

2 Bezwaar en administratief beroep

2.1 Algemeen

Onder het maken van bezwaar wordt verstaan: het gebruik maken van de ingevolge een wettelijk voorschrift bestaande bevoegdheid voorziening tegen een besluit te vragen bij het bestuursorgaan dat het besluit heeft genomen.

Onder het instellen van administratief beroep wordt verstaan: het gebruik maken van de ingevolge een wettelijk voorschrift bestaande bevoegdheid voorziening tegen een besluit te vragen bij een ander bestuursorgaan dan hetwelk het besluit heeft genomen (art. 1:5 Awb).

Tegen een beschikking genomen door of namens de Minister van Justitie kan bezwaar worden gemaakt bij de Minister van Justitie.

Tegen een beschikking die door de korpschef (opeigen titel, dus niet krachtens mandaat namens de Minister van Justitie) is genomen, kan administratief beroep bij de Minister van Justitie worden ingesteld (art. 31 Vw).

Zowel het bezwaar als het administratief beroep worden door de Minister van Justitie behandeld en afgedaan, tenzij het gaat om visa en machtigingen tot voorlopig verblijf. In laatstgenoemde zaken wordt het bezwaarschrift behandeld en afgedaan door de Minister van Buitenlandse Zaken.

2.1.1 Beschikkingen waartegen geen bezwaar of administratief beroep openstaat

Art. 29 Vw bepaalt dat geen bezwaar of administratief beroep kan worden ingesteld tegen een beschikking waarbij:

- a. de aanvraag om toelating niet is ingewilligd op grond van niet-ontvankelijkheid of kennelijke ongegrondheid en op grond van de Vw is overgegaan tot vrijheidsbeperking of vrijheidsontneming;
- b. de vreemdeling de verplichting is opgelegd zich in een ruimte op te houden, aangegeven door een ambtenaar van de grensbewaking, zoals omschreven in art. 7a, tweede lid, Vw;
- c. de vreemdeling een meldplicht is opgelegd, zoals omschreven in art. 17, derde lid, Vw;
- d. de bewegingsvrijheid van de vreemdeling is beperkt, zoals omschreven in art. 18 Vw;
- e. de vreemdeling maximaal zes uur wordt opgehouden voor gehoor ter vaststelling van zijn identiteit, zoals omschreven in art. 19, tweede lid, Vw;
- f. de in art. 19, tweede lid, Vw genoemde termijn verlengd wordt, als het vermoeden bestaat dat de vreemdeling niet in Nederland mag verblijven, zoals omschreven in art. 19, derde lid, Vw;
- g. vreemdelingen in bewaring gesteld worden, daarbij begrepen de beheersmaatregelen het geldende regime, zoals omschreven in art. 26, eerste lid en vierde lid, Vw;
- h. beslist wordt dat de uitzetting al dan niet achterwege wordt gelaten (art. 32, tweede lid, Vw);
- i. de vreemdeling de aanwijzing krijgt om zich in een OC beschikbaar te houden, in verband met onderzoek naar de aanvraag (art. 17 a Vw);
- j. de vreemdeling het bevel krijgt zich op te houden in een bepaalde ruimte of op een bepaalde plaats, na afwijzing van de aanvraag wegens niet-ontvankelijkheid of kennelijke ongegrondheid (art. 18a Vw);

k. de vreemdeling zijn vrijheid ontnomen wordt om uitvoerbaarheid van de last tot uitzetting veilig te stellen (art. 18b Vw).

Doordat in deze gevallen geen bezwaar of administratief beroep open staat, kan direct beroep worden ingesteld bij de rechtbank te Den Haag (zie 3).

2.1.2 Beschikkingen waartegen wel bezwaar of administratief beroep openstaat

Tegen alle andere beschikkingen dan genoemd in 2.2.1 staat wel bezwaar of administratief beroep open. Ook kan bezwaar of administratief beroep ingesteld worden wegens het niet tijdig nemen van een beschikking (art. 6:2 Awb).

2.2 De indiening van een bezwaar- of administratief beroepschrift

2.2.1 Door wie?

In de Vw is de kring van personen die een bezwaar- of administratief beroepschrift kunnen indienen, beperkt tot de vreemdeling in persoon, zijn wettelijke vertegenwoordiger, zijn bijzonder gemachtigde of zijn raadsman (art. 30, tweede lid, Vw).

Onder wettelijke vertegenwoordiger wordt in dit verband verstaan de ouder (in het bezit van ouderlijke macht), voogd of curator.

2.2.2 Indieningstermijn

De termijn voor het indienen van een bezwaar- of administratief beroepschrift bedraagt vier weken (art. 30, derde lid, Vw).

De Algemene Termijnenwet is van toepassing.

De termijn begint op de dag na die waarop de beschikking op de voorgeschreven wijze is bekend gemaakt (zie 2.5.2).

Zodra de termijn voor het nemen van een beschikking is verstreken, kan een bezwaar- of administratief beroepschrift worden ingediend wegens het niet tijdig beslissen (art. 6:2 Awb).

Voor beslissingen in eerste aanleg op grond van de Vw is de beslistermijn zes maanden (art. 15e Vw).

Bij visum- en mw-aanvragen is er geen wettelijke beslistermijn. De beslissing moet genomen worden binnen een redelijke termijn. Het bestuursorgaan dient in elk geval binnen acht weken na ontvangst van de aanvraag te berichten binnen welke termijn een beslissing kan worden verwacht (art. 4:13 Awb).

Het indienen van een bezwaar- of administratief beroepschrift tegen het niet tijdig nemen van een besluit is niet aan een termijn gebonden, met dien verstande dat bij een onredelijk late indiening een niet-ontvankelijk verklaring kan volgen (art. 6:12 Awb).

2.2.3 Eisen voor het indienen van een bezwaar- of administratief beroepschrift

Een bezwaar- of administratief beroepschrift met betrekking tot aanvragen ingevolge

de Vw moet worden ingediend bij de Minister van Justitie. In visum- en mw-zaken moet het bezwaarschrift worden gericht aan de Minister van Buitenlandse Zaken, maar worden toegezonden aan de IND.

Het bezwaar- of administratief beroepschrift bevat:

- a. naam en adres van de indiener;
- b. de dagtekening;
- c. een omschrijving van het bestreden besluit;
- d. de gronden;
- e. de handtekening van de indiener;
- f. zo mogelijk een afschrift van het bestreden besluit.

Vermelding van de naam en geboortedatum van de vreemdeling en het dossiernummer van de IND is gewenst.

Indien het bezwaar- of administratief beroepschrift in een vreemde taal is gesteld en een vertaling voor een goede behandeling noodzakelijk is, dient de indiener zorg te dragen voor een vertaling (art. 6:5 Awb).

Als niet is voldaan aan een vereiste voor het in behandeling nemen van een bezwaar- of administratief beroepschrift, kan dit niet-ontvankelijk worden verklaard, mits de indiener de gelegenheid heeft gehad het verzuim te herstellen binnen een daartoe gestelde termijn.

2.2.4 Vrijheidsontneminguit andere hoofde dan de Vw

In gevallen waarin de vreemdeling zijn vrijheid is ontnomen ingevolge een andere wet dan de Vw kan ook bezwaar worden gemaakt of administratief beroep worden ingesteld door middel van een schriftelijke verklaring bedoeld in art. 451a Wetboek van Strafvordering.

2.3 Bericht over een bezwaar- of administratiefberoepschrift

Aan de indiener van een bezwaar- of administratief beroepschrift wordt een ontvangstbevestiging verzonden.

De korpschef wordt zo spoedig mogelijk ingelicht over de indiening:

- van een bezwaarschrift: door middel van een standaardbrief;
- van een administratief beroepschrift: bij het verzoek om inlichtingen (zie 2.3.1).

Tegelijkertijd wordt mededeling gedaan over de beslissing op grond van art. 32 Vw de uitzetting al dan niet achterwege te laten (zie A6/4) en wordt medegedeeld of de vreemdeling (dan wel zijn referent in Nederland indien een m w of visum is aangevraagd) gehoord zal worden (zie 2.4).

2.3.1 Verzoek om inlichtingen en advies aan de korpschef

Indien de bestreden beslissing in eerste instantie door de korpschef krachtens mandaat is genomen, vraagt de Minister van Justitie op zo kort mogelijke termijn na indiening van het bezwaarschrift om inlichtingen bij de korpschef. Hierbij wordt gebruik gemaakt van een standaardbrief waarbij de ontvangst van het bezwaarschrift wordt bericht en mededeling wordt gedaan over de gevolgen voor de gegeven last tot uitzetting.

De gevraagde inlichtingen moeten zo spoedig mogelijk worden verstrekt. Indien dit om welke reden dan ook niet mogelijk is, wordt de korpschef geacht hiervan bericht te sturen naar de IND.

Bij het verstrekken van de gevraagde inlichtingen moet steeds zo exact mogelijk opgegeven worden gedaan van de feiten betreffende de binnenkomst en aanmelding in Nederland en (de geldigheidsduur van) het document van grensoverschrijding. Voor het overige moeten alle relevante feiten en omstandigheden zo volledig mogelijk worden weergegeven.

2.3.2 Wanneer blijft uitzetting achterwege?

Art. 32 Vw bepaalt dat gedurende de behandeling van het bezwaar- of administratief beroepschrift uitzetting achterwege blijft in twee gevallen:

- a. indien een asielaanvraag is ingediend, tenzij er in redelijkheid geen twijfel over kan bestaan dat geen gevaar bestaat voor vervolging als omschreven in art. 15 Vw;
- b. indien een andere aanvraag voor toelating is ingediend, terwijl aanleiding bestaat om aan te nemen dat het bezwaar of administratief beroep dat gericht is tegen de beschikking die strekt tot weigering van toelating, een redelijke kans van slagen heeft.

In het identiteitspapier van een vreemdeling van wie de uitzetting achterwege blijft hangende de beslissing op een ingediend bezwaar of administratief beroep, wordt een aantekening gesteld, luidende:

'bezwaarladministratief beroep ingediend..... (datum)'.

Deze aantekening wordt doorgehaald indien het bezwaar- of administratief beroepschrift ongegrond is verklaard (art. 45, derde lid 3, VV). Deze doorhaling wordt door de ambtenaar die de doorhaling verricht, gedateerd en van zijn paraaf voorzien.

2.4 De hoorplicht

De Minister van Justitie stelt zo mogelijk de vreemdeling in persoon en/of zijn wettelijke vertegenwoordiger of - bij visum en m w - zijn referent in Nederland, alsmede zijn bijzondere gemachtigde of zijn raadsman in de gelegenheid te worden gehoord (met uitzondering van de gevallen onder 2.4.1 genoemd).

Het horen kan gebeuren door ambtenaren van de IND of door de ACV.

2.4.1 Uitzonderingen op de hoorplicht

Van het horen kan worden afgezien indien:

- a. het bezwaar of administratief beroep kennelijk niet-ontvankelijk is;
- b. het bezwaar of administratief beroep kennelijk ongegrond is;
- c. de belanghebbenden hebben verklaard geen gebruik te willen maken van het recht te worden gehoord;
- d. aan het bezwaar of administratief beroep volledig tegemoet wordt gekomen en andere belanghebbenden daardoor niet in hun belangen kunnen worden geschaad;
- e. bepaald wordt dat uitzetting gedurende de behandeling van het bezwaar- of administratief beroepschrift niet achterwege blijft (art. 32, tweede lid, Vw).

2.4.2 Verplicht advies inwinnen van de ACV

Advies aan de ACV wordt gevraagd, indien de bestreden **beschikking** strekt tot weigering van toelating aan een vreemdeling die:

- a. op het tijdstip waarop dat besluit werd genomen gedurende vijf aaneengesloten jaren toelating heeft genoten, terwijl hij in Nederland zijn hoofdverblijf heeft gehad;
- b. tot op zekere hoogte aannemelijk heeft gemaakt dat hij ten **gevolge** van uitzetting gegronde reden voor vervolging in de zin van art. 15 Vw te vrezen heeft;
- c. bij die beschikking ongewenst is verklaard, terwijl de vreemdeling gedurende vijf aaneengesloten jaren vóór het tijdstip waarop tot de ongewenstverklaring is overgegaan toelating heeft genoten en in Nederland zijn hoofdverblijf heeft gehad;
- d. behoort tot een van de in art. 94 Vb genoemde categorieën van onderdanen van de EG en EER ten aanzien van wie de (verdere) toegang is geweigerd, de aanvraag om toelating is afgewezen, dan wel de toelating is ingetrokken (zie art. 101 Vb en B4);
- e. onder de werking van het Europees Vestigingsverdrag valt zoals bedoeld in art. 103 Vb (zie B5);
- f. staatloos is en van wie de aanvraag om verlenging van de geldigheidsduur van een vergunning tot verblijf is afgewezen, dan wel van wie de toelating is ingetrokken (zie art. 104 tweede lid, Vb en B8);
- g. een buitenlands pleegkind is volgens de voorwaarden in B3.

2.4.3 Belanghebbende verblijft in het buitenland

In zaken met betrekking tot de afgifte van een visum of m w kan de referent in Nederland worden gehoord. De referent dient een schriftelijke machtiging om namens belanghebbende in rechte te mogen optreden, over te leggen, tenzij de referent tevens de aanvrager, wettelijk vertegenwoordiger of raadsman is.

2.5 De beschikking in bezwaar of administratief beroep

In bezwaar of administratief beroep vindt een volledige heroverweging plaats. Dat betekent dat eventuele nieuwe feiten en omstandigheden in de beoordeling worden betrokken.

De beschikking wordt gemotiveerd.

Als de ACV ingeschakeld is, wordt het advies met de beschikking meegezonden. Indien de **beschikking** afwijkt van het advies van de ACV, wordt in de **beschikking** de reden voor die afwijking vermeld.

Indien van het horen is afgezien, wordt aangegeven op welke grond dat is geschied.

De **beschikking** bevat een mededeling in het Nederlands waarin de beroepsmogelijkheid wordt aangegeven. De vreemdeling ontvangt tegelijk met de beschikking de meertalige rechtsmiddelenfolder (model D51).

2.5.1 Beslistermijnen

Een beschikking in bezwaar gericht tegen een niet door de korpschef krachtens mandaat genomen beschikking, wordt genomen binnen zes weken na ontvangst van het bezwaarschrift. Indien de ACV wordt ingeschakeld, bedraagt die termijn tien weken. Het nemen van een beschikking kan ten hoogste vier weken zonder motivering worden uitgesteld. Verder uitstel is mogelijk indien en voor zover de indiener van het bezwaarschrift daarmee instemt.

Een beschikking in bezwaar gericht tegen een door de korpschef krachtens mandaat genomen beschikking, wordt genomen binnen zestien weken na ontvangst van het bezwaarschrift (art. 31, vierde lid, Vw). Indien de ACV wordt ingeschakeld, bedraagt die termijn vierentwintig weken. Verder uitstel is mogelijk indien en voor zover de indiener van een bezwaarschrift daarmee instemt. De termijn waarbinnen wordt beslist, wordt opgeschort, indien sprake is van verzuim bij de indiening, bij voorbeeld het ontbreken van de gronden van het bezwaar. In dat geval wordt de indiener de gelegenheid geboden binnen een redelijke termijn dit verzuim te herstellen (art. 7:10 Awb). De beslistermijn gaat weer lopen op het moment dat de gegeven termijn is verstreken of zoveel eerder indien het verzuim eerder is hersteld.

2.5.2 Aanwijzingen naar aanleiding van de beschikking op het bezwaar- of administratief beroepschrift

De Minister van Justitie kan bij toezending van de beslissing op het bezwaar- of administratief beroepschrift aan de korpschef tevens aanwijzingen geven hoe verder ten aanzien van de vreemdeling moet worden gehandeld.

Het kan hierbij met name gaan om:

- aanwijzingen over de regeling van het verdere verblijf van de vreemdeling, indien het bezwaarschrift gegrond is verklaard;
- aanwijzingen over het vertrek dan wel de uitzetting van de vreemdeling, indien het bezwaarschrift ongegrond is verklaard (zie A6).

Voor meer informatie, zie A6 en B7.