

Arrest

nr. 182 764 van 23 februari 2017
in de zaak RvV X / VIII

In zake: X

Gekozen woonplaats: ten X

tegen:

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

DE WND. VOORZITTER VAN DE VIIIste KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat X, die verklaart van Egyptische nationaliteit te zijn, op 9 augustus 2016 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 van 3 augustus 2016 tot afgifte van een bevel om het grondgebied te verlaten met vasthouding met het oog op verwijdering (bijlage 13septies).

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 4 november 2016, waarbij de terechtzitting wordt bepaald op 1 december 2016.

Gehoord het verslag van rechter in vreemdelingenzaken F. TAMBORIJN.

Gehoord de opmerkingen van advocaat T. VANHECKE, die *loco* advocaat B. DE VOS verschijnt voor de verzoekende partij en van advocaat M. DUBOIS, die *loco* advocaat E. MATTERNE verschijnt voor de verwerende partij.

WIJST NA BERAAD HET VOLGENDE ARREST:

1. Nuttige feiten ter beoordeling van de zaak

1.1. Verzoeker kwam op 3 maart 2013 toe op het Belgische grondgebied en diende op 4 maart 2013 een asielaanvraag in.

1.2. Verzoeker diende op 2 april 2014 een aanvraag in om machtiging tot verblijf in toepassing van artikel 9ter 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).

1.3. De gemachtigde van de staatssecretaris voor Asiel en Migratie, Maatschappelijke Integratie en Armoedebestrijding trof op 16 april 2014 de beslissing waarbij de in punt 1.2. vermelde aanvraag onontvankelijk werd verklaard.

1.4. Verzoeker diende op 27 mei 2014 een tweede aanvraag in om machtiging tot verblijf in toepassing van artikel 9ter van de vreemdelingenwet.

1.5. De gemachtigde van de staatssecretaris voor Asiel en Migratie, Maatschappelijke Integratie en Armoedebestrijding trof op 25 juni 2014 de beslissing waarbij de in punt 1.4. vermelde aanvraag onontvankelijk werd verklaard.

1.6. Verzoeker diende op 1 augustus 2014 een derde aanvraag in om machtiging tot verblijf in toepassing van artikel 9ter van de vreemdelingenwet.

1.7. De gemachtigde van de staatssecretaris voor Asiel en Migratie, Maatschappelijke Integratie en Armoedebestrijding trof op 10 september 2014 de beslissing waarbij de in punt 1.6. vermelde aanvraag onontvankelijk werd verklaard.

1.8. Verzoeker diende op 24 september 2014 een vierde aanvraag in om machtiging tot verblijf in toepassing van artikel 9ter van de vreemdelingenwet.

1.9. De gemachtigde van de Minister van Justitie, belast met Asiel en Migratie, Maatschappelijke Integratie en Armoedebestrijding trof op 8 oktober 2014 de beslissing waarbij de in punt 1.8. vermelde aanvraag onontvankelijk werd verklaard. De vordering tot schorsing en het beroep tot nietigverklaring, dat verzoeker tegen deze beslissing had ingesteld, werd door de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen (hierna: de Raad) verworpen in zijn arrest van 12 februari 2015 (RvV 12 februari 2015, nr. X).

1.10. De commissaris-generaal voor de vluchtelingen en de staatlozen (hierna: de commissaris-generaal) trof op 19 december 2014 de beslissing tot weigering van de vluchtelingenstatus en weigering van de subsidiaire beschermingsstatus. Na beroep weigerde de Raad de vluchtelingenstatus en de subsidiaire beschermingsstatus in zijn arrest van 8 september 2015 (RvV 8 september 2015, nr. X).

1.11. De gemachtigde van de staatssecretaris voor Asiel en Migratie en Administratieve Vereenvoudiging (hierna: de staatssecretaris) trof op 9 januari 2015 de beslissing tot afgifte van een bevel om het grondgebied te verlaten – asielzoeker (bijlage 13quinquies).

1.12. Verzoeker diende op 3 augustus 2016 een aanvraag in om machtiging tot verblijf in toepassing van artikel 9bis van de vreemdelingenwet.

1.13. De gemachtigde van de staatssecretaris trof op 3 augustus 2016 de beslissing tot afgifte van een bevel om het grondgebied te verlaten met vasthouding met het oog op verwijdering (bijlage 13septies). Verzoeker werd hiervan diezelfde dag in kennis gesteld.

Dit vormt de bestreden beslissing, waarvan de motieven luiden als volgt:

“BEVEL OM HET GRONDGEBIED TE VERLATEN MET VASTHOUDING MET HET OOG OP VERWIJDERING

Bevel om het grondgebied te verlaten

Aan de Heer, die verklaart te heten:

naam: I.(...) I.(...) A.(...) A.(...)

voornaam: Y.(...)

geboortedatum: (...)

geboorteplaats: (...)

nationaliteit: Egypte

In voorkomend geval, ALIAS: /

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

REDEN VAN DE BESLISSING EN VAN DE AFWEZIGHEID VAN EEN TERMIJN OM HET GRONDGEBIED TE VERLATEN:

Het bevel om het grondgebied te verlaten wordt afgegeven in toepassing van volgende artikelen van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen en volgende feiten en/of vaststellingen:

Artikel 7, alinea 1:

**1° wanneer hij het Rijk verblijft zonder houder te zijn van de bij artikel 2 vereiste documenten;*

Artikel 74/14: Reden waarom geen termijn voor vrijwillig vertrek wordt toegestaan:

*artikel 74/14 §3, 4° : de onderdaan van een derde land heeft niet binnen de toegekende termijn aan een eerdere beslissing tot verwijdering gevolg gegeven

Betrokkene is niet in het bezit van een geldig visum op het moment van zijn arrestatie.

Betrokkene heeft geen gevolg gegeven aan een eerder bevel om het grondgebied te verlaten betekend op 14/01/2015.

Betrokkene deed meerdere aanvragen tot regularisatie op basis van artikel 9ter. Uit de vaststellingen van de afdeling 9ter van DVZ is gebleken dat betrokkene niet voldoet aan de criteria vervat in artikel 9ter van de Vreemdelingenwet, en kan redelijkerwijze worden afgeleid dat de betrokkene geen reëel risico loopt op een behandeling strijdig met artikel 3 van het EVRM. Het administratief dossier bevat daarnaast geen stukken die er op kunnen wijzen dat sinds de vaststellingen van de DVZ de gezondheidstoestand van betrokkene in die mate zou zijn gewijzigd, dat betrokkene bij zijn verwijdering een reëel risico loopt op een behandeling strijdig met artikel 3 van het EVRM. In Egypte is een adequate behandeling mogelijk van de medische aandoening, deze is bovendien voldoende toegankelijk. Betrokkene heeft de nodige medicatie bij zich en heeft toegang tot een controle-arts.

Terugleiding naar de grens

REDEN VAN DE BESLISSING TOT TERUGLEIDING NAAR DE GRENS:

Met toepassing van artikel 7, tweede lid, van de wet van 15 december 1980, is het noodzakelijk om de betrokkene zonder verwijl naar de grens te doen terugleiden, met uitzondering van de grens van de staten die het Schengenacquis ten volle toepassen om de volgende redenen:

Reden van het bevel om het grondgebied te verlaten:

Betrokkene verblijft op het Schengengrondgebied zonder een geldig visum. Hij respecteert de reglementeringen niet.

Betrokkene heeft geen gevolg gegeven aan een eerder bevel om het grondgebied te verlaten betekend op 14/01/2015.

Het is dus weinig waarschijnlijk dat hij gevolg zal geven aan een bevel om het grondgebied te verlaten dat aan hem afgeleverd zal worden.

Betrokkene weigert manifest om op eigen initiatief een einde te maken aan zijn onwettige verblijfssituatie, zodat een gedwongen tenuitvoerlegging van de grensleiding noodzakelijk is.

Betrokkene diende op 04/03/2013 een asielaanvraag in. Het CGVS verwierp deze aanvraag op 19/12/2014. Deze beslissing met een bevel om het grondgebied te verlaten geldig 30 dagen (bijlage 13qq van 09/01/2015) werd per aangetekend schrijven betekend aan betrokkene op 14/01/2015.

Betrokkene heeft vervolgens een beroep bij de RVV ingediend. Dit beroep werd definitief verworpen op 08/09/2015 en betekend op 19/09/2015. (Door het CGVS en de RVV werd na diepgaand onderzoek vastgesteld dat verzoeker niet voldeed aan de voorwaarden opgenomen in de artikelen 48/3 en 48/4 van de Vreemdelingenwet en hem bijgevolg geen vluchtelingenstatus, noch de subsidiaire beschermingsstatus kon toegekend worden. Uit deze vaststelling kan redelijkerwijze worden afgeleid dat de betrokkene geen reëel risico loopt op een behandeling strijdig met artikel 3 van het EVRM. Het dossier bevat geen stukken die er op kunnen wijzen dat sinds de vaststellingen van het CGVS en de RVV de veiligheidstoestand in die mate zou zijn gewijzigd dat betrokkene bij haar verwijdering toch een reëel risico loopt op een behandeling strijdig met artikel 3 van het EVRM)

Betrokkene heeft op 02/04/2014 een medische regularisatie ingediend (9ter van de Vreemdelingenwet). Deze aanvraag werd onontvankelijk verklaard op 16/04/2014. Betrokkene nam kennis van deze beslissing op 22/04/2014.

Betrokkene heeft op 27/05/2014 een 2e medische regularisatie ingediend (9ter van de Vreemdelingenwet). Deze aanvraag werd onontvankelijk verklaard op 25/06/2014. Betrokkene nam kennis van deze beslissing op 03/07/2014.

Betrokkene heeft op 01/08/2014 een 3e medische regularisatie ingediend (9ter van de Vreemdelingenwet). Deze aanvraag werd onontvankelijk verklaard op 10/09/2014. Betrokkene nam kennis van deze beslissing op 22/09/2014.

Betrokkene heeft op 24/09/2014 een 4e medische regularisatie ingediend (9ter van de Vreemdelingenwet). Deze aanvraag werd onontvankelijk verklaard op 08/10/2014. Betrokkene nam kennis van deze beslissing op 22/10/2014. Betrokkene ging op 20/11/2014 in beroep tegen deze beslissing, op 12/02/2015 werd dit beroep verworpen door de RVV.

Uit de vaststellingen van de afdeling 9ter van DVZ is gebleken dat betrokkene niet voldoet aan de criteria vervat in artikel 9ter van de Vreemdelingenwet, en kan redelijkerwijze worden afgeleid dat de betrokkene geen reëel risico loopt op een behandeling strijdig met artikel 3 van het EVRM. Het administratief dossier bevat daarnaast geen stukken die er op kunnen wijzen dat sinds de vaststellingen van de DVZ de gezondheidstoestand van betrokkene in die mate zou zijn gewijzigd, dat betrokkene bij zijn verwijdering een reëel risico loopt op een behandeling strijdig met artikel 3 van het EVRM. In Egypte is een adequate

behandeling mogelijk van de medische aandoening, deze is bovendien voldoende toegankelijk. Betrokkene heeft de nodige medicatie bij zich en heeft toegang tot een controle-arts.

Betrokkene verklaart een vrouw te hebben in België (J.(...) M.(...) S.(...) H.(...) M.(...)). De echtgenote van de betrokkene vroeg op 18/03/2014 eveneens asiel aan in het Rijk, deze werd definitief verworpen op 08/09/2015. Ze kreeg een bevel om het grondgebied te verlaten met uitstel tot 26/09/2015. Zij verblijft dus ook illegaal op het grondgebied en zal samen met betrokkene worden verwijderd. Er kan hier dus niet gesproken worden over een schending van art. 8 EVRM.

Vasthouding

REDEN VAN DE BESLISSING TOT VASTHOUDING:

Met de toepassing van artikel 7, derde lid van de wet van 15 december 1980, dient de betrokkene te dien einde opgesloten te worden, aangezien zijn terugleiding naar de grens niet onmiddellijk kan uitgevoerd worden en op basis van volgende feiten:

Betrokkene verblijft op het Schengengrondgebied zonder een geldig visum. Hij respecteert de reglementeringen niet.

Betrokkene heeft geen gevolg gegeven aan een eerder bevel om het grondgebied te verlaten betekend op 14/01/2015.

Het is dus weinig waarschijnlijk dat hij gevolg zal geven aan een bevel om het grondgebied te verlaten dat aan hem afgeleverd zal worden.

Betrokkene weigert manifest om op eigen initiatief een einde te maken aan zijn onwettige verblijfssituatie, zodat een gedwongen tenuitvoerlegging van de grensleiding noodzakelijk is.

Betrokkene diende op 04/03/2013 een asielaanvraag in. Het CGVS verwierp deze aanvraag op 19/12/2014. Deze beslissing met een bevel om het grondgebied te verlaten geldig 30 dagen (bijlage 13qq van 09/01/2015) werd per aangetekend schrijven betekend aan betrokkene op 14/01/2015.

Betrokkene heeft vervolgens een beroep bij de RVV ingediend. Dit beroep werd definitief verworpen op 08/09/2015 en betekend op 19/09/2015. (Door het CGVS en de RVV werd na diepgaand onderzoek vastgesteld dat verzoeker niet voldeed aan de voorwaarden opgenomen in de artikelen 48/3 en 48/4 van de Vreemdelingenwet en hem bijgevolg geen vluchtelingenstatus, noch de subsidiaire beschermingsstatus kon toegekend worden. Uit deze vaststelling kan redelijkerwijze worden afgeleid dat de betrokkene geen reëel risico loopt op een behandeling strijdig met artikel 3 van het EVRM. Het dossier bevat geen stukken die er op kunnen wijzen dat sinds de vaststellingen van het CGVS en de RVV de veiligheidstoestand in die mate zou zijn gewijzigd dat betrokkene bij haar verwijdering toch een reëel risico loopt op een behandeling strijdig met artikel 3 van het EVRM)

Betrokkene heeft meerdere aanvragen tot verblijf op basis van artikel 9ter van de wet van 15/12/1980 ingediend. Deze aanvragen werden geweigerd. Deze beslissingen zijn aan betrokkene betekend. Volgens de arts van DVZ houdt een terugkeer naar Egypte geen schending van artikel 3 van het EVRM in. Betrokkene heeft de nodige medicatie bij zich en heeft toegang tot een controle-arts.

Betrokkene verklaart een vrouw te hebben in België (J.(...) M.(...) S.(...) H.(...) M.(...)). De echtgenote van de betrokkene vroeg op 18/03/2014 eveneens asiel aan in het Rijk, deze werd definitief verworpen op 08/09/2015. Ze kreeg een bevel om het grondgebied te verlaten met uitstel tot 26/09/2015. Zij verblijft dus ook illegaal op het grondgebied en zal samen met betrokkene worden verwijderd. Er kan hier dus niet gesproken worden over een schending van art. 8 EVRM.

In uitvoering van deze beslissingen, gelasten wij, L.(...) C.(...) A.(...), Attaché, gemachtigde van de Staatssecretaris voor Asiel en Migratie,

de Politiecommissaris van/de Korpschef van de politie van Mariakerke

en de verantwoordelijke van het gesloten centrum te 127bis Steenokkerzeel,

de betrokkene, I.(...) I.(...) A.(...) A.(...) Y.(...), op te sluiten in de lokalen van het centrum te/in de gevangenis te 127bis Steenokkerzeel."

1.14. Tevens trof de gemachtigde van de staatssecretaris op 3 augustus 2016 de beslissing tot het opleggen van een inreisverbod (bijlage 13sexies).

1.15. Het tegen de huidige bestreden beslissing ingestelde beroep, om bij uiterst dringende noodzakelijkheid de schorsing van de tenuitvoerlegging te vorderen, werd door de Raad bij arrest van 9 augustus 2016 verworpen (RvV 9 augustus 2016, nr. X).

1.16. Verzoeker diende op 26 oktober 2016 een vijfde aanvraag in om machtiging tot verblijf in toepassing van artikel 9ter van de vreemdelingenwet.

1.17. De gemachtigde van de staatssecretaris trof op 17 november 2016 de beslissing waarbij de in punt 1.12. vermelde aanvraag om machtiging tot verblijf op grond van artikel 9bis van de vreemdelingenwet onontvankelijk werd verklaard.

2. Over de rechtspleging

Aan verzoeker werd het voordeel van de kosteloze rechtspleging toegestaan, zodat niet kan worden ingegaan op de vraag van de verwerende partij om de kosten ten laste van verzoeker te leggen.

3. Over de ontvankelijkheid

3.1. De bestreden beslissing houdt een maatregel in van vrijheidsberoving, zoals bedoeld in artikel 71, eerste lid, van de vreemdelingenwet. Voormeld wetsartikel luidt als volgt:

*“De vreemdeling die het voorwerp is van een maatregel van vrijheidsberoving genomen met toepassing van de artikelen (...) 7, (...) kan tegen die maatregel beroep instellen door een verzoekschrift neer te leggen bij de Raadkamer van de Correctionele Rechtbank van zijn verblijfplaats in het Rijk of van de plaats waar hij werd aangetroffen.
(...)”*

3.2. Voor zover verzoeker zich met zijn vordering richt tegen de beslissing tot vasthouding, dient te worden opgemerkt dat op grond van voormeld artikel 71, eerste lid, van de vreemdelingenwet enkel een beroep bij de Raadkamer van de Correctionele Rechtbank van zijn verblijfplaats openstaat. De Raad is dienaangaande onbevoegd bij gebrek aan rechtsmacht.

De vordering is niet ontvankelijk voor zover ze gericht is tegen de beslissing tot vasthouding waarmee de bestreden beslissing gepaard gaat.

4. Onderzoek van het beroep

4.1. In een enig middel voert verzoeker de schending aan van artikel 8 van het Europees Verdrag tot Bescherming van de Rechten van de Mens en de Fundamentele Vrijheden, ondertekend te Rome op 4 november 1950 en goedgekeurd bij de wet van 13 mei 1955 (hierna: het EVRM), van de artikelen 2 en 3 van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen, van de artikelen 7, 62 en 74/13 van de vreemdelingenwet en van het redelijkheids- en het zorgvuldigheidsbeginsel en van de motiveringsplicht “(...) als algemene beginsel van behoorlijk bestuur.” Verzoeker stelt in zijn enig middel het volgende:

*“Eerste onderdeel: De verwerende partij schendt het zorgvuldigheidsbeginsel als algemeen beginsel van behoorlijk bestuur door geen rekening te houden met de indiening van de aanvraag 9bis Vw. op 3 augustus 2016. waarvan de administratieve kost voorheen werd betaald op 2 augustus 2016 wat verwerende partij bekend was of moest zijn op het ogenblik van het nemen van haar beslissing De bestreden beslissing wordt gesteund op artikel 7, alinea 1 Vw. Deze bepaling luidt als volgt:
(...)”*

Uit de letterlijke bewoording van artikel 7 Vw. blijkt bijgevolg dat er rekening moet gehouden worden met meer voordelige bepalingen vervat in een internationaal verdrag.

*Artikel 74/13 Vw. verduidelijkt met welke internationale bepalingen rekening moet worden gehouden:
(...)”*

Het zorgvuldigheidsbeginsel als behoorlijk bestuur legt de overheid de verplichting op haar beslissingen op zorgvuldige wijze voor te bereiden en te steunen op een correcte feitenvinding (RvS 22 maart 2010).

Echter, uit de bestreden beslissing kan niet opgemaakt worden dat verwerende partij in concreto een onderzoek heeft verricht naar het gezins- familie, en privéleven van verzoeker op basis van de informatie en de documenten waarover verwerende partij beschikte of moest beschikken.

De verwerende partij wijst enkel op het feit dat zijn echtgenote J.(...) M.(...) S.(...) H.(...) M.(...) tevens illegaal op het grondgebied verblijft en samen met verzoeker zal worden verwijderd.

Door expliciet enkel en alleen te wijzen op het feit dat de echtgenote van verzoeker illegaal op het grondgebied verblijft, is het duidelijk dat de verwerende partij met de navolgende andere elementen van het gezins- familie, en privéleven geen rekening heeft gehouden.

Verwerende partij heeft géén rekening gehouden met het indienen door verzoeker van zijn aanvraag in toepassing van artikel 9bis Vw., waarvan de administratieve kost reeds werd betaald op 2 augustus 2016 (stuk 1), waarna meteen deze laatste aanvraag werd ingediend op 3 augustus 2016 (stuk 2).

Vooraleer verwerende partij de bestreden beslissing heeft genomen op 3 augustus 2016, was zij aldus op de hoogte dat een aanvraag in toepassing van artikel 9bis Vw. door verzoeker werd of zou worden ingediend, minstens door de betaling van de administratieve kost op 2 augustus 2016 (stuk 1) en navolgend zeker op de hoogte door de indiening van deze laatste aanvraag op 3 augustus 2016 (stuk 2).

Deze laatste aanvraag van verzoeker in toepassing van artikel 9bis Vw. verwees tevens uitdrukkelijk naar artikel 8 EVRM dat het recht op privé-, familie- en gezinsleven garandeert en haalde onder meer volgende samengevatte overwegingen aan:

"3.1.1. Artikel 8 EVRM

Verzoeker verblijft reeds meer dan drie jaar in BELGIË. Daar zijn vrouw hem op 17 maart 2014 vervoegd heeft en hij hier meerdere familieleden heeft wonen, heeft hij in BELGIË een volwaardig privé-, gezins- en familieleven uitgebouwd, (stuk 5 en stuk 6)

Door zijn engagement in E. (...) en F. (...) en zijn positieve houding, om zich te integreren heeft hij in BELGIE veel vriendschappelijke relaties opgebouwd, (stuk 7, stuk 12 en stuk 13)

3.1.2. Werk

Verzoeker werkt sinds anderhalf jaar bij S. (...) te Oostende, (stuk 8 en stuk 9)

Verzoeker is een stipte en harde werknemer, waardoor zijn baas zeer tevreden is over hem.

Verzoeker heeft dus -werk, in de toekomst kan hij ook bij S. (...) blijven werken, waardoor hij een eigen inkomen heeft en zelf in het onderhoud van zijn vrouw en zichzelf kan voorzien. Hierdoor valt hij ook niet ten laste van de maatschappij.

zijn werk bij S. (...) helpt verzoeker om zich nog meer te integreren in onze maatschappij.

3.1.3. Integratie

Verzoeker volgde enthousiast Nederlandse lessen, waarbij hij schitterende resultaten behaalde, (stuk 10)

Hij kan tevens een attest voorleggen van zijn cursus maatschappelijke integratie, (stuk 11)

Hij is ondervoorzitter bij E. (...), waarvoor hij zich heel gedreven geëngageerd. Hij is tevens lid van F. (...). Door zijn enthousiaste inzet voor de samenleving, kan hij rekenen op veel vriendschappelijke relaties. Hij zet zich in voor de Belgische samenleving op een manier die maar weinig Belgen hem na doen. (stuk 7, stuk 12 en stuk 13)"

Verwerende partij beschikte dus over deze informatie en documentatie of diende hiervan op de hoogte te zijn, minstens diende verwerende partij verder onderzoek te verrichten in de wetenschap van deze aanvraag in toepassing van artikel 9bis Vw en de voorafgaande betaling van de administratieve kost desbetreffend.

Het zorgvuldigheidsbeginsel houdt in dat verwerende partij zich diende te informeren over alle relevante elementen om met kennis van zaken een beslissing te nemen (RvS 11 juni 2002, nr. 107,624).

In casu werd geen rekening gehouden met het werkelijke gezins- en familieleven van verzoeker met zijn partner, vermits verwerende partij geen rekening heeft gehouden met de aanvraag in toepassing van artikel 9bis Vw. waarvoor de administratieve kost werd betaald op 2 augustus 2016 (stuk 1) en die werd ingediend op 3 augustus 2016 (stuk 2).

Deze gegevens die verwerende partij bekend waren of moesten zijn of waarnaar verder onderzoek zich opdroeg vooraleer het nemen, van de bestreden beslissing, zijn uitermate belangrijk in de afweging. Verwerende partij heeft geen enkele afweging dienaangaande gemaakt en geen enkel onderzoek gevoerd.

Minstens diende de verwerende partij deze gegevens in haar afweging mee te nemen bij het nemen van de bestreden beslissing. Dit heeft de verwerende partij echter nagelaten. De verwerende partij maakt in haar beslissing niet de minste melding van deze gegevens, die - als ze in de afweging zouden meegenomen zijn - wellicht tot een andere beslissing zouden hebben kunnen geleid.

Door geen dergelijke afweging te maken schendt de verwerende partij het zorgvuldigheidsbeginsel.

Het middel is gegrond.

Tweede onderdeel: Verwerende partij schendt de artikelen 7, 74/13, 62 van de vreemdelingenwet, artikel 8 EVRM, het artikel 2 en 3 wet motiveringsplicht bestuurshandelingen, het redelijkheidsbeginsel en de motiveringsplicht als algemene beginsel van behoorlijk bestuur, doordat de overheid onvoldoende rekening heeft gehouden met het gezins- familie- en privéleven van verzoeker.

Overeenkomstig artikel 8 EVRM is een inmenging in het gezins- familie, en privéleven weliswaar mogelijk, doch er dient een zorgvuldige afweging te worden gemaakt.

Bij het maken van de afweging tussen het gezins- familie, en privéleven van verzoeker en het noodzakelijk belang om verzoeker uit te wijzen, heeft verwerende partij enkel rekening gehouden met de illegale aanwezigheid van zijn echtgenote op het grondgebied en dat zij samen met verzoeker daarvan dient te worden verwijderd.

Verwerende partij heeft geen rekening gehouden met de bovenstaande gegevens (hierboven vermeld in het eerste onderdeel) die haar bekend waren of moesten zijn op het ogenblik van het nemen van de bestreden beslissing, of waarnaar zij verder onderzoek had moeten voeren.

Er is tevens geen enkele evenredigheidstoets gedaan.

Gezien die afweging op basis van deze voor verwerende partij bekende gegevens van verzoeker, afwezig is bij de motivering, is de beslissing evident niet redelijk en niet proportioneel.

*Hierdoor heeft verwerende partij de artikelen 7, 74/13, 62 van de vreemdelingenwet, artikel 8 EVRM, het artikel 2 en 3 wet motiveringsplicht bestuurshandelingen, het redelijkheidsbeginsel en de motiveringsplicht als algemene beginsel van behoorlijk bestuur, geschonden.
Het middel is gegrond.”*

Verzoeker voegt volgende bijlagen toe aan zijn verzoekschrift: een betalingsbewijs aangaande de door verzoeker ingediende aanvraag om machtiging tot verblijf op grond van artikel 9bis van de vreemdelingenwet van 3 augustus 2016 (verzoekschrift, bijlage 1), de in punt 1.12. vermelde aanvraag om machtiging tot verblijf op grond van artikel 9bis van de vreemdelingenwet van 3 augustus 2016 (verzoekschrift, bijlage 2) en het in punt 1.14. vermelde aan verzoeker opgelegde inreisverbod (verzoekschrift, bijlage 4).

4.2. De Raad mag zich bij het beoordelen van de redelijkheid van de genomen beslissing niet in de plaats stellen van de bevoegde overheid. Hij beschikt te dezen slechts over een marginale toetsingsbevoegdheid. Dit betekent dat hij alleen die beslissing strijdig met het redelijkheidsbeginsel kan bevinden die dermate buiten verhouding staat tot de feiten dat geen enkele redelijk oordelende overheid die beslissing zou nemen (RvS 17 juni 2013, nr. 223 931).

4.3. Het zorgvuldigheidsbeginsel houdt in dat het bestuur zijn beslissing op zorgvuldige wijze moet voorbereiden. Dit impliceert dat de beslissing dient te steunen op werkelijk bestaande en concrete feiten die met de vereiste zorgvuldigheid werden vastgesteld. De zorgvuldigheid verplicht de overheid onder meer om zorgvuldig te werk te gaan bij de voorbereiding van de beslissing en ervoor te zorgen dat de feitelijke en juridische aspecten van het dossier deugdelijk onderzocht worden, zodat de overheid met kennis van zaken kan beslissen (RvS 22 november 2012, nr. 221 475).

4.4. De artikelen 2 en 3 van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen, en bij uitbreiding artikel 62 van de vreemdelingenwet, hebben betrekking op de formele motiveringsplicht (cf. RvS 21 oktober 2003, nr. 124.464). Deze heeft tot doel de bestuurde in kennis te stellen van de redenen waarom de administratieve overheid haar beslissing heeft genomen, zodat hij kan beoordelen of er aanleiding toe bestaat de beroepen in te stellen waarover hij beschikt. Voornoemde artikelen verplichten de overheid in de akte de juridische en feitelijke overwegingen op te nemen die aan de beslissing ten grondslag liggen en dit op een afdoende wijze (RvS 6 september 2002, nr. 110.071; RvS 21 juni 2004, nr. 132.710).

4.5. Zowel bij het beoordelen van de zorgvuldigheidsplicht als bij de beoordeling van de motiveringsplicht treedt de Raad niet op als rechter in hoger beroep die de ware toedracht van de feiten gaat vaststellen. Hij onderzoekt enkel of de overheid in redelijkheid is kunnen komen tot de door haar gedane feitenvaststelling en of er in het dossier geen gegevens voorhanden zijn die met die vaststelling onverenigbaar zijn. Verder toetst de Raad in het kader van zijn wettigheidscontrole of het bestuur de feitelijke vaststellingen correct heeft beoordeeld en of het op grond daarvan niet onredelijk tot zijn besluit is gekomen (cf. RvS 7 december 2001, nr. 101.624).

4.6. De bestreden beslissing vermeldt uitdrukkelijk het door verzoeker geschonden geachte artikel 7 van de vreemdelingenwet als haar juridische grondslag, in het bijzonder artikel 7, eerste lid, 1°, van de vreemdelingenwet. Deze wetsbepaling luidt als volgt:

*“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.
1° wanneer hij in het Rijk verblijft zonder houder te zijn van de bij artikel 2 vereiste documenten;
(...)”*

4.7. In zijn middel betwist verzoeker niet in het minst de feitelijke vaststelling van de gemachtigde van de staatssecretaris dat hij *“niet in het bezit (was) van een geldig visum op het moment van zijn arrestatie”*, waardoor in beginsel een bevel om het grondgebied te verlaten diende te worden afgeleverd. Voormelde vaststelling volstaat immers om de beslissing tot afgifte van een bevel om het grondgebied te verlaten op afdoende wijze te schragen.

4.8. Volgens verzoeker werd echter door de gemachtigde van de staatssecretaris bij het nemen van de verwijderingsmaatregel onvoldoende onderzoek verricht naar zijn gezins-, familie en privéleven, zoals voorzien in het door hem geschonden geachte artikel 74/13 van de vreemdelingenwet. Deze wetsbepaling luidt als volgt:

“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.”

In het bijzonder werd volgens verzoeker geen rekening gehouden met de aanvraag om machtiging tot verblijf op grond van artikel 9bis van de vreemdelingenwet, ingediend op 3 augustus 2016 bij de burgemeester van de stad Oostende, waarvan een aantal bewijzen aan het verzoekschrift worden toegevoegd (verzoekschrift, bijlagen 1 en 2).

4.9. Verzoeker kan echter onmogelijk worden bijgetreden waar hij de gemachtigde van de staatssecretaris een onzorgvuldigheid verwijt doordat met de inhoud van de aanvraag om machtiging tot verblijf op grond van artikel 9bis van de vreemdelingenwet van 3 augustus 2016 geen rekening zou zijn gehouden. De Raad wijst erop dat de stukken, waarop verzoeker zich baseert, louter aantonen dat op 2 augustus 2016 een bedrag van 215 euro zou zijn overgeschreven en dat er op 3 augustus 2016 een aangetekend schrijven werd verzonden naar de burgemeester van de stad Oostende. Aangezien de bestreden beslissing werd genomen op dezelfde dag, 3 augustus 2016, maakt verzoeker niet aannemelijk dat deze aanvraag om machtiging tot verblijf door het gemeentebestuur van Oostende reeds zou zijn overgemaakt aan de gemachtigde van de staatssecretaris, hetgeen zou impliceren dat de feitelijke verblijfplaats van betrokkene reeds zou zijn gecontroleerd, zoals uiteengezet in de ministeriële omzendbrief van 21 juni 2007 betreffende de wijzigingen in de reglementering betreffende het verblijf van vreemdelingen ten gevolge van de inwerkingtreding van de wet van 15 september 2006 (B.S., 4 juli 2007). Verzoeker toont niet aan dat hij op 3 augustus 2016 (de dag van het nemen van de bestreden beslissing) al in het bezit was van een attest van inontvangstname, wat erop zou kunnen wijzen dat zijn aanvraag wel degelijk in overweging werd genomen. Bijgevolg kan verzoeker er niet van uitgaan dat de gemachtigde van de staatssecretaris op de hoogte was van het feit dat er een aanvraag om machtiging tot verblijf werd ingediend, laat staan dat laatstgenoemde kennis kon hebben van de inhoud van deze aanvraag en de erin aangehaalde elementen in verband met het privé- en gezinsleven in België. Verzoeker kan derhalve niet dienstig voorhouden dat de gemachtigde van de staatssecretaris in de beslissing een afweging had moeten maken in het licht van de elementen die in de aanvraag werden ingeroepen. Ten overvloede dient te worden aangestipt dat ter terechtzitting werd opgeworpen dat de aanvraag om machtiging tot verblijf van 3 augustus 2016 op 17 november 2016 onontvankelijk werd verklaard.

4.10. Artikel 8 van het EVRM luidt als volgt:

“1. Eenieder heeft recht op eerbiediging van zijn privé leven, zijn gezinsleven, zijn huis en zijn briefwisseling.

2. Geen inmenging van enig openbaar gezag is toegestaan met betrekking tot de uitoefening van dit recht dan voor zover bij de Wet is voorzien en in een democratische samenleving nodig is in het belang van 's lands veiligheid, de openbare veiligheid, of het economisch welzijn van het land, de bescherming van de openbare orde en het voorkomen van strafbare feiten, de bescherming van de rechten en vrijheden van anderen.”

Het waarborgen van een recht op respect voor het privé- en/of familie- en gezinsleven veronderstelt het bestaan van een privé- en/of familie- en gezinsleven. Wanneer een schending van het recht op respect voor het privé- en/of familie- en gezinsleven wordt aangevoerd, kijkt de Raad dan ook in de eerste plaats na of er een privé- en/of familie- en gezinsleven bestaat in de zin van het EVRM, vooraleer te onderzoeken of een inbreuk werd gepleegd op het recht op respect voor het privé- en/of familie- en gezinsleven door het nemen van de bestreden beslissing. Bij de beoordeling of er al dan niet sprake is van een privé- en/of familie- en gezinsleven dient de Raad zich te plaatsen op het tijdstip waarop de bestreden beslissing is genomen (cf. EHRM 31 oktober 2002, *Yildiz/Oostenrijk*, § 34; EHRM 23 juni 2008, *Maslov/Oostenrijk* (GK), § 61).

Artikel 8 van het EVRM definieert het begrip ‘familie- en gezinsleven’, noch het begrip ‘privéleven’. Beide begrippen zijn autonome begrippen die onafhankelijk van het nationale recht dienen te worden geïnterpreteerd. De beoordeling of er al dan niet sprake is van een familie- of gezinsleven is in wezen een feitenkwestie die afhankelijk is van de aanwezigheid van effectief beleefde nauwe persoonlijke banden.

Wat het bestaan van een familie- en gezinsleven betreft, moet vooreerst worden nagegaan of er sprake is van een familie of een gezin. Vervolgens moet blijken dat in de feiten de persoonlijke band tussen deze familie- of gezinsleden voldoende hecht is (cf. EHRM 12 juli 2001, *K. en T./Finland (GK)*, § 150; EHRM 2 november 2010, *Şerife Yiğit/Turkije (GK)*, § 93).

De volgende vraag die de Raad dient te onderzoeken is of er sprake is van een schending van het recht op eerbiediging van het privé- en/of familie- en gezinsleven. Of daarvan daadwerkelijk sprake is, moet nagezien worden in het licht van de vraag of de vreemdeling voor de eerste keer om toelating tot binnenkomst en/of verblijf heeft verzocht, dan wel of het gaat om de weigering van een voortgezet verblijf.

Gaat het namelijk om een eerste toelating, zoals in onderhavig geval, dan oordeelt het EHRM dat er geen inmenging is en geschiedt geen toetsing aan de hand van het tweede lid van artikel 8 van het EVRM. In dit geval moet eerder onderzocht worden of er een positieve verplichting is voor de Staat om de betrokken vreemdeling op zijn grondgebied te laten komen of blijven zodat hij zijn recht op eerbiediging van het privé- en/of familie- en gezinsleven aldaar kan handhaven en ontwikkelen (cf. EHRM 28 november 1996, *Ahmut/Nederland*, § 63; EHRM 31 januari 2006, *Rodrigues Da Silva en Hoogkamer/Nederland*, § 38; EHRM 3 oktober 2014, *Jeunesse/Nederland (GK)*, § 105). Dit geschiedt aan de hand van de 'fair balance'-toets waarbij wordt nagegaan of de Staat een redelijke afweging heeft gemaakt tussen de concurrerende belangen van het individu enerzijds, en de samenleving anderzijds.

4.11. De Raad stelt vast dat in de bestreden beslissing volgende afweging teruggevonden kan worden met betrekking tot het gezinsleven van verzoeker: "(...) *Betrokkene verklaart een vrouw te hebben in België (J.(...) M.(...) S.(...) H.(...) M.(...)). De echtgenote van de betrokkene vroeg op 18/03/2014 eveneens asiel aan in het Rijk, deze werd definitief verworpen op 08/09/2015. Ze kreeg een bevel om het grondgebied te verlaten met uitstel tot 26/09/2015. Zij verblijft dus ook illegaal op het grondgebied en zal samen met betrokkene worden verwijderd. Er kan hier dus niet gesproken worden over een schending van art. 8 EVRM. (...)*" Verzoeker kan dus niet voorhouden dat er geen enkele evenredigheidstoets zou zijn gebeurd. Waar verzoeker in zijn tweede middelonderdeel wederom verwijst naar de aanvraag om machtiging tot verblijf op grond van artikel 9bis van de vreemdelingenwet van 3 augustus 2016, stoffeert hij zijn middel niet met concrete bewijzen die een beschermenswaardig privé- en gezinsleven in België op overtuigende wijze zouden kunnen aantonen.

4.12. Wat het ingeroepen privéleven betreft, merkt de Raad op dat verzoeker een aantal elementen aanhaalt inzake tewerkstelling en zijn engagement in het verenigingsleven. Aangezien deze elementen niet worden gestaafd met stukken en verzoeker niet aannemelijk maakt dat de elementen die verband houden met zijn privéleven een positieve verplichting in het leven zouden roepen in hoofde van de Belgische overheid, kan er ook op dit punt geen schending van artikel 8 van het EVRM worden aangenomen.

4.13. Aangaande de opmerking van de raadsman van verzoeker ter terechtzitting dat er op 26 oktober 2016 een nieuwe aanvraag op grond van artikel 9ter van de vreemdelingenwet zou zijn ingediend waarin nog geen beslissing is genomen, wijst de Raad erop dat hij de regelmatigheid van een bestuurshandeling dient te beoordelen in functie van de gegevens waarover het bestuur ten tijde van het nemen van zijn beslissing kon beschikken om deze beslissing te nemen (RvS 2 juli 2008, nr. 2.982 (c)). Aangezien de aanvraag om machtiging tot verblijf pas 2,5 maanden na de bestreden beslissing werd ingediend, kon de gemachtigde van de staatssecretaris hiermee geen rekening houden. Bovendien wijst de Raad erop dat het indienen van een dergelijke aanvraag de uitvoerbaarheid van het thans aangevochten bevel om het grondgebied te verlaten in beginsel niet opschort. Ter terechtzitting stelt de aanwezige advocaat dat verzoeker niet 'fit to fly' werd bevonden omwille van hartproblemen. De Raad wijst erop dat het verzoeker desgevallend vrijstaat om op grond van artikel 74/14, § 1, derde tot vijfde lid, van de vreemdelingenwet om aan de gemachtigde van de staatssecretaris een verlenging van de termijn van het bevel om het grondgebied te verlaten aan te vragen.

4.14. Er werd geen schending aannemelijk gemaakt van artikel 8 van het EVRM, noch van de artikelen 7 en 74/13 van de vreemdelingenwet. De bestreden beslissing steunt op deugdelijke, feitelijke en juridische overwegingen en de motieven staan niet in kennelijke wanverhouding tot het besluit. Verzoeker toont niet aan dat de gemachtigde van de staatssecretaris bepaalde elementen niet of onvoldoende zou hebben onderzocht. Er is geen sprake van een schending van de motiveringsplicht, noch van het redelijkheids- of het zorgvuldigheidsbeginsel.

Het enig middel is ongegrond.

5. Korte debatten

De verzoekende partij heeft geen gegronde 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 drieëntwintig februari tweeduizend zeventien door:

dhr. F. TAMBORIJN,

wnd. voorzitter, rechter in vreemdelingenzaken,

dhr. K. VERKIMPEN,

griffier.

De griffier,

De voorzitter,

K. VERKIMPEN

F. TAMBORIJN