

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE VIIe KAMER

A R R E S T

**nr. 211.142 van 10 februari 2011
in de zaak A. 198.102/VII-37.946.**

In zake : 1. Frank VAN DE VYVER
 2. Patricia WOULFF
 bijgestaan en vertegenwoordigd door
 advocaat Noëmi Servaes
 kantoor houdend te Antwerpen
 Eglantierlaan 1
 bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen :

de BELGISCHE STAAT, vertegenwoordigd door de minister
van Binnenlandse Zaken

I. Voorwerp van de vordering

1. De vordering, ingesteld op 30 oktober 2010, strekt tot de schorsing van de tenuitvoerlegging van de beslissing van de minister van Binnenlandse Zaken van 30 juni 2010 waarbij beslist wordt dat de inschrijving van Frank Van De Vyver in het bevolkingsregister van Koksijde dient te worden behouden en dat Patricia Woulff en haar kinderen op 14 oktober 2009 dienen te worden ingeschreven in het bevolkingsregister van Koksijde, Karel Woestelaan 4/0104 als een gezin vormend met Frank Van De Vyver.

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een nota ingediend.

Auditeur Iris Verheven heeft een verslag opgesteld.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 27 januari 2011.

Kamervoorzitter Luc Hellin heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Kurt De Cock, die loco advocaat Noëmi Servaes verschijnt voor de verzoekende partijen, en attaché Frank Verduyn, die verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Eerste auditeur Patricia De Somere heeft een met dit arrest eensluidend advies gegeven.

Er is toepassing gemaakt van de bepalingen op het gebruik der talen, vervat in titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

III. Feiten

3.1. Met een brief van 27 mei 2009 vraagt het gemeentebestuur van Koksijde de tussenkomst van de verwerende partij tot beslechting van de betwisting betreffende de hoofdverblijfplaats van het gezin van de eerste verzoeker naar aanleiding van een klacht van de inspectiedienst van de Federale Overheidsdienst Financiën.

3.2. De verwerende partij geeft de bevoegde inspectiedienst opdracht een onderzoek in te stellen en op 30 juni 2010 neemt zij de bestreden beslissing, die als volgt luidt :

"Gelet op de wet van 19 juli 1991 betreffende de bevolkingsregisters en de identiteitskaarten, de vreemdelingenkaarten en de verblijfsdocumenten en tot wijziging van de wet van 8 augustus 1983 tot regeling van een Rijksregister van de natuurlijke personen, inzonderheid op de artikelen 3 en 8;

Gelet op het koninklijk besluit van 16 juli 1992 betreffende de bevolkingsregisters en het vreemdelingenregister, inzonderheid op artikel 21;

Gelet op het ministerieel besluit van 11 maart 1998 houdende machtiging van de Directeur-generaal van de Algemene Directie Instellingen en Bevolking of de ambtenaar die hem vervangt in de uitoefening van zijn taken, om moeilijkheden en betwistingen in verband met het bepalen van de hoofdverblijfplaats te beslechten;

Gelet op het verzoek dd. 27 mei 2009 van de gemeente KOKSIJDE tot beslechting van de betwisting betreffende de hoofdverblijfplaats van de heer Frank VAN DE VYVER, geboren te WILRIJK op 9 september 1952, van mevrouw Patricia WOULFF, geboren te SINT-JOOST-TEN-NODE op 20 juli 1967, en van hun kinderen Eline VAN DE VYVER, geboren te UKKEL op 24 mei 1995, Arno VAN DE VYVER, geboren te UKKEL op 6 oktober 1996, en Eri VAN DE VYVER, geboren te UKKEL op 5 september 1998, en Dina WAUTHIER, geboren te NIJVEL op 4 februari 2004;

Overwegende dat uit het onderzoek dd. 9 september 2009, 14 en 16 oktober 2009, 26 november 2009, 30 maart 2010 ter zake (door tussenkomst van de Directie van de Bevolking en de Identiteitskaarten) is gebleken dat:

- de heer Frank VAN DE VYVER sedert 25 mei 1993 ingeschreven staat te KOKSIJDE, Karel Woestelaan 4/0104 als alleenstaande;
- mevrouw Patricia WOULFF en haar kinderen Eline, Arno en Eri VAN DE VYVER sedert 23 september 1999 ingeschreven staan te ITTRE, avenue du Bois d'Hongrée 13;
- de minderjarige Dina WAUTHIER sedert 4 februari 2004 ingeschreven staat te ITTRE, avenue du Bois d'Hongrée 13 in het gezin van haar moeder, mevrouw Patricia WOULFF;
- de gemeente KOKSIJDE bij brief van 27 mei 2009 mededeelt dat het College van Burgemeester en Schepenen in zitting dd. 25 mei 2009 - na een klachtenbrief dd. 15 mei 2009 van het controlecentrum OOSTENDE van de Federale Overheidsdienst Financiën - beslist heeft om het dossier voor onderzoek over te maken aan de Federale Overheidsdienst Binnenlandse Zaken, Directie Bevolking;
- uit de brief dd. 15 mei 2009 van het controlecentrum OOSTENDE van de Federale Overheidsdienst Financiën blijkt dat:
 - * de heer Frank VAN DE VYVER eigenaar is van een appartement in de residentie 'Porto Fina' aan de Karel Woestelaan 4/0104 te KOKSIJDE;
 - * de syndicus van het gebouw heeft verklaard dat de heer Frank VAN DE VYVER slechts zelden naar KOKSIJDE komt en dat de brievenbus veelal vol steekt met correspondentie;
 - * mevrouw Patricia WOULFF heeft verklaard dat zij en hun kinderen op vakantie komen naar het appartement te KOKSIJDE tijdens de vakantieperiodes;
 - * de woning te ITTRE aan de avenue du Bois d'Hongrée 13 eigendom is van de heer Frank VAN DE VYVER voor 1% en van de vennootschap Dokter Frank VAN DE VYVER voor 99%;
 - * de heer Frank VAN DE VYVER in de witte telefoongids gekend is met als adres: avenue du Bois d'Hongrée 13 te 1460 ITTRE;
 - * de heer Frank VAN DE VYVER werkzaam is als dokter in de nucleaire geneeskunde in het AZ Jan Portaels in VILVOORDE (dagelijks raadplegingen van maandag tot vrijdag van 08u00 tot 17u00); hij tevens

werkzaam is in het Sint-Elisabeth Ziekenhuis aan de De Frélaan 206 te 1180 BRUSSEL; hij tevens lid is van de Raad van Bestuur én van de Algemene Vergadering én van de stuurgroep van 'Pro Medicis Brussel', een onderdeel van een Vlaamse Brusselse beroepsvereniging van dokters;

- * de zetel van de doktersvennootschap 'Dokter Frank VAN DE VYVER' gevestigd is te 1180 UKKEL, De Frélaan 152 (ook 100% persoonlijke eigendom van de heer Frank VAN DE VYVER);

- * de woning te KOKSIJDE enkel gebruikt wordt als tweede verblijf;

- uit het politieverslag van de gemeente KOKSIJDE dd. 27 oktober 2009 blijkt dat betrokkenen hun hoofdverblijfplaats hebben gevestigd te KOKSIJDE, Karel Woestelaan 4/0104;

- betrokkenen daadwerkelijk hun hoofdverblijfplaats hebben gevestigd te KOKSIJDE, Karel Woestelaan 4/0104, waar mevrouw Patricia WOULFF en haar kinderen door de bevoegde inspecteur tijdens het onderzoek werden aangetroffen, en waarbij mevrouw Patricia WOULFF tevens mededeelt dat zij en haar kinderen slechts tijdelijk in KOKSIJDE verblijven tot ze een woning heeft gevonden in DE PANNE;

- de heer Frank VAN DE VYVER op datum van 14 oktober 2009 aan de bevoegde inspecteur bevestigt dat mevrouw Patricia WOULFF en haar kinderen tijdelijk bij hem wonen te KOKSIJDE en hierbij tevens mededeelt dat:

- * hij geen relatie meer heeft met Patricia WOULFF;

- * hij regelmatig contact heeft met mevrouw Patricia WOULFF omwille van de kinderen;

- * hun kinderen sedert 1 september 2009 school lopen in DE PANNE om Nederlands te leren;

- * hij soms overnacht te UKKEL, De Frélaan 152 als hij van wacht is;

- * hij op zeer regelmatige basis aanwezig is te KOKSIJDE;

- uit burenenverklaringen aan de Avenue du Bois d'Hongrée te ITTRE blijkt dat mevrouw Patricia WOULFF niet meer verblijft aan het huisnummer 13 en ze verblijft aan de kust;

- een bediende van de dienst bevolking van de gemeente KOKSIJDE op datum van 30 maart 2010 telefonisch aan de bevoegde inspecteur mededeelt dat mevrouw Patricia WOULFF en haar kinderen nog steeds verblijven te KOKSIJDE, Karel Woestelaan 4/0104;

- dienvolgens de bevoegde ambtenaar voorstelt om:

- * de inschrijving van de heer Frank VAN DE VYVER dd. 25 mei 1993 in het bevolkingsregister van KOKSIJDE, Karel Woestelaan 4/0104 te behouden;

- * mevrouw Patricia WOULFF en haar kinderen Eline, Arno en Eri VAN DE VYVER en Dina WAUTHIER op datum van 14 oktober 2009, zijnde de datum van woonstvaststelling door de bevoegde inspecteur, in te schrijven in het bevolkingsregister van KOKSIJDE, Karel Woestelaan 4/0104 als een gezin vormend met de heer Frank VAN DE VYVER;

Overwegende dat artikel 1, § 1, 1° van de voornoemde wet van 19 juli 1991 bepaalt dat in elke gemeente bevolkingsregisters worden gehouden waarin ingeschreven worden op de plaats waar zij hun hoofdverblijfplaats gevestigd hebben, ongeacht of zij er aanwezig dan wel tijdelijk afwezig zijn, de Belgen en

de vreemdelingen die toegelaten of gemachtigd zijn om zich in het Rijk te vestigen of er te verblijven, met uitzondering van de vreemdelingen die zijn ingeschreven in het in 2° bedoeld register;

Overwegende dat de artikelen 7, § 1, § 4 en § 5, 9, 16, § 1 en § 3 van het koninklijk besluit van 16 juli 1992 betreffende de bevolkingsregisters en het vreemdelingenregister, bepalen dat:

Art. 7.- § 1. Iedereen die zijn hoofdverblijfplaats wil vestigen in een gemeente van het Rijk of deze wil overbrengen naar een andere gemeente van het Rijk moet dit aangeven aan het gemeentebestuur van de gemeente waar hij zich komt vestigen.

§ 4. De aangifte bedoeld in § 1 moet binnen acht werkdagen gebeuren nadat de nieuwe woning effectief betrokken werd, of ten laatste de dag vóór het vertrek bij overbrenging van de hoofdverblijfplaats naar een ander land.

§ 5. Het onderzoek van de reële verblijfplaats van een persoon die zijn hoofdverblijfplaats in een gemeente van het Rijk vestigt of die in België van verblijfplaats verandert wordt uitgevoerd door de lokale overheid binnen acht werkdagen na de in § 1 bedoelde aangifte.

Na afloop van dit onderzoek en binnen twintig dagen na de datum van aangifte, vermeld in § 1, geeft de gemeentelijke overheid er aan de gemeente van de vorige verblijfplaats ofwel kennis van dat de betrokkene ingeschreven is in de registers, ofwel dat zijn aanvraag tot inschrijving afgewezen is.

Art. 9.- Het gemeentebestuur spoort ook personen op die hun hoofdverblijfplaats gevestigd hebben in de gemeente zonder ingeschreven te zijn in de registers.

Als deze personen nooit ingeschreven waren in een gemeente van het Rijk, gelast het college van burgemeester en schepenen hun inschrijving van ambtswege op de datum waarop hun aanwezigheid in de gemeente vastgesteld werd op basis van een verslag van de ambtenaar van de burgerlijke stand.

Als deze personen verzuimd hebben de aangifte te doen die is voorgeschreven bij artikel 7, worden ze bij het gemeentebestuur ontboden om deze aangifte te doen.

Wanneer de voormelde personen geen gevolg geven aan de oproep, schrijft het college van burgemeester en schepenen hen van ambtswege in op de datum van de beslissing van het college. Van deze gemotiveerde beslissing wordt hen kennis gegeven.

Art. 16.- § 1 De bepaling van de hoofdverblijfplaats is gebaseerd op een feitelijke situatie, dat wil zeggen de vaststelling van een effectief verblijf in een gemeente gedurende het grootste deel van het jaar.

Deze vaststelling gebeurt op basis van verschillende elementen, met name de plaats waarheen de betrokkene gaat na zijn beroepsbezigheden, de plaats waar de kinderen naar school gaan, de arbeidsplaats, het energieverbruik en de telefoonkosten, het gewone verblijf van de echtgenoot of van andere leden van het huishouden.

§ 3 Zo volstaat het ook niet dat iemand enkel de bedoeling uit om zijn hoofdverblijfplaats op een gegeven plaats te vestigen om voor het betrokken gemeentebestuur de inschrijving als hoofdverblijfplaats te rechtvaardigen.

Overwegende dat de algemene onderrichtingen van 7 oktober 1992, gecoördineerde versie van 27 april 2007, betreffende het houden van de

bevolkingsregisters en het vreemdelingenregister, Deel I, inzonderheid de nummers 11, 65, 66 en 77 bepalen dat:

11. De hoofdverblijfplaats is de plaats waar de leden van een gezin dat uit verscheidene personen is samengesteld gewoonlijk leven, ongeacht of die personen al dan niet door verwantschap verbonden zijn, of de plaats waar een alleenstaande gewoonlijk leeft. De bepaling van de hoofdverblijfplaats is gebaseerd op een feitelijke situatie, dat wil zeggen de vaststelling van een effectief verblijf in een gemeente gedurende het grootste deel van het jaar.

Deze vaststelling gebeurt op basis van verschillende elementen, met name de plaats waarheen de betrokkene gaat na zijn beroepsbezigheden, de plaats waar de kinderen naar school gaan, de arbeidsplaats, het energieverbruik en de telefoonkosten, het gewone verblijf van de echtgenoot of van andere leden van het gezin.

Het gezin bestaat uit hetzij een persoon die gewoonlijk alleen leeft, hetzij uit twee of meer personen die, al dan niet door verwantschap aan elkaar verbonden, gewoonlijk in één en dezelfde woning verblijven en er samenleven.

65. Alle personen die hun hoofdverblijfplaats op het grondgebied van een gemeente gevestigd hebben, ongeacht of ze er aanwezig dan wel tijdelijk afwezig zijn, worden ingeschreven in het bevolkingsregister of in het vreemdelingenregister.

66. De gezinnen die over meerdere verblijven of woningen beschikken, worden slechts ingeschreven in de registers van de plaats waar zij hun hoofdverblijfplaats hebben.

Een eigendomstitel van een ander verblijf is geen geldig feit om er de inschrijving als hoofdverblijfplaats te verantwoorden.

77. Overeenkomstig nr. 8, tweede lid, moet een eventuele verbetering van de verblijfstoestanden gewaarborgd worden (deze verplichting betreft ook de veranderingen van hoofdverblijfplaats in dezelfde gemeente) en de nodige inschrijvingen of afvoeringen van ambtswege worden uitgevoerd.

Daartoe spoort het gemeentebestuur de personen op die hun hoofdverblijfplaats in een andere gemeente van het Rijk of in het buitenland gevestigd hebben zonder de aangifte van verblijfsverandering gedaan te hebben in de vorm en binnen de termijnen voorgeschreven in nr. 72.

Zo spoort het gemeentebestuur ook de personen op die hun hoofdverblijfplaats in de gemeente gevestigd hebben zonder in de registers ingeschreven te zijn.

Overwegende dat het gemeentebestuur van KOKSIJDE, dat bij brief van 9 april 2010 hieromtrent door het departement werd aangeschreven, binnen de gestelde termijn geen opmerkingen heeft medegedeeld;

Overwegende dat de heer Frank VAN DE VYVER, die bij brief van 9 april 2010 hieromtrent door het departement werd aangeschreven, bij e-mail van 20 april 2010 mededeelt dat mevrouw Patricia WOULFF en haar kinderen momenteel verbleven in DE PANNE, waar ze zich ook zullen domiciliëren;

Overwegende dat mevrouw Patricia WOULFF, die bij brief van 9 april 2010 hieromtrent door het departement werd aangeschreven, bij brief van 16 april 2010, afgestempeld in KOKSIJDE, mededeelt dat ze momenteel samen met haar kinderen verblijft in DE PANNE waar ze zich kortelings zal domiciliëren;

Overwegende dat mevrouw Patricia WOULFF de aangetekende brief met

ontvangstmelding van het departement dd. 9 april 2010 - gericht aan de Karel Woestelaan 4/0104 te KOKSIJDE - persoonlijk heeft afgetekend;

Overwegende dat uit het Rijksregisterbestand van de natuurlijke personen blijkt dat mevrouw Patricia WOULFF nog geen aangifte van adreswijziging heeft gedaan;

Overwegende dat de heer Frank VAN DE VYVER en mevrouw Patricia WOULFF geen adres mededelen in DE PANNE;

Overwegende dat uit het bevolkingsonderzoek, uit de verklaringen van het gemeentebestuur van KOKSIJDE, uit politieverslagen van de gemeente KOKSIJDE, en uit verklaringen van de heer Frank VAN DE VYVER en van mevrouw Patricia WOULFF duidelijk blijkt dat betrokkenen samen hun hoofdverblijfplaats hebben gevestigd te KOKSIJDE, Karel Woestelaan 4/0104,

BESLISSING

De inschrijving van de heer Frank VAN DE VYVER dd. 25 mei 1993 in het bevolkingsregister van KOKSIJDE, Karel Woestelaan 4/0104 dient te worden behouden.

Mevrouw Patricia WOULFF en haar kinderen Eline, Arno en Eri VAN DE VYVER en Dina WAUTHIER dienen op datum van 14 oktober 2009 te worden ingeschreven in het bevolkingsregister van KOKSIJDE, Karel Woestelaan 4/0104 als een gezin vormend met de heer Frank VAN DE VYVER".

IV. Ontvankelijkheid van de vordering

Exceptie

4. De verwerende partij werpt op dat de verzoekende partijen geen precieze omschrijving geven van hun belang en welk nadeel er wordt berokkend, temeer daar de tweede verzoekster sinds 13 augustus 2010 niet langer ingeschreven is op het adres van de eerste verzoeker en de eerste verzoeker zijn domicilie behoudt.

Beoordeling

5. Artikel 3 van de wet van 19 juli 1991 betreffende de bevolkingsregisters, de identiteitskaarten, de vreemdelingenkaarten en de verblijfsdocumenten en tot wijziging van de wet van 8 augustus 1983 tot regeling van een Rijksregister van de natuurlijke personen definieert de "hoofdverblijfplaats" als "de plaats waar de leden van een huishouden dat uit

verscheidene personen is samengesteld gewoonlijk leven, ongeacht of die personen al dan niet door verwantschap verbonden zijn, of de plaats waar een alleenstaande gewoonlijk leeft". Het is niet de vaststelling van de hoofdverblijfplaats van de eerste verzoeker die ter beoordeling staat, maar wel van het "huishouden" dat de eerste verzoeker met de tweede verzoekster en haar kinderen vormt van 14 oktober 2009 tot 12 augustus 2010.

De verzoekende partijen hebben dan ook het vereiste belang om de bestreden beslissing te bestrijden.

V. Onderzoek van de vordering

6. Overeenkomstig artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State kan slechts tot de schorsing van de tenuitvoerlegging worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten akte kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden akte een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen.

7. Met betrekking tot de tweede voorwaarde voeren de verzoekende partijen aan wat volgt :

"Het bestreden besluit heeft verstekkende gevolgen voor verzoekers, nu het beslist over de gezinstoestand en het domicilie, met andere woorden over de staat van verzoekers.

Nu deze in strijd met de werkelijke toestand en tegen hun wil aan verzoekers opgelegd worden, dient de tenuitvoerlegging van het besluit onmiddellijk geschorst te worden.

De gewone vernietigingsprocedure biedt verzoekers geen oplossing, vermits het instandhouden van een in strijd met de werkelijkheid opgelegde staat niet, of alleszins moeilijk, financieel zal kunnen vergoed worden.

Dit niet, alleszins moeilijk, te herstellen ernstig nadeel leidt ertoe dat de schorsing van het bestreden besluit dient bevolen te worden.

De vernietiging van het bestreden besluit zonder voorafgaande schorsing kan niet volstaan om aan verzoekers een genoegzaam herstel van het door het bestreden besluit teweeggebrachte nadeel te waarborgen".

8. De verwerende partij antwoordt dat het verzoekschrift geen concrete uiteenzetting bevat van het moeilijk te herstellen ernstig nadeel.

Beoordeling

9. Luidens artikel 8, 3°, van het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de rechtspleging in kort geding voor de Raad van State dient het enig verzoekschrift houdende een vordering tot schorsing een uiteenzetting van de feiten te bevatten die van aard zijn aan te tonen dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden akte de verzoekende partij een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen, waarbij alle stukken worden gevoegd die het risico op dergelijk nadeel aantonen. Die bepaling dient zo te worden opgevat dat de verzoeker zich niet mag beperken tot vaagheden en algemeenheden, maar integendeel zeer concrete gegevens moet aanvoeren die erop wijzen dat hij persoonlijk een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan ondergaan. Het moet voor de Raad van State immers mogelijk zijn met voldoende precisie in te schatten of er al dan niet een moeilijk te herstellen ernstig nadeel voorhanden is, en het moet voor de verwerende partij mogelijk zijn zich tegen de door de verzoeker aangevoerde feiten en argumenten te verdedigen.

Een verzoeker dient bijgevolg gegevens aan te voeren die enerzijds wijzen op de ernst van het nadeel dat hij ondergaat of kan ondergaan, hetgeen betekent dat hij aanduidingen zal moeten geven omtrent de aard en de omvang van het te verwachten nadeel, en anderzijds ook wijzen op de moeilijke herstelbaarheid van dat nadeel.

Het verzoekschrift beperkt zich tot het aanvoeren dat de instandhouding van een, in strijd met de werkelijkheid, opgelegde staat hen niet, of alleszins moeilijk, financieel zal kunnen worden vergoed. Het verzoekschrift verschaft hierover evenwel geen enkel concreet gegeven, laat staan dat het financiële nadeel zoals in dezen aangevoerd van die aard zou zijn dat het de verzoekende partijen in een zeer precaire situatie zou kunnen brengen.

10. Uit wat voorafgaat blijkt dat aan één van de voorwaarden van artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State niet is voldaan.

Die vaststelling volstaat om de vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing af te wijzen.

BESLISSING

De Raad van State verwierpt de vordering.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van tien februari tweeduizend en elf, door de Raad van State, VIIe kamer, samengesteld uit:

Luc Hellin,	kamervoorzitter,
bijgestaan door	
Elisabeth Impens,	griffier.

De griffier

De voorzitter

Elisabeth Impens

Luc Hellin