

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

XIVe KAMER

A R R E S T

**nr. 215.503 van 3 oktober 2011
in de zaak A. 197.241/XIV-32.382**

In zake : XXX
 bijgestaan en vertegenwoordigd door
 advocaat Hendrik Camerlynck
 kantoor houdend te 8900 Ieper
 Cartonstraat 14
 bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen :

de BELGISCHE STAAT, vertegenwoordigd door
de staatssecretaris voor Migratie- en Asielbeleid

I. Voorwerp van het beroep

1. Het cassatieberoep, ingesteld op 28 juli 2010, strekt tot de vernietiging van het arrest nr. 45.720 van 30 juni 2010 van de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen.

II. Verloop van de rechtspleging

2. Bij beschikking nr. 5956 van 10 augustus 2010 wordt het cassatieberoep toelaatbaar verklaard.

De verwerende partij heeft een memorie van antwoord ingediend en de verzoeker heeft een memorie van wederantwoord ingediend.

Auditeur Marijke Sterck heeft een verslag opgesteld, op grond van artikel 16 van het koninklijk besluit van 30 november 2006 tot vaststelling van de cassatie-procedure bij de Raad van State.

De verzoeker heeft een verzoek tot voortzetting van het geding ingediend.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 14 september 2011 om 11.00 uur.

Staatsraad Carlo Adams heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Annick Haegeman, die loco advocaat Hendrik Camerlynck verschijnt voor de verzoeker, en advocaat Carmenta Decordier, die verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Eerste Auditeur-afdelingshoofd Robert Vander Elstraeten 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. De verzoeker dient op 6 januari 2010 een aanvraag om machtiging tot verblijf met toepassing van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen in. De staatssecretaris voor Migratie- en Asielbeleid verklaart die aanvraag met een beslissing van 26 maart 2010 ontvankelijk doch ongegrond.

Op 3 mei 2010 stelt de verzoeker tegen de voornoemde beslissing een vordering tot schorsing en een beroep tot nietigverklaring bij de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen in. De Raad voor Vreemdelingenbetwistingen verwerpt het beroep met een arrest van 30 juni 2010. Dit is het bestreden arrest.

IV. Onderzoek van de middelen

Enig middel

Uiteenzetting van het middel

4. De verzoeker werpt in een enig middel de schending van het zorgvuldigheidsbeginsel en het algemeen beginsel van behoorlijk bestuur op. Hij voert aan dat in de aanvankelijk bestreden beslissing van 26 maart 2010 naar hem als “mevrouw” wordt verwezen met de vermelding dat “zij” ter staving een medisch attest voorlegt. In het verslag van de ambtenaar-geneesheer is eveneens sprake van een “patiënte” met de vermelding dat “zij” een buikoperatie heeft gehad en met in de conclusie nogmaals de vermelding dat “de patiënte (...) een vrouw (is) van 60 jaar die een PTTS heeft en een lumbale discopathie”.

De verzoeker stelt dat de ambtenaar-geneesheer en de dienst Vreemdelingenzaken hun onderzoek hebben gevoerd alsof hij een vrouw is terwijl hij een man is. Fysische en psychische aandoeningen kunnen geslachtsgebonden zijn zodat het een primordiale vereiste is om bij een medisch onderzoek van het juiste geslacht van de betrokkene te vertrekken.

Volgens het bestreden arrest toont de verzoeker niet aan dat de behandeling van zijn aandoening anders voor een man dan voor een vrouw zou zijn en toont hij niet aan op welke wijze de vergissing van het geslacht te dezen tot een verkeerde beoordeling van het ziektebeeld kan hebben geleid. Van de verzoeker kan als niet-medicus echter geen correcte medische argumentatie worden verwacht, anders dan van de ambtenaar-geneesheer die een nauwgezette medische studie van het dossier moet maken. Te dezen is de medische studie onzorgvuldig gebeurd en kan volgens de verzoeker worden aangenomen dat er nog verdere fouten zijn gemaakt. Het medische onderzoek vertrekt van onjuiste gegevens, is een voorbeeld van onzorgvuldig onderzoek en daarom houdt de aanvankelijk bestreden beslissing van 26 maart 2010 een schending van het zorgvuldigheidsbeginsel en het algemeen beginsel van behoorlijk bestuur in.

De verzoeker besluit dat de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen een beoordelingsfout heeft gemaakt door er anders over te oordelen en dat het bestreden arrest moet worden vernietigd.

5. De verzoeker voegt in de memorie van wederantwoord toe dat hij de Raad van State niet vraagt de beoordeling door de staatssecretaris voor Migratie- en Asielbeleid over te doen maar dat hij er op wijst dat het medische onderzoek van foutieve gegevens vertrekt, hetgeen in het bestreden arrest niet wordt betwist.

Waar in het bestreden arrest wordt geoordeeld dat de gemaakte fouten niet tot een verkeerde beoordeling van het ziektebeeld van de verzoeker hebben geleid, is volgens hem ook het redelijkheidsbeginsel geschonden.

Beoordeling

6. De algemene beginselen van behoorlijk bestuur, zoals het zorgvuldigheidsbeginsel en het redelijkheidsbeginsel, zijn niet van toepassing op jurisdictionele beslissingen zoals de arresten van de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen. De kritiek in het middel is in hoofdzaak tegen de aanvankelijk bestreden beslissing van 26 maart 2010 gericht en niet tegen het bestreden arrest. In de mate dat de verzoeker van mening is dat de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen het zorgvuldigheidsbeginsel en het redelijkheidsbeginsel zou hebben geschonden, vraagt hij dat de Raad van State kennis van de grond van de zaak zou nemen. Als administratieve cassatierechter vermag de Raad van State echter niet in de beoordeling van de feiten te treden. Het enige middel is niet-ontvankelijk.

BESLISSING

1. De Raad van State verwerpt het beroep.

2. De verzoeker wordt verwezen in de kosten van het cassatieberoep, begroot op 175 euro.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van drie oktober tweeduizend en elf, door de Raad van State, XIVE kamer, samengesteld uit:

André Beirlaen,	kamervoorzitter,
Carlo Adams,	staatsraad,
Stephan De Taeye,	staatsraad,
met bijstand van	
Joris Casneuf,	griffier.

De griffier

De voorzitter

Joris Casneuf

André Beirlaen