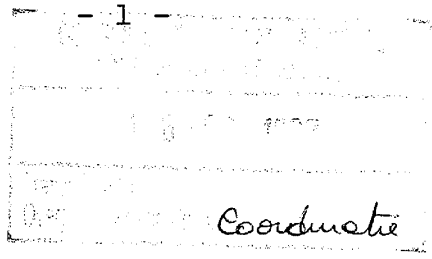

KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 24 juli 1986 door de Staatssecretaris voor Landbouw verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 21 mei 1985 tot aanwijzing van de plantensoorten voor dewelke een kwekerscertificaat kan worden verleend en tot bepaling van de duur van de bescherming voor die soorten", heeft op 4 februari 1987 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, huitième chambre, saisi par le Secrétaire d'Etat à l'Agriculture, le 24 juillet 1986, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 21 mai 1985 déterminant les espèces végétales pour lesquelles un certificat d'obtention peut être délivré et fixant la durée de la protection pour ces espèces", a donné le 4 février 1987 l'avis suivant :

In het koninklijk besluit van 21 mei 1985 tot aanwijzing van de plantensoorten voor dewelke een kwekerscertificaat kan worden verleend en tot bepaling van de duur van de bescherming voor die soorten - van welk besluit het voor advies voorgelegde ontwerp een aantal bepalingen beoogt te wijzigen (1) -, worden niet alleen de regelingen vastgesteld die in het opschrift ervan zijn vermeld, maar wordt bovendien, met name in de artikelen 2 tot 6, de omvang van het aan de houder van het kwekerscertificaat toegekende recht omschreven.

In zoverre het genoemde koninklijk besluit - in zijn artikel 1 en in de bijlage - de plantensoorten aanwijst waarvoor een kwekerscertificaat kan worden verleend en - in zijn artikel 7 - de beschermingsduur van de kwekerscertificaten bepaalt, vindt het ongetwijfeld rechtsgrond in de in zijn aanhef vermelde artikelen 1 en 11 van de wet van 20 mei 1975 tot bescherming van kweekprodukten. Wat evenwel de eerdervermelde artikelen 2 tot 6 betreft, moet worden vastgesteld dat noch in de artikelen 1 en 11 van de wet van 20 mei 1975, noch in enig ander artikel van die wet aan de Koning de opdracht wordt gegeven om de omvang van het kwekersrecht voor de onderscheiden soorten nader te omschrijven - inzonderheid niet in artikel 21 van de wet van 20 mei 1975 waarvan de bewoordingen in de bedoelde artikelen 2 tot 6 van het koninklijk besluit grotendeels worden overgenomen.

.../...

---

(1) Het koninklijk besluit van 21 mei 1985 zelf werd niet voor advies aan de afdeling wetgeving van de Raad van State voorgelegd.

Het voor advies voorgelegde ontwerp-besluit strekt ertoe de omschrijving van de omvang van het kwekersrecht in de artikelen 3 tot 6 van het meergenoemde koninklijk besluit van 21 mei 1985 aan te vullen en inzonderheid te bepalen dat genoemd recht ook slaat op het geheel of op alle delen van de plant "bestemd voor het aanleggen van teelten met het oog op het voortbrengen voor handelsdoeleinden van de vrucht" (ontworpen artikelen 3 en 5), "van sierplanten of snijbloemen" (ontworpen artikel 4) of "van planten of hout" (ontworpen artikel 6).

Wat de sierplanten betreft (artikel 2 van het ontwerp) blijkt die aanvulling van de regeling van het koninklijk besluit van 21 mei 1985 (artikel 4) andermaal een parafrase te zijn van artikel 21 van de wet van 20 mei 1975 waarvan het derde lid bepaalt dat "het recht van de houder ... zich uit(strekt) tot sierplanten of delen ervan die in de regel voor andere doeleinden dan voor vermeerdering worden verhandeld, indien zij zijn gebruikt als vermeerderingsmateriaal voor de voortbrenging van sierplanten of snijbloemen voor de handel".

Met betrekking tot dat artikel 2 van het ontwerp dient te worden herhaald dat de wet van 20 mei 1975 aan de Koning geen bevoegdheid heeft verleend om de omvang van het kwekersrecht te omschrijven en moet bovendien worden opgemerkt dat het overnemen in een koninklijk besluit van een wetsbepaling - en a fortiori het parafraseren van een dergelijke bepaling - vanuit wetgevingstechnisch oogpunt streng af te keuren valt.

Wat de in de artikelen 1, 3 en 4 van het ontwerp bedoelde fruitgewassen en bosbomen betreft, blijkt de uitbreiding van de bescherming van de kweekprodukten zelfs niet

te kunnen worden ingepast in de regeling van de wet van 20 mei 1975, die alleen voor de sierplanten in een ruimere bescherming voorziet.

De conclusie uit wat voorafgaat dient dan ook te zijn dat het ontwerp-besluit in zijn geheel geen rechtsgrond vindt in de wet van 20 mei 1975 - inzonderheid niet in de artikelen 1 en 11 die in de aanhef van het ontworpen besluit worden aangevoerd.

L'arrêté royal du 21 mai 1985 déterminant les espèces végétales pour lesquelles un certificat d'obtention peut être délivré et fixant la durée de la protection pour ces espèces - dont le projet soumis à l'avis du Conseil d'Etat entend modifier plusieurs dispositions (1) - fixe non seulement les règles qui sont indiquées dans son intitulé, mais détermine en outre, notamment dans ses articles 2 à 6, l'étendue du droit conféré au titulaire du certificat d'obtention.

Dans la mesure où, en son article 1er et dans l'annexe, il détermine les espèces végétales pour lesquelles un certificat d'obtention peut être délivré et qu'en son article 7, il fixe la durée de protection desdits certificats, l'arrêté royal précité trouve assurément un fondement légal dans les articles 1er et 11 de la loi du 20 mai 1975 sur la protection des obtentions végétales qu'il mentionne dans son préambule. En ce qui concerne toutefois les articles 2 à 6 précités, il convient de constater que le Roi n'a pas été chargé de déterminer de manière plus précise l'étendue du droit d'obtention pour les différentes espèces ni dans les articles 1er et 11 de la loi du 20 mai 1975, ni dans aucun autre article de cette loi ni, plus particulièrement, dans l'article 21 de celle-ci, dont les termes sont repris pour une large part dans les articles 2 à 6 visés de l'arrêté royal du 21 mai 1985 précité.

Le projet d'arrêté présentement soumis à l'avis du Conseil d'Etat vise à compléter la définition de l'étendue du droit d'obtention donnée dans les articles 3 à 6 de l'arrêté

.../...

---

(1) L'arrêté royal du 21 mai 1985 n'a pas été soumis à l'avis de la section de législation du Conseil d'Etat.

royal précité du 21 mai 1985, en disposant plus particulièrement que ce droit porte également sur tout ou partie de la plante "destinée à l'établissement de cultures en vue de la production commerciale du fruit" (articles 3 et 5 en projet), "de plantes d'ornement ou de fleurs coupées" (article 4 en projet) ou "de plantes ou de bois" (article 6 en projet).

En ce qui concerne les plantes d'ornement (article 2 du projet), ce complément au règlement de l'arrêté royal du 21 mai 1985 (article 4) semble une fois de plus être une paraphrase de l'article 21 de la loi du 20 mai 1975, dont l'alinéa 3 dispose que "le droit du titulaire s'étend aux plantes ornementales ou parties de ces plantes normalement commercialisées à d'autres fins que la multiplication, au cas où elles seraient utilisées commercialement comme matériel de multiplication, en vue de la production de plantes d'ornement ou de fleurs coupées".

Quant à l'article 2 du projet, il y a lieu de rappeler que la loi du 20 mai 1975 n'a donné aucun pouvoir au Roi pour déterminer l'étendue du droit d'obtention; il est par ailleurs à proscrire, du point de vue de la technique législative, de reprendre une disposition légale dans un arrêté royal, et, à plus forte raison, d'y paraphraser une telle disposition.

En ce qui concerne les plantes fruitières et les arbres forestiers visés aux articles 1er, 3 et 4 du projet, l'extension de la protection des obtentions végétales ne paraît même pas pouvoir s'inscrire dans le cadre de la loi du 20 mai 1975, qui ne prévoit une plus ample protection que pour les plantes d'ornement.

.../...

Il y a lieu de conclure de ce qui précède que l'ensemble de l'arrêté en projet ne trouve aucun fondement légal dans la loi du 20 mai 1975, ni plus particulièrement dans les articles 1er et 11 qu'il invoque dans son préambule.

De kamer was samengesteld uit			La chambre était composée de
de Heer Monsieur	:	J. NIMMEGEERS,	staatsraad, voorzitter, conseiller d'Etat, président,
de Heer Monsieur Mevrouw Madame	: : :	W. DEROOVER, M. VRINTS,	 staatsraden, conseillers d'Etat,
de Heren Messieurs	:	J. GIJSSELS, J. HERBOTS,	assessoren van de afdeling wetgeving, assesseurs de la section de législation,
Mevrouw Madame	:	F. LIEVENS,	griffier, greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. W. DEROOVER.

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. W. DEROOVER.

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

DE GRIFFIER - LE GREFFIER, DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

F. LIEVENS. J. NIMMEGEERS.