CONSEIL D'ETAT - RAAD VAN STATE
LEGISLATION - WETGEVING
L
31-03-1988
Transmis à M. Coordination
Overgemaakt aan de H.

LV. - 1 - L. 18.477/1.

KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 2 februari 1988 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Economische Zaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende de inschrijving en doorhaling in het register van erkende gemachtigden inzake uitvindingsoctrooien", heeft op 10 maart 1988 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Affaires économiques, le 2 février 1988, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "relatif à l'inscription et à la radiation du registre des mandataires agréés en matière de brevets d'invention", a donné le 10 mars 1988 l'avis suivant :

I. INLEIDENDE OPMERKINGEN.

1. Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies wordt gegeven, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de Regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de Regering in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

2. Het ontwerp is een uitvoering van de wet van 28 maart 1984 op de uitvindingsoctrooien, inzonderheid van de artikelen 60, § 1, 6° en 7°, en 62. Het heeft met name betrekking op de samenstelling en de werking van de Commissie tot erkenning van de gemachtigden inzake uitvindingsoctrooien, op de duur en de aard van de beroepsactiviteit die vereist is om als gemachtigde inzake uitvindingsoctrooien te kunnen worden erkend en op de organisatie van en deelneming aan het examen dat voor de kandidaat-gemachtigden inzake uitvindingsoctrooien is voorgeschreven.

.../...

3. Artikel 23 van het ontwerp voorziet in een vergoeding voor reis- en verblijfkosten ten voordele van de leden van de zoëven genoemde Commissie en van de deskundigen waarop door de Commissie een beroep kan worden gedaan.

Overeenkomstig het koninklijk besluit van 5 oktober 1961 tot regeling van de administratieve en begrotingscontrole kan die bepaling niet regelmatig worden vastgesteld dan nadat het voorgeschreven begrotingsakkoord is gegeven.

II. OPMERKINGEN BIJ DE TEKST.

De voor advies voorgelegde tekst geeft, omtrent taalgebruik, woordkeuze en opbouw, aanleiding tot een groot aantal opmerkingen. De Raad van State geeft daarom, verder in dit advies, een tekstvoorstel in overweging. Dat tekstvoorstel is uitgewerkt aan de hand van de toelichting die door de gemachtigde ambtenaar is verstrekt, en afgestemd op hetgeen in vergelijkbare regelingen gebruikelijk is.

In dit deel van het advies worden enkel die opmerkingen gemaakt welke een bijzondere aandacht vergen, hetzij omdat de voorgelegde tekst een rechtsvraag doet rijzen, hetzij omdat een toelichting bij het door de Raad van State in overweging gegeven tekstvoorstel nuttig is.

.../...

Artikel 4 van het ontwerp.

Naar luid van artikel 4, § 2, wordt in geval van ontslag, overlijden of onbekwaamheid van een lid van de Commissie, een plaatsvervanger benoemd voor de duur van het lopende mandaat.

Aan de Raad van State is meegedeeld dat met onbekwaamheid is bedoeld, de onmogelijkheid om het mandaat voort uit te oefenen. Bijgevolg gaat het in de drie gevallen welke in het ontwerp worden vermeld, telkens om een beëindiging van het mandaat. Het gaat dan ook niet om een plaatsvervanging, doch wel om een opvolging.

De Regering zal moeten nagaan of het geen aanbeveling verdient, inzonderheid gelet op het in artikel 7 van het ontwerp gestelde aanwezigheidsquorum, te voorzien in een mogelijkheid van plaatsvervanging in geval van tijdelijke afwezigheid van een lid van de afdeling.

Artikel 6 van het ontwerp.

In paragraaf 1 is erin voorzien dat de voltallige Commissie, dit zijn de twee afdelingen samen, minstens eenmaal per jaar samenkomt. Het ontwerp bepaalt niet wie deze gemeenschappelijke vergaderingen van de afdelingen voorzit. Evenmin bepaalt het ontwerp een aanwezigheidsquorum of een quorum dat vereist is om over de ene of de andere aangelegenheid te beslissen.

In artikel 6, § 1, van het tekstvoorstel dat verder in dit advies is opgenomen, wordt voor het ene en het andere een regeling in overweging gegeven.

.../...

Volgens het bepaalde in 4° van dezelfde paragraaf moeten de beide afdelingen samen "de vragen van het schriftelijk gedeelte van het examen" vaststellen.

Uit hetgeen aan de Raad van State is meegedeeld, mag worden afgeleid dat het gaat om het vaststellen van richtlijnen omtrent de keuze van de opgaven voor de schriftelijke proef. Het tekstvoorstel is in die zin aangepast.

Volgens het bepaalde in paragraaf 2 kan de Commissie een beroep doen op deskundigen voor de organisatie "en de leiding van het examen".

Volgens artikel 61, tweede lid, 2°, van de wet van 28 maart 1984 is het de taak van de Commissie het bedoelde examen af te nemen. Bijgevolg kan de Commissie de leiding van het examen niet overdragen aan personen die van de Commissie geen lid zijn. Uiteraard kan de Commissie zich wel laten bijstaan door deskundigen. Het tekstvoorstel is in die zin aangepast.

Artikel 10 van het ontwerp.

Dit artikel verbiedt aan de leden van de Commissie en aan de aangewezen deskundigen deel te nemen aan de beraadslaging over of de verbetering van de proeven van de kandidaat waarmee zij een band van bloed- of aanverwantschap dan wel een beroepsband hebben. De bedoelde banden worden in het ontwerp niet nader omschreven.

.../...

In het tekstvoorstel wordt de bloed- en aanverwantschap beperkt tot de vierde graad, zoals bijvoorbeeld in artikel 828, 2°, van het Gerechtelijk Wetboek; voor de omschrijving van de beroepsband is uitgegaan van het bepaalde in artikel 829 van hetzelfde Wetboek.

De Regering zal moeten nagaan of die tekst aan haar bedoelingen beantwoordt.

Nog in dit artikel is gesteld dat degene die wil wraken, "dit moet doen vóór de datum van opening van de zittijd van het examen door middel van een verzoek gericht aan de voorzitter van de afdeling". Voorts bepaalt de tekst dat de modaliteiten en termijnen van de wraking in het huishoudelijk reglement van de Commissie worden bepaald.

Een huishoudelijk reglement betreft de interne werking van de dienst of de instelling die erbij betrokken is en richt zich in de regel tot de leden welke van die dienst of instelling deel uitmaken. Vermits het bedoelde verzoek tot wraking kan ingediend worden door een persoon die niet tot de dienst behoort, lijkt het verkieslijk de wijze waarop en de termijn waarin het verzoek om wraking moet worden ingediend, in dit besluit zelf vast te stellen. Die oplossing heeft het voordeel dat de aangelegenheid in een en dezelfde tekst wordt geregeld. Een voorstel in die zin is gemaakt in de tekst die verder in dit advies in overweging wordt gegeven.

.../...

Artikel 15 van het ontwerp.

Naar luid van paragraaf 3 kan de Commissie een gehele of gedeeltelijke vrijstelling van het schriftelijk gedeelte van het examen toestaan, volgens de voorwaarden en de modaliteiten bepaald in het reglement van het examen.

Volgens artikel 62 van de wet van 28 maart 1984 is het zaak van de Koning de voorwaarden voor het bedoelde examen vast te stellen.

Het regelen van een mogelijke vrijstelling is dermate essentieel dat, om conform te zijn met de wet, in het ontwerp minstens de criteria moeten worden opgegeven die voor het verlenen van een vrijstelling in aanmerking komen.

De bedoelde vrijstelling, geheel of gedeeltelijk, van de schriftelijke proef, doet een vrij moeilijk probleem rijzen met betrekking tot de kwotering van het examen in zijn geheel, zoals die in artikel 17 van het ontwerp is geregeld. Volgens dit laatste artikel is in het examen geslaagd hij die "een gemiddelde kwotering van de twee gedeelten van het examen van ten minste gelijk aan 12 (op 20) verkregen heeft". Bovendien is in het ontworpen stelsel van kwotering niet vereist dat de kandidaat in de mondelinge proef de helft behaalt.

Indien de Regering het stelsel van de vrijstelling wenst aan te houden, zal zij voor de kandidaten die van de schriftelijke proef geheel of gedeeltelijk worden ontslagen, een apart systeem van kwotering horen uit te werken, dat zijn plaats moet vinden in artikel 16, § 1, van het verder volgende tekstvoorstel.

.../...

Artikel 17 van het ontwerp.

Zoals zoëven al is opgemerkt, wordt in artikel 17 een systeem van kwotering voor het examen uitgewerkt. Dat systeem is vrij ingewikkeld. In het verder volgende tekstvoorstel wordt, in artikel 16, een regeling in overweging gegeven die eenvoudiger en duidelijker is. Het spreekt vanzelf dat het tekstvoorstel zal moeten worden aangevuld, mocht de Regering een systeem van vrijstelling voor de schriftelijke proef behouden.

Artikel 18 van het ontwerp.

Bij artikel 18 van het ontwerp heeft de gemachtigde ambtenaar verklaard dat de aanvraag tot inschrijving in het register van erkende gemachtigden, naar de beslissing van de Regering, tevens geldt als aanvraag om deelneming aan het examen. Het tekstvoorstel is in die zin aangepast.

Artikel 21 van het ontwerp.

Uit het bepaalde in paragraaf 1 moet volgen dat de afdelingen pas onderzoeken of de kandidaten voldoen aan de voorwaarden bepaald in artikel 60, § 1, 1° tot 6°, van de wet van 28 maart 1984, wanneer zij in het examen geslaagd zijn.

Volgens de gemachtigde ambtenaar is dat zo gewild, enerzijds, omdat overeenkomstig de wet de Commissie een college van advies is, anderzijds, omdat die regeling het voordeel biedt dat de betrokken dossiers alle en in een keer aan de Minister kunnen worden overgelegd.

.../...

Artikel 23 van het ontwerp.

Dit artikel heeft betrekking op de vergoedingen die aan de leden van de Commissie en aan de deskundigen kunnen worden uitgekeerd. Mocht het tot de bedoeling van de Regering behoren ook ambtenaren als lid van de Commissie of als deskundige aan te wijzen, dan zal de tekst van het artikel derwijze moeten worden aangepast dat dezen buiten het toepassingsgebied ervan worden gehouden; op hen zou immers de algemene regel betreffende de reis- en verblijfskosten voor ambtenaren van toepassing zijn.

III. TEKSTVOORSTEL.

"KONINKLIJK BESLUIT BETREFFENDE DE SAMENSTELLING EN WERKING VAN DE COMMISSIE TOT ERKENNING VAN DE GEMACHTIGDEN INZAKE UITVINDINGSOCTROOIEN EN DE INSCHRIJVING EN DOORHALING IN HET REGISTER VAN ERKENDE GEMACHTIGDEN INZAKE UITVINDINGSOCTROOIEN.

...

Gelet op de wet van 28 maart 1984 op de uitvindingsoctrooien, inzonderheid op de artikelen 60 en 62;

...

.../...

Hoofdstuk I. Definities.

Artikel 1.-

Voor de toepassing van dit besluit wordt verstaan onder :

1° de wet : de wet van 28 maart 1984 op de uitvindingsoctrooien;

2° de Minister : de Minister die de Industriële eigendom onder zijn bevoegdheid heeft;

3° de Dienst : de Dienst voor de industriële eigendom bij het Ministerie van Economische Zaken;

4° de Commissie : de uit twee afdelingen bestaande Commissie tot erkenning van de gemachtigden inzake uitvindingsoctrooien, bedoeld in artikel 61 van de wet;

5° het examen : het examen bedoeld in artikel 60, § 1, 7°, van de wet;

6° het register : het register van de erkende gemachtigden inzake uitvindingsoctrooien, bedoeld in artikel 59 van de wet;

7° de gemachtigde : hij die in het register is ingeschreven.

Hoofdstuk II. De Commissie.

Afdeling 1. De samenstelling van de Commissie.

Artikel 2.-

Elk van de twee afdelingen bestaat uit zeven leden. De afdeling die de zaken in het Nederlands behandelt, bestaat uit nederlandstaligen. De afdeling die de zaken in het Frans behandelt, bestaat uit franstaligen, onverminderd het bepaalde in artikel 62, tweede lid, van de wet.

Niemand kan tegelijk van de twee afdelingen lid zijn.

Artikel 3.-

§ 1. De Minister benoemt de leden onder de personen die ter zake van de industriële eigendom, inzonderheid van de uitvindingsoctrooien, bijzonder deskundig zijn.

Vier van de leden van elke afdeling moeten in het register ingeschreven zijn.

§ 2. De Minister wijst voor iedere afdeling een voorzitter aan uit de leden die niet in het register zijn ingeschreven.

§ 3. De Dienst wordt in iedere afdeling vertegenwoordigd door een ambtenaar aangewezen door het hoofd van de Dienst. Hij woont de vergaderingen bij met raadgevende stem.

Artikel 4.-

De voorzitter en de leden worden benoemd voor een periode van vier jaar. Het mandaat is hernieuwbaar.

In geval van ontslag, overlijden of onmogelijkheid om het mandaat voort uit te oefenen, benoemt de Minister een opvolger die het mandaat van zijn voorganger voltooit.

(Zie ook de opmerking bij artikel 4 van het ontwerp met betrekking tot de tijdelijke afwezigheid van een lid van de Commissie).

Artikel 5.-

Het secretariaat van de Commissie en van de afdelingen wordt door de Dienst waargenomen.

Afdeling 2. De werking van de Commissie.

Artikel 6.-

§ 1. De afdelingen worden minstens eens per jaar door de Minister in een gemeenschappelijke vergadering opgeroepen.

De gemeenschappelijke vergadering wordt, beurtelings voor een jaar, voorgezeten door de voorzitter van een afdeling, te beginnen met de voorzitter die de oudste in jaren is.

De gemeenschappelijke vergadering beraadslaagt en beslist geldig als ten minste vijf leden van elke afdeling aanwezig zijn. De beslissingen worden genomen bij gewone meerderheid van stemmen. Indien de stemmen staken, beslist de voorzitter.

§ 2. De gemeenschappelijke vergadering beslist over het opstellen van het huishoudelijk reglement, dat voor goedkeuring aan de Minister wordt voorgelegd.

Artikel 7.-

De afdelingen vergaderen op verzoek van hun voorzitter.

Een afdeling beraadslaagt en beslist geldig als ten minste vijf leden aanwezig zijn. De beslissingen worden genomen bij gewone meerderheid van stemmen. Indien de stemmen staken, beslist de voorzitter.

Artikel 8.-

In geval van afwezigheid of van verhindering van de voorzitter, wordt hij vervangen door het lid dat het oudste in jaren is.

Artikel 9.-

De leden en de opgeroepen deskundigen zijn tot geheimhouding verplicht, zowel in de loop van hun mandaat als erna, voor alle aangelegenheden waarvan zij uit hoofde van hun mandaat kennis hebben gekregen.

Hoofdstuk III. Het examen.

Artikel 10.-

§ 1. Het examen wordt eenmaal per jaar georganiseerd, op de datum die de Minister bepaalt.

De gemeenschappelijke vergadering bepaalt het reglement en het programma van het examen en stelt de richtlijnen omtrent de keuze van de opgaven voor de schriftelijke proef vast.

Het examenreglement, het examenprogramma en de datum waarop het examen wordt gehouden, worden in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt.

§ 2. Voor de organisatie van het examen kunnen de afdelingen zich laten bijstaan door deskundigen. Deze worden gekozen uit een lijst die door de Minister is goedgekeurd.

Artikel 11.-

Wie in het register wenst te worden ingeschreven, richt daartoe bij een ter post aangetekende brief een aanvraag tot de Minister, uiterlijk twee maanden na de dag waarop het bericht, bedoeld in artikel 10, § 1, derde lid, in het Belgisch Staatsblad is verschenen.

De aanvraag tot inschrijving in het register geldt tevens als aanvraag tot deelneming aan het examen. Zij wordt ingediend bij wege van een formulier dat door de Dienst wordt ter hand gesteld. De taal die op het formulier wordt gebruikt, is bepalend voor de keuze van de taal waarin het examen wordt afgelegd.

Artikel 12.-

Aan de voorwaarden bepaald in artikel 60, § 1, 2°, 5° en 6°, van de wet moet voldaan zijn op de dag waarop het examen begint.

Artikel 13.-

Het examen bestaat uit een schriftelijke en een mondelinge proef.

Tot de mondelinge proef worden alleen toegelaten zij die in de schriftelijke proef geslaagd zijn.

Artikel 14.-

§ 1. De schriftelijke proef heeft, naar keuze van de kandidaat, betrekking op de sector hetzij van de algemene mechanica, de electriciteit en de electronica, hetzij van de scheikunde en de farmacie.

De kandidaat maakt zijn keuze bij de aanvang van het examen.

§ 2. De schriftelijke proef bestaat ten minste uit het redigeren van :

1° een of meer octrooiaanvragen, aan de hand van een technische nota en volgens de regels van het Belgisch recht;

2° een antwoord op een brief van de Dienst betreffende de procedure van aflevering van een Belgisch uitvindingsoctrooi;

3° een nota, in de vorm van een consultatie of van een advies, over de geldigheid of de namaak van een Belgisch uitvindingsoctrooi of van een Europees octrooi dat België aanwijst.

.../...

(§ 3. Volgens de regels die in het examenreglement worden bepaald, kunnen de afdelingen een kandidaat geheel of gedeeltelijk van de schriftelijke proef vrijstellen. De vrijstelling wordt met redenen omkleed en moet gegrond zijn op ... (zie opmerking boven in dit advies, onder artikel 15 van het ontwerp).

Artikel 15.-

De mondelinge proef bestaat ten minste uit :

1° de ontleding en de bespreking van een probleem van namaak inzake Belgische uitvindingsoctrooien of van Europese octrooien die België aanwijzen;

2° de ontleding en de bespreking van een probleem betreffende de toepassing van de Europese of internationale verdragen, van de Belgische wetgeving of van de buitenlandse wetgeving inzake industriële eigendom, in het bijzonder inzake de uitvindingsoctrooien.

Artikel 16.-

§ 1. Op het examen staan honderd punten, waarvan zestig op de schriftelijke proef en veertig op de mondelinge proef.

Om te slagen voor de schriftelijke proef moet de kandidaat ten minste dertig punten behalen.

Om te slagen voor het examen moet de kandidaat in totaal ten minste zestig punten behalen.

(... zie opmerking onder artikel 15 van het ontwerp).

§ 2. De kwoteringen worden, na beraadslaging, uitgebracht door de afdelingen, ieder wat haar betreft.

Artikel 17.-

§ 1. De kandidaten worden verwittigd van de dag waarop de proef doorgaat, ten minste een maand voordien, met vermelding van plaats en uur.

Het bericht omtrent de dag van de schriftelijke proef vermeldt de namen van de ondervragers; een exemplaar van het examenreglement wordt eraan toegevoegd.

§ 2. Van het resultaat van de schriftelijke proef wordt elke kandidaat individueel in kennis gesteld.

Artikel 18.-

§ 1. De leden van de afdeling of de aangewezen deskundigen mogen niet deelnemen aan de beraadslaging over of de verbetering van proeven van de personen waarmee zij of hun echtgenoten hetzij tot in de vierde graad bloed- of aanverwant zijn, hetzij een beroepsband hebben.

Wordt geacht met de kandidaat een beroepsband te hebben, hij die dezes werknemer of werkgever is.

§ 2. Ieder lid van de afdeling of ieder deskundige die weet dat er een reden van wraking tegen hem bestaat, moet zich van deelneming aan de beraadslaging over of de verbetering van de proef van de betrokken kandidaat onthouden.

§ 3. Hij die een wraking wil voordragen, moet dit doen bij wege van een ter post aangetekende brief, gericht aan de voorzitter van de betrokken afdeling en verzonden ten laatste op de achtste dag voorafgaand aan die waarop de proef begint.

De afdeling beslist over de wraking, bij voorrang op de andere zaken.

Artikel 19.-

De leden van de afdeling en de deskundigen zijn tot geheimhouding verplicht, ook na het verstrijken van hun mandaat.

Hoofdstuk IV. De vereiste beroepsactiviteit.

Artikel 20.-

§ 1. Aan de voorwaarde bepaald in artikel 60, § 1, 6°, van de wet voldoet hij die, als assistent van een erkend gemachtigde en onder dezes leiding of als gemandateerd werknemer als bedoeld in artikel 55, § 3, van de wet, gedurende ten minste vier jaar betrokken was bij de studie, de voorbereiding, de redactie en de verkrijging van uitvindingsoctrooien.

§ 2. De activiteiten die in een andere Lid-Staat van de Europese Gemeenschappen of voor het Europees Octrooibureau zijn uitgeoefend en overeenstemmen met die bepaald in § 1, worden voor de berekening van de vereiste vier jaar beroepsactiviteit in aanmerking genomen, doch tellen voor ten hoogste twee jaar.

§ 3. De activiteiten bepaald in de §§ 1 en 2 mogen voor de berekening van de vereiste vier jaar beroepsactiviteit worden samengeteld.

§ 4. Het is de afdelingen toegestaan, omtrent de aangevoerde beroepsactiviteit, de inlichtingen in te winnen, inbegrepen het horen van getuigen, die ze voor de beoordeling ervan nodig achten. De betrokken kandidaten worden gehoord, minstens behoorlijk opgeroepen.

Hoofdstuk V. Diverse bepalingen en slotbepalingen.

Artikel 21.-

§ 1. De afdelingen, ieder wat haar betreft, stellen de lijst van de geslaagde kandidaten vast en onderzoeken of zij voldoen aan de voorwaarden bepaald in artikel 60, § 1, 1° tot 6°, van de wet.

§ 2. De adviezen van de afdelingen zijn met redenen omkleed. Zij worden ondertekend door de voorzitter en leden van de betrokken afdeling en, in voorkomend geval, door de deskundigen die bij de proeven betrokken waren. Samen met de desbetreffende dossiers worden zij, door toedoen van de voorzitter , aan de Minister voorgelegd.

Artikel 22.-

Wanneer de Minister met toepassing van artikel 68 van de wet een afdeling om een voorafgaand advies verzoekt, zijn de artikelen 7, 8, 9, 18, 20, § 4, en 21, § 2, van overeenkomstige toepassing.

Artikel 23 (artikel 23 van het ontwerp, met de opmerking bij dat artikel).

Artikel 24.-

Het examen wordt voor de eerste maal georganiseerd ten laatste in de loop van het jaar dat volgt op dat waarin dit besluit in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt.

Artikel 25 (artikel 25 van het ontwerp).

...".

I. OBSERVATIONS INTRODUCTIVES.

1. Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'Etat attire l'attention sur le fait qu'en raison de la démission du Gouvernement, la compétence de celui-ci se trouve limitée à l'expédition des affaires courantes. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le Gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

2. Le projet exécute la loi du 28 mars 1984 sur les brevets d'invention, notamment les articles 60, § 1er, 6° et 7° et 62. Il se rapporte notamment à la composition et au fonctionnement de la Commission d'agrément des mandataires en matière de brevets d'invention, à la durée et à la nature de l'activité professionnelle requise pour pouvoir être agréé comme mandataire en matière de brevets d'invention et à l'organisation de l'épreuve prescrite pour les candidats mandataires en matière de brevets d'invention, ainsi qu'à la participation à cette épreuve.

3. L'article 23 du projet prévoit une indemnité pour frais de déplacement et de séjour en faveur des membres de la Commission précitée et des experts auxquels la Commission peut faire appel.

.../...

Conformément à l'arrêté royal du 5 octobre 1961 portant organisation du contrôle administratif et budgétaire, cette disposition ne pourra être prise régulièrement qu'après que l'accord budgétaire prescrit aura été obtenu.

II. OBSERVATIONS SUR LE TEXTE.

Tant en ce qui concerne le bon usage linguistique et le choix des termes qu'en ce qui concerne la structure, le texte soumis à l'avis du Conseil d'Etat, surtout dans sa version néerlandaise, appelle de nombreuses observations. Pour cette raison, le Conseil d'Etat présente, dans la suite de l'avis, une proposition de texte élaborée sur la base des précisions fournies par le fonctionnaire délégué et conçue selon le modèle qui est d'usage pour des réglementations comparables.

La présente partie de l'avis ne contient que les observations qui requièrent une attention particulière, soit parce que le texte soumis pose un problème juridique, soit parce qu'il paraît utile de commenter la proposition de texte faite par le Conseil d'Etat.

Article 4 du projet.

Aux termes de l'article 4, § 2, en cas de démission, de décès ou d'incapacité d'un membre de la Commission, un remplaçant est nommé pour la durée du mandat en cours.

.../...

Il a été communiqué au Conseil d'Etat que le terme "incapacité" vise l'impossibilité de poursuivre l'exercice du mandat. Il s'agit, dès lors, dans chacun des trois cas mentionnés dans le projet, de la fin du mandat. Par conséquent, il ne s'agit pas d'un remplacement, mais d'une suppléance.

Il appartiendra au Gouvernement de vérifier s'il ne se recommande pas, compte tenu notamment du quorum des présences, fixé à l'article 7 du projet, de prévoir une possibilité de remplacement en cas d'absence temporaire d'un membre de la section.

Article 6 du projet.

Il est prévu au paragraphe 1er que la Commission se réunit au moins une fois l'an en séance plénière, c'est-à-dire les deux sections réunies. Le projet ne prévoit pas par qui ces séances des sections réunies seront présidées. Il ne prévoit pas non plus de quorum des présences, ni de quorum requis pour statuer sur une matière déterminée.

L'article 6, § 1er, du texte proposé dans la suite du présent avis, suggère une solution pour ces deux points.

Conformément à la disposition du 4° du même paragraphe, les deux sections réunies arrêteront conjointement "les questions de la partie écrite de l'épreuve".

.../...

Il peut être déduit des précisions fournies au Conseil d'Etat qu'il s'agit d'arrêter des directives pour le choix des questions de l'épreuve écrite. La proposition de texte a été conçue en ce sens.

Selon la disposition du paragraphe 2, la Commission peut faire appel à des experts pour l'organisation "et la conduite de l'épreuve".

En vertu de l'article 61, alinéa 2, 2°, de la loi du 28 mars 1984, il incombe à la Commission de faire subir l'épreuve susvisée. La Commission ne peut, dès lors, confier la direction de l'épreuve à des personnes qui ne sont pas de ses membres. Elle peut, bien entendu, se faire assister par des experts. La proposition de texte a été rédigée en ce sens.

Article 10 du projet.

Cet article interdit aux membres de la Commission ainsi qu'aux experts désignés de participer aux délibérations ou corrections de l'épreuve de personnes ayant avec eux un rapport de parenté, d'alliance ou un lien professionnel. Ces rapports et liens ne sont pas autrement précisés dans le projet.

.../...

La proposition de texte limite le rapport de parenté et d'alliance au quatrième degré, comme le fait par exemple l'article 828, 2°, du Code judiciaire; la définition du lien professionnel est basée sur la disposition de l'article 829 du même Code.

Il appartiendra au Gouvernement de vérifier si ce texte répond à ses intentions.

Le même article dispose que celui qui veut récuser "doit le faire avant la date d'ouverture de la session de l'épreuve par une requête adressée au président de la section". Le texte dispose en outre que les modalités et délais de la récusation sont fixés dans le règlement d'ordre intérieur de la Commission.

Un règlement d'ordre intérieur a trait au fonctionnement interne du service ou organisme concerné et s'adresse en règle générale aux membres qui font partie de ce service ou de cet organisme. Comme la demande de récusation susvisée peut être introduite par une personne étrangère au service, il paraît préférable de prévoir dans l'arrêté même le mode et le délai d'introduction de la demande de récusation. Cette solution présente l'avantage de régler la matière en un seul et même texte. Une proposition dans ce sens est faite dans le texte suggéré dans la suite du présent avis.

.../...

Article 15 du projet.

Aux termes du paragraphe 3, la Commission peut accorder une dispense totale ou partielle de la partie écrite de l'épreuve suivant les conditions et modalités fixées dans le règlement de l'épreuve.

Aux termes de l'article 62 de la loi du 28 mars 1984, il appartient au Roi de fixer les conditions de l'épreuve susvisée.

Régler l'octroi d'une dispense éventuelle est une question à ce point essentielle que, pour être conforme à la loi, le projet doit indiquer au moins les critères à retenir pour accorder cette dispense.

La dispense, totale ou partielle, de la partie écrite, pose un problème assez délicat en ce qui concerne la cotation de l'épreuve dans son ensemble, telle qu'elle est prévue à l'article 17 du projet. Selon ce dernier article, a subi avec succès l'épreuve le candidat qui "a obtenu une note moyenne des deux parties de l'épreuve au moins égale à 12 (sur 20)". Au surplus, selon le système de cotation en projet, il n'est pas requis que le candidat ait obtenu la moitié des points à la partie orale.

Si le Gouvernement entend maintenir le régime de la dispense, il lui appartiendra d'élaborer un système particulier de cotation pour les candidats qui ont été dispensés totalement ou partiellement de la partie écrite, système qui devrait trouver sa place à l'article 16, § 1er, du texte proposé ci-après.

.../...

Article 17 du projet.

Ainsi qu'il vient d'être signalé, cet article prévoit un système de cotation pour l'épreuve. Ce système est assez compliqué. Dans la proposition de texte qui suit, il est suggéré, à l'article 16, un système à la fois plus simple et plus clair. Il va de soi que la proposition de texte devra être complétée si le Gouvernement maintenait un régime de dispense pour la partie écrite.

Article 18 du projet.

A propos de l'article 18 du projet, le fonctionnaire délégué a déclaré que la demande d'inscription au registre des mandataires agréés tient également lieu, selon la décision du Gouvernement, de demande de participation à l'épreuve. La proposition de texte en tient compte.

Article 21 du projet.

Il résulte nécessairement de la disposition du paragraphe 1er que ce n'est qu'après que les candidats auront satisfait à l'épreuve que les sections examineront s'ils remplissent les conditions fixées par l'article 60, § 1er, 1° à 6°, de la loi du 28 mars 1984.

Selon le fonctionnaire délégué, le Gouvernement l'a voulu ainsi, d'une part, parce que, en vertu de la loi, la Commission est un organe consultatif, d'autre part, parce que ce procédé présente l'avantage que le Ministre pourra, d'un seul coup, être saisi de l'ensemble des dossiers concernés.

.../...

Article 23 du projet.

Cet article est relatif aux indemnités qui peuvent être versées aux membres de la Commission et aux experts. S'il entrait dans les intentions du Gouvernement de désigner également des fonctionnaires comme membres de la Commission ou comme experts, il y aurait lieu d'adapter le texte de cet article de manière à exclure les intéressés du champ d'application de cet article; en effet, ces fonctionnaires seraient soumis à la réglementation générale en matière de frais de déplacement et de séjour.

III. PROPOSITION DE TEXTE.

"ARRETE ROYAL RELATIF A LA COMPOSITION ET AU FONCTIONNEMENT DE LA COMMISSION D'AGREMENT DES MANDATAIRES EN MATIERE DE BREVETS D'INVENTION ET A L'INSCRIPTION ET LA RADIATION DU REGISTRE DES MANDATAIRES AGREES EN MATIERE DE BREVETS D'INVENTION.

...

Vu la loi du 28 mars 1984 sur les brevets d'invention, notamment les articles 60 et 62;

...

Chapitre Ier. Définitions.

Article 1er.-

Pour l'application du présent arrêté, il faut entendre par :

1° la loi : la loi du 28 mars 1984 sur les brevets d'invention;

2° le Ministre : le Ministre qui a la propriété industrielle dans ses attributions;

3° l'Office : l'Office de la propriété industrielle auprès du Ministère des Affaires économiques;

4° la Commission : la Commission d'agrément des mandataires en matière de brevets d'invention, composée de deux sections, telle qu'elle est visée à l'article 61 de la loi;

5° l'épreuve : l'épreuve prévue à l'article 60, § 1er, 7°, de la loi;

6° le registre : le registre des mandataires agréés en matière de brevets d'invention, visé à l'article 59 de la loi;

7° le mandataire : celui qui est inscrit au registre.

Chapitre II. De la Commission.

Section 1. De la composition de la Commission.

Article 2.-

Chacune des deux sections de la Commission se compose de sept membres. Sans préjudice de la disposition de l'article 62, alinéa 2, de la loi, la section qui traite les affaires en français se compose de francophones. La section qui traite les affaires en néerlandais se compose de néerlandophones.

Nul ne peut être membre des deux sections à la fois.

Article 3.-

§ 1er. Le Ministre nomme les membres parmi les personnes qui sont particulièrement compétentes en matière de propriété industrielle et principalement en matière de brevets d'invention.

Quatre des membres de chaque section doivent être inscrits au registre.

§ 2. Le Ministre désigne pour chaque section un président parmi les membres qui ne sont pas inscrits au registre.

§ 3. L'Office est représenté au sein de chaque section par un fonctionnaire désigné par le chef de l'Office. Il assiste aux réunions avec voix consultative.

Article 4.-

Le président et les membres sont nommés pour une période de quatre ans. Le mandat est renouvelable.

En cas de démission, de décès ou d'impossibilité de poursuivre l'exercice du mandat, le Ministre nomme un suppléant qui achève le mandat de son prédécesseur.

(Voir également l'observation relative à l'article 4 du projet, en ce qui concerne l'absence temporaire d'un membre de la Commission).

Article 5.-

Le secrétariat de la Commission et des sections est assuré par l'Office.

Section 2. Du fonctionnement de la Commission.

Article 6.-

§ 1er. Au moins une fois par an, le Ministre convoque une assemblée des sections réunies.

L'assemblée des sections réunies est présidée alternativement, pour un an, par le président de l'une des sections, à commencer par le président le plus âgé.

.../...

L'assemblée des sections réunies délibère valablement lorsque cinq membres au moins de chaque section sont présents. Les décisions sont prises à la majorité simple des suffrages. En cas de partage, la voix du président est prépondérante.

§ 2. L'assemblée des sections réunies décide de l'établissement du règlement d'ordre intérieur, qui sera soumis à l'approbation du Ministre.

Article 7.-

Les sections se réunissent à la demande de leur président.

Une section délibère valablement lorsque cinq membres au moins sont présents. Les décisions sont prises à la majorité simple des suffrages. En cas de partage, la voix du président est prépondérante.

Article 8.-

En cas d'absence ou d'empêchement du président, il est remplacé par le membre le plus âgé.

Article 9.-

Les membres et les experts convoqués sont tenus au secret, tant au cours de leur mandat qu'après la fin de celui-ci, pour toutes les affaires dont ils auront eu connaissance du chef de leur mandat.

.../...

Chapitre III. De l'épreuve.

Article 10.-

§ 1er. L'épreuve est organisée une fois par an, à la date fixée par le Ministre.

L'assemblée des sections réunies arrête le règlement et le programmme de l'épreuve, et établit les directives pour le choix des questions de la partie écrite.

Le règlement, le programme et la date de l'examen sont publiés au Moniteur belge.

§ 2. En vue de l'organisation de l'examen, les sections peuvent se faire assister par des experts. Ceux-ci sont choisis sur une liste approuvée par le Ministre.

Article 11.-

Celui qui désire être inscrit au registre adresse à cet effet une demande au Ministre, par lettre recommandée à la poste, au plus tard deux mois après la date de la publication au Moniteur belge de l'avis visé à l'article 10, § 1er, alinéa 3.

La demande d'inscription au registre vaut également demande de participation à l'épreuve. Elle est introduite à l'aide d'un formulaire délivré par l'Office. La langue utilisée sur le formulaire est déterminante pour le choix de la langue dans laquelle l'épreuve sera présentée.

Article 12.-

Les conditions prévues à l'article 60, § 1er, 2°, 5° et 6°, de la loi doivent être remplies à la date de début de l'épreuve.

Article 13.-

L'épreuve comprend une partie écrite et une partie orale.

Seuls sont admis à la partie orale ceux qui ont satisfait à la partie écrite.

Article 14.-

§ 1er. La partie écrite porte, au choix du candidat, sur le secteur soit de la mécanique générale, de l'électricité et de l'électronique, soit de la chimie et de la pharmacie.

Le candidat fait son choix au début de l'épreuve.

§ 2. La partie écrite comprend au moins la rédaction :

1° d'une ou plusieurs demandes de brevet, sur la base d'une note technique et selon les règles du droit belge;

2° d'une réponse à une lettre de l'Office relative à la procédure de délivrance d'un brevet d'invention belge;

.../...

3° d'une note, en forme de consultation ou d'avis, sur la validité ou la contrefaçon d'un brevet d'invention belge ou d'un brevet européen désignant la Belgique.

(§ 3. Selon les règles prévues par le règlement de l'épreuve, les sections peuvent accorder à un candidat dispense totale ou partielle de la partie écrite. La dispense est motivée et doit être fondée sur ... (voir la remarque faite dans la première partie du présent avis au sujet de l'article 15 du projet).

Article 15.-

La partie orale comprend au moins :

1° l'analyse et la discussion d'un problème de contrefaçon en matière de brevets d'invention belges ou de brevets européens désignant la Belgique;

2° l'analyse et la discussion d'un problème relatif à l'application des conventions européennes ou internationales, de la législation belge ou de la législation étrangère en matière de propriété industrielle, spécialement en ce qui concerne les brevets d'invention.

Article 16.-

§ 1er. L'épreuve est cotée sur cent points, dont soixante pour la partie écrite et quarante pour la partie orale.

Pour satisfaire à la partie écrite, le candidat doit obtenir au moins trente points.

.../...

Pour satisfaire à l'épreuve, le candidat doit obtenir au moins soixante points au total.

(... voir la remarque sous l'article 15 du projet).

§ 2. Les cotes sont arrêtées, après délibération, par les sections, chacune en ce qui la concerne.

Article 17.-

§ 1er. Au moins un mois d'avance, les candidats sont avertis de la date de l'épreuve, avec indication du lieu et de l'heure.

L'avis relatif à la date de la partie écrite mentionne les noms des examinateurs; un exemplaire du règlement de l'épreuve y est annexé.

§ 2. Chaque candidat est averti individuellement du résultat de la partie écrite.

Article 18.-

§ 1er. Les membres de la section ou les experts désignés ne peuvent participer aux délibérations ou aux corrections des épreuves présentées par des personnes avec lesquelles soit eux-mêmes, soit leur conjoint ont un lien de parenté ou d'alliance jusqu'au quatrième degré, ou un lien professionnel.

Est réputé avoir un lien professionnel avec le candidat, celui qui est son employé ou son employeur.

.../...

§ 2. Tout membre de la section ou tout expert qui sait cause de récusation en sa personne est tenu de s'abstenir de participer à la délibération ou à la correction de l'épreuve du candidat concerné.

§ 3. Celui qui veut récuser doit le faire par lettre recommandée à la poste, adressée au président de la section concernée et expédiée au plus tard le huitième jour avant la date de début de l'épreuve.

La section statue sur la récusation, toutes affaires cessantes.

Article 19.-

Les membres des sections et les experts sont tenus au secret, même après l'expiration de leur mandat.

Chapitre IV. De l'activité professionnelle requise.

Article 20.-

§ 1er. Satisfait à la condition prévue à l'article 60, § 1er, 6°, de la loi, celui qui, en qualité d'assistant d'un mandataire agréé et sous la direction de celui-ci ou en qualité d'employé mandaté, au sens de l'article 55, § 3, de la loi, a participé pendant au moins quatre années à l'étude, la préparation, la rédaction et l'obtention de brevets d'invention.

§ 2. Les activités exercées dans un autre Etat membre des Communautés européennes ou devant l'Office européen des brevets et qui correspondent à celles prévues au § 1er, sont prises en considération pour le calcul des quatre années d'activités professionnelles requises, mais comptent tout au plus pour deux ans.

§ 3. Les activités visées au §§ 1er et 2 peuvent être additionnées pour le calcul des quatre années d'activités professionnelles requises.

§ 4. Les sections peuvent, au sujet de l'activité professionnelle invoquée, recueillir les renseignements, en ce compris l'audition de témoins, qu'elles estiment nécessaires à l'appréciation de ces activités. Les candidats intéressés sont entendus ou, du moins, dûment convoqués.

Chapitre V. Dispositions diverses et finales.

Article 21.-

§ 1er. Les sections, chacune en ce qui la concerne, arrêtent la liste des lauréats et examinent s'ils satisfont aux conditions prévues à l'article 60, § 1er, 1° à 6°, de la loi.

§ 2. Les avis des sections sont motivés. Ils sont signés par le président et les membres de la section concernée ainsi que, le cas échéant, par les experts qui ont été associés aux épreuves. Ils sont soumis au Ministre, à l'intervention du président, avec les dossiers y relatifs.

.../...

Article 22.-

Lorsque le Ministre demande, en application de l'article 68 de la loi, l'avis préalable d'une section, les articles 7, 8, 9, 18, 20, § 4, et 21, § 2, sont d'application.

Article 23 (article 23 du projet, avec l'observation y relative).

Article 24.-

L'épreuve est organisée pour la première fois au plus tard dans le courant de l'année qui suit celle de la publication du présent arrêté au Moniteur belge.

Article 25 (article 25 du projet).

...".

De kamer was samengesteld uit

de Heer : H. COREMANS,
Monsieur :

de Heer : J. VERMEIRE,
Monsieur :
Mevrouw : S. VANDERHAEGEN,
Madame :

de Heren : S. FREDERICQ,
Messieurs :
F. DE KEMPENEER,

Mevrouw : A. BECKERS,
Madame :

La chambre était composée de

kamervoorzitter,
président de chambre,

staatsraden,
conseillers d'Etat,

assessoren van de afdeling wetgeving,
assesseurs de la section de législation,

toegevoegd griffier,
greffier assumé.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J. VERMEIRE.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. J. DE KOSTER-MANNENS, eerste auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. J. VERMEIRE.

Le rapport a été présenté par Mme J. DE KOSTER-MANNENS, premier auditeur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

A. BECKERS.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

H. COREMANS.