

RAAD VOOR VREEMDELINGENBETWISTINGEN

ARREST

nr. 22.779 van 5 februari 2009
in de zaak RvV X / II

In zake: X

Gekozen woonplaats: ten kantore van X

tegen:

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de minister van Migratie- en
asielbeleid

DE WND. VOORZITTER VAN DE IIde KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat X, die verklaart van Marokkaanse nationaliteit te zijn, op 25 april 2008 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van de beslissing van de burgemeester van de stad Mechelen van 26 maart 2008 houdende de onontvankelijkheid van de verblijfsaanvraag.

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.

Gelet op het arrest nr. 15.022 van 18 augustus 2008 waarbij de zaak wordt verwezen naar de algemene rol en de burgemeester van de stad Mechelen buiten de zaak wordt gesteld.

Gezien de regelmatig gewisselde memories.

Gelet op de beschikking van 19 december 2008, waarbij de terechtzitting wordt bepaald op 30 januari 2009.

Gehoord het verslag van rechter in vreemdelingenzaken J. CAMU.

Gehoord de opmerkingen van advocaat M. DE RAEDEMAEKER, die verschijnt voor de verzoekende partij en van advocaat Th. SCHREURS, die loco advocaat C. DECORDIER verschijnt voor de verwerende partij.

WIJST NA BERAAD HET VOLGENDE ARREST:

In de nota met opmerkingen voert de verwerende partij, met name de gemachtigde van de minister, aan dat de burgemeester van de stad Mechelen onterecht buiten de zaak werd

gesteld, nu duidelijk blijkt uit de bestreden beslissing dat deze genomen werd door de burgemeester of zijn gemachtigde en niet door de gemachtigde van de minister van Migratie- en asielbeleid.

De Raad stelt vast dat de bestreden beslissing een beslissing tot onontvankelijkheid van de verblijfsaanvraag (bijlage 15ter) betreft en genomen is in toepassing van artikel 12bis 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) en van artikel 26, §2 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen (hierna: KB van 8 oktober 1981).

In casu is artikel 12bis, §3, eerste lid van de Vreemdelingenwet van toepassing. Voornoemd artikel luidt als volgt:

“§ 3. In de in § 1, tweede lid, 1° en 2°, bedoelde gevallen, wanneer de in § 1 bedoelde vreemdeling zich bij het gemeentebestuur van zijn verblijfplaats aanbiedt en verklaart dat hij zich in één der in artikel 10 voorziene gevallen bevindt, wordt hij, na inzage van de documenten die vereist zijn voor zijn binnenkomst en verblijf en op voorwaarde dat alle bewijzen bedoeld in § 2 werden overgemaakt, ingeschreven in het vreemdelingenregister en in het bezit gesteld van een document waaruit blijkt dat de aanvraag werd ingediend, en van een document waaruit blijkt dat hij in het vreemdelingenregister werd ingeschreven.”

In de Memorie van toelichting (Wetsontwerp tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, *Parl. St.*, Kamer 2005-2006, nr.2478/001, p. 68) bij artikel 12 bis, §3, eerste lid van de Vreemdelingenwet wordt het volgende bepaald:

“(…)

a) Geval van de indiening van de aanvraag door een vreemdeling die houder is van een verblijfstitel of door een vreemdeling die gemachtigd is tot een verblijf van maximum drie maanden:

Deze aanvraag moet worden ingediend bij het gemeentebestuur van de verblijfplaats van de betrokkene dat verantwoordelijk is voor het onderzoek van de ontvankelijkheid van de aanvraag. Het gemeentebestuur moet zich ervan vergewissen dat de aanvrager voldoet aan de in § 1, tweede lid, 1° of 2° vastgelegde voorwaarden (die het mogelijk maken om het verzoek op het Belgisch grondgebied in te dienen). Het gaat niet om een doorgedreven onderzoek, wat bij het onderzoek ten gronde hoort, maar om de verificatie dat alle vereiste documenten worden overgelegd en dat ze, indien dat nodig is, aan de vereiste formele voorschriften (legalisatie) voldoen”

(…)”

Te dezen vormt artikel 26, §2 van het KB van 8 oktober 1981 de uitvoeringsbepaling van artikel 12 bis, §3 van de Vreemdelingenwet.

Artikel 26, §2 van het KB van 8 oktober 1981 luidt als volgt:

“§ 2. Indien de in artikel 12bis, § 3, van de wet bedoelde vreemdeling niet voldoet aan de voorwaarden vastgelegd in § 1, tweede lid, 1° en 2°, van dezelfde bepaling, geeft het gemeentebestuur hem kennis van de beslissing tot onontvankelijkverklaring van zijn aanvraag door afgifte van een document overeenkomstig het model van bijlage 15ter.

Het gemeentebestuur bezorgt onmiddellijk een kopie van dit document aan de gemachtigde van de minister.

Indien de vreemdeling zich bovendien in één van de in artikel 7 van de wet bepaalde gevallen bevindt wordt hem, in voorkomend geval, door middel van het formulier A of B, overeenkomstig de modellen van bijlage 12 of 13, kennis gegeven van de beslissing waarbij hem bevolen wordt het grondgebied te verlaten.”

Niettegenstaande dat een lezing van artikel 26, §2 van het KB van 8 oktober 1981 op zich tot twijfel kan leiden (nu het voormelde artikel door het gebruik van het woord ‘kennisgeven’ geen uitsluiting lijkt te geven over de beslissingsbevoegdheid betreffende een onontvankelijkverklaring van een verblijfsaanvraag), merkt de Raad op dat uit een samenlezing van de Memorie van toelichting bij artikel 12 bis, §3, eerste lid van de Vreemdelingenwet en artikel 26, §2 van het KB van 8 oktober 1981, onbetwistbaar voortvloeit dat de afgifte van een bijlage 15ter, waarbij de verblijfsaanvraag van een vreemdeling onontvankelijk verklaard wordt, behoort tot de autonome beslissingsbevoegdheid van de gemeente. Dit blijkt ook uit het model van de bijlage 15ter, gevoegd bij het KB van 8 oktober 1981.

Ten overvloede kan in deze nog verwezen worden naar punt III, B., 2.a), 1) van de omzendbrief van 21 juni 2007 betreffende de wijzigingen in de reglementering betreffende het verblijf van vreemdelingen tengevolge van de inwerkingtreding van de wet van 15 september 2006 (BS, 4 juli 2007) dat de autonome beslissingsbevoegdheid van de gemeente in deze bevestigt. Hierin wordt namelijk het volgende bepaald :

“(…) a) Onderzoek van de ontvankelijkheid van de aanvraag tot verblijf

1) De aanvrager verblijft al legaal in België (punten 1) en 2) hierboven)

Het gemeentebestuur gaat zelf na of de aanvrager voldoet aan alle voorwaarden voor de ontvankelijkheid van zijn aanvraag. De documenten die moeten worden overgelegd opdat de aanvraag ontvankelijk kan worden verklaard worden onder het onderstaande punt D. De Vereiste documenten (inventaris) opgesomd.

- Indien de aanvraag ontvankelijk is, schrijft het gemeentebestuur de betrokkene in het vreemdelingenregister in en overhandigt het hem een bijlage 15bis en een attest van immatriculatie (model A) met een geldigheidsduur van 9 maanden;

- Indien de aanvraag onontvankelijk is, overhandigt het gemeentebestuur hem een bijlage 15ter en, in voorkomend geval, een bevel om het grondgebied te verlaten. Indien het gemeentebestuur de bijlage 15ter invult, duidt het de reden van de beslissing aan door het juiste vakje aan te kruisen, en preciseert het ook de feitelijke reden(en).

In beide gevallen dient een kopie van het document dat aan de aanvrager afgegeven werd en de overgelegde documenten onverwijld naar de Dienst Vreemdelingenzaken – Bureau gezinshereniging - artikel 10(12)gestuurd te worden.(…)”

Het feit dat de Dienst Vreemdelingenzaken op 13 maart 2008 instructies verstuurt naar de burgemeester van Mechelen met het oog op de afgifte van een bijlage 15ter, doet in casu geen afbreuk aan de autonome beslissingsbevoegdheid van de gemeente inzake de afgifte van de bijlage 15ter.

Aldus dient, in tegenstelling tot wat gesteld werd in arrest 15.022 van 18 augustus 2008 van deze Raad, de burgemeester van de stad Mechelen in de zaak worden betrokken.

Gelet op het feit dat de burgemeester van de stad Mechelen buiten de zaak werd gesteld, dient, met het oog op de rechten van de verdediging, de zaak verwezen te worden naar de algemene rol teneinde de griffie toe te laten een beschikking (waarbij een zittingsdatum zal worden bepaald) te versturen naar de voornoemde burgemeester en deze de mogelijkheid te bieden om, overeenkomstig de bepalingen van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen en van het koninklijk besluit van 21 december 2006 houdende de rechtspleging voor de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen verweer te voeren.

OM DIE REDENEN BESLUIT DE RAAD VOOR VREEMDELINGENBETWISTINGEN:

Eerste artikel

De zaak wordt verwezen naar de algemene rol.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting op vijf februari tweeduizend en negen door:

mevr. J. CAMU,

wnd. voorzitter,
rechter in vreemdelingenzaken,

dhr. M. DENYS,

griffier.

De griffier,

De voorzitter,

M. DENYS.

J. CAMU.