

Nummer : 1687

Rep. : 2011/3988

Zitting van :

27 april 2011

Pro Deo - Beschikking dd.
01/06/2010

TUSSENARREST

O.M.

AANSTELLING Desandine
+
POLITIONIER onderzoek

WDD 24/01/2012
(9030)

794
Kopie - art. 792 Ger. W.
Vrij van expedierecht
art. 280 2° Wetb. reg.

Kopie van PG
(Politieambtenaar)

Art. 775 Ger. W. - 972 §1 op de
aan partijen en
advocaten

Art. 872 §1 Ger. W. à de andere

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

In zake : 2010/AR/1777

1. AVUKETAB Tobi Snowbawa, geboren te Besongabang (Kameroen) op 21 februari 1977, verblijvende te 2180 Ekeren, Pachthoevelaan 33;
2. EBONG Grace Cindy, geboren te Buea (Kameroen) op 7 april 1975, verblijvende te 2180 Ekeren, Pachthoevelaan 33;

A P P E L L A N T E N

tegen de beschikkingen van de Voorzitter van de Rechtbank van Eerste Aanleg te Antwerpen, zetelend zoals in kort geding, dd. 7 april 2009 en 9 februari 2010;

vertegenwoordigd door Meester A. De Pourcq, advocaat te 2060 Antwerpen, Nachtegaalstraat 47;

tegen :

DE AMBTENAAR VAN DE BURGERLIJKE STAND VAN DE STAD ANTWERPEN, district Ekeren, met kantoren te 2180 Ekeren, Veltwijcklaan 27;

G E I N T I M E E R D E

vertegenwoordigd door Meester S. De Vries loco Meester C. Coen, advocaat te 2018 Antwerpen, Mechelsesteenweg 210 A;

De heer **Abi Aynketal** is geboren te **Besongabang** (Kameroen) op **21/02/1977** en heeft de Kameroense nationaliteit. Hij is in België toegekomen op 14/10/2002 en heeft zich vluchteling verklaard. Hij is ook gekend onder alias **Ngo Nguimbous Steplane**, geboren op **28/02/1968**, Belgische nationaliteit, rijksregisternummer **68.02.20.479.71** en is bij de politiediensten onder die naam gekend voor onder andere het houden van café met prostitutees van Afrikaanse origine en voor een 30-tal verkeersovertredingen. Hij heeft een attest Immatriculatie tot **22/09/2008**; zijn regularisatieaanvraag werd in maart 2009 afgewezen en hij verblijft sedertdien illegaal in het Rijk.

Mevrouw **Grace Cindy EBONG** is geboren te **Buea** (Kameroen) op **11 april 1975** en heeft de Kameroense nationaliteit. Volgens de politiediensten zou haar echte familienaam mogelijk **Emade Ngalame** zijn. Zij heeft een identiteitskaart voor Vreemdelingen geldig tot 28/02/2012.

Hun wettelijke verblijfplaats is te **2180 Antwerpen, Pachthoevelaan 32**.

Zij deden aangifte van huwelijk voor de ambtenaar van de burgerlijke stand van Antwerpen-district Ekeren op een niet nader bepaalde datum.

Op 9 juli 2008 heeft die ambtenaar van de burgerlijke stand beslist de voltrekking van het huwelijk uit te stellen met maximum 2 maanden, met het oog op onderzoek (artikel 167, 2° lid B.W.).

Op 26 september 2008 gaf de Procureur des Konings te Antwerpen overeenkomstig artikel 167 B.W. negatief advies omdat hij het voorgenomen huwelijk als een schijnhuwelijk beschouwde omwille van:

- de preciaire verblijfstoestand van de man;
- het gebruik van een alias door de man, de vrouw is veroordeeld voor het gebruik van vals stukken, wat hun geloofwaardigheid aantast; beiden zijn op een clandestiene wijze naar België gekomen, gebruik makend van een vals paspoort;

- beiden hebben overlappend relaties met andere personen, doch leggen hierover verschillende verklaringen af; de vrouw is tijdens hun zogenaamde relatie bevallen van een kind van een andere man, de man woonde samen met een andere vrouw; de man minimaliseert zijn relatie met die andere vrouw;
- de controle woonst van beiden als koppel was niet overtuigend, bovendien blijkt het adres gebruikt te worden door verschillende personen;
- betrokkenen leggen zeer verschillende verklaringen af;
- betrokkenen zijn niet op de hoogte van elkaars personalia;
- de vrouw is een alleenstaande moeder en heeft schulden.

Op 29/09/2008 heeft de betrokken ambtenaar van de burgerlijke stand beslist de voltrekking van het huwelijk te weigeren, daar uit het geheel van de feiten blijkt dat dit huwelijk er niet op gericht is een duurzame levensgemeenschap aan te gaan maar wel om mijnheer een verblijfsrechtelijk voordeel te verschaffen. De ambtenaar motiveerde zijn beslissing als volgt: "Wij stelden vast dat meneer in een precaire verblijfssituatie verkeert. Daar meneer een alias gebruikte en mevrouw veroordeeld is voor het gebruik van valse stukken, is uw geloofwaardigheid aangetast. U kwam beiden op clandestiene wijze naar België, gebruik makend van een vals paspoort. Daarenboven hebt u beiden overlappende relaties met andere personen en legt u hierover verschillende verklaringen af. De samenwoningcontrole van u beiden als koppel was ook niet overtuigend en het adres blijkt door verschillende personen te worden gebruikt. Daarnaast legde u zeer verschillende verklaringen af en bent u niet op de hoogte van elkaars persoonlijke gegevens. Mevrouw verkeert bovendien in een zwakke sociale situatie aangezien ze een alleenstaande moeder is en schulden heeft.... het voorgenomen huwelijk is in strijd met de Belgische openbare orde."

Bij exploit d.d. 23/10/2008 hebben appellanten de betrokken ambtenaar gedagvaard teneinde zijn weigeringsbeslissing te horen vernietigen, hem te horen bevelen het voorgenomen huwelijk te voltrekken onder sanctie van verbeurte van een dwangsom van € 250,00 per dag vertraging, de termijn van artikel 165, 2° en 3° lid B.W. te horen verlengen en de ambtenaar te horen verwijzen in de kosten van het geding.

Bij de bestreden beschikking d.d. 7/04/2009 van de voorzitter van de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen, waarvan geen akte-betekening wordt voorgebracht, werd aan appellant de verplichting opgelegd om een borgsom van € 1.400,00 te storten, overeenkomstig artikel 851 Ger.W.

Aan die verplichting werd door appellant geen gevolg gegeven.

Bij de bestreden beschikking d.d. 9/02/2010 van diezelfde voorzitter, betekend bij exploit d.d. 5/05/2010, werd het verhaal van appellanten wegens het gebrek aan borgstelling afgewezen en werden zij verwezen in de kosten.

Het hoger beroep werd ingesteld bij verzoekschrift ingediend op 3/06/2010 en strekt ertoe het verhaal van appellanten te horen inwilligen en de ambtenaar te horen bevelen om het huwelijk tussen hen te voltrekken binnen de tien dagen vanaf de uitspraak, onder sanctie van verbeurte van een dwangsom van € 250,00 per dag vertraging, de termijn van artikel 165 § 3 al. 2 B.W. met zes maanden te verlengen en de ambtenaar te horen verwijzen in de kosten van beide instanties.

Geïntimeerde concludeert tot de ongegrondheid van het hoger beroep, de bevestiging van de bestreden beschikking en de verwijzing van appellanten in de kosten.

De eerste rechter heeft in de bestreden beschikking terecht de vorderingen van appellanten afgewezen en hen verwezen in de kosten van het geding in eerste aanleg.

De bepaalde, gewichtige en met elkaar overeenstemmende vermoedens aangehaald in het negatief advies van de Procureur des Konings en in de weigeringsbeslissing van de ambtenaar van de burgerlijke stand staan vast en strekken tot het bewijs van het feit dat appellanten op dat ogenblik met het voorgenomen huwelijk manifest geen duurzame levensgemeenschap beoogden, maar enkel een verblijfsrechtelijk voordeel voor appellant nastreefden.

Niettemin moet worden vastgesteld dat appellanten thans voorhouden dat uit hun stabiele relatie twee kinderen zijn geboren, namelijk op 25/05/2009 ~~_____~~ ~~_____~~ Ayuketah en op 12/09/2010 ~~_____~~ ~~_____~~ Ayuketah.

Een DNA-fingerprinting is een aangewezen onderzoeksmiddel om ~~_____~~ te gaan of die beide kinderen inderdaad ~~_____~~ werden in de relatie van appellanten, zoals zij thans voorhouden; zij verklaarden zich bereid om deze onderzoeksmaatregel te ondergaan.

Bovendien lijkt het aangewezen om het Openbaar Ministerie te verzoeken een politieel onderzoek te laten doen naar de actuele toestand waarin appellanten zich bevinden en of zij op een duurzame wijze samenwonen en gezin vormen, nu enkel het hebben van gemeenschappelijke kinderen op zich niet bewijst dat de ouders een duurzame levensgemeenschap vormen of beogen te vormen en daarbij de begeleidende omstandigheden niet zonder belang zijn.

Een en ander dringt zich op nu het Hof zich bij de beoordeling van de aard van de relatie die appellanten voorhouden te willen opbouwen moet stellen op het ogenblik van de uitspraak en daarbij gewijzigde omstandigheden mee in acht kan nemen.

OM DIE REDENEN:

HET HOF, na beraad,

Recht sprekend op tegenspraak;

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 partijen hebben kunnen repliceren;

Ontvangt het hoger beroep.

Vooraleer verder recht te doen ten gronde.

Beveelt een deskundigenonderzoek met als opdracht aan de deskundige: bij wijze van advies te bepalen, aan de hand van "DNA-genetic finger print" of appellant de heer **[REDACTED] Snowbawa Ayuketah** geboren op **[REDACTED] 21/02/1977** te **[REDACTED] Besongabang** (Kameroen) al dan niet de vader **[REDACTED]** van de twee kinderen van appellante, mevrouw **[REDACTED] Grace Cindy EBONG**, geboren op **[REDACTED] 7/04/1975** te **[REDACTED] Buea** (Kameroen), namelijk van de op **[REDACTED] 5/05/2009** geboren **[REDACTED] Liesbeth Ayuketah** en de op **[REDACTED] 12/03/2010** te Antwerpen, district **[REDACTED] Werken** geboren **[REDACTED] Venita Emale Brown Ayuketah** (geboorteakte **[REDACTED] 083** van het jaar 2010).

Stelt daartoe aan als deskundige: Dr. Gerhard Mertens, Forensisch DNA Laboratorium, Wilrijkstraat 10 te 2650 Edegem.

Zegt dat de deskundige beschikt over een termijn van 8 dagen, nadat hij bij gerechtsbrief van dit arrest werd in kennis gesteld, om, indien gewenst, de opdracht met omklede redenen te weigeren.

Zegt dat de deskundige zelf plaats, dag en uur zal bepalen waarop hij zijn werkzaamheden zal aanvangen, en dit per aangetekende brief met ontvangstbewijs aan de partijen en per gewone brief aan hun raadslieden, tenzij hij door de partijen wordt vrijgesteld van de verplichting om bij aangetekende post te corresponderen.

Legt aan appellanten de verplichting op om binnen de 15 dagen na datum van dit arrest een voorschot van 750 EUR te consigneren ter griffie van dit Hof op rekening nummer IBAN nr. BE46679200910036, met vermelding van de referte: "Prov.Desk/2010/A.R./1777 **[REDACTED] Ayuketah-Ebong/ABS**".

Bepaalt de termijn voor het neerleggen van het eindverslag op drie maanden vanaf de kennisgeving van dit arrest aan de deskundige.

Zegt voor recht dat het geconsigneerde voorschot kan worden vrijgegeven aan de deskundige na neerlegging van het eindverslag.

Verzoekt het Openbaar Ministerie een (politio-
neel) onderzoek te gelasten naar de actuele toe-
stand waarin appellanten zich bevinden en of zij
op een duurzame wijze samenwonen en gezin vormen
en het Hof daaromtrent te willen inlichten.

Beveelt de heropening van de debatten op 24 ja-
nuari 2012 om 9.30 uur teneinde, na neerlegging
van het deskundig verslag, partijen toe te laten
ervan kennis te nemen en er hun standpunt over te
bepalen.

Houdt de uitspraak over de kosten aan.

Aldus gedaan en uitgesproken in openbare terecht-
zitting van :

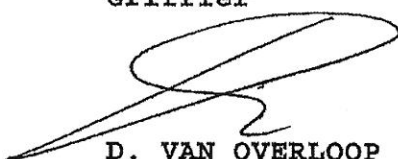
ZEVENENTWINTIG APRIL TWEEDUIZENDENELF

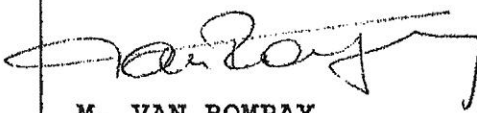
waar aanwezig waren :


J.M. WETSELS
M. VAN ROMPAY
D. VAN OVERLOOP
L. VAN LERBERGHE
N. VAN DE VIJVER

Voorzitter
Raadsheer
Raadsheer
Advocaat-generaal
Griffier


N. VAN DE VIJVER


D. VAN OVERLOOP


M. VAN ROMPAY


J.M. WETSELS

