

RAAD VOOR VREEMDELINGENBETWISTINGEN

ARREST

nr.5932 van 18 januari 2008
in de zaak X II

In zake: X en X
Gekozen woonplaats: X

tegen:

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de minister van Binnenlandse Zaken.

DE VOORZITTER VAN DE IIde KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat X en X, beiden van Servische nationaliteit op 24 oktober 2007 hebben ingediend om de nietigverklaring te vorderen van de beslissingen van de gemachtigde van de minister van Binnenlandse Zaken van 25 september 2007 houdende de weigering van de vestiging met bevel om het grondgebied te verlaten.

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.

Gezien de repliekmemorie.

Gelet op de beschikking van 6 december 2007, waarbij de terechtzitting wordt bepaald op 16 januari 2008 om 9u30.

Gehoord het verslag van kamervoorzitter Ch. BAMPS.

Gehoord de opmerkingen van advocaat M. MANDELBLAT, die verschijnt voor de verzoekende partij en van advocaat N. LUCAS die loco E. MATTERNE, verschijnt voor de verwerende partij.

WIJST NA BERAAD HET VOLGENDE ARREST:

1. Nuttige feiten ter beoordeling van de zaak.

1.1. B.N. en Z.B., beiden van Servische nationaliteit, dienen op 19 februari 2007 elk een aanvraag tot vestiging in in functie van hun schoonzoon, een Duitse EU-onderdaan.

1.2. Op 16 maart 2007 beslist de gemachtigde van de minister van Binnenlandse Zaken tot onontvankelijkheid van de aanvragen tot vestiging aangezien verzoekers niet het vereiste

bewijs aangaande de bloed- of aanverwantschap met de EG-vreemdeling hebben overgemaakt. Deze beslissing wordt op 26 maart 2007 aan verzoekers ter kennis gebracht.

1.3. Het verzoek tot herziening door verzoekers ingediend op 29 maart 2007 tegen voormelde beslissing wordt op 27 april 2007 onontvankelijk verklaard door de gemachtigde van de minister van Binnenlandse Zaken. Deze beslissing werd aan verzoekers betekend op 25 mei 2007.

1.4. Op 24 april 2007 dienen verzoekers een nieuwe aanvraag tot vestiging in functie van hun schoonzoon, waarbij het bewijs van aanverwantschap gevoegd werd. Op 6 juni 2007 beslist de gemachtigde van de minister van Binnenlandse Zaken tot voorlopig uitstel van de beslissing voor bijkomend onderzoek. Deze beslissing wordt op 14 juni 2007 aan verzoekers betekend.

1.5. Na voorlegging van de gevraagde documenten door verzoekers, beslist de gemachtigde van de minister van Binnenlandse Zaken op 24 september 2007 tot de afgifte van een identiteitskaart voor vreemdelingen aan verzoekers.

1.6. Op 24 september 2007 zendt de stad Antwerpen bewijzen aan de dienst Vreemdelingenzaken waaruit blijkt dat B.N., eerste verzoeker, een zelfstandige activiteit uitoefent en bijgevolg niet ten laste is van zijn Duitse schoonzoon.

1.7. Ingevolge deze gegevens beslist de gemachtigde van de minister van Binnenlandse Zaken op 25 september 2007 tot weigering van de vestiging met bevel om het grondgebied te verlaten, aan verzoekers betekend op 25 september 2007. Dit zijn de bestreden beslissingen die luiden als volgt:

ten aanzien van eerste verzoeker:

“In uitvoering van artikel 49 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 gewijzigd door art. 45 § 3 en 4 van het K.B. van 12 juni 1998 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, wordt de vestiging, aangevraagd op 24/04/2007 door B.N. {...}, geweigerd.

Aan betrokkene wordt het bevel gegeven het grondgebied te verlaten binnen 30 dagen.

Artikel 42 lid 3 van de wet van 15/12/1980.

REDEN VAN DE BESLISSING

Voldoet niet aan de voorwaarden om te genieten van het recht op vestiging als bloedverwant in de opgaande lijn:

Betrokkene heeft zelf voldoende inkomsten om in zijn levensonderhoud te voorzien. Bijgevolg is hij niet ten laste van zijn Duitse schoonzoon.”

ten aanzien van tweede verzoeker:

“In uitvoering van artikel 49 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 gewijzigd door art. 45 § 3 en 4 van het K.B. van 12 juni 1998 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van

vreemdelingen, wordt de vestiging, aangevraagd op 24/04/2007 door Z.B. {...}, geweigerd.

Aan betrokkene wordt het bevel gegeven het grondgebied te verlaten binnen 30 dagen.

Artikel 42 lid 3 van de wet van 15/12/1980.

REDEN VAN DE BESLISSING

Voldoet niet aan de voorwaarden om te genieten van het recht op vestiging als bloedverwant in de opgaande lijn:

De echtgenoot van betrokkene heeft voldoende inkomsten om in het levensonderhoud van zijn echtgenote te voorzien. Bijgevolg is betrokkene niet ten laste van haar Duitse schoonzoontje.

2. Onderzoek van het beroep.

2.1. In een enig middel voeren verzoekers de schending aan van de artikelen 7 en 43 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 het beginsel "patere legem quem ipse fecisti".

2.2. Ter adstruering van hun middel stellen verzoekers dat zij ingevolge de gunstige beslissing van 24 september 2007 gevestigd zijn in het Rijk en dat deze beslissing niet ingetrokken werd zodat deze een bestuurshandeling uitmaakt met de daaraan vastgekoppelde juridische gevolgen. Verzoekers betogen dat ingevolge artikel 7 van de Vreemdelingenwet slechts een bevel om het grondgebied te verlaten kan afgeleverd worden aan een vreemdeling die noch gemachtigd noch toegelaten is tot een verblijf van meer dan drie maanden of om er zich te vestigen. Met betrekking tot artikel 43 van de Vreemdelingenwet lichten verzoekers toe dat de binnenkomst en het verblijf aan een EG-vreemdeling slechts geweigerd kan worden om redenen van openbare orde, van openbare veiligheid of van volksgezondheid, wat niet het geval is in casu. Verzoekers wijzen er tenslotte op dat de intrekking van een eerder genomen gunstige beslissing slechts toelaatbaar is binnen bepaalde perken, namelijk zolang de termijn voor een verzoek tot nietigverklaring openstaat. Bij gebreke aan een verzoek tot nietigverklaring of van intrekking en het gegeven dat de beslissing van 24 september 2007 niet bedrieglijk werd bekomen en regelmatig ondertekend werd door de bevoegde ambtenaar, is deze beslissing volgens verzoekers definitief geworden, kan ze niet meer tegengesproken worden en heeft ze kracht van gewijsde.

2.3. In hun repliekmemoire benadrukken verzoekers dat verweerder door het nemen van de gunstige beslissing van 24 september 2007, zij noodzakelijkerwijze aangenomen heeft dat de voorwaarden van artikel 40, § 3 van de Vreemdelingenwet vervuld waren. Wat betreft het argument van verweerder dat de documenten de instructies van de dienst Vreemdelingenzaken gekruist heeft, stellen verzoekers dat dit niets afdoet aan de definitieve gevolgen van de beslissing van 24 september 2007.

2.4. Artikel 40, § 3, 3°, van de Vreemdelingenwet stipuleert dat de bloedverwanten in de opgaande lijn van de EG-vreemdeling of zijn echtgenoot, gelijkgesteld worden met de in § 2, 1°, 2° en 3° bedoelde EG-vreemdeling, mits ze zich met hem komen vestigen en ten laste zijn. Ingevolge artikel 49, § 2, van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen

dient de gemachtigde van de minister van Binnenlandse Zaken ten laatste voor de afloop van de geldigheidsduur van het attest van immatriculatie, aan verzoekers afgeleverd op het ogenblik van hun vestigingsaanvraag, een beslissing te nemen aangaande deze vestigingsaanvraag. Zoniet moet het gemeentebestuur overgaan tot de afgifte van een identiteitskaart voor vreemdelingen. Uit de stukken van het administratief dossier blijkt dat verzoekers op 24 april 2007 een nieuwe vestigingsaanvraag indienden. Ingevolge het voorlopig uitstel van beslissing, genomen door de gemachtigde van de minister van Binnenlandse Zaken op 6 juni 2007, werden verzoekers meegedeeld zich ten laatste op 24 september 2007 aan te bieden bij het gemeentebestuur ten einde de beslissing inzake hun vestigingsaanvraag te vernemen. Op 24 september 2007 besliste de gemachtigde van de Minister van Binnenlandse Zaken tot afgifte van een identiteitskaart voor vreemdelingen en aldus tot het toestaan van de vestiging aan verzoekers.

2.5. De beslissingen van 24 september 2007 betreffen een administratieve rechtshandeling die aan verzoekers rechten heeft toegekend, met name het recht zich te vestigen in het Rijk. De bestreden beslissingen van 25 september 2007 waarbij de vestiging aan verzoekers geweigerd wordt, zijn beslissingen die in de plaats komen van de beslissingen van 24 september 2007 en kunnen in die mate aanzien worden als een intrekking van de beslissingen van 24 september 2007. Een regelmatige administratieve rechtshandeling die rechten toekent kan evenwel niet ingetrokken worden (*cf.* R.v.St., nr. 112.635, 19 november 2002). Verweerder beweert niet dat de ingetrokken rechtshandelingen van 24 september 2007 destijds door bedrog zijn uitgelokt of dat zij door een zodanig grove en manifest onregelmatigheid waren aangetast dat zij voor onbestaande moeten worden gehouden. Er is ook geen uitdrukkelijke wettelijke machtiging die de intrekking mogelijk maakt. Bijgevolg konden de beslissingen van 24 september 2007 tot toekenning van de vestiging aan verzoekers door verweerder niet meer ingetrokken worden. Het middel is gegrond.

OM DIE REDENEN BESLUIT DE RAAD VOOR VREEMDELINGENBETWISTINGEN:

Enig artikel.

Vernietigd worden de beslissingen genomen door de gemachtigde van de minister van Binnenlandse Zaken op 25 september 2007 tot weigering van de vestiging met bevel om het grondgebied te verlaten.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting op 18 januari 2008 door:

mevr. Ch. BAMPS, kamervoorzitter,

mevr. F. DE BOCK toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

F. DE BOCK

Ch. BAMPS.