

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.732/1
VAN 13 NOVEMBER 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 19 oktober 2007 door de Minister van Economie verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende het indienen van een Europese octrooiaanvraag, het omzetten ervan in een Belgische aanvraag en het registreren van Europese octrooien met rechtsgevolgen in België", heeft 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

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt tot het regelen van de indiening van een Europese octrooiaanvraag, het omzetten ervan in een Belgische aanvraag en de registratie van Europese octrooien met rechtsgevolgen in België. Met de ontworpen regeling wordt in hoofdzaak uitvoering gegeven aan de wet van 21 april 2007 houdende diverse bepalingen betreffende de procedure inzake indiening van Europese octrooiaanvragen en de gevolgen van deze aanvragen en van de Europese octrooien in België.

Het ontworpen koninklijk besluit herneemt in ruime mate de bepalingen van het koninklijk besluit van 27 februari 1981 betreffende het indienen van een Europese octrooiaanvraag, het omzetten ervan in een nationale aanvraag en het registreren van Europese octrooien met rechtsgevolgen in België. De Raad van State, afdeling wetgeving, heeft over het ontwerp dat het koninklijk besluit van 27 februari 1981 is geworden, op 24 september 1980 advies 13.647/1 uitgebracht. In dat advies werden diverse tekst- en andere voorstellen geformuleerd die in het betrokken koninklijk besluit zijn geïntegreerd geworden, zodat de hierna volgende opmerkingen beperkt kunnen blijven.

.../...

2. De ontworpen regeling vindt in algemene zin rechtsgrond in de voornoemde wet van 21 april 2007, zoals destijds de wet van 8 juli 1977 ¹ rechtsgrond bood voor het koninklijk besluit van 27 februari 1981.

Daarnaast biedt ook artikel 13 van de wet van 28 maart 1984 op de uitvindingsoctrooien rechtsgrond voor het ontwerp. Die wetsbepaling luidt:

"Degene die een uitvindingsoctrooi wenst te bekomen moet een aanvraag indienen. Deze aanvraag moet voldoen aan de voorwaarden en vormen vastgelegd in de huidige wet en door de Koning".

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Aan het einde van het derde lid van de aanhef - dat het eerste lid dient te worden ² - schrijve men: "... op de uitvindingsoctrooien, inzonderheid op artikel 13;"

2. De ontworpen regeling dient niet formeel te worden gemotiveerd. Daarenboven wordt in de aanhef reeds verwezen naar een aantal normatieve teksten die nuttig zijn voor een goed begrip van de ontworpen regeling ³. Het zevende tot het elfde lid van de aanhef kunnen derhalve worden geschrapt. Indien de stellers van het ontwerp niettemin van oordeel zouden zijn dat de in die leden vervatte informatie moet worden behouden, dan wordt deze beter opgenomen in een verslag aan de Koning. Op die wijze wordt vermeden dat de aanhef van het ontwerp onnodig wordt verzwaard.

(1) Wet van 8 juli 1977 houdende goedkeuring van, onder meer, het Verdrag betreffende de verlening van Europese octrooien (Europees Octrooi-verdrag), het Uitvoeringsreglement en vier Protocollen, opgemaakt te München op 5 oktober 1973. De bepalingen van deze wet werden nagenoeg ongewijzigd overgenomen in de voornoemde wet van 21 april 2007.

(2) Het is vanuit wetgevingstechnisch oogpunt gebruikelijk om de normatieve teksten die een verordening tot rechtsgrond strekken volgens chronologische volgorde te vermelden in de aanhef van die verordening.

(3) Zie het eerste en het vierde lid van de aanhef van het ontwerp, zoals het om advies is voorgelegd.

Artikel 2

In artikel 2 van de Nederlandse tekst van het ontwerp wordt bepaald dat de Dienst de Europese octrooiaanvragen "ter inzage legt" van het publiek (in de Franse tekst: "met ... à la disposition du public"). Alhoewel dergelijke redactie al voorkwam in het meermaals genoemde koninklijk besluit van 27 februari 1981, rijst niettemin de vraag of zij nog accuraat is, rekening houdende met de hedendaagse vormen van kennisgeving die mogelijk zijn. Zo lijkt bijvoorbeeld de uitdrukking "ter inzage leggen" te refereren aan een ter beschikking stellen van een papieren versie van de betrokken aanvraag, terwijl ook een kennisgeving via internet kan gebeuren.

De stellers van het ontwerp dienen er zich over te beraden of de redactie van artikel 2, maar ook die van nog andere bepalingen van het ontwerp ⁴, in het licht van voorgaande opmerking niet best wordt aangepast.

Artikel 9

In artikel 9, § 2, eerste lid, van het ontwerp wordt verwezen naar artikel 137 (1) "van het Verdrag". In artikel 1 van het ontwerp wordt geen omschrijving gegeven van "het Verdrag", maar wel van "het Europees Octrooiverdrag". Bij de betrokken verwijzing dient hiermee rekening te worden gehouden.

⁽⁴⁾ Zie de artikelen 3, tweede lid, 4, 5, tweede lid, 7, § 1, f), en 9, § 4, van het ontwerp.

De kamer was samengesteld uit

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. P. DEPUYDT, eerste
auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 43.732/1
DU 13 NOVEMBRE 2007

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 19 octobre 2007, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "relatif au dépôt d'une demande de brevet européen, à sa transformation en demande de brevet belge et à l'enregistrement de brevets européens produisant effet en Belgique", a donné 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

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de réglementer le dépôt d'une demande de brevet européen, sa transformation en demande de brevet belge et l'enregistrement de brevets européens produisant des effets en Belgique. La réglementation en projet exécute principalement la loi du 21 avril 2007 portant diverses dispositions relatives à la procédure de dépôt des demandes de brevet européen et aux effets de ces demandes et des brevets européens en Belgique.

L'arrêté royal en projet reproduit dans une large mesure les dispositions de l'arrêté royal du 27 février 1981 relatif au dépôt d'une demande de brevet européen, à sa transformation en demande de brevet national et à l'enregistrement de brevets européens produisant effet en Belgique. Le Conseil d'État, section de législation, a donné le 24 septembre 1980, l'avis 13.647/1 sur le projet devenu l'arrêté royal du 27 février 1981. Diverses propositions, de texte et autres, formulées dans cet avis ont été intégrées dans l'arrêté royal concerné, de sorte que les observations qui suivent peuvent rester limitées.

2. Considéré dans son ensemble, le texte en projet trouve un fondement juridique dans la loi du 21 avril 2007 précitée, de la même manière que l'arrêté royal du 27 février 1981 trouvait à l'époque un fondement juridique dans la loi du 8 juillet 1977 ¹.

Par ailleurs, l'article 13 de la loi du 28 mars 1984 sur les brevets d'invention procure également un fondement juridique au projet. Cette disposition légale énonce:

"Quiconque veut obtenir un brevet d'invention est tenu de déposer une demande. Cette demande doit satisfaire aux conditions et formes fixées par la présente loi et par le Roi".

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. La fin du troisième alinéa du préambule - qui doit devenir le premier ² - sera rédigée comme suit: "... sur les brevets d'invention, notamment l'article 13;".

2. Une motivation formelle du texte en projet n'est pas requise. Le préambule fait du reste déjà référence à une série de textes normatifs utiles à la bonne compréhension de la réglementation en projet ³. Le septième alinéa du préambule jusqu'au onzième peuvent dès lors être omis. Si les auteurs du projet estiment néanmoins qu'il y a lieu de conserver les informations contenues dans ces alinéas, il serait alors préférable de les faire figurer dans un rapport au Roi. On éviterait ainsi d'alourdir inutilement le préambule du projet.

(1) Loi du 8 juillet 1977 portant notamment approbation de la Convention sur la délivrance de brevets européens (Convention sur le brevet européen), le Règlement d'exécution et quatre Protocoles, faits à Munich le 5 octobre 1973. La loi du 21 avril 2007 précitée reproduit les dispositions de cette loi, pratiquement à l'identique.

(2) Du point de vue de la technique législative, il est d'usage de mentionner dans le préambule d'un règlement les textes normatifs qui en constituent le fondement juridique dans l'ordre chronologique.

(3) Voir les premier et quatrième alinéas du préambule du projet, tel qu'il est soumis pour avis.

Article 2

Le texte néerlandais de l'article 2 du projet énonce que "de Dienst de Europese octrooiaanvragen 'ter inzage legt' van het publiek" (dans le texte français: "met ... à la disposition du public"). Bien que l'arrêté royal du 27 février 1981 précité utilisait déjà cette formulation, la question se pose cependant de savoir si elle est encore exacte eu égard aux formes de notification qui sont possibles à l'heure actuelle. Ainsi, par exemple, il semble que l'expression "ter inzage leggen" fasse référence à la mise à disposition d'une version papier de la demande concernée, alors qu'une notification peut également avoir lieu par l'internet.

Les auteurs du projet doivent examiner si l'observation ci-dessus ne requiert pas d'adapter, non seulement la rédaction de l'article 2, mais encore celle d'autres dispositions du projet ⁴.

Article 9

L'article 9, § 2, alinéa 1^{er}, du projet fait référence à l'article 137 (1) "de la Convention". L'article 1^{er} du projet ne définit pas "la Convention", mais bien "la Convention sur le brevet européen". La référence concernée doit en tenir compte.

⁽⁴⁾ Voir les articles 3, alinéa 2, 4, 5, alinéa 2, 7, § 1^{er}, f), et 9, § 4, du projet.

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 M. P. DEPUYDT, premier auditeur chef du section.

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

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A. BECKERS

M. VAN DAMME