

3 Beroep bij de Afdeling rechtspraak van de Raad van State en bezwaarschriftenprocedure

3.1 Beroep bij de Afdeling rechtspraak van de Raad van State

3.1.1 Beroep tegen herzieningsbeschikkingen (art. 34 Vw)

Op grond van de Vreemdelingenwet kan beroep worden ingesteld bij de Afdeling rechtspraak van de Raad van State tegen beschikkingen waarbij een verzoek om herziening, als bedoeld in art. 29 Vw, geheel of ten dele is afgewezen (art. 34, eerste lid, onder b, Vw).

De behandeling van het beroepschrift vindt, met enkele uitzonderingen, plaats overeenkomstig de Wet administratieve rechtspraak overheidsbeschikkingen (art. 34, derde lid Vw).

Ingevolge art. 34, tweede lid, Vw wordt een herzieningsbeschikking geacht te zijn afgewezen, indien daarop niet binnen drie maanden is beslist.

Van een beschikking waarbij een verzoek om herziening niet-ontvankelijk is verklaard staat in zoverre beroep open bij de Afdeling rechtspraak dat deze beoordeelt of het verzoek terecht niet ontvankelijk verklaard is.

In geval de afwijzende beschikking op het herzieningsverzoek is gegeven in overeenstemming met het advies van de ACV, staat dit beroep alleen open, indien de vreemdeling op de dag waarop de afwijzende beschikking werd genomen sedert een jaar hoofdverblijf in Nederland had.

Deze beperking in de mogelijkheid van beroep geldt niet voor:

- begunstigde EEG-onderdanen (zie B 4, onder 7);
- onderdanen van de Verenigde Staten van Amerika op wie het verdrag van vriendschap, handel en scheepvaart van toepassing is (zie B 9);
- asielzoekers op wie art. 16 van het Vluchtelingenverdrag van toepassing is (zie B 7 en C 37).

3.1.2 Instelling van het beroep

Het beroep bij de Afdeling rechtspraak van de Raad van State moet worden ingesteld binnen dertig dagen na de dag waarop van de voor beroep vatbare beschikking kennis is gegeven.

Het beroep tegen een zgn. 'fictieve weigering' van het verzoek moet worden ingediend binnen dertig dagen na de dag waarop het verzoek geacht kan worden te zijn afgewezen.

In geval van beroep op grond van art. 34 Vw volgen deze dertig dagen op een termijn van drie maanden (negentig dagen) na indiening van het herzieningsverzoek.

Voor de vraag of het beroepschrift tijdig is ingediend is de dag van verzending (datum poststempel) beslissend.

Het beroep moet schriftelijk (in tweevoud) worden ingediend bij de voorzitter van de Afdeling rechtspraak van de Raad van State. Tevens moet een afschrift van de bestreden herzieningsbeschikking worden overgelegd. Dit laatste is uiteraard niet van toepassing indien het beroep is gericht tegen een zgn. 'fictieve weigering'.

Voor de behandeling van het beroepschrift is een griffierecht verschuldigd.

Het verdient aanbeveling een afschrift van het beroepschrift ter kennisneming te doen toekomen aan de Minister van Justitie.

Het beroepschrift kan worden ingediend door de vreemdeling zelf, door diens wettelijk vertegenwoordiger of door een gemachtigde.

### 3.1.3 Bericht omtrent beroep en schorsende werking

Zodra de Minister van Justitie van de Afdeling rechtspraak bericht heeft ontvangen dat beroep is ingesteld, wordt het hoofd van plaatselijke politie daaromtrent in kennis gesteld.

Zie voor de wijze waarop aan het hoofd van plaatselijke politie wordt meegedeeld of aan een beroep op grond van art. 34 Vw schorsende werking is verbonden A 6, onder 4.4.3.

Zie voor het stellen van een aantekening omtrent schorsende werking A 6, onder 4.4.4.

### 3.1.4 Nieuwe feiten en omstandigheden

De Afdeling rechtspraak van de Raad van State oordeelt naar de feiten en omstandigheden van het moment waarop de herzieningsbeschikking werd genomen of in geval van een zgn. 'fictieve weigering' geacht kan worden te zijn genomen. Nieuwe feiten en omstandigheden worden niet in de beoordeling betrokken.

Doen zich feiten en omstandigheden voor die alsnog zouden kunnen leiden tot een voor de vreemdeling gunstige beslissing, dan moet deze desgewenst in de gelegenheid worden gesteld een daartoe strekkend verzoek in te dienen.

### 3.1.5 Beroepsgronden

De Afdeling rechtspraak van de Raad van State beoordeelt de bestreden beschikking op de gronden, genoemd in artikel 8, eerste lid, van de Wet administratieve rechtspraak overheidsbeschikkingen (Wet Arob).

Deze gronden zijn:

- a. de beschikking strijdt met een algemeen verbindend voorschrift;
- b. het administratieve orgaan heeft bij het geven van de beschikking van zijn bevoegdheid kenmerkend tot een ander doel gebruik gemaakt dan tot de doeleinden waartoe die bevoegdheid is gegeven;
- c. het administratieve orgaan heeft bij afweging van de betrokken belangen niet in redelijkheid tot de beschikking kunnen komen;
- d. het administratieve orgaan heeft anderszins beschikt in strijd met enig in het algemeen rechtsbewustzijn levend beginsel van behoorlijk bestuur.

#### 3.1.6 Procedure

Het beroepschrift wordt behandeld overeenkomstig de bij art. 34 Vw van toepassing verklaarde bepalingen van de Wet op de Raad van State.

De Afdeling rechtspraak zendt het beroep aan de Minister van Justitie met het verzoek om ambtsbericht.

Dit ambtsbericht wordt neergelegd in een verweerschrift waarin een toelichting wordt gegeven op de genomen beslissing en waarin, wanneer het een zgn. 'fictieve weigering' betreft, de gronden van de weigering zijn opgenomen.

De vreemdeling krijgt vervolgens de gelegenheid om de nodige stukken in te dienen; hij of zijn gemachtigde kan inzage krijgen van de stukken die op de zaak betrekking hebben en daarvan afschriften of uittreksels vragen; beiden worden in de gelegenheid gesteld hun standpunt in een zitting van de Afdeling rechtspraak toe te lichten.

De voorzitter van de Afdeling rechtspraak kan tolken en, al dan niet op verzoek van de vreemdeling of zijn gemachtigde, getuigen en deskundigen doen oproepen; laatstgenoemden kunnen ook door de vreemdeling of zijn gemachtigde worden meegebracht.

Er bestaat een mogelijkheid tot vergoeding van reis- en verblijfkosten, alsmede voor kosten wegens tijdverzuim.

#### 3.1.7 Kennisgeving van de uitspraak

De secretaris van de Afdeling rechtspraak van de Raad van State zendt zo spoedig mogelijk een afschrift van de uitspraak aan de belanghebbende.

Heeft de Afdeling de bestreden herzieningsbeschikking vernietigd, dan dient de Minister van Justitie opnieuw in de zaak te voorzien met inachtneming van de uitspraak.

De Minister van Justitie geeft aan het hoofd van plaatselijke politie kennis van de uitspraak. Daarbij worden zo nodig tevens aanwijzingen gegeven hoe verder ten aanzien van de vreemdeling moet worden gehandeld.

Deze aanwijzingen kunnen met name betreffen:

- de regeling van het verblijf van de vreemdeling, indien de bestreden beschikking is vernietigd in afwachting van een nieuwe beslissing; of
- het vertrek van de vreemdeling c.q. diens uitzetting, indien zijn beroep op grond van art. 34 Vw is verworpen; zonodig wordt tevens aan het hoofd van plaatselijke politie een last tot uitzetting verstrekt.

Indien het beroep is verworpen, wordt een in het identiteitspapier van de vreemdeling gestelde aantekening omtrent instelling van het beroep (art. 45, derde lid, VV) doorgehaald; art. 38, derde lid, Vv is van toepassing.

### 3.2 Bezwaarschriftenprocedure

#### 3.2.1 Visum voor kort verblijf en machtiging tot voorlopig verblijf

Beschikkingen op een verzoek om een visum voor kort verblijf of een machtiging tot voorlopig verblijf (m.v.v.) worden niet genomen op basis van de Vreemdelingenwet.

De juridische grondslagen voor deze beschikkingen liggen in de Overeenkomst tussen het Koninkrijk der Nederlanden, het Koninkrijk België en het Groot-Hertogdom Luxemburg inzake de verlegging van de personencontrole naar de buitengrenzen van het Beneluxgebied (Trb. 1960, 40), respectievelijk het Souverein Besluit van 12 december 1813 (Stcr. 1814, nr. 4). De beroepsmogelijkheden van art. 34 Vw staan tegen deze beschikkingen niet open.

Op grond van de Wet administratieve rechtspraak overheidsbeschikkingen staat tegen een beschikking, waartegen geen andere rechtsmiddelen kunnen worden aangewend, beroep op de Afdeling rechtspraak van de Raad van State open (art. 7, eerste lid en art 8, eerste lid Wet Arob).

Deze regel geldt voor beschikkingen ter zake van visa voor kort verblijf en m.v.v.'s.

Vooruitlopend op de Algemene Wet Bestuursrecht is op 1 juli 1992 de Wet van 4 juni 1992 tot wijziging van de Wet ARBO, de Wet Arob, de Wet op de Raad van State en de Colportagewet (bezwaarschriften procedure) (Stb.279) in werking getreden, waardoor met ingang van 1 juli 1992 eerst een bezwaarschrift bij de instantie die de afwijzende beschikking heeft genomen moet worden ingediend (art 7, tweede lid Wet Arob).

Vervolgens kan tegen een ongegrondverklaring van het bezwaarschrift op grond van de Wet Arob beroep bij de Afdeling rechtspraak van de Raad van State worden ingesteld.

Het gaat op het gebied van het vreemdelingenrecht in het bijzonder om beschikkingen waarbij een verzoek om een visum of een machtiging tot voorlopig verblijf, als bedoeld in art. 41, lid 1 Vb, is afgewezen.

Een verzoek wordt tevens geacht te zijn afgewezen wanneer niet binnen redelijke tijd een beschikking is gegeven (de zgn. fictieve weigering).

### 3.2.2 Indienen bezwaarschrift

Degene aan wie een beschikking op respectievelijk een visumaanvraag voor korte duur of een m.v.v.-aanvraag is gericht, diens wettelijk vertegenwoordiger en/of degene die door deze beschikking rechtstreeks in zijn belang is getroffen, kan binnen dertig dagen na de dag waarop de beschikking is gegeven gemotiveerd bezwaar maken bij de Minister van Buitenlandse Zaken.

In het geval het bezwaarschrift is gericht tegen een weigering van een visum voor korte duur dient dit te worden gericht aan:

het Hoofd van de Visadienst,  
afdeling bezwaarschriften regio 1,  
postbus 30120,  
2500 GC 's-Gravenhage.

Is een bezwaarschrift gericht tegen de weigering van een m.v.v., dan dient dit onder vermelding van het postbusnummer van de betreffende regio te worden geadresseerd aan:

het Hoofd van de Visadienst,  
afdeling bezwaarschriften.

Voor de behandeling van een bezwaarschrift zijn geen rechten verschuldigd.

### 3.2.3. Horen van belanghebbenden

Voordat op een bezwaarschrift wordt beslist worden de belanghebbenden -referent- van het bezwaarschrift in de gelegenheid gesteld om in persoon of bij gemachtigde gehoord te worden (art 14, eerste lid Wet Arob). Belanghebbenden aan wie het niet is toegestaan in Nederland te verblijven kunnen hun belangen alleen door een gemachtigde of een referent laten bepleiten.

Van het horen van belanghebbenden kan worden afgezien indien:

- a. het bezwaarschrift kennelijk ongegrond is;
- b. de belanghebbenden hebben verklaard geen gebruik te willen maken van het recht te worden gehoord, of
- c. aan het bezwaar volledig tegemoet wordt gekomen en (andere) belanghebbenden daardoor niet in hun belangen kunnen worden geschaad (art. 14, tweede lid, van de Wet AROB).

Een belanghebbende in het buitenland die geen gemachtigde of referent aanwijst verklaart hiermee geen gebruik te willen maken van het recht te worden gehoord.

Ten behoeve van het horen van de belanghebbenden is een bezwaarschriftencommissie ingesteld.

### 3.2.4 Beroep bij de Raad van State

Tegen een ongegrondverklaring van een bezwaarschrift kan beroep op de Afdeling rechtspraak van de Raad van State worden ingesteld.

Voor wat betreft het instellen van beroep en de verdere procedure geldt het gestelde in 3.1.2 tot en met 3.1.7.

Ingeval de Afdeling de bestreden beschikking vernietigt (zie 3.1.7.) geldt echter het volgende. De Afdeling is bevoegd om bij een vernietiging van een beschikking (die op of na 1 juli 1992 is genomen), zelf in de zaak te voorzien. Voorziet de Afdeling niet zelf in de zaak dan geldt het gestelde in 2.1.7.

Indien de Afdeling wel zelf in de zaak voorziet dan dient het Ministerie van Buitenlandse Zaken overeenkomstig de uitspraak te handelen.

### 3.2.5. Verzoek om voorlopige voorziening c.q. om schorsing

Gedurende de bezwaarschriftenprocedure en het beroep bij de Afdeling rechtspraak van de Raad van State tegen een weigering van een visum voor kort verblijf of een m.v.v., respectievelijk een ongegrondverklaring van het hiertegen ingediende bezwaarschrift, kan in spoedeisende gevallen aan de Voorzitter van de Afdeling rechtspraak van de Raad van State een verzoek om een voorlopige voorziening c.q. schorsing gedaan worden (art. 107 van de Wet op de Raad van State).

Deze procedure kan gezien worden als een administratiefrechtelijk kort-geding.

Een dergelijk verzoek kan worden gedaan indien uitvoering van het besluit onevenredig nadeel met zich zou brengen in verhouding tot het door een onmiddellijke uitvoering van het besluit te dienen belang of ter voorkoming van onevenredig nadeel.

Indien van betrokkene, na afweging van de betrokken belangen, niet verlangd kan worden dat hij de beslissing op het bezwaarschrift c.q. de uitspraak op het beroepschrift afwacht, dan is een zgn. spoedeisend belang aanwezig.

Is de Voorzitter van de Afdeling rechtspraak van de Raad van State van oordeel dat dit aanwezig is dan kan hij beslissen dat betrokkene dient te worden behandeld alsof hij moet worden geacht in het bezit te zijn van het door hem verzochte visum voor kort verblijf c.q. de gevraagde m.v.v..