

AFDELING
BESTUURSRECHTSPRAAK

Uitspraak met toepassing van artikel 8:54, eerste lid, van de Algemene wet
bestuursrecht op het hoger beroep van:

de staatssecretaris van Justitie,
appellant,

tegen de uitspraak van de rechtbank 's-Gravenhage, nevenzittingsplaats
Almelo, van 23 november 2009 in zaak nr. 09/41074 in het geding tussen:

en

de staatssecretaris van Justitie.

1. Procesverloop

Bij besluit van 9 november 2009 is (hierna: de vreemdeling) in vreemdelingenbewaring gesteld. Dit besluit is aangehecht.

Bij uitspraak van 23 november 2009, verzonden op dezelfde dag, heeft de rechtbank 's-Gravenhage, nevenzittingsplaats Almelo, (hierna: de rechtbank) het daartegen door de vreemdeling ingestelde beroep gegrond verklaard en het verzoek om schadevergoeding afgewezen. Deze uitspraak is aangehecht.

Tegen deze uitspraak heeft de staatssecretaris van Justitie (hierna: de staatssecretaris) bij brief, bij de Raad van State binnengekomen op 26 november 2009, hoger beroep ingesteld. Deze brief is aangehecht.

De vreemdeling heeft een verweerschrift ingediend.

Vervolgens is het onderzoek gesloten.

2. Overwegingen

2.1. In de enige grief klaagt de staatssecretaris dat de rechtbank ten onrechte heeft overwogen dat, hoewel de staatssecretaris op grond van de ten tijde van de inbewaringstelling beschikbare gegevens terecht is overgegaan tot de inbewaringstelling van de vreemdeling, in het licht van de nadien ontvangen informatie dat de vreemdeling een Roemeens staatsburger en derhalve een onderdaan van de Europese Unie is, moet worden geoordeeld dat de bewaring van meet af aan onrechtmatig is geweest.

Daartoe voert de staatssecretaris, samengevat weergegeven en voor zover thans van belang, aan dat de rechtbank, door aldus te overwegen, heeft miskend dat de eerst na de inbewaringstelling ontvangen informatie omtrent de nationaliteit en identiteit van de vreemdeling – op grond waarvan de maatregel overigens ook is opgeheven – geen dermate invloed heeft op de daaraan voorafgaande periode dat een aanvankelijk terecht opgelegde maatregel op grond van die informatie, met terugwerkende kracht, van meet af aan onrechtmatig moet worden geacht.

2.2. In het arrest van het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen (hierna: het Hof) van 17 februari 2005, C-215/03, Oulane, punt 26 (www.curia.europa.eu) is overwogen dat, voor zover thans van belang, een lidstaat voor de erkenning van het verblijfsrecht van een ontvanger van diensten die onderdaan is van een andere lidstaat, niet mag verlangen dat die onderdaan een geldige identiteitskaart of een geldig paspoort overlegt, wanneer het bewijs van zijn identiteit en nationaliteit ondubbelzinnig met andere middelen kan worden geleverd. In punt 56 van dit arrest heeft het Hof voorts overwogen dat de onderdaan van een lidstaat die in een andere lidstaat als ontvanger van diensten verblijft, de bewijzen dient over te leggen, op grond waarvan kan worden geconcludeerd dat zijn verblijf rechtmatig is en dat bij gebreke van die bewijzen de lidstaat van ontvangst een maatregel van uitzetting kan treffen binnen de door het gemeenschapsrecht opgelegde grenzen.

2.3. Niet in geschil is dat de vreemdeling de door hem gestelde Roemeense nationaliteit ten tijde van de inbewaringstelling niet met documenten kon aantonen. Nu ook overigens aan de voorwaarden voor de inbewaringstelling was voldaan, is de rechtbank op goede gronden tot het oordeel gekomen dat de vreemdeling, op grond van de tot dan toe beschikbare informatie, in bewaring kon worden gesteld.

Nadat de Roemeense autoriteiten de Roemeense nationaliteit van de vreemdeling hebben bevestigd, is de bewaring op 12 november 2009 opgeheven. Zoals volgt uit onder meer de uitspraak van de Afdeling van 26 januari 2006 in zaken nrs. 200510423/1 en 200600120/1 (AB 2006, 159), bieden voormelde overwegingen uit het arrest Oulane geen grond voor de conclusie dat de bewaring, op grond van de eerst na de inbewaringstelling ontvangen bevestiging van de Roemeense nationaliteit van de vreemdeling, van meet af aan onrechtmatig is geweest. De rechtmatigheid van de bewaring dient te worden beoordeeld naar de feiten die op dat moment bekend zijn of redelijkerwijs bekend behoren te zijn. Anders dan de rechtbank heeft overwogen, is de rechtmatigheid van de bewaring derhalve eerst met de door de Roemeense autoriteiten gegeven bevestiging van de Roemeense nationaliteit van de vreemdeling komen te vervallen.

De grief slaagt.

2.4. Het hoger beroep is kennelijk gegrond. De aangevallen uitspraak dient te worden vernietigd. Hetgeen overigens in de grief is aangevoerd behoeft geen bespreking. Doende hetgeen de rechtbank zou behoren te doen, zal de Afdeling het beroep van de vreemdeling tegen het besluit van 9 november 2009 alsnog ongegrond verklaren. Er is geen grond voor schadevergoeding.

2.5. Voor een proceskostenveroordeling bestaat geen aanleiding.

3. Beslissing

De Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State

Recht doende in naam der Koningin:

- I. verklaart het hoger beroep gegrond;
- II. vernietigt de uitspraak van de rechtbank 's-Gravenhage, nevenzittingsplaats Almelo, van 23 november 2009 in zaak nr. 09/41074;
- III. verklaart het door de vreemdeling bij de rechtbank in die zaak ingestelde beroep ongegrond;
- IV. wijst het verzoek om schadevergoeding af.

Aldus vastgesteld door mr. H.G. Lubberdink, voorzitter, en mr. B. van Wagtendonk en mr. R. van der Spoel, leden, in tegenwoordigheid van mr. B. van Dokkum, ambtenaar van Staat.

w.g. Lubberdink
voorzitter

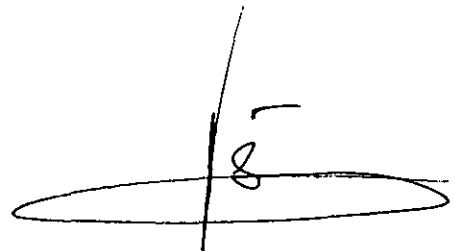
w.g. Van Dokkum
ambtenaar van Staat

Uitgesproken in het openbaar op 10 februari 2010

480-562.

Verzonden: 10 februari 2010

Voor eensluidend afschrift,
de secretaris van de Raad van State,

A handwritten signature in black ink, consisting of a large, stylized 'V' shape with a horizontal line across it, and a smaller 'S' or similar character to the right.

mr. H.H.C. Visser

11



0210.14.2010

Postadres Postbus 90163
 5200MS 's-Hertogenbosch

• Brabant Noord

Regio Brabant Noord
 Korpsonderdeel 21 Vreemdelingenpolitie
 Behandeld door GM Wolfs
 Telefoon 0413-323188
 Fax 0413-323188
 V-nummer / Zaak / Zaak - 08/11/2009
 Datum 09/11/2009
 Onderwerp M110-A Maatregel van Bewaring

registratie in INDIS	mdw	
	unit	
	datum	
iND locatie		
IND ontvangst-datum	- 9 NOV 2009	
dossiernummer		
invoercontrole	mdw	
	unit	
	datum	

Maatregel van Bewaring

Ik, ondergetekende,

Gerardus Maria Wolfs, brigadier van het regionaal politiekorps Brabant Noord, belast met het toezicht op vreemdelingen, tevens hulpofficier van justitie, leg met het oog op de ulzetting aan

de vreemdeling, zich noemende:

Achternaam :
 Voorna(a)m(en) :
 Geboortedatum :
 Geboorteplaats :
 Geboorteland : Roemenië
 Nationaliteit(en) : Roemeense
 Geslacht : mannelijk

de maatregel van bewaring op, zoals bedoeld in artikel 59, eerste lid, aanhef en onder a, van de Vreemdelingenwet 2000 (geen rechtmatig verblijf).

Deze maatregel wordt gevorderd door het belang van de openbare orde omdat er aanwijzingen zijn om te vermoeden dat betrokkene zich aan de uitzetting zal onttrekken, hetgeen blijkt uit het feit dat betrokkene

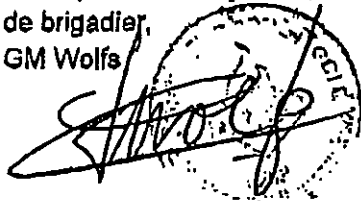
- Niet beschikt over een identiteitspapier als bedoeld in artikel 4.21 van het vreemdelingenbesluit 2000
- Geen vaste woon- /verblijfplaats heeft
- Veroordeeld is terzake een misdrijf
- Verdacht wordt van het plegen van een misdrijf
- Zich niet aangemeld heeft bij de korpschef
- niet zelfstandig beschikt over voldoende middelen van bestaan om in zijn levensonderhoud te voorzien.

De maatregel is opgelegd:

Plaats : 's-Hertogenbosch

Datum : 09/11/2009
Tijd : 12:38 uur.

De Staatssecretaris van Justitie,
namens de Staatssecretaris,
de hulpofficier van Justitie,
de brigadier,
GM Wolfs



Handtekening

Een afschrift van deze maatregel is onmiddellijk aan de vreemdeling uitgereikt.

Beroep tegen deze maatregel kan schriftelijk worden ingesteld bij de rechtbank te 's-Gravenhage, Centraal Intakebureau Vreemdelingenzaken te Haarlem, faxnummer 023 - 612 6736. Hierbij dient gebruik te worden gemaakt van het model beroepschrift, zie 'www.rechtspraak.nl'.



AFSCHRIFT

uitspraak

RECHTBANK 's-GRAVENHAGE

Sector Bestuursrecht
vreemdelingenkamer

nevenzittingsplaats Amelo

regnr.: Awb 09/41074 VRONTN/CM

uitspraak van de enkelvoudige kamer

op het beroep tegen de maatregel van bewaring op grond van artikel 59 Vreemdelingenwet 2000 (Vw 2000), toegepast ten aanzien van de vreemdeling genaamd althans zich noemende:

geboren op _____ te _____
van Roemeense nationaliteit,
alias _____ geboren op _____, van Roemeense nationaliteit,
alias _____ geboren op _____, van Roemeense nationaliteit,
althans verblijvende aan boord van de detentieboot te Dordrecht,
justitienummer: _____
eiser,
gemachtigde: mr. C.A.J.M. Sniijders, advocaat te Boxtel;

tegen

DE STAATSSECRETARIS VAN JUSTITIE
verweerder,

vertegenwoordigd door mr. drs. J.P.M. Wuite, ambtenaar van de Immigratie- en Naturalisatiedienst (IND).

INDIS	naam m.d.w.	unit	Zwolle
Dossiernr:	datum:		
ULAD ontvangstdatum:			
Briefnr:			
IND ontvangstdatum:	24 NOV 2009		
Registratie in	naam m.d.w.	unit	
INDIS	datum:	unit:	
Invoer-	naam m.d.w.		
controle	datum:	unit	

1. Procesverloop

Op 9 november 2009 is eiser met het oog op de uitzetting in bewaring gesteld (op grond van artikel 59, eerste lid aanhef en onder a, Vw 2000).

Eiser heeft op 9 november 2009 tegen de maatregel van bewaring beroep ingesteld. Dit beroep strekt mede tot toekenning van schadevergoeding.

Het beroep is behandeld ter zitting van 16 november 2009. Eiser en zijn gemachtigde zijn niet verschenen. Verweerder heeft zich doen vertegenwoordigen.

2. Standpunten

Eiser heeft de rechtbank verzocht het beroep gegrond te verklaren, de opheffing van de bewaring te bevelen en schadevergoeding toe te kennen.

Verweerder heeft de rechtbank verzocht het beroep ongegrond te verklaren en het verzoek om toekenning van schadevergoeding af te wijzen.

Zaaknummer: Awb 09/41074 VRONTN/CM

blad 2

3. Overwegingen

Hoevel de bewaring inmiddels op 12 november 2009 is opgeheven omdat is gebleken dat eiser een onderdaan van de Europese Unie (EU) is, heeft eiser – gelet op het verzoek om schadevergoeding – belang bij de beoordeling van de rechtmatigheid van de bewaring.

Beoordeeld dient te worden of de toepassing en tenuitvoerlegging van de maatregel van bewaring in overeenstemming was met de wettelijke vereisten dan wel bij afweging van alle daarbij betrokken belangen in redelijkheid gerechtvaardigd was.

In zijn enige grief klaagt eiser dat hij ten onrechte in bewaring is gesteld, omdat hij een EU-onderdaan is.

In het arrest van het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen (hierna: het Hof van Justitie) van 17 februari 2005 in zaak C-215/03 (LJN AT 3332, JV 2005/148) heeft het Hof van Justitie overwogen dat, samengevat weergegeven en voor zover thans van belang, een lidstaat voor de erkenning van het verblijfsrecht van een ontvanger van diensten die onderdaan is van een andere lidstaat, niet mag verlangen dat die onderdaan een geldige identiteitskaart of een geldig paspoort overlegt, wanneer het bewijs van zijn identiteit en nationaliteit ondubbelzinnig met andere middelen kan worden geleverd (overweging 26). Voorts heeft het Hof overwogen dat de onderdaan van een lidstaat die in een andere lidstaat als ontvanger van diensten verblijft, de bewijzen dient over te leggen, op grond waarvan kan worden geconcludeerd dat zijn verblijf rechtmatig is en dat bij gebreke van die bewijzen de lidstaat van ontvangst een maatregel van uitzetting kan treffen binnen de door het gemeenschapsrecht opgelegde grenzen (overweging 56).

Niet in geschil is dat eiser ten tijde van zijn inbewaringstelling zijn identiteit en nationaliteit niet met documenten heeft kunnen aantonen. Derhalve stond op dat moment niet vast dat eiser - zoals hij stelt - een Roemeens staatsburger en dus een onderdaan van de Europese Unie is. Derhalve had hij op dat ogenblik de rechtmatigheid van zijn verblijf in Nederland niet aangetoond. Gelet op het vorenstaande is verweerder, op basis van de tot dan toe bekende gegevens, terecht overgegaan tot de inbewaringstelling van eiser. Nadat de Roemeense autoriteiten de Roemeense nationaliteit van eiser hadden erkend is de bewaring op 12 november 2009 opgeheven.

Nu achteraf moet worden geconstateerd dat eiser Roemeens staatsburger en derhalve EU-onderdaan is, moet in het licht van die informatie worden geoordeeld dat de bewaring van meet af aan onrechtmatig is geweest.

Hieruit volgt dat het beroep gegrond is.

De rechtbank ziet aanleiding om het verzoek om schadevergoeding af te wijzen. Daarbij laat zij wegen dat het aan eiser is om de door hem gestelde nationaliteit en identiteit aan te tonen en dat hij daartoe ten tijde van zijn inbewaringstelling niet in staat is gebleken. Eerst door tussenkomst van verweerder is eisers Roemeense nationaliteit komen vast te staan. In deze omstandigheid ziet de rechtbank eveneens aanleiding om, hoewel het beroep gegrond wordt verklaard, af te zien van het veroordelen van verweerder in de door eiser gemaakte proceskosten.

Zaaknummer: Awb 09/41074 VRONTN/CM

blad 3

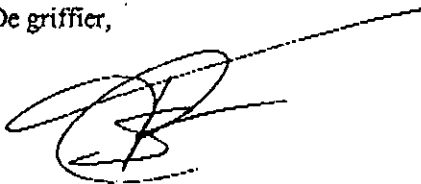
4. Beslissing

De rechtbank:

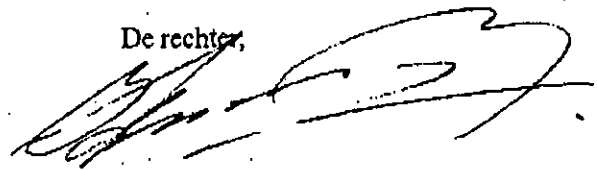
- verklaart het beroep gegrond;
- vernietigt het bestreden besluit van 9 november 2009;
- wijst het verzoek om schadevergoeding af.

Aldus gedaan door mr. J.H. Keuzenkamp, rechter, en door deze en
mr. G.F.S. Sloot - van der Kolk, griffier ondertekend.

De griffier,



De rechter,



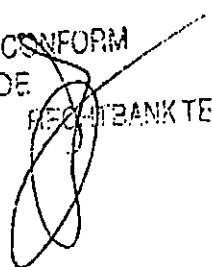
Uitgesproken in het openbaar op 23 november 2009.

Partijen kunnen tegen deze uitspraak binnen een week na verzending daarvan hoger beroep instellen bij de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State, onder vermelding van "Hoger beroep vreemdelingenzaken", postbus 16113, 2500 BC 's-Gravenhage. Artikel 85 Vw 2000 bepaalt dat het beroepschrift een of meer grieven tegen de uitspraak bevat. Artikel 6:6 Algemene wet bestuursrecht (herstel verzuim) is niet van toepassing.

Afschrift verzonden: 23 NOV 2009

VOOR AFSCHRIFT CONFORM
DE GRIFFIER VAN DE

RECHTBANK TE 's-GRAVENHAGE





Immigratie- en Naturalisatiedienst

Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State
Vreemdelingenzaken
Postbus 20019
2500 EA 's-GRAVENHAGE

RAAD VAN STATE	
INGEKOMEN	
26 NOV 2009	
ZAAKNR.	
AAN:	
BEHANDELD DO:	PAR:

Hoger beroepschrift vreemdelingenzaken

Van:
de Staatssecretaris van Justitie
te 's-Gravenhage
appellant
gemachtigde: A. van de Burgt
ambtenaar ten departemente

Tegen:
de uitspraak van de rechtbank 's-Gravenhage,
zittinghoudende te Almelo
van 23 november 2009
met kenmerk Awb 09/11074 VRONTN/CM

Inzake:
De vreemdeling:
met IND-kenmerk: 0210.14.2018
aan te duiden als verweerder
gemachtigde: mr. C.A.J.M. Suijders
advocaat te Bostel, aan de Bosscheweg 1

Procesvertegenwoordiging
Zwolle
Zuidcrzelaan 43-51
8017 JV Zwolle

Postbus 40052
8004 DB Zwolle

D.A. Riezebus
038 - 888 6462

1 Inleiding

De Staatssecretaris van Justitie komt in hoger beroep van de uitspraak van de rechtbank 's-Gravenhage, nevenzittingsplaats Almelo, van 23 november 2009, verzonden op diezelfde dag, met kenmerk Awb 09/41074 VRONTN/CM (*productie 1*), in welke zaak de rechtbank het beroep gericht tegen het besluit van 9 november 2009 gegrond heeft verklaard en het bestreden besluit van 9 november 2009 heeft vernietigd.

2 Achtergronden

- 2.1 Bij besluit van 9 november 2009 heeft de Staatssecretaris aan de vreemdeling alias hierna verweerder, een maatregel van bewaring opgelegd ex artikel 59, eerste lid, aanhef en onder a, van de Vreemdelingenwet 2000 (hierna: Vw).
- 2.2 Op 12 november 2009 is de maatregel van bewaring opgeheven, nadat de Roemeense nationaliteit van verweerder was vastgesteld (*productie 2*).
- 2.3 Bij de thans bestreden uitspraak heeft de rechtbank het door verweerder ingestelde beroep tegen de oplegging van de maatregel van bewaring gegrond verklaard.

3 Standpunt van de Staatssecretaris van Justitie

- 3.1 De Staatssecretaris is van oordeel dat het besluit van 9 november 2009 rechtens juist is. Met het oog daarop had het beroep tegen dit besluit ongegrond dienen te worden verklaard.
- 3.2 De Staatssecretaris heeft één grief tegen de uitspraak.

Grief:

- 3.3 Ten onrechte overweegt de rechtbank in de vijfde en in de zesde alinea op pagina 2 van de bestreden uitspraak:

"Nu achteraf moet worden geconstateerd dat eiser Roemeens staatsburger en derhalve EU-onderdaan is, moet in het licht van die informatie worden geoordeeld dat de bewaring van meet af aan onrechtmatig is geweest.

Hieruit volgt dat het beroep gegrond is."

Toelichting op deze grief:

- 3.4 De Staatssecretaris is van oordeel dat de rechtbank ten onrechte heeft geoordeeld dat de maatregel van bewaring van meet af aan onrechtmatig is geweest. Hiertoe wordt het volgende opgemerkt.
- 3.5 Onder verwijzing naar de vierde alinea op pagina 2 van de bestreden uitspraak wordt vastgesteld dat verweerder ten tijde van zijn inbewaringstelling zijn identiteit en nationaliteit niet met documenten heeft aangetoond. Met de rechtbank is appellant van oordeel dat om die reden op het moment van het in bewaringstellen op 9 november 2009 de identiteit en nationaliteit van verweerder niet was vastgesteld, dan wel dat op andere manier was aangetoond dat verweerder een Roemeens staatsburger is en daarmee een burger is van de Europese Unie.

- 3.6 De enkele en niet onderbouwde bemerkingen van verweerder omtrent diens gestelde Roemeense nationaliteit, zoals dit blijkt uit de in het dossier gevoegde processen-verbaal, maakt dit vorenstaande niet anders en maakt niet dat daarmee zijn identiteit en nationaliteit ondubbelzinnig zijn vastgesteld, dan wel op ander manier zijn aangetoond.

Zie ook:

- *AbRS, 23 juni 2005, 200504350/1, r.o. 2.4 en 2.5, JV 2005/316;*
- *HvJEG, 17 februari 2009, C-125/03, r.o. 25, JV 2005/148;*
- *AbRS, 26 januari 2006, 200600120/1, r.o. 2.3.1 en 2.3.2 (productie 3).*

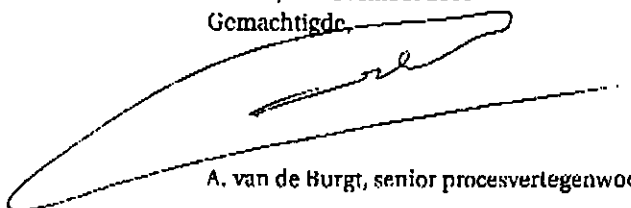
- 3.7 Dit klemt temeer nu uit het proces-verbaal van ophouding van 9 november 2009 (dossierstuk 5, onder punt 7) blijkt dat verweerder bekend is onder een andere naam. Voorts blijkt uit het proces-verbaal van verhoor (dossierstuk 8) dat verweerder heeft verklaard dat hij gebruik maakt van andere namen.
- 3.8 In het verlengde van dit vorenstaande is de Staatssecretaris daarom van oordeel dat – en gelijk aan het oordeel van de rechtbank – terecht en op juiste gronden de onderhavige maatregel van bewaring is opgelegd aan verweerder.
- 3.9 Onbetwist is dat, nadat door de politie daartoe actie was ondernomen en vervolgens de Roemeense autoriteiten de Roemeense nationaliteit van verweerder hadden bevestigd, de maatregel van bewaring is opgeheven en verweerder in vrijheid is gesteld.
- 3.10 De Staatssecretaris merkt hiertoe op dat in dit geval niet wordt ingezien dat ontvangen informatie omtrent de nationaliteit van verweerder een dergelijke invloed heeft op de daaraan voorafgaande periode dat een terecht opgelegde maatregel van bewaring enkel om redenen van nadien ontvangen informatie van meet af aan onrechtmatig is geworden. Daarbij is geen rechts- of wetsregel bekend van terugwerkende kracht in een dergelijk geval.
- 3.11 De Staatssecretaris is daarom van oordeel dat de rechtbank ten onrechte heeft geoordeeld dat de aan verweerder opgelegde maatregel van bewaring van meet af aan onrechtmatig is geweest.
- 3.12 De Staatssecretaris is derhalve van oordeel dat de rechtbank ten onrechte het beroep gegrond heeft verklaard.

4. Conclusie

Gelet op het vorenstaande kan de uitspraak van de rechtbank niet in stand blijven. De Staatssecretaris verzoekt uw Afdeling het hoger beroep gegrond te verklaren, de uitspraak van de rechtbank te vernietigen en te doen wat de rechtbank had behoren te doen, namelijk het inleidende beroep alsnog ongegrond te verklaren.

Zwolle, 26 november 2009

Gemachtigde,



A. van de Burgt, senior procesvertegenwoordiger

*Ministerie van Justitie
Immigratie- en Naturalisatiedienst
Procesvertegenwoordiging
Postbus 10052
8004 DB ZWOLLE
Tel: 038 - 888 65 22
Fax 038 - 888 65 57 / 65 58*