

024273

Nummer : 2757

Rep. : 2009/6279

Zitting van :

30 juni 2009

O.M.

Eindarrest

Het HOF VAN BEROEP, zitting houdend te ANTWERPEN, 3e KAMER, recht doende in burgerlijke zaken, heeft volgend arrest gewezen :

In zake : 2008/AR/2692

~~Van der Beken, Betty~~, geboren te ~~Antwerpen~~ op ~~30~~
~~augustus~~ 1952, zonder beroep, wonende te ~~2050~~
~~Antwerpen, Beeldreef 82 bus 2;~~

A P P E L L A N T E

tegen een vonnis van de
Rechtbank van Eerste Aanleg
te Antwerpen dd. 25 september
2008:

in persoon, bijgestaan door Meester A. De Pourcq,
advocaat te 2060 Antwerpen, Nachtegaalstraat 47;

1030
Kopie - art. 792 Ger. W.
Vrij van expeditierecht
art. 280 2° Wetb. reg.

2008/AR/2692

2

024274

1. Wat voorafgaat:

Mevrouw ~~Betty Krystorjak~~ (hierna: appellante) werd geboren te ~~Antwerpen~~ op ~~30/03/1952~~, heeft de Belgische nationaliteit en woont te ~~Kapellen~~, ~~Heidehof 82 bus 2~~.

Zij huwde op 20/03/2007 te Meknes (Marokko) met de heer ~~Yassine Guermeech~~, geboren te ~~Meknes~~ op ~~27/03/1982~~, Marokkaan, wonende te ~~Meknes~~, ~~rue 16~~ ~~nr 62~~, ~~secteur 8~~, B.M.O.

Bij beslissing van de gemachtigde van de minister van Binnenlandse zaken van 27/11/2007 werd de aanvraag tot afgifte aan de heer ~~Yassine Guermeech~~ van een visum gezinshereniging bij toepassing van artikel 40 van de Vreemdelingenwet geweigerd.

Op 17/01/2008 heeft de heer ~~Yassine Guermeech~~ een verzoekschrift ingediend tot nietigverklaring van die weigeringsbeslissing; zijn beroep werd bij beslissing van de raad voor Vreemdelingenbetwistingen dd. 21/03/2008 afgewezen.

De huwelijksakte werd op verzoek van appellante op 21/01/2008 overgeschreven in de registers van de burgerlijke stand van de gemeente Kapellen.

Bij verzoekschrift ingediend op 4/06/2008 heeft appellante een vordering ingesteld tot erkenning in België van haar buitenlandse huwelijk met de heer ~~Yassine Guermeech~~ en tot verwijzing van de Belgische Staat in de kosten. Zij doet gelden dat:

- de buitenlandse akte de plano moet worden erkend op grond van artikel 27 § 1, 1° lid Wetboek Internationaal Privaatrecht (hierna: WIPR), nu aan de geldigheidsvoorwaarden van het Marokkaans recht is voldaan.
- de huwelijksakte werd overgeschreven in de registers van de burgerlijke stand te Kapellen, hetgeen pas kan indien de akte vooraf met toepassing van artikel 27 § 1 WIPR werd erkend, conform artikel 31 § 1, WIPR.
- de dienst vreemdelingenzaken het huwelijk niet heeft erkend en het visum gezinshereniging geweigerd, niettegenstaande die dienst enkel bevoegd zou zijn voor de afgifte van visa en niet voor de beoordeling van de geldigheid van een buitenlandse huwelijk.

2008/AR/2692

3

024275

- de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen niet bevoegd is om een weigering tot erkenning van het buitenlands huwelijk te beoordelen op grond van artikel 27 § 1, 3° lid WIPR, nu deze bevoegdheid uitsluitend toekomt aan de rechtbank van eerste aanleg telkens de overheid weigert de geldigheid van de akte te erkennen.
- zij een recht tot huwen heeft ingevolge artikel 12 EVRM en artikel 167 B.W. en de concrete toepassing van de wetten er niet toe mag leiden dat er een quasi onmogelijkheid ontstaat om te huwen net zo min als een weigering om een in het buitenland afgesloten huwelijk te erkennen kan leiden tot een absolute onmogelijkheid voor de twee partners om samen te leven en de maatschappelijk gewenste levensgemeenschap op te bouwen, waarbij het onredelijk zou zijn aan haar op te dringen om die levensgemeenschap te beleven door naar Marokko te verhuizen.

Bij het bestreden vonnis van de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen dd. 25/09/2008, waarvan kennisgeving aan appellante op 30/09/2008, werd het beroep tegen de beslissing van de Dienst Vreemdelingenzaken dd. 27/11/2007 ongegrond verklaard en werd appellante verwezen in de kosten, al het meer en anders gevorderde ongegrond verklaard; de eerste rechter oordeelde dat het betrokken huwelijk een schijnhuwelijk is omwille van de omstandigheden aangehaald in dat vonnis op blz. 3/4 sub 2.4, zodat de Dienst voor Vreemdelingenzaken terecht heeft geweigerd dat huwelijk te erkennen.

Het hoger beroep werd ingesteld bij verzoekschrift ingediend op 27/10/2008 en is regelmatig naar vorm en termijn; het strekt ertoe, bij hervorming van het bestreden vonnis, het betrokken huwelijk geldig te horen erkennen en de Belgische Staat te horen verwijzen in de kosten; appellante doet ondermeer gelden dat haar de mogelijkheid moet worden gegeven om door hereniging met de heer ~~Massine Guemouch~~ aan te tonen dat hun huwelijk daadwerkelijk een duurzame levensgemeenschap beoogt, wat haar thans belet wordt, en dat van haar niet verwacht kan worden dat zij daartoe naar Marokko verhuist, nu haar kinderen, familie en vrienden in België wonen en zij hier steeds heeft verbleven.

2008/AR/2692

024276

4

Het hoger beroep werd behandeld in Raadkamer in aanwezigheid van appellante en haar raadsman en gepleit; het Openbaar Ministerie werd gehoord in zijn mondeling advies, waarop appellante heeft gerepliceerd.

2. Beoordeling:

Het begrip 'schijnhuwelijk' wordt in artikel 146bis B.W. omschreven als een huwelijk waarbij uit een geheel van omstandigheden blijkt dat de intentie van minstens één van de echtgenoten kennelijk niet is gericht op het tot stand brengen van een duurzame levensgemeenschap, maar enkel op het verkrijgen van een verblijfsrechtelijk voordeel dat verbonden is aan de staat van gehuwde.

De volgende feitelijke gegevens leveren gewichtige, bepaalde en overeenstemmende vermoedens op dat het huwelijk van appellante met de heer ~~Yassine Guermech~~ minstens in hoofde van deze laatste manifest enkel het bekomen van een verblijfsrechtelijk voordeel beoogt en geenszins ertoe strekt een duurzame levensgemeenschap met appellante tot stand te brengen, waardoor hij oneigenlijk gebruik maakt van het instituut van het huwelijk, dat wat hem betreft manifest een schijnhuwelijk is:

- " er is een leeftijdsverschil van dertig jaar.
- " appellante heeft uit een vorig huwelijk een zoon en zelfs kleinkinderen en is uit de echt gescheiden, zodat haar huwelijk met Yassine Guermech niet strookt met de normale gang van zaken volgens de Islamitische traditie.
- " de conjugale partners hebben elkaar voor het eerste leren kennen in december 2006 via het internet.
- " zij hebben elkaar voor het eerst in levende lijve ontmoet op 9/03/2007.
- " minder dan twee weken na hun eerste ontmoeting zijn ze gehuwd.
- " de familie van de vrouw wist niets van een voorgenomen huwelijk en was ook niet op de hoogte van het huwelijk zelf.
- " zij communiceren met elkaar via internet in het Frans, waarbij appellante gebruik moet maken van een vertaalsite.

024277

2008/AR/2692

5

de heer ~~Vassine Guermech~~ heeft slechts via een huwelijk aanspraak op verblijfsrecht in België.

~~Vassine Guermech~~ kan zich blijkbaar in Marokko financieel niet voldoende handhaven, nu hij door appellante financieel wordt ondersteund (tweemaal per maand tussen € 50 en € 100), zoals blijkt uit het antwoordformulier met het oog op het bekomen van een Schengen visum; lees "Qui subvient au besoin de la famille? Mon épouse m'envoie 2x mois de l'argent par WU (entre 50 et 100€)".

X
De door appellante in hoger beroep voorgedragen middelen en argumenten overtuigen niet van het tegendeel; zodat het bestreden vonnis terecht het beroep van appellante tegen de beslissing dd. 27/11/2007 van de Dienst Vreemdelingenzaken heeft afgewezen.

Artikel 27 WIPR voorziet in de mogelijkheid voor elke Belgische overheid om een buitenlandse authentieke akte niet te erkennen wanneer deze niet voldoet aan de geldigheidsvereisten en in het bijzonder rekening houdende met de artikelen 18 en/of 21 WIPR.

X
De Dienst Vreemdelingenzaken is een administratieve overheidsinstelling die, wanneer zij van oordeel is dat artikel 27 § 1, eerste lid WIPR van toepassing is, de geldigheid van een buitenlands huwelijk marginaal mag toetsen voorafgaandelijk aan de beslissing om een visum af te leveren; het karakter van openbare orde, dat verbonden is aan de wetten die het verblijf en de toegang tot het Rijk regelen, inzonderheid artikel 40 van de wet van 15/12/1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, levert een afdoende grond op tot weigering van de vreemde huwelijksakte en van het visum tot gezinshereniging (artikel 21 WIPR); nu het betrokken buitenlandse huwelijk niet wordt erkend, kan ook geen gebruik worden gemaakt van het recht op gezinshereniging om aan ~~Vassine Guermech~~ een verblijfstitel te verschaffen; daaraan doet niets af, binnen de bevoegdheid van de Dienst Vreemdelingenzaken, het feit dat de huwelijksakte werd overgeschreven in de registers van de burgerlijke stand van de gemeente Kapellen.

2008/AR/2692

024278

6

Er is geen schending vast te stellen van interne en verdragsrechtelijke bepalingen inzake de huwelijksvrijheid en het vrij verkeer van personen, nu die verdragsbepalingen enkel het werkelijk huwelijk beogen te beschermen en niet het schijnhuwelijk van appellante, dat louter werd aangegaan om de Belgische wetten inzake de huwelijksvoltrekking en inzake de toegang van vreemdelingen tot het Rijk en de Belgische internationale openbare orde te omzeilen; ook artikel 12 van het Europees verdrag van de Rechten van de Mens beschermt enkel een geldig huwelijk en niet het schijnhuwelijk, zodat appellante zich vruchteloos op die verdragsbepaling beroept.

OM DIE REDENEN:

HET HOF, na beraad,

Recht sprekend na behandeling van de zaak in raadkamer;

Gelet op artikel 24 van de wet van 15 juni 1935;

Gehoord Advocaat-generaal L. VAN LERBERGHE in zijn advies dat omwille van de omstandigheden der zaak mondeling ter terechtzitting werd gegeven en waarop appellante heeft kunnen repliceren;

Ontvangt het hoger beroep.

Verklaart het ongegrond.

Bevestigt het bestreden vonnis.

Verwijst appellante in de kosten van het hoger beroep.

2008/AR/2692

7

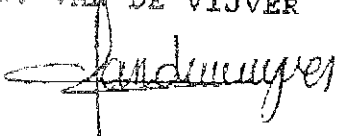
024279

Aldus uitgesproken in openbare terechtzitting van:
DERTIG JUNI TWEEDEZENDENNEGEN

waar aanwezig waren :

J.M. WETSELS
M. VAN ROMPAY
B. LUYTEN
L. VAN LERBERGHE
N. VAN DE VIJVER

Voorzitter
Raadsheer
Raadsheer
Advocaat-generaal
Griffier



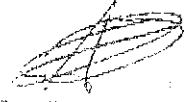
N. VAN DE VIJVER



B. LUYTEN



M. VAN ROMPAY



J.M. WETSELS