

## 5 Machtiging tot voorlopig verblijf

### 5.1 Inleiding

De machtiging tot voorlopig verblijf is in art. 1 Vreemdelingenwet als volgt omschreven: het door een Nederlandse diplomatieke of consulaire vertegenwoordiging in het buitenland na voorafgaande machtiging van Onze Minister van Buitenlandse zaken afgegeven visum voor een verblijf van langer dan drie maanden.

Een vreemdeling die zich naar Nederland wil begeven voor een verblijf van langer dan drie maanden moet in beginsel in het bezit zijn van een paspoort voorzien van een geldige machtiging tot voorlopig verblijf, welke hij heeft aangevraagd bij en welke hem verstrekt is door de Nederlandse diplomatieke of consulaire vertegenwoordiging in het land van zijn herkomst of het land van zijn bestendig verblijf.

De m w is een nationaal visum. De bevoegdheid tot afgifte van een m w ligt evenals visa voor kort verblijf (zie A4/3) bij de Minister van Buitenlandse Zaken. De Minister van Buitenlandse Zaken heeft het mede gezien de omstandigheid dat de m w voorafgaat aan de verlening van een verblijfstitel ingevolge de artt. 9-10 Vw, raadzaam geacht instructies inzake de m w te doen op opnemen in de Vreemdelingencirculaire. Voor de uitvoering van deze instructies moeten immers dezelfde ambtenaren worden geïnstrueerd die belast zijn met de uitvoering van de Vreemdelingenwet. Als uitvloeisel hiervan heeft de Minister van Buitenlandse Zaken in een groot aantal gevallen van zijn bevoegdheid mandaat verleend aan het Hoofd van de Visadienst. Als Hoofd van de Visadienst is aangewezen het Hoofd van de IND.

Aanvragen om een machtiging tot voorlopig verblijf worden niet binnen een wettelijke termijn, maar binnen de in de Algemene wet bestuursrecht als redelijk genoemde termijn van drie maanden afgedaan. Analooq hieraan worden ook de ambtshalve uitgebrachte adviezen binnen deze termijn behandeld.

Uit de besluiten zal altijd moeten blijken dat het gaat om een bevoegdheid van de Minister van Buitenlandse Zaken. Alle beslissingen ten aanzien van machtigingen tot voorlopig verblijf dienen steeds namens de Minister van Buitenlandse zaken te worden genomen.

De m w kan worden afgegeven door een Nederlandse diplomatieke of consulaire vertegenwoordiging in het buitenland na voorafgaande machtiging van de Visadienst van het Ministerie van Buitenlandse Zaken (zie D2-1 voor een model mvv/Schengenvisum). Het betreft hier een model Schengenvisum, type D.

De machtiging die door de Minister van Buitenlandse Zaken (Visadienst) wordt afgegeven aan de ambassade of het consulaat heeft een geldigheidsduur van zes maanden, te rekenen vanaf de datum van dagtekening van het bericht van de Minister van Buitenlandse Zaken om een m w te verstrekken.

Na ommekomst van de voornoemde zes maanden is geen sprake meer van een geldige machtiging waarmee de ambassade de m w kan afgeven. Indien de vreemdeling zich niet binnen deze zes maanden bij de ambassade heeft vervoegd, zal een nieuwe aanvraag om een m w moeten worden ingediend die vervolgens langs de gebruikelijke weg wordt beoordeeld aan de hand van de nieuwste gegevens. De aanvrager c.q. de referent dient hieromtrent door de korpchef te worden ingelicht.

Na afgifte van een m w heeft de vreemdeling zes maanden de gelegenheid om Nederland binnen te reizen.

Ingevolge artikel 46, tweede lid Vreemdelingenbesluit en hoofdstuk A4/2.7.3.2 eindigt de vrije termijn (ook voor niet-mw-plichtigen) zodra zich omstandigheden voordoen die wijzen op verblijf van meer dan drie maanden. Het aanvragen van een m w is zo'n omstandigheid.

Een mw-aanvraag wordt afgewezen indien de vreemdeling in Nederland in plaats van in het buitenland de uitkomst van het onderzoek afwacht ter voorkoming van het omzeilen van het mw-vereiste.

Een machtiging tot voorlopig verblijf kan niet in Nederland worden aangevraagd.

De aanvraag om een m w wordt getoetst aan de voorwaarden die worden gesteld met het oog op het verlenen van een vergunning tot verblijf in Nederland. De verplichting om voor de komst naar Nederland een m w aan te vragen, stelt de overheid in staat te onderzoeken of de vreemdeling aan alle voor toelating gestelde vereisten voldoet, zonder daarbij door diens aanwezigheid hier te lande voor een voldongen feit te worden geplaatst.

## **5.2 Vrijstelling van het mw-vereiste**

Van het mw-vereiste zijn vrijgesteld onderdanen van België, Duitsland, Denemarken, Finland, Frankrijk, Griekenland, Ierland, Italië, Luxemburg, Noorwegen, Oostenrijk, Portugal, Spanje, Verenigd Koninkrijk van Groot-Brittannië en Noord-Ierland, IJsland, Zweden, Monaco, de Verenigde Staten van Amerika, Zwitserland (met inbegrip van Liechtenstein), Canada, Australië, Japan en Nieuw-Zeeland.

Voor vreemdelingen uit deze landen staat echter wel de mogelijkheid open om bij een Nederlandse diplomatieke vertegenwoordiging in het buitenland op vrijwillige basis een mvv aan te vragen ten einde hun verblijfsaanspraken te laten toetsen, zodat ook zij vroegtijdig weten of hun verblijfsrecht toekomt.

Ingevolge art. 16a, derde lid, onder a Vw kan een onverplicht gevraagde m w overigens niet worden geweigerd. Indien niet aan de voorwaarden wordt voldaan, wordt de vreemdeling per brief op de hoogte gebracht dat wegens het niet voldoen aan de voorwaarden in Nederland geen vergunning tot verblijf zal kunnen worden verleend voor het gevraagde doel.

## **5.3 Mvv en vergunning tot verblijf**

Een aanvraag om toelating wordt slechts in behandeling genomen indien de vreemdeling in het bezit is van een geldige m w of op grond van de Vreemdelingenwet of het Vreemdelingenbesluit is vrijgesteld van dit vereiste. Afgifte van een m w in het buitenland gaat dan ook vooraf aan de verlening van een vergunning tot verblijf hier te lande.

De houder van een geldige machtiging tot voorlopig verblijf dient zich binnen een termijn van drie dagen te melden bij de korpschef van de politieregio, waaronder de gemeente waar hij verblijft ressorteert (art. 66 Vb). De vreemdeling wordt bij aanmelding in de gelegenheid gesteld een aanvraag om een vergunning tot verblijf in te dienen.

Aan de houder van een geldige m w kan, uit het oogpunt van rechtszekerheid, slechts

in uitzonderlijke gevallen een vergunning tot verblijf worden geweigerd. Hiervan is sprake indien de vreemdeling:

- onjuiste gegevens heeft verstrekt die hebben geleid tot de verlening van de machtiging tot voorlopig verblijf;
- niet meer beschikt over voldoende middelen van bestaan;
- inbreuk heeft gemaakt op de openbare rust of de openbare orde, dan wel een gevaar vormt voor de nationale veiligheid;
- niet langer voldoet aan de voor toelating gestelde vereisten.

#### **5.4 Afgifte van een m w**

De m w wordt afgegeven door de Nederlandse diplomatieke of consulaire vertegenwoordiging in het buitenland. De m w kan slechts worden afgegeven na voorafgaande machtiging door de Visadienst van het Ministerie van Buitenlandse Zaken, ondergebracht bij de IND.

Machtiging tot afgifte van een m w wordt door de Visadienst gegeven, indien een daartoe strekkend advies is gegeven door de Minister van Justitie of door de korpschef, in gevallen waarin deze daartoe is gemachtigd.

Men zie voor de procedure die daarbij wordt gevolgd 5.5.

Men zie voor de gevallen waarin de korpschef gemachtigd is aan de Visadienst te adviseren omtrent de mw-aanvraag 5.5.

Indien de Visadienst geen machtiging tot afgifte van m w verleent, wordt aan de desbetreffende Nederlandse vertegenwoordiging in het buitenland ter uitreiking aan de vreemdeling een gemotiveerde beschikking tot afwijzing van de mw-aanvraag toegezonden, vergezeld van een vertaling waarin op openstaande rechtsmiddelen wordt gewezen.

#### **5.5 Advies omtrent de mw-aanvraag; procedure**

De aanvraag wordt in vele gevallen door de Visadienst toegezonden aan de korpschef van de politieregio waaronder de gemeente waar de vreemdeling wil verblijven, resorteert.

De korpschef kan middels een formulier (model D8) door tussenkomst van de Visadienst nadere inlichtingen omtrent de mw-aanvraag inwinnen bij de Nederlandse vertegenwoordiging in het buitenland.

##### **5.5.1 Positief advies indien de vreemdeling voldoet aan de toelatingsvoorraeden**

Indien de vreemdeling voldoet aan de voor toelating gestelde vereisten, dient de korpschef op de volgende wijze de Visadienst te adviseren omtrent de mw-aanvraag.

###### *5.5.1.1 Door inzending van formulier D7*

In de volgende gevallen is de korpschef gemachtigd door inzending van formulier D7 te adviseren een m w te doen afgeven:

- a. niet-visumplichtige vreemdelingen die een familiebezoek van langer dan drie maanden en ten hoogste zes maanden beogen (zie B15);
- b. buitenlandse studenten die onderwijs gaan volgen aan een instelling van hoger onderwijs en hun gezinsleden (zie B14);
- c. zogenaamde uitgenodigde studenten (zie B14);
- d. gezins- en familieleden van Nederlanders en van op grond van art. 9 of 10 Vw toegelaten vreemdelingen, voor zover het betreft: de echtgeno(o)t(e), alsmede de uit het huwelijk geboren minderjarige kinderen die feitelijk tot het gezin behoren (zie B1);
- e. vreemdelingen die een relatie onderhouden met een Nederlander, een gemeenschapsonderdaan in de zin van art. 1, onder a, b en c, een vreemdeling die is toegelaten op grond van art. 9 of 10 Vw (zie B1);
- f. vreemdelingen die door naturalisatie of in verband met huwelijk het Nederlanderschap hebben verloren, alsmede hun echtgeno(o)t(e) en de uit het huwelijk geboren minderjarige kinderen die feitelijk tot het gezin behoren (zie B18);
- g. vreemdelingen die in Nederland arbeid in loondienst willen verrichten (zie B11);
- h. au pairs (zie B13);
- i. NAVO-vreemdelingen in de zin van B20/2.2.2.

#### 5.5.1.2 *In andere gevallen door inzending rian formulier D9 aan de Minister van Justitie*

Indien de korpschef niet gemachtigd is rechtstreeks aan de Visadienst te adviseren, dient de korpschef formulier D9 aan de Minister van Justitie te zenden.

Het advies van de Minister van Justitie op basis van het formulier D9 wordt verwerkt in de beslissing van de Minister van Buitenlandse Zaken.

#### 5.5.1.3 *Advies in degevallen genoemd onder 5.5.1.1*

Het advies omtrent de mw-aanvraag wordt in de gevallen genoemd onder 5.5.1.1 aan de Visadienst gegeven vanwege de Minister van Justitie, indien het betreft:

- a. houders van een vreemdelingen- of vluchtelingenpaspoort;
- b. houders van een paspoort, afgegeven door een regering of staat die niet door Nederland is erkend.

### 5.5.2 **Negatief advies indien de vreemdeling niet voldoet aan de toelatingsvoorwaarden**

Indien de vreemdeling niet voldoet aan de voor toelating gestelde vereisten, dient de korpschef op de volgende wijze te adviseren omtrent de mw-aanvraag.

#### 5.5.2.1 *Door inzending van formulier D8 aan de Visadienst*

De korpschef is gemachtigd om rechtstreeks door inzending van formulier D8 aan de Visadienst te adviseren geen m w te doen afgeven, tenzij het betreft:

- a. vreemdelingen die behoren tot één van de in art. 1, onder a, b en c Vw genoemde categorieën gemeenschapsonderdanen (zie B4);
- b. vreemdelingen die het Nederlanderschap hebben bezeten of wier echtgeno(o)t(e) het Nederlanderschap bezit of heeft bezeten (zie B18);
- c. vreemdelingen tot wier gezin een Nederlander behoort of die in rechte lijn tot en met de tweede graad aan een Nederlander zijn verwant (zowel bloed- als aanverwantschap) (zie B1);
- d. een vreemdeling die zich beroept op vluchtelingenschap (zie B7);
- e. buitenlandse pleegkinderen (zie B3);
- f. vreemdelingen die een relatie onderhouden met een Nederlander (zie B1);
- g. de echtgeno(o)t(e) of partner van een houder van een vergunning tot vestiging, een

als vluchteling toegelaten vreemdeling of een houder van een vergunning tot verblijf als asielgerechtigde (zie B1).

#### 5.5.2.2 *In andere gevallen door inzending van formulier D9 aan de Minister van Justitie*

Indien de korpschef niet gemachtigd is rechtstreeks aan de Visadienst te adviseren geen m w te doen afgeven, dient hij formulier D9 aan de Minister van Justitie te zenden. Het advies van de Korpschef op basis van formulier D9 wordt verwerkt in de beslissing van de Minister van Buitenlandse Zaken.

### 5.6 **Ambtshalve advies door de korpschef**

Indien er geen mw-aanvraag voor advies is toegezonden, kan de korpschef in bepaalde gevallen ambtshalve adviseren omtrent de afgifte van een mw.

#### 5.6.1 **Positief advies**

De korpschef adviseert ambtshalve een m w te doen afgeven, indien:

- a. een hier te lande verblijvende persoon (de referent), die niet rechtsgeldig een m w kan aanvragen, de korpschef verzoekt ambtshalve te bezien of de vreemdeling in het buitenland in aanmerking komt voor een m w. De referent hoeft niet noodzakelijk de wettelijk vertegenwoordiger, voogd of curator te zijn; of
- b. aanvankelijk een negatief advies is gegeven, maar de omstandigheden zodanig zijn gewijzigd dat alsnog positief kan worden geadviseerd.

De korpschef geeft zijn positief advies:

- rechtstreeks aan de Visadienst (door middel van formulier D7) indien hij daartoe gemachtigd is (zie 5.5.1.1);
- aan de Minister van Justitie (door middel van formulier D9) in andere gevallen dan genoemd in 5.5.1.1 en in de in 5.5.1.1 genoemde uitzonderingsgevallen.

Indien op grond van de hier te lande verstrekte gegevens in beginsel geen bezwaar tegen het verblijf van de vreemdeling bestaat, worden degene die de aanvraag om toelating ten behoeve van die vreemdeling heeft gedaan en de korpschef bij wie deze aanvraag is gedaan, hieromtrent ingelicht. Het hoofd van de Visadienst machtigt in dit geval de desbetreffende diplomatieke of consulaire vertegenwoordiging van Nederland in het buitenland om een m w af te geven wanneer de betrokken vreemdeling daartoe een aanvraag indient.

#### 5.6.2 **Negatief advies**

De korpschef adviseert ambtshalve geen m w te doen afgeven wanneer op grond van de hier te lande bekende gegevens niet aanstonds kan worden vastgesteld dat geen bezwaar tegen verblijf van de vreemdeling bestaat, ten behoeve van wie de referent om een ambtshalve oordeel heeft gevraagd.

De korpschef geeft zijn negatief advies:

- rechtstreeks aan de Visadienst (door middel van formulier D8) indien hij daartoe gemachtigd is (zie 5.5.2.1);
- aan de Minister van Justitie (door middel van formulier D9) in de gevallen waarin hij daartoe niet gemachtigd is (zie 5.5.2.1).

Het hoofd van de Visadienst geeft vervolgens aan de desbetreffende diplomatieke of consulaire vertegenwoordiging van Nederland kennis van de aanvraag om toelating met het verzoek om de vreemdeling bij aanmelding in de gelegenheid te stellen een mw-aanvraag in te dienen, de vreemdeling nadere informatie te vragen en van een en ander te berichten aan de Visadienst.

Degene die de aanvraag om toelating ten behoeve van de betrokken vreemdeling heeft gedaan en de korpschef bij wie deze aanvraag is gedaan, worden hieromtrent geïnformeerd door het hoofd van de Visadienst. De korpschef dient daarvoor een standaardformulier van kennisgeving (model D8-I) in te vullen. Dit formulier moet met het model D8 worden toegezonden aan de Visadienst.

### **5.7 Gedragslijn, indien uit het onderzoek blijkt dat de vreemdeling verblijf wil kiezen in een andere gemeente**

De mw-aanvraag of de aanvraag om een vergunning tot verblijf moet, onder bijvoeging van terzake dienende bescheiden en gegevens, worden toegezonden aan de korpschef van de politieregio waaronder de gemeente waar de vreemdeling verblijf wil kiezen, ressorteert.

### **5.8 De verkorte mw-procedure**

Indien een bedrijf of instelling zich regelmatig garant stelt voor het verblijf van vreemdelingen in Nederland in verband met bijvoorbeeld studie- of werkdoeleinden, kan dit bedrijf toestemming vragen om voortaan namens de vreemdeling de mvv-aanvraag in te dienen bij de IND. Indien toestemming wordt verkregen, kunnen deze mw-aanvragen versneld worden afgedaan via de verkorte mw-procedure.

De toestemming kan worden verleend door de IND indien de bedrijven of instellingen voldoen aan de volgende voorwaarden:

1. het moet gaan om minimaal tien aanvragen per jaar;
2. het bedrijf moet ervoor garant staan dat de vreemdeling
  - aan de algemene toelatingsvoorwaarden voldoet,
  - voldoende tegen ziektekosten verzekerd is,
  - geen gevaar oplevert voor de openbare orde, de openbare rust of de nationale veiligheid,
  - na binnenkomst in Nederland een tbc-keuring ondergaat,
  - over voldoende middelen van bestaan beschikt,
  - over huisvesting beschikt,
  - waarborgt dat hij na afloop van de verblijfsperiode terugkeert;
3. ingeval van studie dient de vreemdeling te zijn toegelaten tot de beoogde studie;
4. ingeval van arbeid in loondienst dient een kopie van de geldige tewerkstellingsvergunning te worden meegezonden;
5. het bedrijf dient ingeschreven te staan bij de Kamer van Koophandel; de bedrijfsleiding dient desgevraagd aan te tonen dat het bedrijf solvabel is, dat werknemers worden aangemeld bij de bedrijfsvereniging en dat premies en belastingen worden afgedragen. Indien het gaat om een onderwijsinstelling, dient de leiding te kunnen aantonen dat de instelling erkend is door het Ministerie van Onderwijs, Cultuur en Wetenschappen.