

Arrest

**nr. 67 097 van 22 september 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 Russische nationaliteit te zijn, op 28 juli 2011 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van de beslissing van de gemachtigde van de staatssecretaris voor Migratie- en asielbeleid tot weigering van verblijf van meer dan drie maanden zonder bevel om het grondgebied te verlaten van 23 juni 2011 (bijlage 20) en van het bevel tot terugbrenging van 29 juni 2011 (bijlage 38) .

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 augustus 2011, waarbij de terechtzitting wordt bepaald op 21 september 2011.

Gehoord het verslag van rechter in vreemdelingenzaken N. MOONEN.

Gehoord de opmerkingen van advocaat T. DECALUWE, die verschijnt voor de verzoekende partij en van advocaat M. JOPPEN, die *loco* advocaten E. MATTERNE en N. LUCAS HABA verschijnt voor de verwerende partij.

WIJST NA BERAAD HET VOLGENDE ARREST:

1. Nuttige feiten ter beoordeling van de zaak

Op 21 februari 2011 dient verzoekers moeder een aanvraag in voor een verblijfskaart als familielid van een burger van de Unie, in functie van de heer C.T., van Belgische nationaliteit.

Op 18 mei 2011 dient verzoeker een aanvraag in voor een verblijfskaart als familielid van een burger van de Unie, met name als bloedverwant in neerdalende lijn.

Op 23 juni 2011 neemt de gemachtigde van de staatssecretaris voor Migratie- en asielbeleid met betrekking tot zijn moeder de beslissing tot weigering van verblijf van meer dan drie maanden met bevel om het grondgebied te verlaten.

Op 23 juni 2011 neemt de gemachtigde van de staatssecretaris voor Migratie- en asielbeleid de tot weigering van verblijf van meer dan drie maanden zonder bevel om het grondgebied te verlaten van 23 juni 2011 (bijlage 20) en van het bevel tot terugbrenging van 29 juni 2011 (bijlage 38). Dit zijn de bestreden beslissingen.

2. Over de ontvankelijkheid

Verweerder werpt in de nota met opmerkingen een exceptie van onontvankelijkheid op aangezien verzoeker die minderjarig is, zijnde 4 jaar, niet wordt bijgestaan of vertegenwoordigd door een ouder of voogd. Verzoeker is als minderjarige onbekwaam tot het instellen van een annulatieprocedure.

De Raad merkt op dat een minderjarige als handelingsonbekwaam wordt beschouwd, hetgeen tot gevolg heeft dat een minderjarige vertegenwoordigd dient te zijn door zijn vader, zijn moeder of zijn voogd om op een rechtsgeldige wijze een beroep in te dienen bij de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen. Er wordt op deze algemene regel een uitzondering aanvaard, met name wanneer het een minderjarige betreft, die geen *infans* meer is en over voldoende onderscheidingsvermogen beschikt, telkens het rechten betreft die aan zijn persoon zijn verbonden.

In casu betreffen de bestreden beslissingen de weigering van verblijf van meer dan drie maanden zonder bevel om het grondgebied te verlaten en van het bevel tot terugbrenging en betreffen rechten die aan de persoon verbonden zijn. Verzoeker die 4 jaar is, beschikt echter niet over voldoende onderscheidingsvermogen om een beroep bij de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen in te stellen. Hij dient aldus vertegenwoordigd te worden door zijn vader, moeder of voogd. Aangezien in het verzoekschrift niet gepreciseerd wordt dat verzoeker wordt bijgestaan door een ouder of voogd dient vast gesteld te worden dat het beroep onontvankelijk is.

Ter terechtzitting verwijst de raadsvrouw van verzoekende partij naar het arrest nr. 38 114 van 3 februari 2010 van de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen betreffende dezelfde verzoekende partij en waarin niet werd gewezen op de handelingsonbekwaamheid van betrokkene.

De Raad stelt vast dat in het voormeld arrest nr. 38 114 het beroep tot nietigverklaring onontvankelijk wordt verklaard wegens het ontbreken van het vereiste belang aangezien de repliekmemoirie niet tijdig werd ingediend. Procesbekwaamheid en het 'vereiste belang' betreffen primaire ontvankelijkheidsvoorwaarden bij het indienen van een beroep tot nietigverklaring. De Raad kan, bij de vaststelling van verschillende gebreken met betrekking tot de primaire ontvankelijkheidsvoorwaarden van het beroep, zich beperken tot de vaststelling van één gebrek om het beroep tot nietigverklaring onontvankelijk te verklaren. De Raad dient bijgevolg niet alle gebreken in verband met de primaire ontvankelijkheidsvoorwaarden op te sommen om een beroep onontvankelijk te verklaren.

Ter terechtzitting verwijst de raadsvrouw van verzoekende partij naar het arrest nr. 62 276 van 27 mei 2011 van de Raad voor vreemdelingenbetwistingen betreffende een verzoekende partij die minderjarig was tijdens de asielprocedure en waarvan het beroep niet onontvankelijk werd verklaard omwille van haar minderjarigheid.

De Raad stelt vast dat in voormelde zaak de verzoekende partij minstens de leeftijd van 17 jaar had bereikt. Ingevolge de rechtspraak van de Raad van State kan een minderjarige die beschikt over het vereiste onderscheidingsvermogen, zonder bijstand van een ouder of voogd, een beroep instellen (RvS 13 mei 2002, nr. 106.508; RvS 28 december 1998, nr. 77.847; RvS 11 juni 1996, nr. 60.097). *In casu* kan van verzoekende partij die actueel 4 jaar is niet worden vastgesteld dat zij over het vereiste onderscheidingsvermogen beschikt.

De exceptie van onontvankelijkheid van het beroep tot nietigverklaring opgeworpen door verweerder dient te worden aangenomen.

OM DIE REDENEN BESLUIT DE RAAD VOOR VREEMDELINGENBETWISTINGEN:

Enig artikel

Het beroep tot nietigverklaring wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting op tweeëntwintig september tweeduizend en elf door:

mevr. N. MOONEN,

wnd. voorzitter,

dhr. M. DENYS,

griffier.

De griffier,

De voorzitter,

M. DENYS

N. MOONEN