

Arrest

nr. 162 447 van 19 februari 2016
in de zaak RvV X

In zake: X

Gekozen woonplaats: X

tegen:

de Belgische staat, vertegenwoordigd door de staatssecretaris voor Asiel en Migratie en Administratieve Vereenvoudiging.

DE WND. VOORZITTER VAN DE IVde KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat X, die verklaart van Iraakse nationaliteit te zijn, op 26 februari 2015 heeft ingediend om de schorsing van de tenuitvoerlegging en de nietigverklaring te vorderen van de beslissing van de gemachtigde van de staatssecretaris voor Asiel en Migratie en Administratieve Vereenvoudiging tot afgifte van een bevel om het grondgebied te verlaten - asielzoeker van 12 februari 2015.

Gezien titel I *bis*, hoofdstuk 2, afdeling IV, onderafdeling 2, van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen.

Gezien de nota met opmerkingen en het administratief dossier.

Gelet op de beschikking van 26 november 2015, waarbij de terechtzitting wordt bepaald op 18 december 2015.

Gehoord het verslag van rechter in vreemdelingenzaken C. DIGNEF.

Gehoord de opmerkingen van advocaat J. DEPOTTER, die loco advocaat S. MICHOLT verschijnt voor de verzoekende partij en van attaché B. DEVOS, die verschijnt voor de verwerende partij.

WIJST NA BERAAD HET VOLGENDE ARREST:

1. Nuttige feiten ter beoordeling van de zaak

1.1. Op 12 februari 2015 wordt de verzoekende partij een bevel om het grondgebied te verlaten – asielzoeker (bijlage 13*quinquies*) afgegeven. Dit is de bestreden beslissing, die luidt als volgt:

“(…)“In uitvoering van artikel 75, § 2 / artikel 81 en artikel 75, § 2 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, wordt aan de heer die verklaart te heten (1),

naam : [...]

voornaam : [...]

geboortedatum : 07.05.1972

*geboorteplaats : Bagdad
nationaliteit : Irak*

het bevel gegeven om het grondgebied van België te verlaten, evenals het grondgebied van de staten die het Schengenacquis ten volle toepassen(2), tenzij hij (zij) beschikt over de documenten die vereist zijn om er zich naar toe te begeven.

REDEN VAN DE BESLISSING :

Op 09/02/2015 werd door de Commissaris-generaal voor de Vluchtelingen en de Staatlozen een beslissing van weigering van inoverwegingname van de asielaanvraag genomen.

Betrokkene bevindt zich in het geval van artikel 7, eerste lid, 1° van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen : hij verblijft in het Rijk zonder houder te zijn van de bij artikel 2 van deze wet vereiste documenten, inderdaad, betrokkene is niet in het bezit van een geldig paspoort met geldig visum.

Artikel 74/14 van de wet van 15 december 1980

§ 1. De beslissing tot verwijdering bepaalt een termijn van dertig dagen om het grondgebied te verlaten. Voor de onderdaan van een derde land die overeenkomstig artikel 6 niet gemachtigd is om langer dan drie maanden in het Rijk te verblijven, wordt een termijn van zeven tot dertig dagen toegekend.

De onderdaan van een derde land heeft meer dan twee asielaanvragen ingediend, behalve indien er nieuwe elementen zijn in zijn aanvraag, inderdaad, aangezien betrokkene al op 09/09/2004, 19/08/2008, 16/06/2011, 10/01/2014, asiel heeft aangevraagd en door de beslissing tot weigering van in overwegingname van het CGVS blijkt dat er geen nieuwe elementen zijn, wordt de termijn van het huidige bevel om het grondgebied te verlaten bepaald op 15 (vijftien) dagen.

In uitvoering van artikel 7, eerste lid van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, wordt aan de betrokkene bevel gegeven het grondgebied te verlaten binnen 15 (vijftien) dagen.

(...)"

2. Over de ontvankelijkheid

2.1. De verwerende partij werpt in de nota met opmerkingen de exceptie van onontvankelijkheid op wegens gebrek aan belang. Zij zou over een gebonden bevoegdheid beschikken, wat zou blijken uit de bewoordingen van artikel 7 van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen (hierna: de vreemdelingenwet). Een eventuele vernietiging van de bestreden beslissing kan volgens de verwerende partij de verzoekende partij dan ook geen voordeel opleveren. De gemachtigde zou in dat geval niet anders kunnen dan opnieuw een bevel om het grondgebied te verlaten af te geven.

2.2. De Raad merkt op dat verzoekende partij betwist dat toepassing kan worden gemaakt van artikel 7 van de Vreemdelingenwet, zodat niet zonder een onderzoek van de middelen kan worden gesteld dat vaststaat dat deze wetsbepaling toepasbaar is. Daarenboven moet worden benadrukt dat verzoekende partij de schending aanvoert van hogere rechtsnormen en dat deze verdragsbepalingen primeren op de door verweerder ingeroepen wetsbepaling.

De exceptie dient te worden verworpen.

3. Onderzoek van het beroep

3.1. In een eerste middel voert de verzoekende partij de schending aan van de artikelen 7, 48/3 en 48/4, 74/13 en 74/14 van de vreemdelingenwet, van artikel 3 EVRM, van de artikelen 5 en 6 van de richtlijn 2008/115/EG (Terugkeerrichtlijn), van de formele en materiële motiveringsplicht en van het proportionaliteitsbeginsel.

Verzoekende partij betoogt als volgt:

“In datum van 12 februari 2014 (kennisgeving postdatum + twee werkdagen) werd aan de verzoekende partij, in toepassing van artikel 7 van de Vreemdelingenwet, een bevel om het grondgebied te verlaten afgeleverd (stuk 1, bijlage 13quinquies).

Artikel 7 van de vreemdelingenwet laat de meer voordelige bepalingen zoals voorzien in de internationale verdragen onverlet.

“Onverminderd meer voordelige bepalingen vervat in een internationaal verdrag, kan de minister of zijn gemachtigde aan de vreemdeling, die noch gemachtigd noch toegelaten is tot een verblijf van meer dan drie maanden in het Rijk of om er zich te vestigen, een bevel om het grondgebied binnen een bepaalde termijn te verlaten afgeven of moet de minister of zijn gemachtigde in de in 1°, 2°, 5°, 11° of 12° bedoelde gevallen een bevel om het grondgebied binnen een bepaalde termijn te verlaten afgeven.”

Het is aldus de taak van de verwerende partij om het dossier van de verzoekende partij met de nodige zorgvuldigheid te onderzoeken ten einde in overeenstemming te kunnen handelen met artikel 7, § 1 van de Vreemdelingenwet.

Luidens art. 7 van de vreemdelingenwet dient de verwerende partij in elk geval de hogere rechtsnormen te respecteren bij elke beslissing genomen op basis van art. 7 van de Vreemdelingenwet.

Gezien overeenkomstig artikel 7 van de vreemdelingenwet hogere rechtsnormen dient te respecteren en artikel 74/13 de verplichting aan de verwerende partij oplegt rekening te houden met persoonlijke omstandigheden, dient dit uit de bestreden beslissing te blijven, quod non.

Een loutere verwijzing naar het feit dat de verzoekende partij in het rijk verblijft zonder houder te zijn van een geldig paspoort, alsook het feit dat de verzoekende partij geen gevolg zou hebben gegeven aan de eerdere bevelen om het grondgebied te verlaten, volstaat niet, nu uit artikel 74/13 j. 7 van de vreemdelingenwet zelf j. de motiveringsverplichting dergelijke motieven dienen te worden uiteengezet in de bestreden beslissing. Artikel 74/13 van de vreemdelingenwet legt immers die verplichting op, specifiek ten aanzien van verwijderingsbeslissingen.

De motiveringsverplichting moet de verzoekende partij immers in een mogelijkheid kunnen stellen te kunnen toetsen of de beslissing proportioneel is aan het beoogde doel. Dit is in casu zeker niet het geval.

Het is juist bij het beoordelen van een bevel dat art. 3 EVRM dient te worden beoordeeld. Welnu, omwille van meerdere redenen schendt de bestreden beslissing art. 3 EVRM.

Verzoeker is afkomstig uit Bagdad, Irak. De veiligheidstoestand op heden in Bagdad is van dien aard dat personen er zouden blootgesteld worden aan schendingen van art. 3 EVRM. Op heden wordt doorgaans dan ook subsidiaire bescherming verleend aan mensen afkomstig uit Bagdad.

“In mei zijn in Irak meer dan 1000 mensen door geweld om het leven gekomen. Het is daarmee de bloedigste maand sinds de sektarische slachtingen van de jaren 2006 en 2007 geworden. De gezant van de Verenigde Naties in Bagdad, Martin Kobler, liet zaterdag weten dat het dodental van mei wijst op het gevaar van een nieuwe burgeroorlog in Irak. Hij heeft politici opgeroepen „onmiddellijk een einde te maken aan het onverdraaglijke bloedvergieten”. (stuk 7, De Telegraaf, “Mei was bloedigste maand Irak sinds 5 jaar”, 1 juni 2013, te consulteren op http://www.telegraaf.nl/buitenland/21613662/_Mei_was_bloedigste_maand_Irak_.html, eigen onderlijning)

“Scattered attacks across the country throughout the day killed at least 22 others, around half of them in or near the northern city of Mosul, where a suicide bomber killed four people at a police checkpoint.

In the western province of Anbar, which shares a border with Syria, militants detonated two car bombs near a checkpoint and attacked it with rocket-propelled grenades, killing five policemen.

Two people were killed when gunmen hurled a hand grenade at a gathering of laborers in Tikrit, 150 km (95 miles) north of Baghdad, and a roadside bomb near some restaurants in the center of the capital killed two more.

More than 1,000 people were killed in Iraq in May alone, making it the deadliest month since the sectarian bloodletting of 2006-07.” (stuk 8, Reuters, “Iraq attacks kill more than 30”, 22 juni 2013, te consulteren op <http://www.reuters.com/article/2013/06/22/us-iraq-violence-mosque-idUSBRE95L0CP20130622>, eigen onderlijning)

“Suicide bombers and shootings in northern and central Iraq were among attacks across the country that left eleven dead on Sunday. They were the latest incidents in a wave of violence that has claimed more than 2,000 lives since the start of April. Militants, building on Sunni discontent with the Shiite-led government, appear to have grown stronger in central and northern Iraq.” (stuk 9, The Fresno Bee, “Attacks kill at least 11 people in Iraq”, 23 juni 2013, te consulteren op <http://www.fresnobee.com/2013/06/23/3356688/official-gunmen-kill-3-policemen.html>, eigen onderlijning)

“Bij een golf van aanslagen in drie Iraakse steden zijn ten minste 27 doden gevallen. 235 mensen raakten gewond. De meeste slachtoffers vielen in de noordelijke stad Kirkoek. Daar ontploften vlak na elkaar twee bomauto's. In de hoofdstad Bagdad ontploften drie bommen. De aanslagen zijn nog niet opgeëist. “

(stuk 10, De Standaard, "Zeker 27 doden en 235 gewonden bij aanslagen in Irak", dd. 16 januari 2013, http://www.standaard.be/artikel/detail.aspx?artikelid=DMF20130116_00435408&word=bagdad)
"In Irak zijn in een reeks zelfmoordaanslagen de voorbije week minstens dertig mensen omgekomen. Niemand heeft de aanslagen opgeëist, maar soennitische militanten worden beschuldigd van het recente geweld."

(stuk 11, De Standaard, "Dodelijke autobommen treffen Bagdad", dd. 22 januari 2013, http://www.standaard.be/artikel/detail.aspx?artikelid=DMF20130122_00441768&word=bagdad)
"Bij een reeks van aanslagen met bomauto's, gericht op een sjiiitische wijk in Bagdad en een stad ten zuiden van de hoofdstad, zijn vrijdag minstens 29 mensen omgekomen en zijn 69 anderen gewond geraakt. Dat melden veiligheidsdiensten en medische bronnen."

(stuk 12, De Standaard, "Minstens 29 doden bij aanslagen tegen sjiieten in Irak", dd. 8 februari 2013, http://www.standaard.be/artikel/detail.aspx?artikelid=DMF20130208_00462151&word=bagdad)
"Ten minste 28 mensen zijn zondag om het leven gekomen bij de ontploffingen van bomauto's in de Iraakse hoofdstad Bagdad. Tientallen anderen raakten gewond. Dat melden veiligheidsbronnen. De aanslagen vonden hoofdzakelijk in sjiiitische wijken plaats."

(stuk 13, De Standaard, "Minstens 28 doden bij ontploffingen in Bagdad", dd. 17 februari 2013, http://www.standaard.be/artikel/detail.aspx?artikelid=DMF20130217_00472452&word=bagdad)
"In het centrum van de Iraakse hoofdstad Bagdad waren er donderdag verschillende explosies. Het gaat om drie aanslagen met autobommen. Een bron bij de veiligheidsdienst liet weten dat de ontploffingen vlakbij enkele ministeries plaatsvonden. De aanslagen eisten 18 doden en 30 gewonden."

(stuk 14, De Standaard, "Explosies vlakbij ministeries in Bagdad", dd. 14 maart 2013, http://www.standaard.be/artikel/detail.aspx?artikelid=DMF20130314_00503772&word=bagdad)
"Bagdad werd dinsdag opnieuw door elkaar geschud bij een serie aanslagen. Deze keer vonden ze plaats in de sjiiitische wijken van de Iraakse hoofdstad. Elders in het land kwamen meer dan vijftig mensen om. Dat werd vernomen via veiligheids- en medische bronnen."

(stuk 15, De Standaard, "Minstens 50 doden bij aanslagengolf in Irak", dd. 19 maart 2013, http://www.standaard.be/artikel/detail.aspx?artikelid=DMF20130319_00509632&word=bagdad)
"Bij een dozijn exploderende bomauto's, tientallen zelfmoordaanslagen en verschillende doelgerichte moorden, kwamen gisteren in Irak minstens 50 mensen om het leven. Het dodelijk geweld viel samen met de tiende verjaardag van de invasie in Irak door een coalitie onder leiding van de VS en Groot-Brittannië."

(stuk 16, De Standaard, "Dodelijke verjaardag", dd. 20 maart 2013, http://www.standaard.be/artikel/detail.aspx?artikelid=DMF20130319_00510724&word=bagdad)
"April is de bloedigste maand in Irak geweest sinds juni 2008. De teller kwam uit op 712 doden en 1.633 gewonden, zo blijkt donderdag uit een persbericht van de VN-missie in Irak. De hoofdstad Bagdad werd het zwaarst getroffen met een klein derde van het aantal doden."

(stuk 17, "April bloedigste maand in Irak sinds juni 2008", De Standaard, 2 mei 2013, http://www.standaard.be/cnt/DMF20130502_00563965)
"In Irak zijn er zeker 35 doden gevallen bij tientallen aanslagen. De meeste aanslagen vonden plaats in de hoofdstad Bagdad. Daar doodden bomauto's 22 mensen. Er vielen ook tientallen gewonden."

(stuk 18, "35 doden bij aanslagen in Irak", Het Nieuwsblad, 16 mei 2013, http://www.nieuwsblad.be/article/detail.aspx?articleid=DMF20130516_00584917)
"Bij een reeks bomaanslagen in de Iraakse hoofdstad Bagdad zijn maandag minstens 45 mensen omgekomen; 120 anderen liepen verwondingen op. (...) In Irak dreigt de machtsstrijd tussen de sjiiitische meerderheid en de soennitische minderheid uit te lopen op burgeroorlogstoestanden. Sinds maanden vinden er dagelijks aanslagen plaats."

(stuk 19, "Vele doden bij reeks aanslagen in Bagdad", Het Nieuwsblad, 27 mei 2013, http://www.nieuwsblad.be/article/detail.aspx?articleid=DMF20130527_00599844)
"De reeks terreuraanslagen in Irak houdt niet op. In de hoofdstad Bagdad ontploften donderdag in een tijdspanne van twee uur vier bomauto's. Drieëntwintig mensen lieten het leven, aldus ooggetuigen en veiligheidsfunctionarissen. Er vielen ook 57 gewonden."

(stuk 20, "Meer dan 20 doden bij reeks aanslagen in Bagdad", Het Nieuwsblad, 30 mei 2013, http://www.nieuwsblad.be/article/detail.aspx?articleid=DMF20130530_00604012)

"Reports from Iraq say at least seven people have been killed in car bomb attacks in Baghdad. Police said at least two car bombs exploded on February 18 in the Iraqi capital's southwestern neighborhood of Bayaa and the nearby Alam neighborhood. The attacks came a day after a series of explosions in Baghdad left at least 16 people dead. Violence has reportedly killed more than 1,450 people since the start of the year, amid high tensions between minority Sunni Arabs and majority Shi'a and a conflict between security forces and Islamist insurgents in the western province of Anbar." (stuk 3, Radio Free Europe, "Deadly Car Bombings in Baghdad", 18 februari 2014, te consulteren op http://www.ecoi.net/local_link/269862/384862_en.html)

"At least 49 people have been killed in a wave of car bombs in the Iraqi cities of Baghdad and Hilla, officials say.

The blasts come a day after at least 23 people were killed in bomb explosions in the Iraqi capital.

Last month, more than 1,000 people were killed in attacks which mostly hit Shia and government targets." (stuk 4, BBC, Iraq violence: Almost 50 killed in car bomb wave, 18 februari 2014, te consulteren op <http://www.bbc.co.uk/news/world-middle-east-26241613#>)

"At least 33 people have been killed in a series of bomb attacks in Iraq's capital, Baghdad, officials say.

Two car bombs exploded outside the foreign ministry, near the heavily-fortified Green Zone, while a suicide bomber struck a restaurant nearby.

Another car bomb went off in Khilani Square in the city's commercial heart. Later, three car bombings were reported in the south-east of capital.

There has been a surge in sectarian violence in Iraq in the past year.

Iraqi government data says more than 1,000 people died in January, which would be the highest monthly toll for almost six years." (stuk 5, BBC, "Iraq violence: Baghdad bomb blasts kill 33", 5 februari 2014, te consulteren op <http://www.bbc.co.uk/news/world-middle-east-26045127#>)

"The UN says that violence in Iraq killed at least 1,273 people during October. According to the report issued November 1 by the United Nations Assistance Mission for Iraq (UNAMI), at least 856 civilians and 417 security forces members were killed and more than 2,000 were injured. The worst-hit city was Baghdad, with 379 civilians killed, the report said. The UNAMI casualty figures exclude Anbar province, west of Baghdad, where the Islamic State (IS) jihadist group has dealt pro-government forces a string of setbacks in recent weeks. The Iraqi government has put the October toll significantly higher, saying 1,725 civilians and members of the security forces were killed -- some 500 people more than listed in the UN report." (stuk 26, Radio Free Europe, "UN report says 1273 Iraqis killed during october", 1 november 2014, te consulteren op http://www.ecoi.net/local_link/289721/409892_en.html)

" UN report says Islamic State (IS) militants and other armed groups have committed a "staggering" number of gross human rights violations and "acts of violence" in northern Iraq that could amount to war crimes. A joint report by the UN Assistance Mission for Iraq and the Office of the UN High Commissioner for Human Rights released on October 2 lists serious violations of international law and gross abuses from July 6 to September 10. The offenses includes mass executions, the abduction of women and girls as sex slaves, and using children as fighters. The report also said Iraqi government air strikes had caused "significant" civilian deaths and injuries, particularly in western Anbar Province. It said nearly 10,000 people were killed in Iraq by Islamists in September and some 1.8 million Iraqis fled their homes." (stuk 27, Radio Free Europe, "UN report slams IS "war crimes" in Iraq, 2 oktober 2014, te consulteren op http://www.ecoi.net/local_link/287535/407072_en.html)

« During the reporting period, an already dire security situation in Iraq was exacerbated by a surge in fighting between pro- and anti-government forces that

erupted late in December 2013 when security forces dismantled a Sunni protest camp near Ramadi in the western province of Anbar, which borders Syria. Following the incident, Al-Qaida-affiliated armed groups, which have proliferated throughout the area and in neighbouring Syria, seized parts of Ramadi and all of Fallujah. The government has since launched military operations in the region and co-opted local Sunni tribal leaders, providing them with weapons and funding, to assist forces in expelling the militants. The humanitarian consequences of the fighting have been grave, with the UN High Commissioner on Refugees estimating that 300,000 Iraqis have been displaced so far by fighting in Anbar.

In response, the Council on 10 January adopted a presidential statement, drafted by the US in consultation with Iraq, which deplored in the strongest terms recent events in Ramadi and Fallujah and condemned the attacks by Al-Qaida affiliate the Islamic State in Iraq and the Levant (ISIS) which have attempted to destabilise the country and the region (S/PRST/2014/1). The Council also urged the people of Iraq to continue to expand their cooperation against violence and terror. Elsewhere in Iraq, near-daily fatal attacks, many of them coordinated and sectarian in nature, against civilians, law enforcement and government officials continue. On 2 February, UNAMI issued casualty figures for January, according to which a total of 733 people, including 618 civilians, were killed in acts of terrorism and violence. » (stuk 28, Security Council Report, « Iraq », maart 2014, te consulteren op http://www.securitycouncilreport.org/monthly-forecast/2014-03/iraq_5.php)

"The United States has expressed concern over the deteriorating security situation in Iraq and pledged "any appropriate assistance" to the Iraqi government. The State Department's statement came after on June 11 fighters from the Islamic State of Iraq and the Levant (ISIL), an Al-Qaeda splinter group, seized the central city of Tikrit, one day after capturing Mosul, Iraq's second-largest city." (stuk 29, Radio Free Europe, "US worried about security situation in Iraq, offers help," 21 november 2014, te consulteren op <http://www.rferl.org/content/us-worried-about-security-situation-in-iraq-offers-help/25418713.html>)

Nergens kan noch toevlucht gevonden worden gezien de precaire omstandigheden dienen de mensen in gans Irak in erbarmelijke omstandigheden te overleven, ook regio's waar het vroeger veilig was blijken te zijn aangetast door ernstige veiligheids- en humanitaire problemen, ook wordt de toegang er ontzegd:

There is no justification for the ongoing unlawful attacks on civilians by car and suicide bombs in Iraq. An attack on November 19, 2014, targeting Erbil's governorate building killed at least 10 civilians and wounded dozens more. Attacks the same day in Baghdad killed or wounded 18 civilians. In early October, at the beginning of Muharram, the first month of the Islamic calendar and especially holy for Shia worshippers, five car bomb attacks in Karbala killed at least 15 people and injured another 48. Since then, other bombings have killed dozens more in Baghdad, Kirkuk, and elsewhere. "Bombings across Iraq are killing and maiming civilians in attacks so frequent they barely make the local news," said Joe Stork, deputy Middle East director. "But a government response that too often includes arbitrary arrests and summary executions will only fuel the cycle of abuses."

Iraq's central government and the Kurdistan Regional Government should redouble efforts to protect all civilians – Sunni and Shia, Arab and Kurd, and other minorities – in their fight against the militant group Islamic State (also known as ISIS), which has claimed responsibility for many of the attacks. Iraqi authorities have frequently responded to ISIS attacks with human rights abuses against Sunni civilians, including arbitrary arrests and detentions. In July, Human Rights Watch documented government-backed militias' summary execution of dozens of Sunni civilians in areas where they are battling ISIS.

Erbil Mayor Tahir Ali said that the suicide bomber tried to storm the building but detonated his explosive as security forces shot him before he could get inside. As well as the deadly Baghdad bombings on November 19, a car bomb in eastern Kirkuk wounded five civilians that day.

The Kurdistan Regional Government's Security Council said in a statement on November 19 that the influx into the region of more than 1 million people fleeing violence elsewhere in Iraq threatened security, and stated that "terrorists" were taking advantage of the influx to infiltrate.

For several months, Kurdish authorities have refused entry to Arab Iraqis seeking refuge in the autonomous region. In late October, Human Rights Watch researchers witnessed Kurdish Peshmerga troops and Kurdish intelligence police known as Asayish pushing families away from checkpoints outside Kirkuk and Erbil, yelling "No Arabs!" Regional government authorities said Kurdish security forces would respond to the Erbil attack "with a heavy hand." But the authorities' response to such attacks should be limited to those responsible and adhere to the rule of law, avoiding arbitrary travel blocks against Arabs or other forms of collective punishment, Human Rights Watch said. The November 19 attacks are part of an ongoing series of atrocities throughout Iraq, Human Rights Watch said. On November 11, a suicide bomber killed six police and two other civilians in an attack in Beiji, where ISIS has been fighting government forces and militia for months. On November 13, ISIS claimed responsibility for a suicide bombing at a police headquarters in west Baghdad that killed 11 people, saying a Dutch ISIS member carried out the attack. State forces frequently report having killed suspected attackers but it has not been possible to verify their claims. "The brutal killings across Iraq underscore the need to protect all civilians, especially those fleeing violence," Stork said. "An effective response should end impunity for abuses by militias and government security forces as well as ISIS." (stuk 30, HRW, "Spate of Attacks Terrorize Civilians", 21 november 2014, te consulteren op http://www.ecoi.net/local_link/291033/411475_en.html)

"Am 13. August 2014 stufte die UN die humanitäre Katastrophe im Irak aufgrund ihres Ausmasses und ihrer Komplexität als Level 3 Katastrophe ein. Neben dem Irak werden noch die Krisen im Südsudan, in der Zentralafrikanischen Republik und in Syrien auf dem Level 3 eingestuft (...)Viele befürchten, dass sich IS-Spione in der KRG-Region aufhalten, um Bomben zu zünden oder Selbstmordanschläge zu verüben." (stuk 31, Schweizerische Flüchtlingshilfe, "Irak: Sicherheitssituation in der KRG-Region", 28 oktober 2014)

"The Iraqi government says 2014 was the deadliest year in the Middle Eastern nation since 2007. According to information compiled by the health, interior, and defense ministries, at least 15,538 people were killed last year, and more than 22,000 were wounded. The death toll is higher than in any year since 2007, when almost 18,000 people were killed during the height of Shi'ite-Sunni sectarian violence. Last year's death toll was also more than double the 2013 toll of 6,522. Iraq Body Count, a Britain-based NGO that tracks violence in Iraq, gave an even higher toll for 2014, saying that 17,073 civilians were killed, which would make it the third deadliest year since 2003." (stuk 6, Radio Free Europe, "Iraq endures one of its deadliest years", 1 januari 2015, te consulteren op http://www.ecoi.net/local_link/293572/414380_en.html)

Niettegenstaande verzoeker van mening is dat hij in zijn eerste asielaanvraag heeft gelogen dient tevens te worden opgemerkt dat in elk geval er kan geoordeeld worden date en terugkeer verzoeker zou blootstellen aan ernstige schade gelet op de veiligheidsstoestand in Bagdad.

“An excluded individual may still be protected against return to a country where he or she is at risk of ill-treatment by virtue of other international instruments(...)Where expiation of the crime is considered to have taken place, application of the exclusion clauses may no longer be justified. This may be the case where the individual has served a penal sentence for the crime in question, or perhaps where a significant period of time has elapsed since commission of the offence.” (stuk 23, UNHCR, guidelines on international protection: application of the exclusion clauses: article 1F of the 1951 convention relating to the Status of Refugees, 4 september 2003, overweging 9 en 23).

Verzoeker verwijst in die zin ook naar het recente standpunt van UNHCR waarbij werd gesteld dat op heden de situatie op het ganse grondgebied van Irak zodanig is aangetast dat de veiligheids- en humanitaire situatie er ten zeerste precair is.

“As the situation in Iraq remains highly fluid and volatile, and since all parts of the country are reported to have been affected, directly or indirectly, by the ongoing crisis, UNHCR urges States not to forcibly return persons originating from Iraq until tangible improvements in the security and human rights situation have occurred. In the current circumstances, many persons fleeing Iraq are likely to meet the 1951 Convention criteria for refugee status. When, in the context of the adjudication of an individual case of a person originating from Iraq, 1951 Convention criteria are found not to apply, broader refugee criteria as contained in relevant regional instruments or complementary forms of protection are likely to apply. In the current circumstances, with massive new internal displacement coupled with a large-scale humanitarian crisis, mounting sectarian tensions and reported access restrictions, particularly into the Kurdistan Region of Iraq, UNHCR does in principle not consider it appropriate for States to deny persons from Iraq international protection

on the basis of the applicability of an internal flight or relocation alternative » (stuk 25, UNHCR, « UNHCR position on returns to Iraq », oktober 2014)

4.1.2.

Dient tenslotte nog opgemerkt te worden dat de verwerende partij, betreffende het opleggen van een termijn van het bevel om het grondgebied te verlaten ontegensprekelijk een discretionaire bevoegdheid.

Overeenkomstig artikel 74/14, § 3, 4 ° van de vreemdelingenwet kan de verwerende partij de termijn om het grondgebied te verlaten verminderen indien de onderdaan van een derde land niet binnen de toegekende termijn aan een eerdere beslissing tot verwijdering gevolg heeft gegeven. Doch, gelet op de discretionaire bevoegdheid dient er een afweging geval per geval te gebeuren. Immers, het kan goed zijn dat de verzoekende partij door overmacht niet naar zijn land van herkomst is kunnen terugkeren. En dit is wel degelijk het geval, gezien de precaire veiligheidssituatie in het land van herkomst.

Er wordt door de verwerende partij op geen enkel moment rekening gehouden met de specifieke omstandigheden eigen aan de verzoekende partij. Elke motivering en verwijzing naar de feiten ontbreekt in de bestreden beslissing.

De bovenstaande rechtsregels worden in de bestreden beslissing dan ook zonder meer geschonden.”

3.2. Wat betreft de ingeroepen schending van de formele motiveringsplicht dient te worden gesteld dat de motieven van de bestreden beslissing op eenvoudige wijze in die beslissing kunnen worden gelezen zodat de verzoekende partij er kennis van heeft kunnen nemen en heeft kunnen nagaan of het zin heeft de bestreden beslissing aan te vechten met de beroepsmogelijkheden waarover zij in rechte beschikt. Daarmee is aan de voornaamste doelstelling van de formele motiveringsplicht voldaan (RvS 31 oktober 2006, nr. 164.298; RvS 5 februari 2007, nr. 167.477).

3.3. In zoverre de verzoekende partij in de bestreden beslissing een motivering in het kader van artikel 3 van het EVRM verwacht, maakt zij *in casu* niet duidelijk waarop deze verwachting gesteund is, gelet op het feit dat de bestreden beslissing volgt op een beslissing van de commissaris-generaal voor de vluchtelingen en de staatlozen waarnaar in het bestreden bevel verwezen wordt en de beroepsmogelijkheid in volle rechtsmacht die voor de verzoekende partij openstaat bij de Raad en voor zover het betoog van de verzoekende partij in het kader van artikel 3 van het EVRM betrekking heeft op motieven die zij reeds in haar asielpcedure heeft aangehaald. De verzoekende partij verwacht blijkbaar in de bestreden beslissing nogmaals de motieven die terug te vinden zijn in de beslissing van de commissaris-generaal voor de vluchtelingen en de staatlozen. Artikel 74/13 van vreemdelingenwet biedt echter geen grondslag voor deze verwachting. De Raad ziet ook niet in wat de toegevoegde waarde zou zijn van een dergelijke herhaling van de motieven.

Bovendien wijst de Raad erop dat het bestreden bevel om het grondgebied te verlaten geen gedwongen verwijdering inhoudt en verzoekende partij evenmin verplicht terug te keren naar Irak. De bestreden beslissing houdt enkel in dat verzoekende partij het Belgische grondgebied moet verlaten, zonder dat zij daarbij verplicht wordt naar Irak terug te keren. In dat licht is de verwijzing naar de toestand in Irak en de mogelijke schending van artikel 3 van het EVRM dan ook niet aan de orde.

3.4. De beslissing om de termijn om het grondgebied te verlaten te verminderen, zoals voorzien in artikel 74/14, § 3 van de vreemdelingenwet, is een omzetting van het artikel 7, lid 4 van de Terugkeerrichtlijn. De Raad kan de verzoekende partij volgen waar zij stelt dat deze beslissing een beslissing is die moet worden gemotiveerd omdat de term “kan” in dit wetsartikel inderdaad een keuzemogelijkheid impliceert voor de gemachtigde in het kader van zijn discretionaire bevoegdheid. De motivering van een bestuurshandeling moet evenredig zijn met de omvang van de discretionaire bevoegdheid waarover het bestuur beschikt. Hoe groter de discretionaire bevoegdheid van het bestuur, hoe strenger de motiveringsplicht wordt opgevat (naar analogie RvS 30 juni 1993, nr. 43.560, De Bouck, RW 1994-95, noot I. Opdebeek). Wanneer de toepasselijke regelgeving aan het bestuur de vrijheid laat om al dan niet een beslissing te nemen, of de keuze laat tussen verschillende mogelijke beslissingen, is het bestuur verplicht zijn keuze te verantwoorden. (I. OPDEBEEK en A. COOLSAET, Formele Motivering van bestuurshandelingen, Administratieve rechtsbibliotheek, Brugge, Die Keure, 2013, 151).

In casu kan gesteld worden dat de keuzemogelijkheden die de gemachtigde heeft niet ontzettend groot zijn, dermate dat de verwerende partij wel gehouden is afdoende te motiveren, doch dat deze motiveringsvereiste niet uitermate streng kan worden opgevat.

De Raad stelt vast dat de gemachtigde *in casu* in rechte en in feite heeft gemotiveerd waarom hij meent van de dertig dagen te kunnen afwijken in huidig geval. Hij heeft verwezen naar de toepasselijke wetsbepaling, artikel 74/14, § 1° van de vreemdelingenwet en hij heeft in het bevel bijkomend gemotiveerd dat *“De onderdaan van een derde land heeft meer dan twee asielaanvragen ingediend, behalve indien er nieuwe elementen zijn in zijn aanvraag, inderdaad, aangezien betrokkene al op 09/09/2004, 19/08/2008, 16/06/2011, 10/01/2014, asiel heeft aangevraagd en door de beslissing tot weigering van in overwegingname van het CGVS blijkt dat er geen nieuwe elementen zijn, wordt de termijn van het huidige bevel om het grondgebied te verlaten bepaald op 15 (vijftien) dagen.”*. De Raad meent aldus dat de gemachtigde in een bijkomende motivering heeft voorzien waarom hij van zijn mogelijkheid om af te zien van de dertig dagen heeft gebruik gemaakt.

Waar de verzoekende partij stelt dat de verwerende partij geen rekening heeft gehouden met de precaire situatie in haar land van herkomst, wijst de Raad erop dat gelet op het feit dat de bestreden beslissing volgt op een beslissing van de commissaris-generaal voor de vluchtelingen en de staatlozen waarnaar in het bestreden bevel verwezen wordt alsook dat het bestreden bevel verzoekende partij niet verplicht terug te keren naar Irak, maar enkel het Belgische grondgebied te verlaten, ziet de Raad niet in waaromtrent de verwerende partij nog bijkomend had moeten motiveren.

De verzoekende partij laat na bijkomende elementen eigen aan de zaak te vermelden, die de gemachtigde had moeten betrekken in zijn motivering om gebruik te maken van de mogelijkheid die de wet hem biedt om van de termijn van dertig dagen af te wijken.

3.5. Aangezien niet betwist is dat verzoeker niet beschikt over een geldig visum en niet wordt aangetoond dat meer voordelige bepalingen vervat in een internationaal verdrag zouden verhinderen dat hem een bevel om het grondgebied te worden verlaten wordt afgegeven kan geen schending van artikel 7 van de vreemdelingenwet worden vastgesteld.

3.6. De uiteenzetting van verzoeker laat ook niet toe te concluderen dat de bestreden beslissing is genomen op grond van onjuiste gegevens, op kennelijk onredelijke wijze of met overschrijding van de appreciatiebevoegdheid waarover de gemachtigde van de staatssecretaris voor Asiel en Migratie en Administratieve Vereenvoudiging beschikt. Een schending van de materiële motiveringsplicht blijkt derhalve niet.

3.7. Het evenredigheids- of proportionaliteitsbeginsel kan enkel spelen waar de overheid over een discretionaire beoordelingsbevoegdheid beschikt (RvS 13 december 2001, nr. 101.780). *In casu* wordt vastgesteld dat verweerder optrad in het raam van een gebonden bevoegdheid. Verzoeker kan dan ook niet dienstig verwijzen naar dit algemeen rechtsbeginsel.

3.8. De uiteenzetting van verzoeker laat voorts niet toe een schending van artikel 74/17 van de vreemdelingenwet vast te stellen. Voormelde wetsbepaling voorziet dat verweerder een verwijdering tijdelijk kan uitstellen. Het gegeven dat verweerder geen formele beslissing nam om de uitvoering van de bestreden beslissing tijdelijk uit te stellen geeft echter geen aanleiding tot de conclusie dat deze beslissing op zich door enige onregelmatigheid is aangetast.

3.9. Waar verzoeker nog verwijst naar de artikelen 5 en 6 van de Terugkeerrichtlijn wijst de Raad erop dat deze richtlijn werd omgezet in nationale wetgeving, namelijk door de wet van 19 januari 2012 tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen (BS 17 februari 2012), die in werking is getreden op 27 februari 2012 en verzoeker niet aantoont dat deze bepalingen onvolledig of niet correct zouden zijn omgezet.

Na de omzetting van een richtlijn kunnen particulieren slechts op dienstige wijze een beroep doen op rechtstreekse werking van de bepalingen van de richtlijn indien deze niet of niet op correcte dan wel toereikende wijze werden omgezet in nationale wetgeving en indien de bepaling van de richtlijn duidelijk en onvoorwaardelijk is en niet afhankelijk is van een discretionaire uitvoeringsmaatregel (K. LENAERTS en P. VAN NUFFEL, Constitutional Law of the European Union, Londen, Sweet&Maxwell, 2005, nrs. 17-048 en 17-124; HvJ 4 december 1997, C-253/96 tot en met C-258/96, Kampelmann, punt 42; zie tevens HvJ 3 december 1992, C-140/91, C-141/91, C-278/91 en C-279/91, Suffritti, punt 13).

3.10. Verzoeker maakt met zijn betoog evenmin een schending van artikel 74/13 van de vreemdelingenwet aannemelijk.

3.11. Het eerste middel is, in de mate dat het ontvankelijk is, ongegrond.

3.12. In een tweede middel voert de verzoekende partij de schending aan van de artikelen 7 en 74/13 van de vreemdelingenwet, artikel 8 van het EVRM, de materiële en formele motiveringsplicht, “*het beginsel van behoorlijk bestuur*”, het proportionaliteitsbeginsel, de zorgvuldigheidsplicht en het billijkheids- en redelijkheidsbeginsel.

Verzoekende partij betoogt als volgt:

“Artikel 7 van de vreemdelingenwet laat de meer voordelige bepalingen zoals voorzien in de internationale verdragen onverlet.

“Onverminderd meer voordelige bepalingen vervat in een internationaal verdrag, kan de minister of zijn gemachtigde aan de vreemdeling, die noch gemachtigd noch toegelaten is tot een verblijf van meer dan drie maanden in het Rijk of om er zich te vestigen, een bevel om het grondgebied binnen een bepaalde termijn te verlaten afgeven of moet de minister of zijn gemachtigde in de in 1°, 2°, 5°, 11° of 12° bedoelde gevallen een bevel om het grondgebied binnen een bepaalde termijn te verlaten afgeven.”

Het is aldus de taak van de verwerende partij om het dossier van de verzoekende partij met de nodige zorgvuldigheid te onderzoeken ten einde in overeenstemming te kunnen handelen met artikel 7, § 1 van de Vreemdelingenwet.

Luidens art. 7 van de vreemdelingenwet dient de verwerende partij in elk geval de hogere rechtsnormen te respecteren bij elke beslissing genomen op basis van art. 7 van de Vreemdelingenwet.

Daarenboven stelt artikel 74/13 van de vreemdelingenwet dat de verwerende partij bij het nemen van ELKE beslissing tot verwijdering rekening dient te houden met het familieleven van de betrokken persoon.

“Bij het nemen van een beslissing tot verwijdering houdt de minister of zijn gemachtigde rekening met het hoger belang van het kind, het gezins- en familieleven en de gezondheidstoestand van de betrokken onderdaan van een derde land.” (art. 74/13 Vw.)

Art. 74/13 Vw. stelt de objectieve verplichting in om rekening te houden met de in dit artikel vermelde omstandigheden, gezien het hier om een verplichting gaat die de wet oplegt en dit ter omzetting van art. 5 van de terugkeerrichtlijn 2008/115/EG.

“bij de tenuitvoerlegging van deze richtlijnen houden de lidstaten rekening met:

a) Het belang van het kind;

b) Het familie – en gezinsleven;

c) De gezondheidstoestand van de betrokken onderdaan van een derde land, en eerbiedigen zij het beginsel van non – refoulement.”

(artikel 5 van de terugkeerrichtlijn 2008/115/EG).

Gezien overeenkomstig artikel 7 van de vreemdelingenwethogere rechtsnormen dient te respecteren en artikel 74/13 de verplichting aan de verwerende partij oplegt rekening te houden met persoonlijke omstandigheden, dient dit uit de bestreden beslissing te blijven, quod non.

Verweerster was immers zonder meer op de hoogte van het feit dat verzoeker hier getrouwd is met een echtgenote van Marokaanse origine (Siham Mahmoudi, OV 6.264.657, CGVS 04/17506/B) en vader is van een gemeenschappelijk kind. De echtgenote van verzoeker zit nog in asielpcedure en is aldus

gerechtigd om hier te verblijven. Dat verweerster van deze situatie op de hoogte was blijkt zonder meer uit de beslissing tot niet inoverwegingname zelf waarop de bestreden beslissing is gebaseerd (stuk 24). Een loutere verwijzing naar het feit dat verzoeker eerdere bevelen heeft gekregen, volstaat niet, nu uit artikel 74/13 van de vreemdelingenwet zelf j. de motiveringsverplichting dergelijke motieven dienen te worden uiteengezet in de bestreden beslissing. Artikel 74/13 van de vreemdelingenwet legt immers die verplichting op, specifiek ten aanzien van verwijderingsbeslissingen.

De motiveringsverplichting moet de verzoekende partij immers in een mogelijkheid kunnen stellen te kunnen toetsen of de beslissing proportioneel is aan het beoogde doel. Dit is in casu zeker niet het geval.

De bestreden beslissing maakt zonder meer een inbreuk op artikel 8 E.V.R.M. De verwerende partij gaat immers voorbij aan de feitelijke gezinssituatie en het is niet duidelijk in de bestreden beslissing op welke manier hiermee dan rekening werd gehouden om toch te beslissing dat de verzoekende partij dient verwijderd. Hieruit volgt dat de verwerende partij in de bestreden beslissing de plicht had om een analyse te maken waarom, rekening houdende met de persoonlijke omstandigheden, een gedwongen uitvoering van de verzoekende partij, in licht van artikel 8 E.V.R.M., naar zijn land van herkomst gerechtvaardigd wordt.

In die zin werd in de bestreden beslissing geen rekening gehouden met de speciale situatie waarin de verzoekende partij zich bevindt. Het is de taak van de verwerende partij om, alvorens een beslissing tot verwijdering te nemen, een zo nauwkeurig mogelijk onderzoek te doen van de zaak en dit op basis van de elementen waarvan kan verwacht worden dat de staat daarvan kennis zou moeten hebben. De zorgvuldigheidsplicht van de overheid bestaat er nu juist in om zich op afdoende wijze te informeren teneinde met kennis van een beslissing te kunnen nemen (RvS, 11 juni 2002, nr. 107 624). De verzoekende partij herhaalt dat zijn raadvrouw in datum van 10 oktober 2013 een brief betreffende zijn situatie en persoonlijke omstandigheden heeft overgemaakt aan de verwerende partij (stuk 11).

Artikel 8 E.V.R.M. waarborgt de bescherming van het gezinsleven. Het begrip gezinsleven is een autonoom begrip dat losstaat van het nationale recht. Een effectief, feitelijk gezinsleven, primeert.

De verzoekende partij is de echtgenoot van mevrouw X van wie de asielpcedure hangende is, zij hebben ook een gemeenschappelijk kind. Een dergelijke situatie valt zeer zeker onder het beschermingsgebied van artikel 8 E.V.R.M.

Inmengingen kunnen enkel gebeuren als aan de drie traditionele cumulatieve voorwaarden is voldaan, namelijk dat ze bij wet zijn voorzien, nodig zijn in een democratische samenleving en een wettig doel hebben. Aangaande de tweede voorwaarde dient te worden opgemerkt dat de inmenging evenredig moet zijn aan het beoogde doel, quod zoals hierboven reeds gesteld certe non. De commissie heeft geoordeeld dat om een inmenging in een dergelijk essentieel verdragsrecht te kunnen verantwoorden dat het moet gaan om uitzonderlijke ernstige redenen (ECRM, 9018/80, 4 juli 1983). De huidige inmenging is niet verantwoord. De huidige inmenging is slechts gebaseerd op het feit dat in de laatste asielaanvraag geen nieuwe elementen naar voor werden gebracht.

Reeds meermaals werd in de rechtspraak bevestigd dat bij het beoordelen van een verwijderingsmaatregel, het familiaal leven van de vreemdeling moet worden geëerbiedigd (R.v.St. 24 maart 2000, Rev.dr.étr. 2000, 44; R.v.St. 1 juni 1999, J.L.M.B. 2000, 961; R.v.St. 29 mei 1998, A.P.M. 1998, 100).

Het recht op een privé-leven zoals voorzien in artikel 8 E.V.R.M. doet in hoofde van de Staat een middelenverbintenis ontstaan. De Staat ter zake dient zodanig te handelen dat betrokkenen een normaal privé-leven kunnen leiden en in het kader van dit familiaal en/of privé-leven duurzame en daadwerkelijke relaties kunnen opbouwen (F. SUDRE, 'Droit international et européen des droits de l'homme', Press Univesitaire de France, Paris, 1999, 258).

Volledigheidshalve kan de verzoekende partij eveneens verwijzen naar het arrest Sen t. Nederland van het Europees Hof voor de Rechten van de Mens waarin gesteld wordt dat men niet kan verwachten van personen met een geldig verblijf, dat zij zich naar een derde land zouden moeten verplaatsen teneinde daar het effectief gezinsleven verder te kunnen zetten.

Het is vaststaand dat de situatie waarin de verzoekende partij zich bevindt, beschermd wordt door artikel 8 E.V.R.M. en dat de inmenging van de verwerende partij in de vorm van de verwijderingsmaatregel een niet gerechtvaardigde inmenging in dit recht. De Raad van State heeft immers reeds in het verleden geoordeeld dat artikel 8 E.V.R.M. als hogere norm boven de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen (de vreemdelingenwet) staat. Het recht op gezinsleven en eerbied voor het privaatleven zijn fundamenteel en kunnen slechts worden aangetast met een oog op beperkend door het E.V.R.M. opgesomde doeleinden. De toepassing van de vreemdelingenwet moet dan ook aan de voorwaarden van artikel 8 van het E.V.R.M. worden getoetst.

De verdragsbepaling van artikel 8 E.V.R.M. heeft immers directe werking en primeert als hogere norm op de Vreemdelingenwet. Wanneer de schending van artikel 8 E.V.R.M. wordt opgeworpen, moet dus

ook worden onderzocht of de toepassing van de vreemdelingenwet in het licht daarvan "rechtmatig" is gebeurd (arrest RvS, nr. 216.837 van 13 december 2011 in de zaak A. 198.783/XIV-32.749). Er is bijgevolg wel degelijk sprake van een schending van artikel 8 E.V.R.M. nu er in de bestreden beslissing niet werd nagegaan of aan de voorwaarden van artikel 8 E.V.R.M. is voldaan met betrekking tot de inmenging van het openbaar gezag in het voorgehouden gezinsleven van de verzoekende partij (arrest RvS, nr. 216.837 van 13 december 2011 in de zaak A. 198.783/XIV-32.749).

De bestreden beslissing is disproportioneel aan het beoogde doel.

Minstens past het bij de zorgvuldigheidsverplichting dat de overheid enig bijkomende onderzoek zou hebben verricht.

De bovenstaande rechtsregels worden in de bestreden beslissing dan ook zonder meer geschonden."

3.13. De Raad merkt op dat de formele motiveringsplicht tot doel heeft de bestuurde in kennis te stellen van de redenen waarom de administratieve overheid een beslissing heeft genomen, zodat hij kan beoordelen of er aanleiding toe bestaat de beroepen in te stellen waarover hij beschikt (RvS 25 september 2002, nr. 110.667; RvS 10 december 2002, nr. 113.439; RvS 17 mei 2005, nr. 144.471). Bij lezing van de bestreden beslissing blijkt genoegzaam dat de inhoud ervan verzoeker het genoemde inzicht verschaft en hem aldus toelaat de bedoelde nuttigheidsafweging te maken. Verweerder heeft immers duidelijk aangegeven op welke juridische basis en op grond van welke feitelijke gegevens werd beslist om over te gaan tot de afgifte van een bevel om het grondgebied te verlaten. Deze motivering is pertinent en draagkrachtig. Uit het door verzoeker neergelegde verzoekschrift blijkt trouwens dat hij zowel de feitelijke als de juridische overwegingen die aan de basis liggen van de bestreden beslissing kent, zodat het doel dat met het bestaan van de formele motiveringsplicht wordt beoogd, is bereikt.

3.14. Er dient tevens te worden geïndiceerd dat de formele motiveringsplicht niet impliceert dat verweerder in een bestuurlijke beslissing moet uiteenzetten waarom hij van oordeel is dat hogere rechtsnormen, zoals artikel 8 van het EVRM, hem niet verhinderen om een bepaalde beslissing te nemen en dat ook uit artikel 74/13 van de vreemdelingenwet geen aanvullende motiveringsplicht kan worden afgeleid. De formele motiveringsplicht houdt evenmin in dat een bestuur steeds nader moet toelichten waarom het van oordeel is dat een beslissing niet disproportioneel is gelet op het nagestreefde doel.

Verzoeker toont dan ook niet aan dat de bestreden beslissing de formele motiveringsplicht schendt.

3.15. Wat betreft de aangevoerde schending van artikel 8 van het EVRM wijst verzoeker er in eerste instantie op dat verweerder is tekortgekomen aan de verplichting om zijn gezinsleven te respecteren. Waar verzoeker er evenwel op wijst dat zijn echtgenote nog in de asielprocedure zit, dient evenwel vastgesteld dat ondertussen op 28 augustus 2014 de commissaris-generaal voor de vluchtelingen en de staatlozen beslist heeft tot weigering van de vluchtelingenstatus en weigering van de subsidiaire beschermingsstatus ten aanzien van de echtgenote van verzoeker. Deze beslissing werd bevestigd door de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen op 6 maart 2015 bij arrest nr. 140 503. Er kan dan ook niet ingezien worden welk actueel belang verzoeker nog heeft bij dit argument als zou de verwerende partij hiermee geen rekening gehouden hebben nu bij een eventuele nietigverklaring omwille van het feit dat de gemachtigde hier geen rekening mee heeft gehouden, de gemachtigde thans slechts kan vaststellen dat er geen hangende asielaanvraag meer is die zou verhinderen dat een bevel om het grondgebied wordt afgeleverd aan verzoeker.

De Raad stelt aldus vast dat het gehele gezin illegaal op het grondgebied verblijft. Uit nazicht van het administratief dossier blijkt voorts dat de verwerende partij het gezinsleven van de verzoekende partij reeds onder de loep heeft genomen in het kader van haar regularisatieaanvraag waarbij de verwerende partij erop gewezen heeft dat alle leden van het gezin illegaal op het grondgebied verblijven en niet blijkt waarom zij niet samen naar het herkomstland van de echtgenote van de verzoekende partij, met name Marokko, zouden kunnen gaan. De Raad verwijst dienaangaande ook naar zijn arrest nr. 155 782 van 29 oktober 2015 waarbij het beroep tegen de afwijzingsbeslissingen inzake artikel 9bis van de vreemdelingenwet van het gehele gezin verworpen werd en waaruit blijkt dat: *"Wat betreft de opgeworpen schending van artikel 8 EVRM stelt de Raad vast dat, aangezien de verzoekende partijen nooit tot verblijf werden gemachtigd, het in casu een eerste toegang betreft, en er in deze stand van het geding geen inmenging in het gezinsleven van verzoekende partijen is.*

In dit geval moet worden onderzocht of er een positieve verplichting is voor de Staat om het recht op gezinsleven te handhaven.

Teneinde de omvang van de verplichtingen die voor een Staat uit artikel 8, eerste lid van het EVRM voortvloeien te bepalen, dient in de eerste plaats te worden nagegaan of er hinderpalen worden aangevoerd voor het uitbouwen of het verderzetten van een normaal en effectief gezinsleven elders.

Zolang er geen hinderpalen kunnen worden vastgesteld voor het leiden van een gezinsleven elders, zal er geen sprake zijn van een gebrek aan eerbiediging van het gezinsleven in de zin van artikel 8 van het EVRM.

De verzoekende partijen stellen dat de tweede verzoekende partij niet terug kan naar Irak, omdat het daar gevaarlijk is. De Raad stelt vast dat de eerste en tweede verzoekende partij samen een aanvraag om machtiging tot verblijf op grond van artikel 9bis van de vreemdelingenwet indienden. Aangezien de verwerende partij oordeelde anders te moeten beslissen ten aanzien van beide verzoekende partijen, werden twee verschillende bestreden beslissingen genomen. Er werd in beide beslissingen echter verwezen naar de andere beslissing, en bovendien blijkt uit de inhoud van huidig verzoekschrift dat de verzoekende partijen beiden de inhoud kennen van beide beslissingen. De Raad stelt vast dat de beslissing tot onontvankelijkheid van de aanvraag ten aanzien van eerste verzoekende partij duidelijk het volgende vermeldt: "Beide ouders dienen immers het grondgebied te verlaten. Betrokkene toont niet aan dat zij niet als gezin naar haar land van herkomst kunnen terugkeren om daar de aanvraag tot machtiging tot verblijf in te dienen via de gewone procedure.", en "Het gezin kan hun aanvraag tot machtiging tot verblijf indienen in het land van herkomst van de moeder". De Raad stelt vast dat de verzoekende partijen geen enkel concreet element aanbrengen om hun loutere bewering dat "De eerste verzoekende partij geen enkel recht (heeft) in Marokko" te staven. Zij brengen met andere woorden geen hinderpalen aan voor het verderzetten van hun gezinsleven in Marokko. Zij maken dan ook niet aannemelijk dat voornoemd motief van de beslissing tot onontvankelijkheid van de aanvraag ten aanzien van eerste verzoekende partij, en waar duidelijk verwezen wordt naar de tweede verzoekende partij, kennelijk onredelijk zou zijn.

De Raad stelt verder vast dat de bestreden beslissingen inzake de aanvraag op grond van artikel 9bis duidelijk aangeven dat er geen sprake is van een schending van het gezinsleven, omdat de bestreden beslissingen gelden voor het hele gezin, en het gezin dus samen het land kan verlaten. De verzoekende partijen maken niet aannemelijk dat dit niet het geval zou zijn. De verzoekende partijen maken overigens geenszins aannemelijk dat een gezinsleven enkel in België mogelijk zou zijn, zoals zij in hun eerste middel betogen. De verzoekende partijen tonen niet aan dat er ernstige hinderpalen zijn die hen beletten om met de personen met wie zij stellen een gezin te vormen in Marokko te verblijven en maken evenmin aannemelijk dat zij enkel in België met hun gezin kan samenleven. Een schending van artikel 8 EVRM is niet aangetoond."

De Raad benadrukt nog dat de belangrijkste overweging is of het gezinsleven zich heeft ontwikkeld in een tijd waarin de betrokken personen zich ervan bewust waren dat hun verblijfsstatus zo was dat het voortbestaan van het gezinsleven in het gastland vanaf het begin precair was, *quod in casu*. Waar dit het geval is, zal er enkel in zeer uitzonderlijke omstandigheden sprake zijn van een schending van artikel 8 van het EVRM (EHRM 28 juni 2011, nr. 55597/09, *Nuñez v. Noorwegen*, par. 70). Met haar betoog toont de verzoekende partij, die zich er van in het begin van bewust was dat zij haar gezinsleven opbouwde tijdens precair verblijf, geenszins aan dat er *in casu* sprake is van uitzonderlijke omstandigheden die wijzen op een schending van artikel 8 van het EVRM. Zoals uit voormeld arrest blijkt heeft verzoekende partij niet aangetoond dat er onoverkomelijke hinderpalen zijn die haar verhinderen zich te laten vergezellen door haar echtgenote en kind.

Uit niets blijkt voorts dat verzoekende partij haar privéleven niet zou kunnen verderzetten in het land van herkomst van haar echtgenote. In deze omstandigheden kan niet worden besloten dat wanneer het privéleven dat verzoeker in België heeft opgebouwd wordt afgewogen tegen het belang van de overheid dat gediend is met een rigoureuze toepassing van de verblijfswetgeving ter bescherming van de openbare orde er kan worden besloten dat de bestreden beslissing een disproportionele inmenging uitmaakt in zijn privéleven (cf. EHRM 8 april 2008, nr. 21878/06, *Nnyanzi/Verenigd Koninkrijk*).

Verzoeker toont met zijn uiteenzetting dan ook geen schending aan van artikel 8 van het EVRM.

3.16. Het is voorts voor ieder normaal redelijk denkend mens evident dat het, in een normale gezinssituatie, in het hoger belang is van de kinderen om niet te worden gescheiden van hun ouders. Dit impliceert dat wanneer ouders in België niet tot een verblijf zijn toegelaten of gemachtigd en zij het Rijk dienen te verlaten, zij zich hierbij dienen te laten vergezellen door hun jonge kinderen teneinde de belangen van deze kinderen en de gezinseenheid niet te schaden. Verweerder heeft met deze evidentie rekening gehouden, aangezien hij ten aanzien van alle gezinsleden besliste dat zij het grondgebied dienden te verlaten. Daarnaast moet worden gesteld dat niet blijkt dat verzoeker of een van zijn gezinsleden gezondheidsproblemen zou hebben, die hen zouden verhinderen om terug te keren naar het land van herkomst van haar echtgenote en waarmee verweerder onterecht geen rekening zou hebben gehouden.

Er blijkt derhalve niet dat verweerder enig dienstig gegeven buiten beschouwing zou hebben gelaten bij het nemen van de bestreden beslissing.

Een schending van artikel 74/13 van de vreemdelingenwet wordt niet aangetoond.

3.17. Aangezien niet betwist is dat verzoeker niet beschikt over een geldig visum en niet wordt aangetoond dat meer voordelige bepalingen vervat in een internationaal verdrag zouden verhinderen dat hem een bevel om het grondgebied te worden verlaten wordt afgegeven kan geen schending van artikel 7 van de vreemdelingenwet worden vastgesteld.

3.18. De uiteenzetting van verzoeker laat ook niet toe te concluderen dat de bestreden beslissing is genomen op grond van onjuiste gegevens, op kennelijk onredelijke wijze of met overschrijding van de appreciatiebevoegdheid waarover de gemachtigde van de staatssecretaris voor Asiel en Migratie en Administratieve Vereenvoudiging beschikt. Een schending van de materiële motiveringsplicht of het zorgvuldigheidsbeginsel blijkt derhalve niet.

3.19. Het evenredigheids- of proportionaliteitsbeginsel kan enkel spelen waar de overheid over een discretionaire beoordelingsbevoegdheid beschikt (RvS 13 december 2001, nr. 101.780). *In casu* wordt vastgesteld dat verweerder optrad in het raam van een gebonden bevoegdheid. Verzoeker kan dan ook niet dienstig verwijzen naar dit algemeen rechtsbeginsel.

3.20. De Raad benadrukt nog dat het hem niet toekomt de bestreden beslissing te toetsen aan billijkheidsoverwegingen zodat verzoeker niet dienstig de schending kan opwerpen van het billijkheidsbeginsel. Verzoeker laat na om een concrete uitleg aangaande de schending van "het beginsel van behoorlijk bestuur" te verschaffen, zodat dit onderdeel van het middel onontvankelijk is.

3.21. Het tweede middel is, in de mate dat het ontvankelijk is, ongegrond.

4. Korte debatten

De verzoekende partij heeft geen gegrond middel dat tot de nietigverklaring van de bestreden beslissing kan leiden aangevoerd. Aangezien er grond is om toepassing te maken van artikel 36 van het koninklijk besluit van 21 december 2006 houdende de rechtspleging voor de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen, wordt de vordering tot schorsing, als *accessorium* van het beroep tot nietigverklaring, samen met het beroep tot nietigverklaring verworpen.

OM DIE REDENEN BESLUIT DE RAAD VOOR VREEMDELINGENBETWISTINGEN:

Enig artikel

De vordering tot schorsing en het beroep tot nietigverklaring worden verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting op negentien februari tweeduizend zestien door:

mevr. C. DIGNEF,

wnd. voorzitter, rechter in vreemdelingenzaken,

dhr. R. VAN DAMME,

griffier.

De griffier,

De voorzitter,

R. VAN DAMME

C. DIGNEF