



IND-werkinstructie nr. 2007/15 (AUB)

Aan Procesdirecteuren IND
 c.c. HDVB

Van Hoofddirecteur IND
Datum 17 december 2007
Onderwerp Beantwoording brieven advocatuur op grond van de regeling afwikkeling
 nalatenschap oude vreemdelingenwet

Inleiding

Nu de eerste fase van beoordeling van mogelijke pardonzaken is afgerond, wordt de IND in toenemende mate geconfronteerd met mondelinge en schriftelijke vragen van advocaten/vreemdelingen die (nog) geen aanbodbrief voor een verblijfsvergunning hebben mogen ontvangen. Derhalve wordt in deze werkinstructie aangegeven hoe de IND op dergelijke vragen reageert.

In deze instructie worden de vijf meest voorkomende situaties behandeld, namelijk:

1. verzoeken om feitelijke informatie;
2. WOB of Wbp verzoeken;
3. bezwaarschriften;
4. verzoeken om heroverweging;
5. klachten.

Ad 1. Verzoeken om feitelijke informatie.

Dit kunnen verschillende soorten brieven zijn, zoals

- a. verzoeken om aan te geven waarom een cliënt of betrokkene (nog) geen aanbod heeft gekregen. Deze verzoeken worden aangemerkt als een verzoek om inzage op grond van de Wbp. Verzoeken onder a. kunnen worden afgedaan met de standaard brief in bijlage 1. In deze gevallen wordt als bijlage bij de antwoordbrief een afschrift van de SR-minuut verzonden;
- b. verzoeken om aan te geven of betrokkene gelabeld is dan wel bekend is bij de IND. Voor verzoeken onder b. is brief in bijlage 2 beschikbaar.
- c. Verzoeken om aan te geven wat de reden is dat betrokkene niet gelabeld is of waarin wordt aangegeven dat betrokkene onterecht niet gelabeld is. Voor verzoeken onder c. is de brief in bijlage 3 beschikbaar.

Ad 2. Verzoeken op grond van de WOB of Wbp

In veel gevallen verzoeken gemachtigden om inzage van de minuut, en daarbij wordt een beroep gedaan op de WOB. Dit is een onjuiste grondslag van het verzoek, omdat door openbaarmaking het stuk voor iedere willekeurige derde (zoals de autoriteiten van het and van herkomst) beschikbaar is. Veelal zal het verzoek bedoeld zijn als een verzoek om inzage op grond van de Wbp. In werkinstructie 2004/20 is daarover het volgende opgenomen.

Inzagerecht

De betrokkene kan met redelijke tussenpozen - de Wbp noemt geen termijn, maar het mag niet bovenmatig vaak zijn - verzoeken om inzage in het gebruik van zijn of haar persoonsgegevens door de IND. Dat betekent dat de betrokkene recht heeft op informatie over de wijze waarop zijn of haar persoonsgegevens zijn verwerkt, aan wie die gegevens zijn doorgegeven, en op welke wijze de gegevens zijn opgeslagen. Onder persoonsgegevens worden verstaan alle op een persoon herleidbare gegevens, dus voor wat betreft documenten ook de documenten die in het kader van de toelatingsprocedure tot het "interne dossier" worden gerekend. Voor de toepassing van de Wbp bestaat er geen intern dossier: elk document, dus ook een los briefje of notitie, dat tot die persoon herleidbaar is (dus niet documenten van algemene strekking),

moet ter inzage worden gegeven indien daarom wordt verzocht. Twijfels omtrent de gegrondheid van een aanvraag e.d. moeten mede hierom altijd in zakelijke bewoordingen worden geuit. Datzelfde geldt voor opmerkingen in het elektronische dossier (INDIS), aangezien dat evenzeer onder het inzagerecht valt.

Verzoeken om inzage op grond van de WOB worden dan ook ambtshalve opgevat als verzoeken op grond van de Wbp. Het gevraagde stuk wordt in dit geval op de gebruikelijke wijze toegezonden met een expliciete verwijzing naar de Wbp.

Ad 3. Bezwaarschriften

Bezwaarschriften kunnen gericht zijn tegen diverse stukken die door de briefschrijver als 'besluiten' zijn aangemerkt. Veelal zal de gemachtigde veronderstellen dat er een besluit is genomen, terwijl dat niet het geval is. In ieder geval kunnen zich de volgende situaties voordoen:

- a. de gemachtigde maakt bezwaar tegen het niet tijdig beslissen, omdat betrokkene nog geen bericht heeft gekregen over de eventuele verlening van een verblijfsvergunning op grond van de regeling.

Het is niet mogelijk om bezwaar te maken tegen het niet tijdig nemen van een besluit, aangezien er sprake is van een ambtshalve beoordeling. Het bezwaarschrift is niet ontvankelijk. De volgende motivering kan in de standaard beschikking op bezwaar worden opgenomen:

“Ingevolge de Regeling afwikkeling nalatenschap oude Vreemdelingenwet, zoals deze is neergelegd in WBV 2007/11, gepubliceerd in de Staatscourant op 13 juni 2007 en in werking getreden op 15 juni 2007, beoordeelt de IND ambtshalve aan de hand van de bij de Dienst en/of DT&V bekende gegevens, dan wel op basis van een verklaring van de burgemeester van de woonplaats van de desbetreffende vreemdeling, of de vreemdeling in aanmerking komt voor verblijf op grond van deze regeling. Deze ambtshalve beoordeling is geen besluit als bedoeld in artikel 1:3 Awb. Immers, er is geen sprake van een aanvraag noch van een op enig rechtsgevolg gericht besluit.

Voor zover het bezwaar zich richt tegen het niet tijdig nemen van een besluit wordt overwogen dat voor het nemen van een ambtshalve beslissing inzake verlening van een verblijfsvergunning regulier geen termijn geldt. Daarom kan het uitblijven van een dergelijke beslissing niet gelijk gesteld worden met een besluit (artikel 6:2 aanhef en onder b, Awb) en kan er geen bezwaar tegen worden gemaakt (artikel 7:1, eerste lid, Awb; ABRs 24 mei 2005, 200500099/1, JB 2005/194).

Het bezwaar is dan ook niet-ontvankelijk.

Wellicht ten overvloede wijs ik u er op dat indien u desalniettemin meent in aanmerking te komen voor een verblijfsvergunning u zich kunt vervoegen bij het IND-loket ten einde een daartoe strekkende aanvraag in te dienen. Alsdan worden conform het staande beleid leges geheven en zijn het paspoort- en het mvv-vereiste onverkort van toepassing.”

- b. bezwaar tegen een brief waarin inhoudelijk is aangegeven wat de reden is waarom betrokkene niet voldoet. Hierbij zal aan de hand van de brief van de IND moeten worden bezien of dit een reactie is op een verzoek om informatie.

Dan zal het standpunt zijn dat tegen een dergelijke brief geen bezwaar mogelijk is. Het bezwaarschrift is dan niet ontvankelijk. De volgende motivering kan in de standaard beschikking op bezwaar worden opgenomen:

“Ingevolge de Regeling afwikkeling nalatenschap oude Vreemdelingenwet, zoals deze is neergelegd in WBV 2007/11, gepubliceerd in de Staatscourant op 13 juni 2007 en in werking getreden op 15 juni 2007, beoordeelt de IND ambtshalve aan de hand van

de bij de Dienst en/of DT&V bekende gegevens, dan wel op basis van een verklaring van de burgemeester van de woonplaats van de desbetreffende vreemdeling, of de vreemdeling in aanmerking komt voor verblijf op grond van deze regeling. Deze ambtshalve beoordeling is geen besluit als bedoeld in artikel 1:3 Awb. Immers, er is geen sprake van een aanvraag noch van een op enig rechtsgevolg gericht besluit. Het bezwaar is dan ook niet-ontvankelijk.

Wellicht ten overvloede wijs ik u er op dat indien u desalniettemin meent in aanmerking te komen voor een verblijfsvergunning u zich kunt vervoegen bij het IND-loket ten einde een daartoe strekkende aanvraag in te dienen. Alsdan worden conform het staande beleid leges geheven en zijn het paspoort- en het mvv-vereiste onverkort van toepassing.”

Is in de brief van de IND wel een inhoudelijke reactie gegeven, dus een reden waarom betrokkene niet in aanmerking komt voor verblijf op grond van de regeling, dan wordt die brief wel als een besluit aangemerkt. In dat geval zal het bezwaarschrift inhoudelijk beoordeeld moeten worden. Dan zal dus moeten worden bezien of er een gehoor door een ambtelijke commissie moet plaatsvinden.

c. bezwaar tegen het niet tijdig beslissen op een verzoek om vrijstelling van de legesplicht

Gebleken is dat tenminste één advocaat dergelijke verzoeken doet, terwijl de regeling een ambtshalve beoordeling kent en er dus geen legesplicht geldt. Eerst zal moeten worden bezien of er een aanvraag is ingediend door betrokkene om in aanmerking te komen voor de regeling.

Is dat niet het geval, dan kan het bezwaarschrift worden afgedaan met de volgende redenering:

“Het bezwaarschrift is niet-ontvankelijk, nu er geen aanvraag ligt op grond waarvan een besluit kon worden genomen. Ook al meent de gemachtigde dat er sprake is van een aanvraag, de IND stelt zich primair op het standpunt dat het verzoek om vrijstelling van de legesverplichting geen aanvraag is in de zin van artikel 1:3 Awb. Dergelijke verzoeken zijn geen aanvraag, omdat er geen rechtsgevolg aan verbonden is.”

De verwijzing naar de uitspraak van de Rechtbank Den Haag, zittingsplaats Haarlem van 20 april 2007 gaat niet op, zeker als in het onderhavige geval geen aanvraag om toelating is gedaan. Van enige connexiteit is geen sprake, en er kan dan ook geen rechtsgevolg worden geconstrueerd. Dus kan het bezwaar worden afgedaan zonder horen.”

Ad 4. Verzoeken om heroverweging.

Bij de beoordeling van brieven of bezwaarschriften moet worden bezien of daarin een verzoek om heroverweging van een besluit is te lezen.

Hiertoe bestaat aanleiding indien de brief bewoordingen bevat als bijvoorbeeld : ‘alsnog naar de zaak te kijken, ‘heroverwegen’, ‘terugkomen op het eerdere besluit’, ‘alsnog verblijfsvergunning op grond van de regeling te verlenen’.

Dit soort verzoeken worden aangemerkt als een onvolledige aanvraag, en de betrokkene moet daarom worden verwezen naar het M50-loket voor het alsnog aanvullen van de aanvraag. Daarvoor worden de bekende standaardbrieven gebruikt.

Ad 5. Klachten

Voor de beantwoording van brieven die een klacht bevatten over bijvoorbeeld de bejegening is werkinstructie 2007/5 van toepassing.