

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.218/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 1 juni 2007 door de Minister van Economie verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 2 december 1986 betreffende het aanvragen, verlenen en in stand houden van uitvindingsoctrooien voor wat het verstrekken van een schriftelijke opinie betreft in het kader van de Belgische procedure voor het afleveren van uitvindingsoctrooien", heeft op 21 juni 2007 het volgende advies gegeven:

Rekening houdende met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, 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.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

Het om advies voorgelegde ontwerp strekt tot wijziging van het koninklijk besluit van 2 december 1986 betreffende het aanvragen, verlenen en in stand houden van uitvindingsoctrooien. Met de wijziging wordt vooreerst beoogd het vereiste van een schriftelijke opinie, ter ondersteuning van het verslag van nieuwheidsonderzoek in het kader van een Belgische octrooiaanvraag, op te nemen in dat besluit. Daarnaast regelt het ontwerp eveneens de inwerkingtreding van de bepalingen betreffende de schriftelijke opinie in de wet van 6 maart 2007 tot wijziging van de regeling betreffende de aflevering van het uitvindingsoctrooi en het takssysteem inzake uitvindingsoctrooien en inzake aanvullende beschermingscertificaten.

De artikelen 1 tot 7 van het ontwerp vinden rechtsgrond in artikel 21 van de wet van 28 maart 1984 op de uitvindingsoctrooien, zoals gewijzigd bij de wet van 6 maart 2007. Artikel 8 van het ontwerp, dat de inwerkingtreding regelt van de artikelen 2 tot 4, 6 en 15, eerste lid, van de wet van 6 maart 2007, vindt rechtsgrond in artikel 16 van die wet.

.../...

VORMVEREISTEN

In het administratief dossier dat aan de Raad van State is voorgelegd zijn geen documenten opgenomen aangaande eventuele voorafgaande vormvereisten.

Op grond van artikel 5, 2/, van het koninklijk besluit van 16 november 1994 betreffende de administratieve en begrotingscontrole, dienen ontwerpen van koninklijk besluit waardoor, rechtstreeks of onrechtstreeks, de ontvangsten kunnen worden beïnvloed of nieuwe uitgaven kunnen ontstaan, aan de voorafgaande akkoordbevinding van de Minister tot wiens bevoegdheid de begroting behoort, te worden voorgelegd. Bovendien dienen op grond van artikel 14, 1/, b), van hetzelfde besluit die ontwerpen ook voor voorafgaand advies aan de inspecteurs van financiën te worden voorgelegd.

Anders dan wat de gemachtigde ambtenaar voorhoudt, lijkt het ontwerp wel degelijk een financiële weerslag te hebben in de mate dat het Europees Octrooibureau eveneens belast wordt met het opstellen van de schriftelijke opinies en hiervoor door de Dienst voor de Intellectuele Eigendom moet worden vergoed overeenkomstig artikel 14 van de werkovereenkomst tussen de Europese Octrooiorganisatie en de Belgische Staat ¹.

Teneinde aan de bij het koninklijk besluit van 16 november 1994 opgelegde vormvereisten te voldoen, zal het ontwerp vooralsnog aan de inspectie van financiën en aan de minister bevoegd voor de begroting moeten worden voorgelegd.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. In de Nederlandse tekst dient in het tweede lid van de aanhef "Gelert" vervangen te worden door het woord "Gelet".

⁽¹⁾ B.S., 12 april 2007, 20.203.

2. Het koninklijk besluit van 2 december 1986 betreffende het aanvragen, verlenen en in stand houden van uitvindingsoctrooien, werd eveneens gewijzigd bij koninklijk besluit van 27 februari 2007. Het derde lid van de aanhef dient in die zin te worden aangevuld.

Artikel 7

Aangezien artikel 25, § 2, van het koninklijk besluit van 2 december 1986 handelt over de nieuwe redactie van de beschrijving, kan het ontworpen artikel 25, § 1, tweede lid, als volgt worden verduidelijkt:

"De nieuwe redactie van de conclusies en van het uittreksel, alsook de commentaren, moeten worden voorgelegd op een blad afzonderlijk van de briefwisseling aan de Dienst. De bepalingen van artikel 17 zijn toepasselijk op deze kennisgeving".

Artikel 8

Uit de laatste considerans (het dertiende lid van de aanhef) blijkt de bedoeling om de aan het koninklijk besluit van 2 december 1986 aangebrachte wijzigingen toe te passen op de octrooiaanvragen die vanaf 1 januari 2007 worden ingediend, en de gemachtigde ambtenaar heeft bevestigd dat het inderdaad de bedoeling is. Dat spoort met artikel 15, eerste lid, van de wet van 6 maart 2007, waar wordt bepaald dat de artikelen 2 tot 4 en 6 "toepasbaar (zijn) op de octrooiaanvragen ingediend vanaf 1 januari 2007". Het gaat om het vaststellen van de temporele functie van de normen, d.w.z. de periode waarop deze normen uitwerking hebben.

Artikel 9 bepaalt de datum van inwerkingtreding van de bepalingen van het ontwerp, d.w.z. de datum waarop deze normen verbindend worden en dus aan de rechtssubjecten kunnen worden tegengeworpen, in dit geval de dag waarop het besluit in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt. Aangezien artikel 8 stelt dat de artikelen 2 tot 4, 6 en 15, eerste lid, van de wet van 6 maart 2007 in werking treden "de dag waarop dit besluit in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt", zijn deze woorden overbodig aangezien hetzelfde reeds voortvloeit uit artikel 9.

.../...

Een en ander zou, ter wille van de duidelijkheid, echter uit het ontwerp moeten blijken. Dat kan door artikel 9 van het ontwerp als volgt te redigeren:

"Dit besluit treedt in werking de dag waarop het in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt.

De bepalingen ervan zijn toepasbaar op de octrooiaanvragen ingediend vanaf 1 januari 2007".

Uitvoeringsbepaling

In het ontwerp ontbreekt de uitvoeringsbepaling. Aan het ontwerp dient daarom een artikel te worden toegevoegd, dat luidt:

"Onze minister bevoegd voor Economie is belast met de uitvoering van dit besluit".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	A. SPRUYT,	assessoren van de
	M. TISON,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. I. VOS, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 43.218/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre de l'Économie, le 1^{er} juin 2007, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 2 décembre 1986 relatif à la demande, à la délivrance et au maintien en vigueur des brevets d'invention pour ce qui concerne la fourniture d'une opinion écrite dans le cadre de la procédure belge de délivrance des brevets d'invention", a donné le 21 juin 2007 l'avis suivant:

Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État 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.

*

* *

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

Le projet soumis pour avis a pour objet de modifier l'arrêté royal du 2 décembre 1986 relatif à la demande, à la délivrance et au maintien en vigueur des brevets d'invention. La modification vise tout d'abord à faire figurer dans cet arrêté l'exigence d'une opinion écrite à l'appui du rapport de recherche dans le cadre d'une demande de brevet belge. Par ailleurs, le projet fixe également l'entrée en vigueur des dispositions relatives à l'opinion écrite qui figurent dans la loi du 6 mars 2007 modifiant la réglementation relative à la délivrance du brevet d'invention et au régime de taxes dues en matière de brevets d'invention et en matière de certificats complémentaires de protection.

Le fondement juridique des articles 1^{er} à 7 du projet se trouve à l'article 21 de la loi du 28 mars 1984 sur les brevets d'invention, modifié par la loi du 6 mars 2007. L'article 8 du projet, qui fixe l'entrée en vigueur des articles 2 à 4, 6 et 15, alinéa 1^{er}, de la loi du 6 mars 2007, trouve son fondement juridique à l'article 16 de cette loi.

.../...

FORMALITÉS

Le dossier administratif soumis au Conseil d'État ne contient pas de documents relatifs aux éventuelles formalités préalables.

L'article 5, 2/, de l'arrêté royal du 16 novembre 1994 relatif au contrôle administratif et budgétaire impose de soumettre à l'accord préalable du Ministre qui a le budget dans ses attributions les projets d'arrêté royal qui sont directement ou indirectement de nature à influencer les recettes ou à entraîner des dépenses nouvelles. L'article 14, 1/, b), du même arrêté impose en outre de soumettre également ces projets à l'avis préalable des inspecteurs des finances.

Contrairement à ce que soutient le fonctionnaire délégué, le projet semble bien avoir une telle incidence financière dans la mesure où il charge également l'Office européen des brevets d'établir les opinions écrites et où l'article 14 de l'accord de travail entre l'Organisation européenne des brevets et l'État belge ² prévoit que l'Office de la propriété intellectuelle doit le rémunérer pour ce faire.

Afin de respecter les formalités prescrites par l'arrêté royal du 16 novembre 1994, le projet devra encore être soumis à l'inspection des finances et au ministre qui a le budget dans ses attributions.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. Dans le texte néerlandais du deuxième alinéa du préambule, il y a lieu de remplacer "Gelert" par le mot "Gelet".

⁽²⁾ M.B., 12 avril 2007, 20.203.

2. L'arrêté royal du 2 décembre 1986 relatif à la demande, à la délivrance et au maintien en vigueur des brevets d'invention a lui aussi été modifié par l'arrêté royal du 27 février 2007. Le troisième alinéa du préambule doit être complété en ce sens.

Article 7

Dès lors que l'article 25, § 2, de l'arrêté royal du 2 décembre 1986 a trait à la nouvelle rédaction de la description, l'article 25, § 1^{er}, alinéa 2, en projet, peut être précisé comme suit:

"La nouvelle rédaction des revendications et de l'abrégé ainsi que les commentaires doivent être présentés sur une feuille séparée de la correspondance adressée à l'Office. Les dispositions de l'article 17 sont applicables à cette communication".

Article 8

Le dernier considérant (treizième alinéa du préambule) indique qu'on entend appliquer les modifications apportées à l'arrêté royal du 2 décembre 1986 aux demandes de brevets déposées à partir du 1^{er} janvier 2007. Le fonctionnaire délégué a confirmé que telle était en effet l'intention. Pareille disposition se concilie avec l'article 15, alinéa 1^{er}, de la loi du 6 mars 2007, qui prévoit que les articles 2 à 4 et 6 "sont applicables aux demandes de brevets déposées à partir du 1^{er} janvier 2007". Il s'agit de la fixation de la fonction temporelle des normes, c'est-à-dire la période au cours de laquelle ces normes produisent leurs effets.

L'article 9 fixe la date d'entrée en vigueur des dispositions du projet, c'est-à-dire la date à laquelle ces normes deviennent obligatoires et peuvent donc être opposées aux justiciables, en l'occurrence, le jour de la publication de l'arrêté au Moniteur belge. Dès lors que l'article 8 dispose que les articles 2 à 4, 6 et 15, alinéa 1^{er}, de la loi du 6 mars 2007 entrent en vigueur "le jour de la publication du présent arrêté au Moniteur belge", ces mots sont superflus puisque la même règle découle déjà de l'article 9.

Dans un souci de clarté, tout ceci devrait toutefois résulter du projet. Pour ce faire, on rédigera l'article 9 du projet ainsi qu'il suit:

"Le présent arrêté entre en vigueur le jour de sa publication au Moniteur belge.

Ses dispositions sont applicables aux demandes de brevets déposées à partir du 1^{er} janvier 2007".

Formule exécutoire

La formule exécutoire fait défaut dans le projet. Il convient dès lors d'ajouter à celui-ci un article rédigé comme suit:

"Notre Ministre qui a l'économie dans ses attributions est chargé de l'exécution du présent arrêté".

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	A. SPRUYT, M. TISON,	assesseurs de la section de législation,
Madame	A. BECKERS,	greffier.

Le rapport a été présenté par Mme I. VOS, auditeur adjoint.

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

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A. BECKERS

M. VAN DAMME