

RAAD VOOR VREEMDELINGENBETWISTINGEN

ARREST

nr. 9833 van 11 april 2008
in de zaak RvV X II

In zake: X

Gekozen woonplaats: ten kantore van X

tegen:

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de minister van Binnenlandse Zaken, thans de minister van Migratie- en asielbeleid.

DE WND. VOORZITTER VAN DE IIde KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat X, die verklaart van Pakistaanse nationaliteit te zijn, op 9 januari 2008 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van de beslissing van de gemachtigde van de minister van Binnenlandse Zaken van 9 februari 2007 houdende de onontvankelijkheid van een aanvraag tot vestiging (bijlage 19quinquies).

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 regelmatig gewisselde memories.

Gelet op de beschikking van 25 februari 2008, waarbij de terechtzitting wordt bepaald op 27 maart 2008.

Gehoord het verslag van rechter in vreemdelingenzaken G. DE BOECK.

Gehoord de opmerkingen van advocaat M. SAMPERMANS, die loco advocaat B. LANGHENDRIES verschijnt voor de verzoekende partij en van advocaat E. MATTERNE, die verschijnt voor de verwerende partij.

WIJST NABERAAD HET VOLGENDE ARREST:

1. Nuttige feiten ter beoordeling van de zaak.

1.1. Verzoeker diende op 24 januari 2007, in functie van een Belgische vrouw met wie hij stelt gehuwd te zijn, een aanvraag tot vestiging in.

1.2. Op 9 februari 2007 nam de gemachtigde van de minister van Binnenlandse Zaken de beslissing tot onontvankelijkheid van de aanvraag tot vestiging. Deze beslissing, die middels een bijlage 19quinquies op 11 december 2007 ter kennis werd gebracht aan verzoeker, is gemotiveerd als volgt:

"(...)

De betrokkene maakt niet het vereiste bewijs over aangaande de bloed- of aanverwantschap met de E.G.-vreemdeling of Belgische onderdaan.

Motivering: geen conform gelegaliseerd bewijs van verwantschap (huwelijksakte) waaruit de verwantschap blijkt met de Belgische onderdaan (D., C. C.) in functie van wie de aanvraag tot vestiging werd ingediend. Het voorgelegde huwelijksattest betreft een religieus huwelijk hetgeen niet aanvaard wordt in België.

- omzendbrief betreffende de legalisatie van buitenlandse akten van de burgerlijke stand dd. 17 februari 1993 (Belgisch Staatsblad van 27 maart 1993).

- verdrag van Den Haag dd. 5 oktober 1961 tot afschaffing van de vereiste legalisatie van de buitenlandse openbare akten (wet van 5 juni 1975, BS 7 februari 1976).

(...)".

Dit is de bestreden beslissing.

2. Over de rechtspleging.

Daar de nota met opmerkingen van verweerder niet, overeenkomstig artikel 3, § 1, van het koninklijk besluit van 21 december 2006 houdende de rechtspleging voor de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen, bij ter post aangetekende brief of per bode tegen ontvangstbewijs werd ingediend binnen de termijn van acht dagen die is vastgelegd in artikel 39/72 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), dient deze nota, overeenkomstig artikel 39/59, § 1, derde lid, van dezelfde wet, ambtshalve uit de debatten geweerd te worden.

3. Onderzoek van het beroep.

Verzoeker voert in een eerste middel aan dat de bestreden beslissing niet is genomen door het bevoegde overheidsorgaan. Verzoeker betoogt dat de bestreden beslissing werd genomen door een gemachtigde van de minister van Binnenlandse Zaken werkzaam op de Dienst Vreemdelingenzaken, daar waar artikel 44 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en verwijdering van vreemdelingen (hierna: het koninklijk besluit van 8 oktober 1981) bepaalt dat enkel de burgemeester of zijn gemachtigde bevoegd is om te beslissen over de ontvankelijkheid van de aanvraag tot vestiging.

Artikel 44 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 luidt als volgt:

"§ 1.- De vreemdelingen bedoeld in artikel 40, § § 3 tot 6, van de wet, kunnen enkel genieten van de bepalingen voorzien in de artikelen 49, 50, 52, 54, 55 bis en 61 op voorwaarde dat ze voorafgaandelijk het bewijs overleggen aangaande de bloed- of aanverwantschap met de E.G.-vreemdeling of de Belgische onderdaan met wie ze zich komen vestigen.

§ 2.- Indien de in § 1 bedoelde vreemdelingen het vereiste bewijs niet overleggen, geeft de burgemeester of zijn gemachtigde hen, al naargelang het geval, kennis van een beslissing tot onontvankelijkheid van de aanvraag tot vestiging, tot verblijf, tot inschrijving in het vreemdelingenregister of tot het bekomen van een document overeenkomstig het model van de bijlage 22, door afgifte van een document overeenkomstig het model van de bijlage 19quinquies.

Het gemeentebestuur maakt hiervan onmiddellijk een kopie over aan de Dienst Vreemdelingenzaken.

Indien de vreemdeling noch gemachtigd noch toegelaten is tot verblijf in het Rijk op grond van een andere bepaling van de wet, wordt hem kennisgegeven van het bevel om het grondgebied te verlaten door afgifte van een document model A of B, overeenkomstig de bijlage 12 of 13.”

Uit artikel 44 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 blijkt duidelijk dat een beslissing tot onontvankelijkheid van de aanvraag tot vestiging pas nadat deze door de burgemeester of zijn gemachtigde ter kennis werd gebracht, en bijgevolg werd genomen, wordt overgemaakt aan de Dienst Vreemdelingenzaken. Uit deze bepaling kan derhalve niet afgeleid worden dat de beslissing houdende de onontvankelijkverklaring van een aanvraag tot vestiging kan genomen worden door een ambtenaar van de Dienst Vreemdelingenzaken.

Het model van de bijlage 19quinquies dat integraal deel uitmaakt van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 bevestigt dat de beslissing tot onontvankelijkheid van een aanvraag tot vestiging dient te worden genomen door de burgemeester of zijn gemachtigde. Het model voorziet immers niet in de mogelijkheid dat de beslissing genomen wordt in uitvoering van de beslissing van de minister of zijn gemachtigde en bepaalt daarentegen uitdrukkelijk dat de beslissing moet worden ondertekend door de burgemeester of zijn gemachtigde.

Verzoeker diende op 24 januari 2007 een aanvraag tot vestiging in. Op 9 februari 2007 nam een ambtenaar van de Dienst Vreemdelingenzaken de beslissing houdende de onontvankelijkheid van de aanvraag tot vestiging, beslissing die middels een bijlage 19quinquies op 11 december 2007 ter kennis werd gebracht aan verzoeker. Er dient aldus te worden vastgesteld dat in casu de bestreden beslissing werd genomen door een onbevoegd ambtenaar.

Het middel is gegrond.

Aangezien een aangevoerd middel tot nietigverklaring van de bestreden beslissing leidt, is er geen noodzaak tot onderzoek van de overige in het onderzochte middel of in het verzoekschrift aangehaalde bepalingen of beginselen.

OM DIE REDENEN BESLUIT DE RAAD VOOR VREEMDELINGENBETWISTINGEN:

Artikel 1.

Vernietigd wordt de beslissing genomen door de Dienst Vreemdelingenzaken op 9 februari 2007.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting op elf april tweeduizend acht door:

dhr. G. DE BOECK,

wnd. voorzitter,
rechter in vreemdelingenzaken.

mevr. I. CORNELIS,

toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

I. CORNELIS.

G. DE BOECK.