



## Arrest

nr. 65 733 van 24 augustus 2011  
in de zaak RvV X / II

In zake: X

Gekozen woonplaats: X

tegen:

de Belgische staat, vertegenwoordigd door de staatssecretaris voor Migratie- en asielbeleid.

### DE WND. VOORZITTER VAN DE IIde KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat X, die verklaart van Turkse nationaliteit te zijn, op 16 november 2010 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van de beslissing van 17 september 2010 van de staatssecretaris voor Migratie- en asielbeleid tot beëindiging van het verblijfsrecht zonder bevel om het grondgebied te verlaten (bijlage 21).

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.

Gezien het arrest nr. 57 348 van 4 maart 2011 waarbij de debatten worden heropend en de zaak wordt verwezen naar de algemene rol.

Gezien de repliekmemoërie.

Gelet op de beschikking van 1 juni 2011, waarbij de terechtzitting wordt bepaald op 29 juni 2011.

Gehoord het verslag van rechter in vreemdelingenzaken N. MOONEN.

Gehoord de opmerkingen van de verzoekende partij, bijgestaan door advocaat S. BUYSSE en van advocaat A. DE MEU, die *loco* advocaat C. DECORDIER verschijnt voor de verwerende partij.

### WIJST NA BERAAD HET VOLGENDE ARREST:

1. Nuttige feiten ter beoordeling van de zaak

Op 20 december 2007 is verzoeker te Gent in het huwelijk getreden met een Belgische onderdaan.

Op 6 maart 2008 dient verzoeker een aanvraag tot vestiging in. Op 10 maart 2008 neemt de gemachtigde van de staatssecretaris de beslissing tot uitstel voor bijkomend onderzoek.

Op 11 december 2008 wordt verzoeker in het bezit gesteld van een F-kaart.

Op 11 december 2009 dient verzoeker een aanvraag in om machtiging tot verblijf met toepassing van artikel 9bis 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).

Op 17 september 2010 neemt de gemachtigde van de staatssecretaris voor Migratie- en asielbeleid de beslissing tot beëindiging van het verblijfsrecht zonder bevel om het grondgebied te verlaten, aan verzoeker ter kennis gebracht op 28 oktober 2010. Dit is de bestreden beslissing waarvan de motivering luidt als volgt:

*“In uitvoering van artikel 49/54/57 (1) van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, wordt een einde gesteld aan het recht op verblijf van I. S., geboren te (...), van Turkse nationaliteit.*

*Reden van de beslissing :*

*Artikel 42quater, §1, 4° van de wet van 15.12.1980: het werd ontbonden op 11.03.2010.*

*Uit de gegevens van het Rijksregister blijkt het volgende: betrokkene huwde op 10.12.2007 met mevrouw B.G., met de Belgische nationaliteit.*

*Het huwelijk werd ontbonden op 11.03.2010.*

*Betrokkene voldoet niet aan de voorwaarden van artikel 42quater, §4, 1°: het huwelijk heeft geen drie jaar geduurd.”*

## 2. Onderzoek van het beroep

2.1 In het eerste middel voert verzoeker de schending aan van artikel 42quater van de Vreemdelingenwet.

Verzoeker stelt in de bestreden beslissing vast dat hij niet zou hebben voldaan aan de voorwaarden van artikel 42quater, § 4, 1° van de Vreemdelingenwet terwijl overeenkomstig artikel 42quater, § 1, 4° van de Vreemdelingenwet het verblijfsrecht in de hoedanigheid van familielid van de burger van de Unie slechts de eerste twee jaar van dit verblijf kan worden beëindigd en terwijl verweerder foutief naar artikel 42quater, § 4, 1° van de Vreemdelingenwet verwijst als juridische grondslag. *In casu* heeft verzoekers huwelijk geen drie jaar geduurd waardoor artikel 42quater, § 1, 4° van de Vreemdelingenwet van toepassing is. Verzoeker verblijft sinds 6 maart 2008 in België waardoor de eerste twee jaar van zijn verblijf reeds zijn verlopen en er geen einde meer kan worden gesteld aan zijn verblijf op basis van artikel 42quater, § 1, 4° van de Vreemdelingenwet.

2.2 Verweerder antwoordt in de nota met opmerkingen het volgende:

*“In zijn eerste middel werpt verzoeker een schending op van art. 42quater van de Vreemdelingenwet van 15 december 1980.*

*Verzoeker houdt voor dat zijn verblijf niet meer kon worden beëindigd, gezien hij reeds meer dan 2 jaar in het Rijk verblijft; hij is immers sedert 06.03.2008 ingeschreven in de (...).*

*Verwerende partij meent dat verzoekers beschouwingen niet kunnen worden aangenomen.*

*Verzoeker stelt verkeerdelijk dat de termijn waarbinnen een einde kan worden gesteld aan het verblijfsrecht van een familielid van een Unie-burger in toepassing van art. 42quater van de Vreemdelingenwet, zou beginnen te lopen vanaf de datum van de indiening van zijn vestigingsaanvraag, waarbij verzoeker in het bezit werd gesteld van een Attest van Immatriculatie (verder A.I.).*

*In onderhavige situatie:*

*- heeft verzoeker op 06.03.2008 een vestigingsaanvraag ingediend,*

*- werd hij dezelfde dag (06.03.2008) in het bezit gesteld van een A.I.,*

*- werd hij op 28.11.2008 in het bezit gesteld van een F-kaart.*

*Op 17.09.2010 wordt door de gemachtigde van de staatssecretaris voor Migratie- en Asielbeleid beslist om het verblijfsrecht van verzoeker te beëindigen in toepassing van art. 42quater van de wet dd. 15.12.1980.*

*Voormeld artikel 42quater van de Vreemdelingenwet laat inderdaad de gemachtigde van de staatssecretaris voor Migratie- en Asielbeleid toe het verblijfsrecht te beëindigen gedurende de eerste twee jaar van het verblijf van het familielid van de burger van de Unie dat zelf geen burger van de Unie is.*

*De voorbereidende werkzaamheden van de wet dd. 25.04.2007 bepalen dienaangaande:*

*'in de loop van de eerste twee jaar na de afgifte van het attest van inschrijving, volstaan de opgesomde redenen als motivering voor een beslissing om een einde te maken aan het verblijf van het betrokken gezinslid'*

*In de voorbereidende werkzaamheden nopens het art. 42quater wordt aldus enkel gewag gemaakt van een 'attest van inschrijving', hetgeen de verblijfskaart van een familielid van een burger van de Unie onder de vorm van een F-kaart ontegensprekelijk uitmaakt. Daarentegen is een attest van immatriculatie (vaststelling dat een vreemdeling zich heeft aangemeld bij het bestuur en daardoor bekend is) geenszins gelijk te stellen aan een attest van inschrijving (instrumentum dat een bepaald negotium dekt).*

*Er dient te worden vastgesteld dat het in de voorbereidende werken bedoelde attest van inschrijving en de hieraan gekoppelde termijn van twee jaar begint te lopen vanaf de afgifte van de verblijfskaart van een familielid van een burger van de Unie onder de vorm van een F-kaart, en niet vanaf de afgifte van een A.I.*

*De voorbereidende werken bepalen ter inleiding van het art. 42quater van de wet dd. 15.12.1980 het volgende (Parl. St. Kamer 2006-2007, nr. 2845/001, 53):*

*"Dit artikel voegt een nieuw artikel 42quater in in de wet. Dit artikel staat de minister of diens gemachtigde toe om een einde te maken aan het verblijf van een familielid - onderdaan van een lidstaat van de Europese Unie - van een burger van de Unie dat niet meer voldoet aan de voorwaarden die gesteld zijn aan zijn verblijf in overeenstemming met de bepalingen van de richtlijn. Momenteel wordt deze mogelijkheid enkel voor EG-studenten voorzien (cf artikel 55bis van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981), terwijl de door de richtlijn 2004/38 gecodificeerde richtlijnen deze mogelijkheid voor alle categorieën van begunstigden van het vrij verkeer voorzagen". (Parl. St. Kamer 2006-2007, nr. 2845/001, 51).*

*Er werd aldus een art. 42quater ingevoegd in de wet dd. 15.12.1980 dat de gemachtigde toelaat het verblijfsrecht te beëindigen wanneer de betrokken vreemdeling, tevens burger van de Unie, niet meer voldoet aan de verblijfsvoorwaarden.*

*Om deze taak uit te voeren beschikt de gemachtigde van de staatssecretaris voor Migratie- en Asielbeleid over een bij wet bepaalde termijn van twee jaar in toepassing van 42quater van de wet.*

*Vanzelfsprekend begint de termijn waarbinnen de gemachtigde de mogelijkheid heeft om het verblijfsrecht in te trekken om reden dat niet meer voldaan is aan de verblijfsvoorwaarden, te lopen van zodra werd vastgesteld dat betrokken vreemdeling voldoet aan de gestelde voorwaarden en hem/haar de hoedanigheid van familielid van de burger werd verleend.*

*Verzoeker kan niet dienstig anders voorhouden.*

*Daarenboven kan nog worden opgemerkt dat in artikel 42quater uitdrukkelijk wordt gesproken van de eerste twee jaar van diens verblijf in de hoedanigheid van familielid van een burger van de Unie.*

*Er kan niet dienstig worden aangenomen dat de betrokken vreemdeling hangende zijn aanvraag reeds de hoedanigheid heeft van een familielid van een burger van de Unie. Immers, gedurende deze periode wordt door de gemachtigde nagegaan of de betrokken vreemdeling überhaupt wel voldoet aan de voorwaarden om als familielid van een burger te worden erkend. Er kan slechts sprake zijn van een beëindiging zodra de betrokken vreemdeling de hoedanigheid van familielid van een burger van de Unie heeft verworven.*

*Dienaangaande kan ook verwezen worden naar art. 10 van de richtlijn 2004/38/EG van 29 april 2004 betreffende het recht van vrij verkeer en verblijf op het grondgebied van de lidstaten voor de burgers van de Unie en hun familieleden, richtlijn die de reglementering van het verblijf van EU-onderdanen en hun familieleden heeft gewijzigd en bij wet dd. 25.04.2007 werd omgezet.*

*Artikel 10 van de richtlijn 2004/38/EG bepaalt:*

*'Afgifte van de verblijfskaart*

*1. Het verblijfsrecht van de familieleden van een burger van de Unie die niet de nationaliteit van een lidstaat bezitten, wordt binnen zes maanden na de datum van indiening van een aanvraag terzake vastgesteld door de afgifte van een document, "verblijfskaart van een familielid van een burger van de Unie" genoemd. Een verklaring dat de aanvraag om een verblijfskaart is ingediend, wordt onmiddellijk afgegeven.*

*2. (... )'*

*Uit het artikel 10 van de richtlijn 2004/38/EG blijkt ondubbelzinnig dat de afgifte van de verblijfskaart na overlegging van de vereiste stavingsstukken, de toekenning van het verblijfsrecht vaststelt.*

*Het is dit moment van vaststelling middels een 'verblijfskaart van een familielid van een burger van de Unie' dat het aanvangspunt bepaalt van de termijn van twee jaar conform art. 42quater §1, eerste lid van de wet dd. 15.12.1980.*

*Dienomtrent verwijst de verzoekende partij nog naar een recent arrest van de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen van 10.08.2010, waarin correct werd geoordeeld dat de termijn van twee*

jaar van art. 42quater de eerste twee jaar betreffen na de afgifte van het attest van inschrijving, met andere woorden de afgifte van de F-kaart.

"Zowel uit de bewoordingen van artikel 42, § 3 en § 4 en artikel 42quater van de Vreemdelingenwet als uit de memorie van toelichting bij de wet van 25 april 2007 tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, blijkt dat de termijn waarbinnen een familielid van een burger van de Unie (of van een Belg, overeenkomstig artikel 40 ter van de Vreemdelingenwet) die zelf geen burger van de Unie is, in België verblijft "in de hoedanigheid van familielid van de burger van de Unie' pas een aanvang neemt op het moment waarop deze persoon wordt ingeschreven als familielid van een burger van de Unie. met andere woorden pas op het moment waarop de aanvraag van een verklaring van inschrijving wordt ingewilligd.

Artikel 42 §3 en §4 van de Vreemdelingenwet luiden als volgt:

" Voor de familieleden van de burger van de Unie die zelf geen burgers van de Unie zijn, wordt het recht op verblijf geconstateerd door een verblijfsvergunning. Zij worden ingeschreven in het vreemdelingenregister. (...)

§4. De verklaring van inschrijving en de verblijfsvergunning worden afgegeven volgens de modaliteiten door de koning bepaald overeenkomstig de Europese verordeningen en richtlijnen.

Zij moeten ten laatste worden aangevraagd bij het verstrijken van een periode van drie maanden na de datum van binnenkomst bij het gemeentebestuur van de plaats waar men verblijft (...);"

Artikel 42quater § 1 van de Vreemdelingenwet vermeldt "de eerste twee jaar van hun verblijf in de hoedanigheid van familielid van de burger van de Unie ':

In de memorie van toelichting wordt dit als volgt verwoord (Memorie van Toelichting bij de wet van 25 april 2007 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, 2006-2007, nr. 2845/11 52):

"De actiemiddelen van de minister of diens gemachtigde zijn echter niet identiek voor de gehele periode gedurende de welke een dergelijke beslissing kan getroffen worden:

- in de loop van de eerste twee jaar na de afgifte van het attest van inschrijving, volstaan de opgesomde redenen als motivering voor een beslissing om een einde te maken aan het verblijf van het betrokken gezinslid;"

Hieruit blijkt dat de eerste twee jaar van het verblijf in de hoedanigheid van familielid van burger van de Unie, de eerste twee jaar betreffen na de afgifte van het attest van inschrijving, met andere woorden de afgifte van de verklaring van inschrijving.

In casu had verzoeker op 28 januari 2008 een aanvraag tot vestiging gedaan (huidige aanvraag tot verklaring van inschrijving), zoals deze aanvraag diende te gebeuren voor 1 juni 2008. Op 18 juli 2008, na de inwerkingtreding van de wet van 25 april 2007 tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, werd aan verzoeker een verblijfskaart van een familielid van een burger van de Unie afgeleverd. Pas vanaf deze datum werd verzoeker dus ingeschreven als familielid en verbleef hij in België in de hoedanigheid van een familielid van een burger van de Unie.

De eerste twee jaar na de afgifte van de F-kaart duurden voor verzoeker dus tot 18 juli 2010.

Waar verzoeker in zijn verzoekschrift stelt dat hij op het ogenblik van de bestreden beslissing meer dan twee jaar legaal in België verblijft, merkt de Raad op dat artikel 42 quater van de Vreemdelingenwet het niet heeft over een periode van twee jaar legaal verblijf, maar wel over een periode van "de eerste twee jaar van hun verblijf in de hoedanigheid van familielid van de burger van de Unie'

In dit geval kon de gemachtigde van de staatssecretaris dus tot 18 juli 2010 in hoofde van verzoeker een einde stellen aan zijn verblijfsrecht op basis van artikel 42quater van de Vreemdelingenwet. De bestreden beslissing dateert van 4 mei 2010 zodat verwerende partij terecht toepassing maakte van artikel 42quater, §1, 4° van de Vreemdelingenwet."

(R.v.V. nr. 47.166 van 10 augustus 2010)

Het eerste middel van verzoeker kan dus niet worden aangenomen."

2.3 De Raad merkt op dat niet wordt betwist dat verzoeker over een verblijfsrecht beschikt ingevolge zijn huwelijk met een Belgische vrouw en dat de gemachtigde van de staatssecretaris de bestreden beslissing heeft genomen op basis van artikel 42quater, § 1, 4° van de Vreemdelingenwet. Verzoeker stelt terecht dat voormelde bepaling toelaat het verblijfsrecht van een vreemdeling te beëindigen gedurende de eerste twee jaar van diens verblijf in de hoedanigheid van familielid van een burger van de Unie.

Uit de memorie van toelichting bij de wet van 25 maart 2007 tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van

vreemdelingen blijkt duidelijk dat de termijn van twee jaar, die is voorzien in artikel 42<sup>quater</sup>, § 1, eerste lid van de Vreemdelingenwet begint te lopen "na de afgifte van een attest van inschrijving" (Parl.St. Kamer, 2006-2007, nr. 2845/1,52).

Uit de aan de Raad voorgelegde stukken blijkt dat verzoeker op 6 maart 2008 werd ingeschreven in het vreemdelingenregister en in het bezit werd gesteld van een attest van immatriculatie ingevolge de door hem, in functie van zijn Belgische echtgenote, ingediende aanvraag tot vestiging. De gemachtigde van de staatssecretaris voor Migratie- en asielbeleid kon derhalve *in casu* slechts tot 6 maart 2010 gebruik maken van de in artikel 42<sup>quater</sup>, § 1, eerste lid, 4° van de Vreemdelingenwet voorziene mogelijkheid om het verblijfsrecht van verzoeker te beëindigen. De bestreden beslissing werd evenwel pas op 7 september 2010 genomen, zodat verzoeker terecht aanvoert dat artikel 42<sup>quater</sup>, § 1 van de Vreemdelingenwet om deze reden werd geschonden.

Verweerder kan niet worden gevolgd in zijn stelling dat de in artikel 42<sup>quater</sup>, § 1, eerste lid van de Vreemdelingenwet bepaalde termijn pas ingaat vanaf de toekenning van de F-kaart.

In overeenstemming met de rechtspraak van de Raad van State dient aangenomen te worden dat indien een persoon verblijft in de hoedanigheid van familielid van een burger van de Unie de termijn van twee jaar van artikel 42<sup>quater</sup>, § 1, 2° van de Vreemdelingenwet aanvangt op het moment dat de vreemdeling zich kenbaar maakt in deze hoedanigheid door de erkenning van dit recht te solliciteren, met name op de dag dat hij de verblijfskaart van een familielid van een burger van de Unie aanvraagt (RvS 29 oktober 2010, nr. 208 587).

Uit hetgeen voorafgaat, volgt dat de aanvangsdatum waarbinnen artikel 42<sup>quater</sup>, § 1, 4° van de Vreemdelingenwet toepassing kan vinden, bepaald moet worden in functie van het ogenblik waarop de vreemdeling aan de Belgische autoriteiten kenbaar maakt te verblijven in zijn hoedanigheid van familielid van een burger van de Unie en zijn verblijfsrecht dat aan deze hoedanigheid wordt ontleend, uitoefent. De berekening van de kwestieuze termijn van twee jaren vangt dus niet aan vanaf de afgifte van de F-kaart. Deze afgifte is slechts de vaststelling van het verblijfsrecht van het familielid van de burger van de Unie.

Het eerste middel is gegrond.

Aangezien het eerste middel tot de nietigverklaring van de bestreden beslissing leidt, is er geen noodzaak tot onderzoek van de overige in de middelen aangehaalde bepalingen of beginselen (RvS 18 december 1990, nr. 36.050; RvS 24 oktober 2002, nr. 111.881).

## **OM DIE REDENEN BESLUIT DE RAAD VOOR VREEMDELINGENBETWISTINGEN:**

### **Enig artikel**

De beslissing van 17 september 2010 van de staatssecretaris voor Migratie- en asielbeleid tot beëindiging van het verblijfsrecht zonder bevel om het grondgebied te verlaten, wordt vernietigd.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting op vierentwintig augustus tweeduizend en elf door:

mevr. N. MOONEN,

wnd. voorzitter,

dhr. M. DENYS,

griffier.

De griffier,

De voorzitter,

M. DENYS

N. MOONEN