁷

Such codes are common among professional bodies and in business. For example, in the United Kingdom they apply to groups such as stockbrokers, doctors, legal practitioners, the advertising industry, newspaper publishers and insurers³⁸. In France they are also widely used: for example, the Association of Investment Management Firms prepared a code of ethics for

37. Schmidt, F. "Codes of Museum Ethics and the Financial Pressures on Museums" (1992) 11 Museum Management and Curatorship 257, 259

38. Page, A.C. "Self-Regulation and Codes of Practice" (1988) Journal of Business Law 25

its members which was recognized by the Commission des Opérations de Bourse as setting standards for the industry. The European Community has introduced a code of ethics for lawyers practising within the Community.

[61] Legislators sometimes encourage, and sometimes merely tolerate, self-regulation of this kind. In the United Kingdom such Codes are a preferred mode of regulation in many areas: the Fair Trading Act 1973 (s.124(3)) imposed a duty on the Director General of Fair Trading

to encourage relevant associations to prepare and to disseminate to their members, codes of practice in safeguarding and promoting the interests of consumers in the United Kingdom.

Some fifteen codes were formulated under this provision covering areas as diverse as travel agents, the servicing of electrical appliances, footwear, funerals, the motor industry, laundries and furniture.³⁹

[62] Effectiveness of paralegal instruments generally.

Historically, such codes of ethics often developed because the existing law on a topic of concern to the group was inadequate: the law merchant is a good example. Where this is the case, the provisions of a code are often adopted in later legislation, thus having a significant input into the substance of the law. Even before that occurs these codes, like other standard setting legal instruments, such as United Nations General Assembly Resolutions and UNESCO Recommendations, which do not have the degree of compulsion of

39. Ibid. 25-26

legislation, have nonetheless an important hortatory and guidance role. When endorsed by substantial practice, they often reach a degree of moral constraint not inferior to that of law.

[63] **Advantages.** The aim of such codes of ethics usually is to reconcile the private interest of the professional groups involved with the public interest: often the codes have been developed in response to criticism of the existing level of protection for those dependent upon services provided by these groups. The adoption of such codes is often seen by the professional groups concerned as a way of avoiding legislation and the intervention of bureaucratic supervision which may complicate and slow down their activities and hence inconvenience them. The government, on the other hand, finds self-regulation an economical way of meeting public criticism without incurring additional policing costs or even the necessity of drafting, having passed and implementing legislation to the same effect. This kind of argument may have even more force when the pressure has been from outside the country concerned than from within it and where the government is unwilling to divert resources to deal with claims not strongly articulated by its own constituents. It is also attractive to a State or party which wishes to minimize government intervention with individuals or private groups.

[64] **Disadvantages.** These advantages do not necessarily outweigh some of the disadvantages. Where such codes control

entry to, and continuance in, a profession, for example, (as in the case of medical and legal practitioners) they may enable a group to maintain a monopoly which can be contrary to the public interest and unjust to individual aspirants seeking entry to that profession. Many codes have to be worked out in co-operation with governmental bodies, and some are tied to qualifications for admission which limit the power of the group to assessing unusual (generally non-national) qualifications and penalizing professional misconduct.

[65] Codes of ethics may often be less precise than legislation, not having had the advantage of professional drafting advice. Another concern is the nature of appeal from, or review of decisions of, the controlling bodies administering such codes. In some cases there is statutory provision for appeal or review of decisions of such a body. It is clear from the United Kingdom experience that there is great variety in the degree of government involvement in the administration of codes in that country: in participation in their formulation, appointment of a chairman of the body concerned, provision of a procedure for review of decisions, provision for arbitration and conciliation and so on. It has been suggested that there should be a distinction drawn between two kinds of codes of ethics; those which have legal efficacy and voluntary codes which have none, but include exhortation and guidance. Codes which have statutory endorsement often have a "trigger clause" in legislation which draws the content of the clause into the legal area. Such a clause may provide that where any provision of the codes

appears to be relevant to any particular question arising in proceedings before a court it shall be taken into account. The code of ethics is thus admissible in evidence, but does not found a cause of action in civil law or constitute an offence at criminal law. In most systems of law there is a presumption that the citizen knows the law. Is this also to be the rule for codes of ethics which may relate to his or her activities? The sanctions of the bodies which implement the voluntary codes range from private censure, public censure, non-cooperation in activities from other members of the group, formal suspension to expulsion from the group.

[66] Effectiveness of codes of ethics in this area in particular. In comparison with other codes of ethics, assessed by the kinds of factors listed above, it can be seen that the British/CINOA Code has defects. There is no provision for government involvement (though there may have been considerable encouragement for the drawing up of such a code from the British Government, in response to international criticism, at its inception). There is no provision for review of decisions, for expulsion, for arbitration or conciliation or for investigative procedure. Though the latter undoubtedly exists, it is informal and conducted by a committee of the members.

[67] **Breadth of application.** Discussions with dealer groups raised several questions about the effectiveness of codes of ethics in respect of dealers who handle cultural property. The first concerned their limited reach. The French Syndicat

National des Antiquaires Négociants en Objets d'Art, Tableaux Anciens et Modernes, has some 400 dealers in antiques as members but it is suggested that there could be many thousands more engaged in passing on objects of cultural value: all the dealers in second hand wares, small local markets and flea markets can all act as a channel for illicitly traded goods. Although in France there is a strict law on the control of sales in markets (Loi sur la Recelle, September 1988), it is said that it is not respected, and after virtually every market complaints are received. Again, people of apparently good character and professional status (a doctor, for example) sometimes act as receivers and are very difficult to trace. Other goods are passed on in taxis, restaurants and other meeting places. Then there are occasional sales by semi-professionals or non-professionals. None of these groups will be affected by a code of ethics. The only solution seen is a far stricter enforcement of the law. Another dealer spoke of the trade of restorers - some are well-known channels for the passing on of illicitly acquired cultural property, and these too would be unaffected by a code of ethics applicable to dealers.

[68] Another loophole seen in the adoption of a code of ethics controlling dealers was the lack of definition of "dealer". In France, for example, some dealers are part of a "Syndicat" which would include all those who regard themselves as dealers, but, as we have seen above, it would not include many others who handle cultural objects. Some groups, such as the Comité des Galeries d'Art, prefer not to include all members

of the profession, but have certain standards for entry. Such associations, which are common in the world of trade in cultural property, may require certain qualifications such as a degree of knowledge of the material being dealt in (so that fakes, forgeries and work that has been tampered with, can be detected, the age of works can be recognized and so on), a certain number of years of experience, possibly a recommendation by someone already a member of the association. For example, the International Association of Dealers in Ancient Art requires applicants for membership to: be a dealer in ancient art from the Mediterranean civilisations and other civilisations directly in contact with them; a member of a national trade association affiliated with CINOA until IADAA becomes a member of CINOA; sponsored by four members from at least two different countries. Only two members per company are eligible and they must be principals; initial membership is probationary for two years; a new member must attend the General Assembly of the Association at least once during those two years and thereafter at least once every five years. Speaking generally, while restrictions of this kind will result in a much smaller group, with high standards and the possibility of much closer control, it means that those outside the association are not subject to that control. In this case even dealers who are clearly members of the profession of dealer in cultural property would still escape the control of an adopted code of ethics.

[69] The British/CINOA Code is intended to apply to all persons active in the art trade, but those whose activities

are most in need of regulation are least like to subscribe to the code. In the United Kingdom there is no statutory requirement of professional qualification - accordingly, anyone can be active in the trade, and expulsion from the group is not a sanction which would deprive a person of all possibility of exercising the profession (as it would be in the case of medical or legal practitioners, for example). On the other hand, such informal regulation is common in areas of cultural activities: codes of ethics for anthropologists, archaeologists, conservators and curators often share these same features. It is possible in advance to ascertain whether an auctioneer or dealer has accepted the standards set by a dealer group, since they generally publish lists of their members or members may display the association's logo. A knowledgeable member of the public therefore has a choice whether to deal with a person who has not accepted these standards.

[70] **Lack of recourse.** A further defect was pointed out by the judge in the case Kingdom of Spain v. Christie, Manson and Woods Ltd. As was stated earlier, the Spanish Government alleged that a Goya painting had been illegally exported from Spain. Christie's, despite these allegations, still felt free, under its interpretation of the British Code, to offer the painting at auction. Whatever action was to be taken by the co-signatories of the Code, Spain itself had no recourse under its terms. The sanctions to be applied by the group concerned, even where stringently applied (e.g. an expulsion from the group which had adopted the code of ethics) would not

ensure satisfaction for the aggrieved party in recovering the object in question.

[71] **Interpretation.** It is also to be noted that where there is a dispute about the meaning of a clause of a code (as there was in Christie's interpretation of the British Code in respect of the Goya painting), whatever decision is taken as to the interpretation by the body handling the complaint does not have to be made public, and persons relying on the code to inhibit the illicit trade may not discover what interpretation has been used. Even if they do discover this, there is no assurance that the same interpretation will be followed in later cases.

[72] Assessment. While the defects of codes of ethics are clear to see, their influence should not be dismissed out of hand. Although they may not include all members of the trade, they may cover a very influential part of it. If parallel professions such as restorers are not covered, then efforts should be made to cover them as well (as has been done with some national codes of conservators, such as that of the American Institute of Historic and Artistic Works). Furthermore, while codes of ethics are not totally effective in controlling the illicit trade, neither is legislation. If they have some contribution to make to the fight against illicit traffic, then their use should be encouraged. In any event, they do have an educative effect in improving public consciousness of proper standards and, when they have been in place for some time, they may come to be adopted as the

appropriate legal standard. When such a code has sufficiently developed and crystallized, it could become the basis of, for example, a UNESCO Recommendation, just as the 1956 UNESCO Recommendation on International Principles Applicable to Archaeological Excavations has become an important international standard for the conduct of archaeological excavations and a model for national legislation on this topic.

[73] In addition, a code of ethics can often be adopted by a professional group more quickly than legislation can be prepared and adopted, and, being formulated and considered by a professional group for whom trade in cultural property is of major concern, is not subject to other competing priorities in a crowded legislative agenda. How well such codes are enforced depends partly on the vigilance of aggrieved parties in bringing to the attention of the authorities of other countries any cases of suspect objects, and partly on the desire of the professional groups concerned to maintain their reputation for ethical behaviour.

[74] One further important aspect should be noted. The codes can be given additional effect indirectly by giving some privileged status to purchasers from groups who have implemented such a code. For example, the draft UNIDROIT Convention on Stolen and Illicitly Exported Cultural Objects only recognizes a right to compensation for purchasers of stolen and illicitly exported cultural objects where they have used appropriate diligence in the purchase. In the assessment

of such diligence one factor would be purchase from a reputable and experienced dealer in objects of the kind purchased, one who is a member of a group which has publicly espoused a code of ethics refusing to handle cultural objects in illicit trade. In addition, as mentioned in [04], these dealers could be made favoured purchasers of material disposed of by States under a more liberal regime of trade.

[75] It is also possible to increase the impact of such codes by expecting courts to take account of them in considering litigation which is directed to the responsibility of dealers and auction houses. The terms of such a code may well be used to determine whether a professional has met proper standards of care and professional rectitude incumbent on them (e.g. by contract) as "indicative of generally accepted standards of good practice in a particular sphere of activity".⁴⁰ While a court may take such a view, however, there is no guarantee that it will: the significance of each code as a representation of informed professional opinion will have to be assessed by the court and could be challenged.⁴¹

[76] RECOMMENDATIONS ON MEASURES WHICH CAN BE TAKEN BY STATES TO CONTROL ILLICIT TRAFFIC

In making recommendations to States as to measures which will control illicit traffic more efficiently, attention must be paid to the desire of the big trading States to leave the

40. Ferguson, R.B. "The Legal Status of Non-Statutory Codes of Practice" (1988) Journal of Business Law 12, 13

41. Ibid. 13-14

trade free of regulation as far as possible. Such concerns may well be met by the adoption of self-regulating codes by the appropriate dealing groups. It is clear that some of these groups will not welcome into their organizations dealers who already have a doubtful reputation or whose espousal of ethical principles is less than convincing. It is also true that some traders would not seek admission to these groups, either because they regard them as elitest, regulatory, expensive or simply because they do not want to espouse principles of trading which will eliminate their participation in the illicit trade. Legislation should be considered which would generally apply to such traders.

[77] **It is recommended** that States

(1) encourage the adoption of a code of ethics by dealers in cultural objects or ensure that they have legislation in place to regulate the activities of dealers together with those of conservators and restorers;

(2) encourage dealers to adopt and observe such a code by offering those who do a privileged position of access to government controlled cultural property;

(3) where within a State dealers have adopted a code of ethics which includes provisions designed to prevent their participation in the illicit trade, take steps to establish which dealers are not covered by the provisions of this code, and to adopt legislation regulating the behaviour of these dealers;

(4) where within a State dealers have adopted such a code of ethics, give consideration to its enforceability, the adequacy

of its provisions, its dissemination to all interested parties and generally (e.g. through UNESCO) and to access to some enforcement procedures on the part of parties aggrieved;

(5) ensure that such codes be given maximum effect by legislative direction to courts to take account of the standards set out in such codes;

(6) consider the adoption, in concert with other States, of standard format export certificates (in view of current activities and the need to ensure uniformity, this should receive priority attention);

(7) invite UNESCO to undertake specialized studies by archaeologists, museum experts, dealers, cultural administrators and lawyers in order to clarify issues which are currently disputed or unclear; that such studies be examined by a commission of experts and policy guidelines issued for the future conduct of the trade.

[78] FEASIBILITY OF AN INTERNATIONAL CODE OF ETHICS AND DRAFT TEXT

Since some national dealer groups and at least two international dealer groups have already adopted a code of ethics, it is clear that the adoption of such a code is feasible. Indeed, with the variety of views about regulation of dealers by national States, it is probable that a code establishing appropriate standards of care by dealers is likely to be more quickly adopted than legislation complying with the principles of the 1970 Unesco Convention in certain important dealer States.

[79] What should such a code contain? It would seem best to advance the cause of preventing trafficking in cultural property to choose the strongest provisions from the various codes. Thus the Swiss code on this is stronger than the British Code, which still is ambiguous about the need for diligent and thorough enquiry as to title when the dealer/auctioneer neither guarantees the title nor reveals the name and address of the seller. On the other hand a model international code should surely cover the problem of illegal export and clandestine excavation, which a large numbers of dealers (signatories to the British Code and members of CINOA) have agreed should be within such a code and which have been for many years a matter of serious international concern.

[80] While the draft text which follows has been designed to eliminate some of the problems which have been raised with respect to existing codes, and might be seen as a model for dealer groups which have not yet adopted a code of ethics, it should not be seen as devaluing existing codes. Indeed, it should be emphasized at all times that purchase from a dealer who espouses a code of ethics which has provisions similar to those suggested here will be taken into account in assessing the bona fides or diligence of purchasers. In return for this recognition of their special status in the ethical trading of cultural objects, such dealers must be vigilant in policing any departures from the code and meticulous in implementing it.

For years and years, we debated having a code of ethics. Everybody wanted to have one - not that it was going to change anybody's dealing style, but so that the press could be told there was this policy.⁴²

The cynical attitude attributed to members of this association of dealers can no longer be accepted by those who argue for recognition and enhancement of a licit trade in cultural property.

42. Reported in Riley, C.A. "Do the Right Thing: Whose Ethical Standards Apply in a Climate Where Big Money Prevails" (1990) (November) Art & Auction 262, 267

**DRAFT CODE OF ETHICS FOR
DEALERS IN CULTURAL PROPERTY**

Note: The Draft Code could be supplemented by a commentary which would not be binding but would provide useful guidance for its application and interpretation. It may be inappropriate to include such detail in the body of the Code.

PREAMBLE

Members of the trade in cultural property recognize the key role that trade has traditionally played in the dissemination of culture and in the distribution to museums and private collectors of foreign cultural property for the education and inspiration of all peoples.

They acknowledge the world wide concern over the traffic in stolen, illegally alienated, clandestinely excavated and illegally exported cultural property and accept as binding the following principles of professional practice intended to distinguish cultural property being illicitly traded from that in licit trade and they will seek to eliminate the former from their professional activities.

Commentary

The two introductory clauses acknowledge the importance of the dealers in the international trade in cultural property and, concomitantly, their responsibility in distinguishing the licit from the illicit trade and assisting in the suppression of the latter.

ARTICLE 1

Professional traders in cultural property will not import, export or transfer the ownership of this property when they have reasonable cause to believe it has been stolen, illegally alienated, clandestinely excavated or illegally exported.

Commentary

This Article is a general statement similar to that made in the British/CINOA Code which is reminiscent of Article 3 of the 1970 UNESCO Convention. It is slightly expanded to include express reference to cases of illegal alienation. The phrase "reasonable cause" is retained here, as more detailed provisions in the following clauses will give more precision in respect of particular cases.

ARTICLE 2

A trader who is acting as agent for the seller is not deemed to guarantee title to the property, provided that he makes known to the buyer the full name and address of the seller. A trader who is himself the seller is deemed to guarantee to the buyer the title to the goods.

Commentary

Article 2 is modelled on the provisions of the Swiss Code and is designed to make clear whether the buyer or the seller has the onus of checking provenance. It should promote a greater incentive for the trader or buyer to check the title diligently.

ARTICLE 3

A trader who has reasonable cause to believe that an object has been the product of a clandestine excavation, or has been acquired illegally or dishonestly from an official excavation site or monument will not assist in any further transaction with that object, except with the agreement of the country where the site or monument exists. A trader who is in possession of the object, where that country seeks its return within a reasonable period of time, will take all legally permissible steps to cooperate in the return of that object to the country of origin.

Commentary

Article 3 is based on Article 2(c) of the British/CINOA Code. It is extended by a provision based on Article 4 of that Code which would have the effect of requiring a dealer to cooperate with the State where clandestine excavation occurred, by analogy with the duty to co-operate with the State of export. There will clearly be cases where there is dispute as to the State where the excavation occurred; however, there will be some cases where this will be beyond reasonable doubt, and these cases should be covered (e.g. where the only possible source of such material is one particular State; or all the possible States are in agreement to negotiate with the dealer).

ARTICLE 4

A trader who has reasonable cause to believe that an item of cultural property has been illegally exported will not assist in any further transaction with that item, except with the agreement of the country of export. A trader who is in possession of the item, where the country of export seeks its return within a reasonable period of time, will take all legally permissible steps to co-operate in the return of that object to the country of export.

Commentary

Article 4 is based on Articles 2(b) and 4 of the British/CINOA Code. However, the last sentence of Article 4 of that Code has been omitted, to prevent it being used (as it was in the Goya case) as a justification for non-compliance with Article 2(b). Whether or not reimbursement of the vendor is required is a matter to be settled between the vendor and the State of export, and is not a matter of relevance to the dealer (unless, of course, he is the owner).

ARTICLE 5

Traders in cultural property will not exhibit, describe, attribute, appraise or retain any item of cultural property with the intention of promoting or failing to prevent its illicit transfer or export. Traders will not refer the seller or other person offering the item to those who may perform such services.

Commentary

Article 5 is taken from Article 3 of the British/CINOA Code with the addition of the last sentence which is designed to prevent the trader giving information on where the services required may be available.

ARTICLE 6

Traders in cultural property will not dismember or sell separately parts of one complete item of cultural property.

ARTICLE 7

Traders in cultural property undertake to the best of their ability to keep together items of cultural heritage that were originally meant to be kept together.

Commentary

Articles 6 and 7 come from the Code of Ethics and Practice of the International Association of Dealers in Ancient Art.

ARTICLE 8

Violations of this Code of Ethics will be rigorously investigated by [insert name of body]. A person aggrieved by the failure of a trader to adhere to the principles of this Code of Ethics may lay a complaint before that body, which shall investigate that complaint. Results of the complaint and the principles applied will be made public.

Commentary

Article 8 specifies a body to which complaints can be made and to which aggrieved parties (including foreign governments) will have access. However, it does not specify procedures which are left to that body to determine.

SELECT BIBLIOGRAPHY

- Antonio, L.K. "The Current Status of the International Art Trade" (1986) 10 Suffolk Transnational Law Journal 51
- Byrne-Sutton, Q. Le trafic international des biens culturels sous l'angle de leur revendication par l'Etat d'origine (Schulthess Polygraphischer Verlag, Zurich, 1988)
- Church, J. "Evaluating the Effectiveness of Foreign Laws on National Ownership of Cultural Property in U.S. Courts" (1992) 30 Columbia Journal of Transnational Law 179
- Cook, B.F. "The Transfer of Cultural Property: British Perspectives" in Eredita Contestata? Nuove prospettive per la tutela del patrimonio archeologico e del territorio (Accademia nazionale dei lincei, Rome, 1992) 15
- Ferguson, R.B. "The Legal Status of Non-Statutory Codes of Practice" (1988) Journal of Business Law 12
- Fraoua, R. Le trafic illicite des biens culturels et leur restitution (Editions Universitaires, Fribourg, 1985)
- Frigo, M. La protezione dei beni culturali nel diritto internazionale (Dott. A. Giuffrè Editore, Milan, 1986)
- Gimbrere, S. & Pronk, T. "The Protection of Cultural Property: From UNESCO to the European Community With Special Reference to the Case of the Netherlands" (1992) 23 Netherlands Yearbook of International Law 223
- Herscher, E. "Code of Practice for the Control of International Trading in Works of Art" (1987) 14 Journal of Field Archaeology 215
- Inglis, B. "Antiquities: A Reminder of the Trade's Code of Practice" Antiquities Trade Gazette, 21 December 1985, 4
- Jore, K.S. "The Illicit Movement of Art and Artifact: How Long Will the Art Market Continue to Benefit From Ineffective Laws Governing Cultural Property?" (1987) 13 Brooklyn Journal of International Law 55
- Kirkpatrick, S.D. Lords of Sipan: A True Story of Pre-Inca Tombs, Archaeology, and Crime (William Morrow, William Morrow, 1992)
- Merryman, J.H. "The Nation and the Object" (1994) 3 International Journal of Cultural Property 61
- Merryman, J.H. "The Public Interest in Cultural Property" (1989) 77 California Law Review 339

Merryman, J.H. "Two Ways of Thinking About Cultural Property" (1986) 80 American Journal of International Law 831

Messenger, P.M. (ed.) The Ethics of Collecting Cultural Property: Whose Culture? Whose Property? (University of New Mexico Press, Albuquerque, 1989)

Meyer, K.E. The Plundered Past: The Traffic in Art Treasures (Readers' Union, London, 1974)

Nafziger, J.A.R. "International Penal Aspects of Protecting Cultural Property" (1985) 19 International Lawyer 835

Nafziger, J.A.R. "Regulation by the International Council of Museums: An Example of the Role of Non-Governmental Organizations in the Transnational Legal Process" (1972) 2 Denver Journal of International Law and Policy 231

O'Keefe, P.J. & Prott, L.V. Law and the Cultural Heritage: Volume I; Discovery and Excavation (Butterworths, London, 1984)

O'Keefe, P.J. & Prott, L.V. Law and the Cultural Heritage: Volume III: Movement (Butterworths, London, 1989)

Page, A.C. "Self-Regulation and Codes of Practice" (1988) Journal of Business Law 25

Paterson, R.K. "Bolivian Textiles in Canada" (1993) 2 International Journal of Cultural Property 359

Prott, L.V. & O'Keefe, P.J. Handbook of National Regulations Concerning the Export of Cultural Property (UNESCO, Paris, 1988)

Prott, L.V. & O'Keefe, P.J. National Legal Control of Illicit Traffic in Cultural Property (UNESCO Doc. Clt-83/WS/16, 1983)

Schmidt, F. "Codes of Museum Ethics and the Financial Pressures on Museums" (1992) 11 Museum Management and Curatorship 257

Thomason, D.N. "Rolling Back History: The United Nations General Assembly and the Right to Cultural Property" (1990) 22 Case Western Reserve Journal of International Law 47

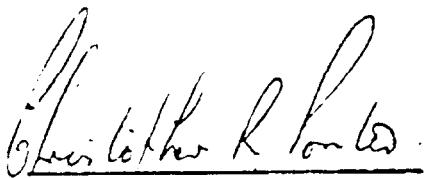
ANNEX A

CODE OF PRACTICECODE OF PRACTICE FOR THE CONTROL OF INTERNATIONAL TRADING IN
WORKS OF ART

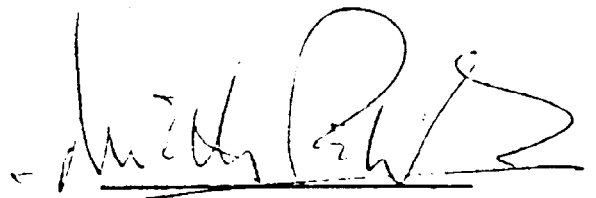
1. In view of the world-wide concern expressed over the traffic in stolen antiques and works of art and the illegal export of such objects, the U.K. fine art and antiques trade wishes to codify its standard practice as follows:
2. Members of the U.K. fine art and antiques trade undertake, to the best of their ability, not to import, export or transfer the ownership of such objects where they have reasonable cause to believe:
 - a) The seller has not established good title to the object under the laws of the U.K., ie. whether it has been stolen or otherwise illicitly handled or acquired.
 - b) That an imported object has been acquired in or exported from its country of export in violation of that country's laws.
 - c) That an imported object was acquired dishonestly or illegally from an official excavation site or monument or originated from an illegal, clandestine or otherwise unofficial site.
3. Members also undertake not to exhibit, describe attribute, appraise or retain any object with the intention to promote or fail to prevent its illicit transfer or export.

ANNEX A

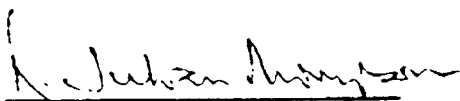
4. Where a member of the U.K. fine art and antiques trade comes into possession of an object that can be demonstrated beyond reasonable doubt to have been illegally exported from its country of export and the country of export seeks its return within a reasonable period, that member, if legally free to do so, will take responsible steps to co-operate in the return of that object to the country of export. Where the code has been breached unintentionally, satisfactory reimbursement should be agreed between the parties.
5. Violations of this code of practice will be rigorously investigated.
6. This code which is intended to apply to all objects usually traded in the fine art and antiques market and to all persons active in that market has been subscribed by the following organisations:



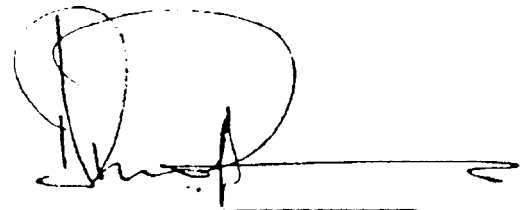
For and on behalf of
Christie Manson &
Woods Ltd.



For and on behalf of
the Society of
London Art Dealers



For and on behalf of
Messrs. Sotheby Parke
Bernet & Co.



For and on behalf of
British Antique
Dealers' Association

ANNEX A

P. V. Watson

For and on behalf of
the Society of Fine Art
Auctioneers

J. H. Dyer *Chairman*

For and on behalf of *Guild*
the Fine Art Trade
Guild

And Amis

For and on behalf of
the Incorporated Society
of Valuers and
Auctioneers

Hugh White

For and on behalf of
the British
Association of
Removers

*principal executive
British Assn of Removers U*

Keith Fletcher

PRESIDENT

For and on behalf of
the Antiquarian
Booksellers'
Association

John H. ...

For and on behalf of
the Antiquities
Dealers' Association

Chairman

J. W. Oddy

For and on behalf of
the Royal Institution
of Chartered Surveyors

PRESIDENT, GENERAL PRACTICE DIVISION

ANNEX B

CODE PUBLIE DANS LES STATUTS DE LA C.I.N.O.A.

APPROUVE ET VOTE EN A.G. DE LA C.I.N.O.A.

A FLORENCE LE 25 SEPTEMBRE 1987

Code de déontologie applicable
au commerce international des œuvres d'art

1. Compte tenu des inquiétudes exprimées dans le monde entier à propos du trafic et de l'exportation illicite d'antiquités et d'œuvres d'art volées, la Confédération Internationale des Négociants en Oeuvres d'Art (C.I.N.O.A.) souhaite que l'exercice de la profession des antiquaires et des marchands d'œuvres d'art soit régie par les principes suivants:
2. Les membres des associations affiliées à la C.I.N.O.A. s'engagent, dans toute la mesure de leurs capacités, à ne pas importer ou exporter de tels objets ou en transférer la propriété lorsqu'ils ont des motifs raisonnables de penser que:
 - a) le vendeur ne possède pas sur l'objet, au regard de la législation applicable, de titre régulier, autrement dit que l'objet peut avoir été volé ou transmis ou acquis d'une façon illicite;
 - b) qu'un objet importé a été acquis dans le pays de provenance ou exporté de celui-ci en infraction à la législation de ce pays;
 - c) qu'un objet importé a été acquis de façon malhonnête ou illicite d'un site de fouilles autorisées ou d'un monument ou qu'il provient d'un site illicite, clandestin ou échappant d'une autre manière au contrôle des autorités officielles.
3. Les antiquaires et les marchands d'œuvres d'art s'engagent également à ne pas exposer, décrire, attribuer, évaluer ou détenir un objet dans l'intention de favoriser, ou de s'abstenir d'empêcher, son transfert ou son exportation illicite.
4. Lorsqu'un antiquaire ou un marchand d'œuvres d'art, membre d'une association affiliée à la C.I.N.O.A. entre en possession d'un objet à propos duquel on peut établir, sans qu'un doute raisonnable soit permis, qu'il a été exporté illicitement de son pays de provenance et que ledit pays cherche à obtenir sa restitution dans un délai raisonnable, l'intéressé, s'il en a la possibilité légale, prend les mesures appropriées pour faciliter cette restitution. En cas d'infraction non intentionnelle au présent principe, les parties devraient convenir d'un remboursement satisfaisant.
5. Les infractions au présent code de déontologie feront l'objet d'enquêtes rigoureuses.
6. Le présent code doit s'appliquer à tous les objets faisant ordinairement l'objet du commerce d'antiquités et d'œuvres d'art et à toutes les personnes qui participent à ce commerce.

Voté lors de l'Assemblée Générale à Florence le 25 septembre 1987.

ANNEX C

Rules
of the
International Association of Dealers in Ancient Art

Article 12

Code of Ethics and Practice:

1. The members of IADAA undertake to the best of their ability to make their purchases in good faith.
2. The members of IADAA guarantee the authenticity of all objects they sell as described.
3. The members of IADAA undertake not to purchase or sell objects until they have established to the best of their ability that such objects were not stolen from excavations, architectural monuments, public institutions or private property.
4. The members of IADAA refuse to dismember and sell separately parts of one complete object.
5. The members of IADAA undertake to the best of their ability to keep objects together that were originally meant to be kept together.
6. The members of IADAA undertake to the best of their ability to keep photographic records prior to repair and restoration, to be honest and open by describing in writing the amount of repair and restoration undertaken to a prospective purchaser.
7. Members of IADAA undertake to the best of their ability to inform the Administrative Board about stolen goods and thefts. They also undertake to cooperate with international and national agencies involved with the recovery of stolen goods. The Administrative Board will take the appropriate action.

INTRODUCTION

L'antiquaire, quel que soit son domaine de prédilection, est considéré par ses clients comme un spécialiste. En effet, soit qu'il achète, soit qu'il vende, il devrait avoir des connaissances que l'amateur, sauf exception, ne possède pas. Cela lui crée des responsabilités.

Le Syndicat Suisse des Antiquaires et Commerçants d'art a décidé de définir pour ses Membres les us et coutumes qui doivent présider à l'exercice de leur profession. L'observation de ces règles permettra de distinguer les antiquaires des revendeurs d'articles d'occasion.

En effet, l'acte commercial que conclut un antiquaire doit s'appuyer sur des connaissances spécialisées, historiques, techniques et professionnelles, ainsi que sur la bonne foi. Les règles qui suivent sont fondées sur les lois qui régissent le commerce, ainsi que sur les us et coutumes en usage dans notre profession. Elles traitent des risques et responsabilités que l'antiquaire doit assumer, aussi bien comme vendeur que comme acheteur.

La charte internationale adoptée par la CINO A résume les principes fondamentaux qui régissent notre profession comme suit :

« Le négociant en œuvres d'art, l'antiquaire, affilié à une Association nationale membre de la CINO A, est non seulement un commerçant, mais aussi un conseiller qui

s'est engagé à respecter les règles de son Association sous l'autorité et la discipline de cette dernière.

« Il remplit une mission culturelle, à savoir la diffusion d'objets d'art que son expérience lui a permis d'authentifier. Ses rapports avec sa clientèle sont basés sur la confiance.

« Il se doit, dès lors, de renseigner avec exactitude tous ceux avec lesquels il commerce, sur l'époque à laquelle les objets qu'il vend ont été réalisés, éventuellement sur l'artiste qui les a créés, ainsi que sur leur état. »

I. RAPPORTS AVEC LES ACHETEURS

A. Garantie

1) PRINCIPES GÉNÉRAUX

La garantie de la chose vendue est régie par les art. 197 et suivants du Code des Obligations (CO).

Aux termes de l'art. 197 CO, « le vendeur est tenu de garantir l'acheteur tant en raison des qualités promises, qu'en raison des défauts qui, matériellement ou juridiquement, enlèvent à la chose soit sa valeur, soit son utilité prévue ou qui les diminuent dans une notable mesure. Il répond de ces défauts, même s'il les ignorait ».

2) OBJET DE LA GARANTIE

a) Désignation de l'objet :

L'antiquaire se devrait de donner sur la facture qu'il remet à son client une garantie d'authenticité explicite pour l'objet d'art qu'il vend. S'il ne le fait pas, les termes dans lesquels l'objet est décrit et son prix de vente peuvent être considérés comme une garantie implicite.

Dans le commerce d'art, on reconnaît un objet comme authentique lorsqu'on le qualifie comme étant de l'époque indiquée par son style ou par la marque de son auteur (poinçon, marque, estampille, signature).

La désignation des œuvres vendues ne doit pas prêter à confusion et doit comporter une description permettant de les identifier et de les dater.

La désignation d'un objet authentique doit comporter le qualificatif « d'époque » ou une date correspondante.

Un objet qui ne daterait pas de l'époque indiquée par son style doit être désigné en conséquence et de manière à lever tout doute à son sujet.

b) poinçons, marques, estampilles, signatures :

Le fait de mentionner une marque de manufacture, une estampille de Maître, une signature ou un poinçon, revient

à garantir que ceux-ci ont été apposés par le maître ou la manufacture en question.

L'emploi du terme « attribué à » indique que l'on ne garantit pas que l'œuvre est du maître mentionné, mais ce terme ne peut être employé pour désigner des objets datant d'une autre époque que celle du maître en question. L'appellation « genre de » ne comporte aucune garantie d'artiste ou de date.

3) LIMITE DE LA GARANTIE

Toute clause excluant la garantie doit être mentionnée clairement.

Dans les ventes avec garantie, on ne saurait toutefois opposer au vendeur une attribution ou une description erronée, lorsque les progrès de l'histoire de l'art et les nouvelles techniques scientifiques ont permis de modifier cette attribution.

4) ACTION EN GARANTIE

Art. 205 et suivants du CO

a) *Principe général*

L'acheteur doit contrôler immédiatement l'objet acquis et signaler au vendeur dans les huit jours les défauts apparents.

Si l'acheteur découvre un défaut caché dans le délai d'un an dès la livraison, et qu'il le signale immédiatement, il pourra demander la résiliation du contrat, si le défaut est majeur, ou une réduction du prix dans les autres cas. S'il est en mesure de prouver que l'objet n'est pas authentique, il pourra le rendre au vendeur et réclamer le remboursement du prix payé, à l'exclusion de plus amples dommages-intérêts.

b) *Dol*

Le vendeur ne pourra pas invoquer la prescription d'un an, s'il est prouvé qu'il a induit intentionnellement l'acheteur en erreur. Dans ce cas, le délai est d'un an dès la découverte du dol et de 10 ans dans tous les cas (art. 210 al. 3

CO). En cas de dol, l'acheteur peut réclamer, outre le remboursement avec intérêt du prix payé pour l'objet, une indemnité pour tous dommages qu'il subit.

c) *Erreur essentielle*

Passé le délai d'un an, l'acheteur ne peut plus, sous réserve du dol, invoquer la garantie des défauts de la chose vendue, mais il peut encore invoquer l'erreur essentielle, notamment en établissant qu'on lui a vendu un objet différent de celui défini par le contrat (art. 24 ch. 2 CO). Dans ce cas, le délai d'un an ne commence à courir qu'au moment où le lésé connaît tous les éléments nécessaires pour attaquer le contrat (art. 31 CO). Le droit d'invalider le contrat s'éteint dans tous les cas dix ans après le jour de la conclusion. En cas d'annulation, l'acheteur pourra rendre l'objet au vendeur et lui réclamer le remboursement du prix, à l'exclusion de plus amples dommages-intérêts.

B. Restaurations et réparations Etat des objets vendus

1) PRINCIPES GÉNÉRAUX

Les œuvres d'art vendues par un antiquaire sont considérées, sauf indication contraire portée sur la facture, comme étant en bon état de conservation, sans réparations qui seraient de nature à altérer leur substance, leur apparence ou leur valeur, notamment en modifiant leur état d'origine. L'antiquaire est tenu de signaler à son client les défauts que présente l'objet proposé, si celui-ci en a.

L'altération de la valeur d'un objet en raison de restaurations varie considérablement selon les catégories d'objets. A titre d'exemple, il suffit de rappeler que l'on considère comme normal que certaines poteries découvertes à l'occasion de fouilles soient abîmées, alors qu'une simple fêlure peut influencer sensiblement sur la valeur d'une porcelaine européenne ou chinoise.

2) OBLIGATION D'AVISER

L'antiquaire est tenu notamment de donner des indications sur les points suivants :

- les modifications et transformations des meubles ou objets d'art,
- le remplacement ou l'adjonction d'éléments décoratifs (bronzes, décors peints, marqueteries, réargentures, redorures, etc.), si leur importance dépasse le cadre d'une restauration d'entretien,
- les réparations des porcelaines, faïences, verres, doivent être annoncées en tout état de cause.

II. RAPPORTS AVEC LES VENDEURS

1) GARANTIE

Le vendeur particulier n'est pas censé garantir l'objet qu'il cède à un antiquaire ou à un négociant spécialisé.

Toutefois, en matière de garantie, le marchand-acheteur jouit de la protection des articles 197 et suivants du CO., si les termes par lesquels le vendeur particulier qualifie expressément l'objet qu'il vend, oralement ou par écrit, constituent une garantie implicite, ou si l'acheteur est en mesure de prouver la fraude ou l'intention dolosive.

Le marchand s'expose cependant à affaiblir son droit de recours contre le particulier, s'il n'a pas procédé rapidement à toutes les vérifications qui sont en son pouvoir, et s'il n'a pas averti immédiatement le vendeur des défauts découverts.

2) LÉSION

L'art. 21 CO dispose : « En cas de disproportion évidente entre la prestation promise par l'une des parties et la contre-prestation de l'autre, la partie lésée peut, dans le délai d'un an, déclarer qu'elle résilie le contrat et répéter ce qu'elle a payé, si la lésion a été déterminée par l'exploit-

tation de sa gêne, de sa légèreté ou de son inexpérience. Le délai d'un an court dès la conclusion du contrat ».

3) OBJETS VOLÉS

L'antiquaire est tenu de s'assurer de l'origine des objets achetés, ainsi que de l'identité de leur propriétaire ou de leur vendeur.

a) Acquisitions de bonne foi

Concernant les objets volés, deux cas différents se présentent. Dans l'un comme dans l'autre, seul l'antiquaire de bonne foi bénéficie d'une protection.

- Si l'antiquaire achète, sans le savoir, un objet volé en vente publique ou à un confrère, il est protégé contre toute revendication de la part de la personne volée. Celle-ci ne pourra obtenir restitution de l'objet que si elle rembourse à l'antiquaire le prix que celui-ci a payé.
- Si l'antiquaire achète, sans le savoir, un objet volé à un particulier ou à un vendeur de passage, le lésé pourra revendiquer avec succès l'objet volé pendant 5 ans et l'antiquaire, tenu à restitution, ne pourra, pour obtenir le remboursement éventuel du prix d'achat de l'objet, que se retourner contre la personne qui lui a vendu l'objet litigieux.

b) Acquisitions de mauvaise foi

Si par contre l'antiquaire a eu des doutes sur la provenance de l'objet et n'en a pas tenu compte, il n'est plus considéré comme de bonne foi et il est tenu de restituer l'objet en tout temps à la personne volée. Il n'y a pas de prescription.

4) CAS PARTICULIERS

Les achats faits à des mineurs, à des interdits ou à des personnes dépourvues de discernement, sont nuls.

Dans le cas d'achats lors de successions ou de divorces, l'antiquaire doit s'assurer que le vendeur a bien les autorisations nécessaires pour disposer de l'objet.

III. COMMERCE DES TABLEAUX, DESSINS, LIVRES, ESTAMPES, GRAVURES

Sur ce point, il y a lieu de se référer aux usages commerciaux de l'« Association du Commerce d'art de la Suisse » et du « Syndicat de la Librairie ancienne et du Commerce de l'Estampe en Suisse », auxquels notre Syndicat est associé dans le cadre d'une organisation faitière.

IV. CONTRAT DE VENTE ET PAIEMENT DU PRIX

La vente devient effective par l'échange des consentements réciproques sur la chose et sur le prix.

1) ACOMPTE

Ce versement représente une partie anticipée du prix de vente de l'objet. La mention qui en est faite dans le reçu constitue de la part de l'acheteur un commencement d'exécution.

2) ARRHEES

a) Selon l'art. 158 du CO, le versement d'arrhes peut constituer une opération juridique différente, c'est-à-dire une vente dont il y a possibilité pour chaque partie de se départir. Le texte mentionne que dans ce cas celui qui a donné les arrhes les perd s'il se départit du contrat, et que celui qui les a reçues doit les restituer au double s'il renonce à la vente. Si cela n'est pas précisé, celui qui donne des arrhes est réputé les donner en signe de conclusion du contrat et non à titre de dédit.

b) A raison de cette distinction le terme « acompte » doit être employé si les parties conviennent d'une vente sans possibilité de dédit. Le terme « arrhes » doit l'être au contraire, si les parties admettent que la vente peut être

résolue et le précisent expressément. Il convient alors de fixer une date limite au-delà de laquelle la vente devient définitive.

V. TRANSACTIONS A LA COMMISSION ET COURTAGE

1) COMMISSION

a) En cas d'objet confié pour la vente, l'antiquaire a droit, à titre d'intermédiaire, à une provision, généralement fixée en pourcentage, dont le montant varie selon ses frais et les démarches qu'il va entreprendre. Cette commission doit être fixée par entente préalable.

Le mandat doit être maintenu durant un laps de temps suffisant pour permettre la réalisation de l'opération envisagée.

b) Lorsque la marchandise a été remise en consignation à un prix net, le surplus du prix est laissé à l'appréciation du mandataire.

c) L'antiquaire qui agit à titre de commissionnaire n'a l'obligation d'assurer les choses formant l'objet du contrat, que si le commettant lui en a donné l'ordre. (CO 426 al. 2). Cette règle est valable aussi bien s'il opère la vente en son propre nom (commission), que s'il l'effectue au nom de celui qui lui a confié l'objet (courtage).

d) Si l'antiquaire, lors de la vente, remet à l'acheteur une facture à l'entête de sa maison, il se devrait de garantir l'objet confié. S'il désire dégager sa responsabilité, il peut, soit le spécifier sur sa facture, soit établir, d'entente avec le propriétaire, une facture au nom de ce dernier (courtage).

2) COURTAGE

La commission qui est due à un intermédiaire (courtier), qui a opéré pour la conclusion d'un achat ou d'une vente est usuellement de 5 à 10 %. La commission n'est due à l'intermédiaire que sur les affaires conclues grâce à son entremise.

Si par la suite les personnes qu'il aura rapprochées font d'autres transactions, il n'a droit à une commission sur ces nouvelles affaires que pour autant qu'il s'en occupe personnellement, ou s'il en a été ainsi convenu d'emblée.

3) VENTES AUX ENCHÈRES

Les marchands qui exécutent les ordres d'un tiers à une vente aux enchères peuvent demander une commission de 5 à 10 % du prix atteint par l'objet, ainsi que le montant de leurs frais de déplacement.

Sauf stipulation expresse du contraire, le marchand ne peut être tenu pour responsable de la qualité et de l'authenticité des objets qu'il a misés sur l'ordre d'un tiers.

VI. OBLIGATIONS DES MEMBRES

a) Les usages ainsi définis doivent être observés par tous les Membres du Syndicat Suisse des Antiquaires et Commerçants d'art.

L'inobservation des présents usages porte préjudice à la réputation de notre Syndicat et de ses Membres, et peut en conséquence conduire à l'exclusion du Syndicat, conformément à l'article 6 des statuts.

b) Tout nouveau membre est censé avoir pris connaissance du présent texte et s'engage de ce fait à s'y conformer.

VII. CLAUSE ABROGATOIRE

Les présents usages abrogent ceux du 9 mai 1927, du 23 avril 1933 et du 5 mai 1946.

Ainsi en a décidé l'Assemblée générale extraordinaire réunie le 21 septembre 1976 à Berne.

Présidente :
Madeleine Oesch-Gonin

Secrétaire :
Heidi Schaedeli

Code de Déontologie
de la
Comité des Galeries d'Art

L'effervescence et l'évolution du marché de l'art, le rôle fondamental des galeries d'art dans la vie culturelle, ont conduit l'ensemble des membres du Comité des Galeries d'Art à formuler un code de déontologie.

Celui-ci souligne la dimension éthique qui s'inscrit dans la mission des galeries d'art.

Les règles de loyauté et de transparence qui ont guidé la réalisation de ce code de déontologie, appartiennent à la tradition des grands marchands dont le nom résonne encore parmi nous.

Les temps nouveaux exigent des règles écrites et proclamées, des engagements publics, des normes contrôlables, les voici donc publiés et portés à la connaissance de tous.

Pour une plus grande clarté, nous avons réparti les informations dans trois chapitres qui s'attachent à définir les rapports avec les clients, avec les confrères et avec les artistes.

Nous soulignons ainsi, les points essentiels qui permettent de bâtir une relation de confiance avec le créateur, le client et le collectionneur.

Nous avons voulu ici, mettre l'accent sur la fidélité de nos engagements, la qualité des services rendus, la vigilance à l'égard de l'origine des œuvres acquises, la désignation précise des œuvres vendues, notre totale responsabilité envers l'acquéreur d'œuvres d'art et l'artiste que nous défendons.

Les membres du Comité des Galeries d'Art s'engagent à se soumettre aux principes de leur code de déontologie qui est le fondement même de la solidarité de ses adhérents. Ils ont décidé que tout manquement à ces règles entraînerait des sanctions pouvant aller jusqu'à l'exclusion de notre organisme professionnel.

Je souhaite que ce document traduise, à sa manière la raison d'être de notre activité :
Aimer et faire aimer l'art.

Michel DAUBERVILLE
Président du Comité des Galeries d'Art

RAPPORT AVEC LES CONFRÈRES

Affaires en participation

Commission due aux intermédiaires

Œuvres confiées

Relation avec un artiste sous contrat
ou notoirement attaché à un confrère

Œuvres mises en dépôt chez un confrère

Responsabilité du vendeur d'une œuvre confiée

Recherches demandées par un confrère
concernant l'origine d'une œuvre

Arbitrage

Prise de position publique

Affaires en participation

Toute affaire faite en commun implique qu'il existe entre les partenaires une confiance absolue.

Les membres du Comité des Galeries d'Art s'obligent, lorsqu'ils réalisent une opération en commun de consigner par écrit les conditions de leur collaboration afin d'éviter tout malentendu et de fixer précisément les obligations de chacune d'elles.

Commission due aux intermédiaires

La commission est due à l'intermédiaire sur la première vente effectuée avec son concours. La commission n'est pas due, pour les ventes suivantes, si l'intermédiaire n'a pas personnellement et activement participé à la conclusion d'une nouvelle vente.

Lorsqu'un intermédiaire intervient dans une transaction entre un particulier et un marchand, sauf stipulation contraire, la commission due à l'intermédiaire est à la charge du marchand.

Œuvres confiées

Lorsqu'un membre du Comité des Galeries d'Art a un acquéreur pour une œuvre qui a été confiée à la vente par un particulier à un de ses confrères, il doit se mettre en rapport avec ce confrère et ne pas tenter d'entrer en relation avec ce particulier.

Relation avec un artiste sous contrat ou notoïrement attaché à un confrère.

Lorsqu'un membre du Comité des Galeries d'Art désire faire une transaction avec un artiste notoïrement attaché à une galerie, il doit en informer cette dernière et vérifier qu'elle ne bénéficie pas d'une exclusivité de vente de la production de cet artiste, laquelle, faute d'un accord, interdirait l'opération projetée.

Il est obligatoire pour les membres du Comité des Galeries d'Art désirant organiser une exposition d'un artiste sous contrat avec un confrère d'en informer ce dernier.

Œuvre mise en dépôt chez un confrère

Lorsqu'un membre du Comité des Galeries d'Art confie une œuvre à un confrère, il laisse à ce dernier toute liberté pour la réalisation de la vente au prix convenu et s'engage à ne pas tenter de négocier de son côté pendant la durée prévue du dépôt.

Responsabilité du vendeur d'une œuvre confiée

En cas de contestation par un client d'une œuvre vendue, même si cette œuvre avait été confiée par un de ses confrères au marchand vendeur, celui-ci est seul responsable vis-à-vis de ce client, sans préjudice des recours que ce marchand peut exercer à l'égard de son confrère ou de tout autre tiers.

Dans le cas où le caractère apocryphe de l'œuvre est établi d'une manière ne souffrant aucune discussion, le marchand propriétaire de l'œuvre devra rembourser immédiatement le marchand vendeur.

Études et recherches demandées par un confrère

Lorsqu'un membre du Comité des Galeries d'Art possède des documents sur l'œuvre d'un artiste il est tenu de répondre aux demandes qui lui sont faites par un confrère, membre du Comité des Galeries d'Art, désireux de s'assurer de l'origine d'une œuvre, lequel devra rembourser les éventuels frais de recherches.

Les renseignements fournis ne constituent en aucun cas une garantie d'authenticité.

Arbitrages

En cas de litige, tout membre du Comité des Galeries d'Art peut demander la réunion d'une commission d'arbitrage dont les conseillers seront choisis par le Président du Comité des Galeries d'Art.

Prise de position publique

Lorsqu'un membre du Comité des Galeries d'Art n'a pas été mandaté par le Conseil ou le Président de l'organisme pour faire une déclaration publique, il doit spécifier qu'il s'exprime à titre uniquement personnel et ne pas engager la profession.

RAPPORT AVEC LES CLIENTS

Désignation des œuvres vendues

Responsabilité et garantie du vendeur
Étendue et responsabilité du vendeur
Factures et certificats d'authenticité

Opérations commerciales
Achat Vente Dépôt

Obligation de la galerie

Désignation des œuvres vendues

La désignation des œuvres vendues ne doit pas prêter à confusion. Leur description doit être suffisamment précise pour permettre leur identification. Elle doit être aussi complète que possible, entre autre en ce qui concerne la technique.

Les restaurations qui peuvent, notamment avoir altéré les qualités d'une œuvre, doivent être mentionnées.

Les membres du Comité des Galeries d'Art s'engagent à respecter la terminologie et les désignations ci-après définies en conformité avec les usages de la profession et dans le respect du décret 81-255 du 3 mars 1981.

« DE » OU « PAR »

Les termes « DE » ou « PAR » ainsi que la mention des nom et prénom de l'artiste, immédiatement suivie de la désignation d'une œuvre, impliquent qu'il s'agit d'une œuvre authentique, garantie de ce fait comme étant de la main de l'artiste, même si l'œuvre n'est pas signée.

La mention « signée : ... », est une garantie d'authenticité si elle n'est accompagnée d'aucune réserve.

« ATTRIBUÉ A »

L'emploi du terme « ATTRIBUÉ A » indique que, malgré des présomptions sérieuses, l'œuvre n'est pas garantie comme étant réalisée par l'artiste désigné.

Cette mention implique cependant que l'œuvre a été exécutée pendant la période de production de cet artiste.

« ÉCOLE »

Art. 6 du décret n° 81-255 du 3 mars 1981 :

« L'emploi des termes ÉCOLE DE suivis du nom d'artiste entraîne la garantie que l'auteur de l'œuvre a été l'élève du maître cité, a notamment subi son influence ou bénéficié de sa technique.

Ces termes ne peuvent s'appliquer qu'à une œuvre exécutée du vivant de l'artiste ou dans un délai inférieur à cinquante ans après sa mort ».

Lorsqu'il se réfère à un lieu précis, l'emploi du terme ÉCOLE DE garantit que l'œuvre a été exécutée pendant la durée d'existence du mouvement artistique désigné, dont l'époque doit être précisée et par un artiste ayant participé à ce mouvement.

« ÉPOQUE »

Art. 2 du décret 81-255 du 3 mars 1981 :

« La dénomination d'une œuvre ou d'un objet, lorsqu'elle est uniquement et immédiatement suivie de la référence à une période historique, un siècle ou une époque, garantit l'acheteur que cette œuvre ou objet a été effectivement produit au cours de la période de référence.

Lorsqu'une ou plusieurs parties de l'œuvre ou objet sont de fabrication postérieure, l'acquéreur doit en être informé.

MENTIONS DIVERSES

Art. 7 du décret 81-255 du 3 mars 1981

Les expressions DANS LE GOÛT DE, STYLE, MANIÈRE DE, GENRE DE, D'APRÈS, FAÇON DE, ne confèrent aucune garantie particulière d'identité d'artiste, de date de l'œuvre, ou d'école et sont à proscrire.

ŒUVRE AUTHENTIQUE

Par AUTHENTIQUE, il faut entendre « l'œuvre qui est effectivement réalisée par l'artiste désigné comme l'auteur ».

ORIGINAL

Est généralement considérée comme œuvre d'art originale une œuvre conçue et réalisée par l'artiste ou sous son contrôle et sous sa responsabilité constante.

Lorsque une œuvre originale est inspirée d'une œuvre préexistante cela doit être indiqué.

Pour certaines techniques la loi et l'usage admettent la réalisation de plusieurs exemplaires. Le marchand doit obligatoirement mentionner le tirage.

REPRODUCTION

Toute reproduction doit porter de manière visible et indélébile la mention « REPRODUCTION ». Cette mention doit être clairement portée sur la facture.

La responsabilité et les garanties du vendeur

FACTURES ET CERTIFICATS D'AUTHENTICITÉ

Factures

L'établissement d'un certificat ne se justifie pas lors d'une vente effectuée par un commerçant. La remise d'une facture garantit l'acheteur à raison des mentions qu'elle comporte (description précise de l'œuvre, désignation et attribution).

Le vendeur doit faire une présentation précise en se référant aux règles édictées au chapitre 1 « Désignation des œuvres vendues », en fournissant toutes les caractéristiques techniques de cette œuvre.

La remise au client d'une photographie dont le double est conservé par la galerie constitue une garantie pour elle en cas de contestation ultérieure.

Certaines œuvres comportent un certificat d'identification du créateur qui leur est attaché sans lesquelles elles ne doivent pas être commercialisées.

Certificat d'authenticité

Lorsqu'une galerie possède un certificat d'authenticité émanant d'un tiers pour une œuvre qu'elle vend, elle doit remettre à l'acquéreur le certificat avec l'œuvre.

Le commerçant doit fournir au détenteur d'une œuvre sur sa demande, les renseignements qu'il trouve dans ses archives permettant d'identifier cette œuvre et ce, dans le respect du secret du commerce. Ces recherches pouvant entraîner des frais.

ÉTENDUE ET RESPONSABILITÉ DU VENDEUR

Le vendeur est responsable vis-à-vis de son client.

Il doit s'être entouré de toutes les garanties nécessaires quant à l'authenticité des œuvres et avoir recherché à en connaître la provenance.

L'expertise d'un tiers ne dégage pas la responsabilité du vendeur vis-à-vis de l'acquéreur.

Opérations commerciales

LES ACHATS

Les membres du Comité des Galeries d'Art ont le devoir d'être vigilants quant à l'origine des œuvres qu'ils acquièrent.

Tout achat fait à un particulier ou à son mandataire doit faire l'objet d'un reçu signé par le vendeur.

Registre de police

Les achats à des particuliers, propriétaires ou mandataires, doivent être obligatoirement inscrits au registre de police. Il en va de même des dépôts en vue de vente ou d'expertise.

Paiement des achats

Tous les règlements effectués par les commerçants pour les besoins de leur activité font l'objet de réglementations qu'ils ont l'obligation de connaître.

LES VENTES

Lorsqu'un membre du Comité des Galeries d'Art accepte de réserver une œuvre, un délai doit être fixé pendant lequel il ne peut disposer de l'œuvre.

LES DÉPÔTS

Par dépôt, il faut entendre la remise par toute personne d'une œuvre à la galerie, qui l'accepte et s'engage à la restituer.

Les membres du Comité des Galeries d'Art ont l'obligation de remettre un reçu à la demande du déposant. Tout membre du Comité des Galeries d'Art qui a reçu une œuvre en dépôt a l'obligation de la restituer à son propriétaire dans les délais prévus.

Obligations de la galerie

Lorsqu'un membre du Comité des Galeries d'Art détient à quelque titre que ce soit, une œuvre confiée en vue de vente et qu'il désire à son tour confier cette œuvre à un confrère, il doit, en l'absence de convention préalable, obtenir l'accord du propriétaire. Lorsque dans le cadre d'un mandat, la vente est susceptible de se réaliser dans des conditions différentes de celles prévues entre les parties ou à un prix inférieur à celui fixé, les membres du Comité des Galeries d'Art doivent s'assurer de l'accord du propriétaire avant de réaliser la transaction.

Sauf convention contraire préalable, les membres du Comité des Galeries d'Art s'engagent à effectuer le règlement de la part revenant au propriétaire de l'œuvre dès la réalisation de la vente, et ce, quelles que soient les modalités de règlement.

Lorsque l'opération ne se réalise pas dans les conditions prévues et que le délai du mandat arrive à son terme, la galerie est tenue de restituer les œuvres à la première demande du mandant.

RAPPORTS AVEC LES ARTISTES

Respect des intérêts réciproques

Responsabilité de la galerie envers l'artiste

Ouvres en dépôt

Apurement des comptes

Respect des intérêts réciproques

Les membres du Comité des Galeries d'Art doivent conclure avec les artistes dont ils vendent les œuvres des accords prenant en compte équitablement les intérêts des deux parties.

Responsabilité de la galerie envers l'artiste

Lorsque les actions d'une galerie membre du Comité des Galeries d'Art ont une influence notable sur le rayonnement, la carrière de l'artiste, soit en raison du nombre d'œuvres qu'elle possède, soit à cause du caractère contraignant pour le créateur de certaines clauses du contrat qui le lie à la galerie, cette dernière s'interdit d'entraver la promotion de l'œuvre de l'artiste et de mener des actions de nature à compromettre la valeur économique de cette œuvre.

Œuvres en dépôt

Lorsqu'un membre du Comité des Galeries d'Art accepte un dépôt il doit prendre toutes les dispositions en vue de la bonne conservation et du respect de l'intégrité des œuvres qui lui sont confiées. Il en va de même pour les œuvres dont il est propriétaire.

Lorsqu'un membre du Comité des Galeries d'Art reçoit en dépôt les œuvres d'un artiste il doit les répertorier.

Apurement des comptes

Lorsqu'un membre du Comité des Galeries d'Art a passé un accord avec un artiste concernant la vente de ses œuvres, sans en régler immédiatement le montant, il a l'obligation de rendre des comptes à des périodicités raisonnables et de régler les sommes dues dans les délais prévus.

Nous tenons à associer à la parution de ce code la mémoire de notre confrère Raymond SULLEROT qui en fut l'initiateur et celle de Gildo CAPUTO, Président du CGA de 1970 à 1983.

Adopté à
l'Assemblée Générale Extraordinaire
du 9 mars 1990
immédiatement applicable à tous les membres

ANNEX F

Règles de la Profession
of the
Syndicat National
des Antiquaires Négociants en Objets d'Art,
Tableaux Anciens et Modernes

SYNDICAT NATIONAL DES ANTIQUAIRES
NEGOCIANTS EN OBJETS D'ART
TABLEAUX ANCIENS ET MODERNES

US ET COUTUMES

PRÉAMBULE

L'antiquaire, qu'il soit négociant en œuvres d'art ou en meubles et objets d'art, quelle que soit sa spécialité, est dans une position particulière dans ses rapports avec les personnes avec qui il fait commerce. En effet, comme le médecin, par exemple, et d'autres membres des professions libérales, soit qu'il achète, soit qu'il vende, il a des connaissances spécialisées que l'amateur, sauf exception, ne possède pas. On doit pouvoir lui faire confiance. Cela lui crée des responsabilités particulières, parfois graves de conséquences.

Ce sont ces responsabilités, tant légales que morales, qu'il doit toujours avoir présentes à l'esprit dans ses rapports avec les vendeurs, avec les acheteurs, avec ses confrères, avec les intermédiaires.

Elles lui imposent de véritables devoirs et des obligations.

Le Conseil d'Administration du Syndicat National des Antiquaires a décidé de les rappeler à ses membres, et de leur demander leur engagement écrit de se conformer aux règles et usages de la profession.

C'est à cette condition seulement que les antiquaires pourront être distingués des revendeurs d'articles d'occasion. Ils doivent se considérer d'abord comme des spécialistes de la recherche, de l'identification, qui leur permettent et leur imposent de formuler des garanties sur leur diagnostic et leurs études.

L'acte commercial par lequel ils concluent leur transaction est fondé sur leurs connaissances spécialisées, historiques, techniques, scientifiques, au jour de la vente, et professionnelles, qui sont la base de la profession.

Les règles qui suivent sont basées sur les lois qui régissent plus spécialement notre commerce, ainsi que sur ce qu'on appelle les Us et Coutumes de la profession, tels qu'ils ont été étudiés par le Syndicat National des Antiquaires, et tels qu'ils sont d'usage constant dans notre profession.

Elles ne sont pas relatives à la seule activité en tant que vendeur, de l'antiquaire ou du négociant en œuvres d'art originales, mais aussi à ses responsabilités et aux risques qu'il encourt lors de l'achat.

Elles sont complétées par des conseils annexes portant sur certaines modalités particulières de nos transactions.

Elles sont donc présentées de la façon suivante :

TITRE PREMIER

RAPPORTS AVEC LES VENDEURS

- I. — De la garantie.
 - a) achats à des particuliers,
 - b) achats à des confrères ou à des officiers ministériels.
- II. — Des conditions de l'achat.
 - a) origine des objets acquis,
 - b) identité des vendeurs,
 - c) cas particuliers et précautions à prendre.
- III. — Marchandises reçues en dépôt, confiées à la vente ou remises à condition.

TITRE DEUXIÈME

RAPPORTS AVEC LES ACHETEURS

- I. — De la garantie.
- II. — Modalité de la garantie.
 - a) des désignations,
 - b) de l'état des objets vendus, des restaurations et réparations,
 - c) des certificats d'authenticité et autres éléments annexes de la garantie,
 - d) vente à des Musées ou à des confrères,
 - e) limite de la garantie.

TITRE TROISIÈME CONSEILS ANNEXES

- I. — Des acomptes et des arrhes.
- II. — Des affaires en compte à demi ou en participation.
- III. — Des commissions dues aux intermédiaires.

TITRE PREMIER

RAPPORTS AVEC LES VENDEURS

I. — *De la garantie.*

a) Achat à des particuliers.

Le vendeur particulier n'est pas censé garantir un objet ou une œuvre d'art qu'il cède à un antiquaire ou à un négociant spécialisé. Il ne peut être répréhensible que si l'acheteur est en mesure de prouver la fraude ou l'intention dolosive. Dans tous les autres cas, il n'y a pas de recours contre le vendeur, en cas d'erreur de l'antiquaire lors de l'achat.

Par contre, si un antiquaire — qu'il soit négociant en objets d'art ou en œuvres d'art originales — profite de ses connaissances pour induire en erreur le vendeur sur la qualité de l'objet qu'il achète, et lui fait une offre sans rapport avec la valeur réelle dudit objet, il s'expose aux conséquences de réclamations fondées.

b) Achats à des confrères ou à des officiers ministériels.

Il est évident que ceci ne s'applique pas aux achats fait à d'autres antiquaires, qui sont censés fixer le prix de ce qu'ils vendent en toute connaissance de cause, ni à ceux qui sont faits en vente publique par les officiers ministériels, où la compétition entre les divers acquéreurs établit le juste prix (1).

II. — *Des conditions de l'achat.*

Nous mettons très vivement nos confrères en garde contre les conséquences qui peuvent découler d'un achat fait par eux soit à un inconnu, soit dans des conditions qui leur paraissent suspectes. Rares sont les antiquaires qui n'ont pas, une fois dans leur vie, acquis en toute bonne foi ou légalement un objet volé ou détourné.

(1) Il convient de rappeler ici que ce qu'on appelle la « révision » est illégal, et constitue le délit de coalition ou d'entraves à la liberté des enchères, (art. 419 du code pénal).

a) Origine des objets acquis.

En vertu des obligations découlant de la loi du 15 février 1898, modifiée et complétée par le décret 70.788 du 27 août 1970, l'antiquaire ou le négociant en œuvres d'art originales — qui, en l'espèce, est assimilé au brocanteur — est tenu de s'assurer de l'origine des objets ou œuvres achetés, ainsi que de l'identité de leur propriétaire ou de leur vendeur. De ce fait, sont nuls tous achats d'objets mobiliers faits à des mineurs ou à des interdits ; les objets provenant de succession ne peuvent être négociés qu'avec l'accord de tous les ayants-droit, de même que ceux qui appartiennent à un ménage en instance de divorce.

Cet accord doit être précisé par le vendeur dans le reçu qu'il délivre à l'antiquaire acheteur, et dans lequel il se porte garant au nom des propriétaires indivisaires qu'il représente.

D'autre part, la loi du 31 décembre 1913 sur les monuments historiques et les sites, prévoit, en son article 18, que tous les objets mobiliers classés appartenant à l'État sont inaliénables, et, en son article 19, que les particuliers propriétaires d'un objet classé, doivent faire connaître à l'acquéreur l'existence du classement.

Selon une circulaire ministérielle n° 203 AD 4 du 23 avril 1948, les objets d'art appartenant à certaines collectivités ne peuvent être aliénés sans autorisation préalable du Ministre chargé des Affaires Culturelles.

Toutefois, dans tous les cas énoncés ci-dessus, l'acquéreur qui peut prouver cette bonne foi, notamment par la présentation de reçus en règle dont la rédaction indique que sa bonne foi a été surprise par le vendeur qui était présumé propriétaire de l'objet et libre de le négocier, ainsi que par l'inscription de l'objet acquis dans son livre de police (ou son livre de stock) feuillets numérotés et paraphés, a droit au remboursement de son prix d'acquisition.

Mais ce remboursement, toujours problématique, ne peut avoir lieu qu'après une procédure qui peut être longue, et la bonne foi de l'acheteur peut toujours être mise en doute par le propriétaire lésé, même si elle est réelle.

b) Identité des vendeurs.

Les dispositions de l'article II de la loi du 15 février 1898 sont impératives. Elles spécifient :

« Il est défendu d'acheter à toute personne dont le nom et la demeure ne seraient pas connus, à moins que l'identité de cette personne ne soit certifiée par deux témoins connus qui devront signer sur le registre du brocanteur, sous peine d'emprisonnement de huit jours ou plus et d'une amende de 60 francs à 400 francs ».

L'identité des individus pouvant toujours aujourd'hui être

affirmée par la production de leur carte d'identité nationale, l'acheteur peut en exiger la production, et les indications qu'elle mentionne être portées sur le reçu délivré à l'antiquaire. Celui-ci doit porter l'indication : Vendu à M... tel ou tel objet qui est ma propriété personnelle. En cas de vente par un intermédiaire, il doit porter la mention : que je suis chargé de vendre pour le compte d'un tiers.

Il est à noter que les prescriptions sur l'identité du vendeur s'appliquent de manière générale à tous les achats par conséquent, à tous ceux qui pourraient être faits au domicile, magasin ou galerie de l'antiquaire acheteur lorsque le vendeur est honorablement connu de lui.

Même en cas d'achats faits au domicile du vendeur, on n'est pas à l'abri de revendications imprévisibles par suite de manœuvres de celui-ci qui se trouveraient ne pas être le propriétaire réel des objets ou le mandataire régulier du propriétaire.

D'autre part, on ne saurait assez mettre nos confrères en garde contre des achats faits à toute personne, française ou étrangère, n'ayant pas sa résidence en France. Indépendamment d'autres risques, on encourt celui d'être considéré comme complice d'une importation frauduleuse.

Il est d'ailleurs rappelé que, sauf situation exceptionnelle, les étrangers de passage en France et généralement les non résidents n'ont pas le droit de recevoir le paiement en espèces ou en chèques même non barrés.

III. — *Marchandises reçues en dépôt, confiées à la vente ou remise à condition.*

Il est dans notre commerce un usage fréquent qui consiste en la remise à condition des objets d'art, soit par des confrères, soit par des particuliers désireux de s'en dessaisir.

Dans l'immense majorité des cas, le propriétaire de l'objet ou de l'œuvre le remet purement et simplement entre les mains d'un antiquaire ou d'un négociant en œuvres d'art, en qui il a confiance, à charge pour celui-ci de le restituer dans un certain délai ou d'en remettre le prix au propriétaire.

L'objet remis ainsi à condition reste la propriété du vendeur. L'acheteur éventuel n'est débiteur que du prix convenu, s'il ne rend pas l'objet à son revendeur. Sauf convention contraire, il peut, dans les délais du mandat de vente, transformer cette opération en achat à sa seule volonté.

La vente à condition s'accompagne obligatoirement (art. II § 2 du décret 70.788 du 27.8.1970) d'une inscription faite par l'antiquaire sur son registre de police et d'un reçu délivré par lui au déposant. Ce reçu peut être rédigé comme suit :

« Reçu en dépôt, pour être vendu pour le compte de M... l'objet suivant au prix de... »

« Il est expressément convenu que je m'engage à restituer

a) à la première demande de M...

b) dans le délai de... »

cet objet qui reste sa propriété, sauf vente au profit de M... au prix convenu.

« En aucun cas, cet objet ne pourra figurer à mon actif en cas de saisie, faillite, ou règlement judiciaire (1).

Lu et approuvé

Signature

Date en toutes lettres. »

Il convient, en effet, d'éviter toute confusion entre « remise à condition » et « vente sous condition », cette dernière ne pouvant s'entendre dans les termes (articles 1168 et suivants C. Civ.) que d'une vente affectée d'une condition suspensive ou résolutoire. Le reçu, tel que rédigé ci-dessus, paraît devoir éviter toute confusion.

Le contrat de « confié à la commission » peut également prévoir que l'objet sera vendu par l'antiquaire pour le compte et au bénéfice du vendeur, moyennant une commission dont le pourcentage doit être précisé, lors de la remise à condition de l'objet et, éventuellement, le remboursement des frais avancés par le commerçant pour la vente de l'objet.

TITRE DEUXIÈME

RAPPORTS AVEC LES ACHETEURS

I. — De la garantie.

L'antiquaire ou le négociant en œuvres d'art se doit de donner, sur la facture qu'il remet à ses clients, une garantie explicite pour les objets ou œuvres d'art qu'il vend. Il est entendu que ces garanties sont formulées dans l'état des connaissances à la date de la vente (scientifiques, historiques, techniques...). Ne le ferait-il pas que les termes dans lesquels l'objet ou l'œuvre sont décrits ainsi que le prix auquel ils sont vendus peuvent être considérés comme une garantie implicite. Ainsi, on ne pourra prétendre, sauf si le contraire a été précisé, qu'un « bureau Louis XVI » surtout s'il a été vendu à un prix correspondant à ce qu'il est censé être, n'était,

(1) Un tel reçu peut utilement être détaché d'un carnet à souches numérotées, qui reste entre les mains de l'antiquaire, et qui peut porter les indications : Restitué le... ou vendu le...

dans l'esprit du vendeur, qu'un bureau de style Louis XVI, sans époque déterminée.

Suivant la signification donnée à ce terme dans notre commerce, on dit d'un objet d'art ou d'ameublement, ou d'une œuvre d'art, qu'ils sont authentiques quand ils sont dans toutes leurs parties, de l'époque ou du maître (ébéniste, bronzier, orfèvre, décorateur sur porcelaine, tapissier, etc.) indiqués par leur style, et éventuellement, par la marque ou le poinçon de leur auteur.

Par contre, le terme d'œuvre d'art originale comporte une ambiguïté.

En effet, sont considérées par l'Administration comme œuvres d'art originales les œuvres de la peinture, du dessin, de la gravure et de l'art statuaire, même si on ne peut identifier l'artiste qui les a créées. En fait, sont considérées comme œuvres d'art originale, les œuvres dues à l'invention et à la main d'un artiste, même s'il est inconnu, par opposition à la création dite artisanale.

D'autre part, on dit d'une œuvre d'art d'un artiste donné qu'elle est originale quand elle est réellement de l'artiste (peintre, sculpteur, graveur — ou des artistes, en cas de collaboration) dont elle présente toutes les caractéristiques ou, le cas échéant, la signature. On peut également dire, dans ce cas, qu'il s'agit d'un original de tel ou tel artiste.

La garantie peut donc porter sur l'authenticité, le caractère original de l'œuvre ou l'indication de son auteur.

II. — Modalités de la garantie.

a) Des désignations.

Dans ces conditions, les désignations des objets ou des œuvres vendues ne doivent pas prêter à équivoque, et elle doivent comporter une description précise permettant leur identification.

Il faut se défier des termes génériques tels que « Boule » pour des meubles à marqueterie d'écaille et de cuivre, quelle qu'en soit l'époque, « Gobelins » pour des tapisseries quelle qu'en soit la manufacture, « gravures en couleurs » quand il peut s'agir d'une simple gravure en noir colorisée.

Nous rappelons ici le sens de certains termes couramment employés dans les descriptions.

L'indication de règne, sans autre précision, pourra toujours être interprétée comme une garantie d'époque. Ainsi a-t-on toujours avantage à préciser qu'un objet est « d'époque Louis XIV, Louis XV ou Louis XVI », par exemple : « d'époque Ming, Kang Hi ou Kien Long » lorsqu'il s'agit de Chine. La mention « style Louis XIV, Louis XV ou Louis XVI » ou de style signifie qu'il n'y a pas de garantie d'époque.

Pour un meuble, indiquer qu'il porte l'estampille d'un maître, revient à garantir que celle-ci a été apposée par lui, et qu'il est son œuvre. En cas de doute, on peut préciser que le meuble est attribué à tel ou tel ébéniste, et indiquer l'existence d'une marque (et non de sa marque). De même, pour les tableaux et dessins, préciser qu'ils sont signés est donner la garantie qu'ils sont des originaux. En cas de doute, on peut indiquer qu'ils comportent une « inscription ».

L'emploi du terme « attribué à » indique qu'on ne garantit pas l'œuvre ou l'objet comme étant du maître indiqué : mais il ne peut être employé pour désigner des œuvres ou objets d'une autre époque que celle de ce maître.

Le terme « atelier de » doit être pris dans son sens exact. C'est-à-dire que l'œuvre a été exécutée dans l'atelier de l'artiste désigné. Toutefois, il a existé des ateliers collectifs, dont les membres se sont succédés pendant une longue période. Ainsi, en Italie, les Ambriachi, dont l'atelier comportait des artisans dont on ne connaît, en général, pas le prénom, et qui ont travaillé du XIV^e au XVII^e siècle. Dans ce cas, il convient de préciser l'époque de l'objet vendu.

« Ecole de » ne peut s'appliquer qu'à des œuvres ou objets exécutés dans les générations qui ont immédiatement suivi la vie de l'artiste, et, sauf exception, dans son propre pays.

Enfin, l'appellation « genre de » ne comporte aucune garantie d'artiste, de date ou d'école.

Sauf précisions contraires, toutes ces mentions s'appliquent à la totalité de l'objet désigné ou décrit. Ainsi « un secrétaire en marqueterie garni de bronzes dorés d'époque Louis XV » est obligatoirement un meuble dont le châssis, la marqueterie et les bronzes sont de la même époque. A la rigueur, lorsqu'on décrit un secrétaire en marqueterie Louis XV orné de bronzes dorés, on peut admettre que la garantie d'époque ne s'applique pas aux bronzes, mais il est nettement préférable de le signaler. De même, si une porcelaine ancienne est surdécorée, convient-il de le préciser, ne serait-ce que par prudence.

b) Des restaurations et réparations,
de l'état des objets vendus.

Les objets et œuvres d'art vendus par les antiquaires et négociants en œuvres d'art originales sont, sauf indications contraires, portés dans leur désignation sur la facture, réputés être en bon état de conservation, sans accidents, réparations, restaurations, de nature à altérer leur substance ou leur valeur. Ceux-ci pourraient, s'ils n'étaient pas déclarés, constituer des vices cachés (Art. 1643 du Code Civil).

L'importance des réparations ou restaurations qui n'altèrent pas la substance ou la valeur varie selon les catégories d'objets. Pour ne citer qu'un exemple, certaines poteries provenant de fouilles sont presque toujours accidentées, et ont même parfois dû être reconstituées sans que cela influe sensiblement sur leur valeur, tandis que des porcelaines européennes, ou même chinoises, sont présumées être intactes pour avoir leur pleine valeur.

Ainsi, est-il nécessaire, par exemple, d'annoncer les fêlures et les réparations des porcelaines, les réargentures des objets en métal argenté ou les redorures des bronzes, les additions aux meubles, les restaurations importantes des tableaux et dessins, les taches et déchirures des gravures.

Mais, il n'est pas moins évident que les restaurations et réparations, quand elles ne constituent que des mesures conservatoires et de remise en état, qui n'altèrent en rien les caractères d'ancienneté et de style, et n'apportent aucune modification au caractère propre de l'œuvre ou de l'objet, ne sauraient être opposables au commerçant vendeur, et n'ont pas besoin d'être expressément déclarées sur la facture. Ainsi, en est-il des travaux de nettoyage, revernissage, remise en état, réentoilage ou parquage des peintures, nettoyage des meubles et des bronzes...

D'ailleurs, il n'est pas un musée important au monde qui n'ait pas ses propres ateliers de restauration et de réparation.

c) Des certificats d'authenticité et autres éléments annexes de la garantie.

Il arrive assez fréquemment, surtout pour les œuvres d'art originales, que le négociant remette à son acheteur, au moment de la vente, un certificat d'authenticité signé d'un expert spécialisé ou d'un historien d'art. Sauf stipulations contraires expressément précisées dans la facture, la remise d'un tel document signifie que le vendeur endosse l'attestation ainsi remise, et qu'il ne la donne qu'à l'appui de sa garantie personnelle. Il en est de même, d'ailleurs, pour les œuvres vendues aux enchères publiques et accompagnées d'un certificat.

Toutefois, s'il est précisé que l'œuvre n'est qu'attribuée au maître, à son atelier ou à son école, et, dans ce cas seulement, l'attestation remise ne constitue plus qu'un élément d'appréciation soumis à l'acquéreur.

De même, s'il est indiqué que l'œuvre a figuré dans telle ou telle collection, a passé dans telle ou telle vente publique, cela implique, non seulement, qu'on a toutes raisons de considérer que c'est bien de cette œuvre qu'il était question : mais encore que le vendeur reprend à son compte l'attribution sous laquelle elle y a été présentée. Dans le cas contraire, il convient de préciser qu'elle était alors considérée comme de tel ou tel maître.

La remise d'un tel certificat ou l'énonciation de telle preuve n'est pas suffisante pour décharger le vendeur de sa responsabilité propre.

d) Ventes à des Musées ou à des confrères.

On peut admettre une dérogation aux règles ci-dessus énoncées en cas de vente à des Musées ou à des confrères, qui ont eu le loisir d'examiner les œuvres proposées. Ceux-ci peuvent, en effet, être considérés comme des spécialistes à l'égal du vendeur négociant et, sauf en cas de fraude ou de dissimulation, il leur est difficile d'intenter une action visant l'erreur sur la marchandise vendue, lorsqu'ils ont eux-mêmes commis cette erreur. Les vendeurs ne sont cependant pas, pour autant, à l'abri de toutes revendications de la part des Musées ou des confrères avec qui ils ont contracté.

e) Limite de la garantie.

La responsabilité de l'antiquaire ou négociant en œuvres d'art originales, qui garantit l'œuvre vendue, est fixée par la loi à trente ans, à dater du jour de la vente. Il en est de même, d'ailleurs, pour les objets ou les œuvres qu'il aurait pu acquérir dans des conditions irrégulières. Un procès a été intenté récemment, quelques mois avant la date limite de la prescription, à des antiquaires parisiens qui avaient acquis dans une vente publique organisée par l'Etat soviétique des œuvres d'art provenant de collections privées russes nationalisées.

En ce qui concerne la garantie, toutefois, nous considérons qu'on ne saurait opposer aux vendeurs une attribution ou une description erronée quand seuls les progrès de l'histoire de l'art postérieurs à la période de la vente ont permis de modifier cette attribution. Ainsi, en est-il des bronzes dorés d'époque Louis XV, dits « au C couronné » qu'on croyait être la marque de Caffieri, alors qu'on y voit aujourd'hui une simple indication de date.

Décret n° 70-788 du 27 août 1970

ARTICLE 1^{er} — Les articles 2 et 4 du décret n° 68-786 du 29 août 1968 relatifs à la police du commerce de revendeur d'objets mobiliers sont abrogés et remplacés par les dispositions ci-après.

ARTICLE 2 — Tout revendeur d'objets mobiliers qui n'apporte pas la preuve, par des factures et par la présentation de sa comptabilité tenue à jour, qu'il alimente son commerce exclusivement par des achats effectués à des marchands patentés ou inscrits au registre du commerce, est tenu :

1° De se faire préalablement inscrire sur les registres ouverts à cet effet à la Préfecture du Département où il exerce habituellement sa profession ou à la Préfecture de Police s'il exerce sa profession dans le ressort de cette dernière. Il lui sera remis un bulletin d'inscription qu'il sera tenu de présenter à toute réquisition ;

2° D'inscrire jour après jour, à l'encre et sans blanc ni rature, sur un registre coté et paraphé par le Commissaire de Police ou, à son défaut, par le Maire du lieu où il exerce habituellement sa profession, les noms, prénoms, surnoms, qualités et demeures des personnes à qui il achète, ainsi que la nature et le numéro de la pièce d'identité présentée, avec indication de l'autorité qui l'a délivrée. Il y mentionnera également la nature, la description et le prix des marchandises achetées. Les prix seront inscrits en toutes lettres. Il ne sera rien inscrit par abréviation. Le registre, tenu en état, devra être présenté à toute réquisition. Le modèle du registre sera fixé par arrêté conjoint des Ministres de l'Intérieur et de l'Economie et des Finances. Ces dispositions sont applicables aux objets confiés en dépôt en vue de la vente.

3° En cas de changement du lieu d'exercice habituel de sa profession, de faire une déclaration au Commissariat de police ou à défaut, à la Mairie tant du lieu qu'il quitte que de celui où il va s'établir.

ARTICLE 3 — Le revendeur d'objets mobiliers n'ayant ni boutique ni emplacement fixe où il exerce habituellement sa profession, est tenu aux mêmes obligations. Dans ce cas, le lieu où il a fixé son domicile est considéré comme le lieu habituel de sa profession.

Il doit en outre présenter à toute réquisition une médaille sur laquelle figureront ses nom, prénoms et numéro d'inscription.

Il est soumis à toutes les mesures de police prescrites pour la tenue des foires et marchés par les arrêtés préfectoraux et municipaux.

Fait à Paris, le 27 août 1970.

Par le Premier Ministre :
Jacques CHABAN-DELMAS
*Le Garde des Sceaux,
Ministre de la Justice :*

René PLEVEN
Le Ministre de l'Intérieur :
Raymond MARCELLIN

*Le Ministre de l'Economie
et des Finances*
Valéry GISCARD-D'ESTAING

*Le Secrétaire d'Etat
au Commerce :*
Jean BAILLY

CONSEILS ANNEXES

ACOMPTES ET ARRHES

Les deux expressions sont fréquemment utilisées l'une pour l'autre. Leur signification étant différente, l'attention doit être portée sur leurs conséquences.

Aux termes de l'article 489 du Code Civil, la vente devient parfaite par l'échange des consentements réciproques sur la chose et le prix. Comme néanmoins, il est généralement d'usage, lorsque l'enlèvement de la chose et son paiement sont différés, de faire immédiatement verser une somme par l'acheteur, il y a lieu d'en préciser l'affectation.

Acompte - Normalement, ce versement représente une partie anticipée du prix. L'intérêt de son intervention et de la mention qui en est faite dans le reçu est de constituer, de la part de l'acheteur, un commencement d'exécution. Par ce versement, l'acheteur ratifie donc la vente et devient *propriétaire indiscuté* de l'objet quelle que soit la longueur de la période au terme de laquelle il acquittera le solde du prix.

Arrhes - Selon l'article 1590 du Code Civil, le versement des arrhes répond, au contraire, à une opération juridique différente, c'est-à-dire une promesse de vente dont il y a possibilité pour chacun de se départir. Le texte explique que celui qui a donné les arrhes les perd s'il se départit de sa promesse. Au contraire, celui qui les a reçues doit en restituer le double s'il se départit.

A raison de cette distinction, le terme « acompte » doit être employé si les parties tiennent la vente pour ferme. Le terme « arrhes » doit l'être, au contraire, si les parties admettent que la vente n'est pas définitive et précisent un terme à cette opération.

Modèle de reçu d'acompte :

Reçu de M. demeurant

la somme de (en lettres) en acompte

sur l'acquisition de *(tel objet)*

Date et signature,

Modèle de reçu d'arrhes :

Reçu de M. demeurant

la somme de (en lettres) à titre d'arrhes

sur la vente de *(tel objet)* valable jusqu'à *(telle date)*

date à laquelle cet objet (ou ce meuble, ou ce tableau) redeviendra ma propriété s'il n'est pas soldé.

Date et signature,

Il va sans dire que ces reçus doivent toujours être établis en double exemplaire (*avec carbon*) et, de préférence, numérotés.

DES AFFAIRES EN COMPTE A DEMI OU EN PARTICIPATION

La base de toute affaire faite en commun (à deux ou plusieurs) doit être une confiance mutuelle et réciproque absolue.

A moins de convention spéciale, l'achat et la vente en participation d'un objet se font au comptant par chaque participant. Le règlement en est effectué immédiatement.

Si les participants le jugent nécessaire, une assurance mutuelle est contractée pour les couvrir des différents risques auxquels est exposé l'objet (vols, bris, incendie...). Sinon, les participants acceptent solidairement ces risques.

En dehors d'un prix de vente arrêté d'avance, l'objet est vendu au mieux des intérêts de tous ; mais le vendeur n'est tenu d'apporter aucune justification des conditions de l'opération (nom de l'acheteur et des intermédiaires etc.).

Si le vendeur vend l'objet à crédit, il le fait à ses risques et périls, et doit en effectuer le règlement à ses co-participants, comme si la vente avait lieu au comptant, à moins d'acceptation expresse de leur part de l'opération à crédit.

Le libellé de la facture est arrêté entre les participants qui en restent solidairement garants.

Si le vendeur vend l'objet en même temps qu'un ou plusieurs lui appartenant en propre, il a soin de dégager les intérêts de ses participants en désignant distinctement et nominativement sur sa facture l'objet en compte à demi et en en spécifiant séparément le prix.

Si l'acheteur désire rendre l'objet, les participants en sont avisés immédiatement, et la reprise en participation n'en est effectuée que si les participants sont d'accord sur le fait même de la reprise, à moins que le rendu de l'objet ne soit justifié par les circonstances ou les usages habituels du commerce, auquel cas, les participants sont tenus solidairement à la reprise.

L'opération s'analysant en une propriété indivise de l'objet, en vue de sa revente en participation, le silence des parties quant aux modalités de liquidation de la participation risquerait de les entraîner à des difficultés pouvant conduire à une revente aux enchères publiques de l'objet, consécutivement à une procédure. Il reste donc préférable que les parties prévoient, dès l'origine, l'époque et les modalités selon lesquelles se liquidera leur participation.

COMMISSIONS DUES AUX INTERMEDIAIRES

Sauf accord préalable et formel entre l'intermédiaire et le marchand :

1^o Le taux de la commission est fixé à 10 %.

2^o Quand la transaction a lieu entre un particulier et un marchand, la commission à l'intermédiaire est due par le marchand. Quand elle a lieu entre deux marchands, elle est due, en général, par l'acheteur ; *En aucun cas, elle n'est due par les deux parties.*

3^o La commission n'est due à l'intermédiaire que sur l'affaire à laquelle il a réellement donné ses soins, et si, par la suite, les personnes qu'il aura rapprochées font d'autres transactions, il n'a droit à la commission sur ces nouvelles affaires qu'autant qu'il s'en occupe personnellement et activement. Toutefois, si l'acheteur juge bon de verser une commission sur la deuxième affaire conclue avec ces personnes et les suivantes, ce ne peut être que par convention particulière et pour des raisons personnelles.

Texte de la formule à retourner au

SYNDICAT NATIONAL DES ANTIQUAIRES
NÉGOCIANTS EN OBJETS D'ART,
TABLEAUX ANCIENS ET MODERNES

en cas de demande d'admission.

Je soussigné

NOM :

ADRESSE :

Contractant à l'admission au Syndicat National des Antiquaires

déclare avoir pris connaissance du texte des Us et Coutumes de la profession d'Antiquaire Négociant en œuvres d'art telles qu'elles sont établies et approuvées par le Conseil d'Administration dudit Syndicat et m'engage à les respecter.

Ecrire : Lu et approuvé :

Date :

Signature :