



IND-werkinstructie nr. 2013/3 (AUA)

Extern

Aan	Directeur klantdirectie Regulier Economisch
Van	Hoofddirecteur IND
Datum	21 mei 2013
Publicatie datum	
Onderwerp	Kennis en Talent, Kennismigranten, Richtlijn 2005/71/EG
Vindplaats	Migratierecht extra
Bijlage(n)	geen

1. Inleiding

Deze werkinstructie vervangt twee eerdere werkinstructies: 2007/7 en 2009/12. In verband met de inwerkingtreding van de wet modern migratiebeleid is de werkinstructie herzien. Om dubbelingen te voorkomen zijn alleen aspecten van het modern migratiebeleid beschreven die niet in de Vreemdelingenwet, het Vreemdelingenbesluit en de Vreemdelingencirculaire zijn opgenomen.

Met deze werkinstructie is niet beoogd om aanvullende voorwaarden te stellen voor toelating als kennismigrant en wetenschappelijke onderzoeker in de zin van de Richtlijn 2005/71/EG. Jurisprudentie wordt alleen opgenomen als deze een inbreuk betekent op het beleid en uitvoering.

2. Werkgever

Als erkend referent wordt beschouwd het bedrijf(sonderdeel) in Nederland dat een dienstverband met de vreemdeling heeft.

Uitgangspunt is dat een vreemdeling slechts één referent heeft. In het geval de bedrijfsstructuur uit meerdere onderdelen bestaat, moet de referent zelf bepalen welk onderdeel referent wordt, bijvoorbeeld de beheersholding of de onderhangende BV. Als het de holding is dan kan de kennismigrant bij meerdere vestigingen werken. Als het de onderhangende BV is (die een eigen KvK nr. heeft) dan kan de kennismigrant alleen bij de betreffende onderhangende BV werken. Als het in dat geval vestigingen betreft die afzonderlijk zijn ingeschreven in het Handelsregister en zij lenen of detacheren personeel aan elkaar uit, dan moet het bedrijf dat via een in- uitleen overeenkomst aantoonbaar maken.

Een werknemer kan in concernverband overgeplaatst worden naar een Nederlandse vestiging van een in het buitenland gevestigd bedrijf. Hierbij is het mogelijk dat de werknemer in dienst blijft bij het in het buitenland gevestigde bedrijf, of dat de werknemer een arbeidsovereenkomst aangaat met de

Nederlandse vestiging. Het in Nederland gevestigde onderdeel van het bedrijf moet erkend referent zijn en de werknemer aanmelden.

3. Loon criterium

3.1 Wetenschappelijk onderzoekers

In het geval van een aanstelling als wetenschappelijk onderzoeker moet in het aanstellingsbesluit of de arbeidsovereenkomst de functieduiding en de functiecode staan zoals gedefinieerd in het universitair functieordeningssysteem (UFO). Een wetenschappelijk onderzoeker kan in aanmerking komen voor een verblijfsvergunning regulier bepaalde tijd onder de beperking 'arbeid als kennismigrant' als het functieprofiel is opgenomen in het universitair functieordeningssysteem onder de functiefamilie 'onderzoek en onderwijs', herkenbaar door een functiecode beginnend met 01. Indien een onderwijs- of onderzoeksinstelling het universitair functieordeningssysteem niet hanteert wordt aan de hand van een conversietabel die met de Vereniging van Universiteiten en de betrokken instelling is opgesteld beoordeeld of de vreemdeling als wetenschappelijk onderzoeker kan worden aangemerkt. In het aanstellingsbesluit of de arbeidsovereenkomst van deze onderwijs- of onderzoeksinstelling moet de door de instelling gehanteerde functiecode dan wel functiebenaming opgenomen zijn.

3.2 Gastdocenten

Met de wijziging van het Buwav (Stb 167, 2013) zijn gastdocenten voortaan vrijgesteld van de twv-plicht. De gastdocent zal op grond van artikel 3.4, eerste lid, onder d, van het Vreemdelingenbesluit 2000 worden toegelaten onder de beperking 'arbeid als kennismigrant'. Het vereiste met betrekking tot middelen van bestaan, zoals opgenomen in de artikelen 3.73 tot en met 3.75 Vb, is van toepassing op deze categorie.

3.3 Verlaagd loon criterium

In aanvulling op artikel 1d, eerste lid, onder a, sub 2, Buwav, is het verlaagde loon criterium ook van toepassing voor vreemdelingen die in het bezit zijn een verblijfsvergunning onder de beperking 'zoeken naar en verrichten van arbeid al dan niet in loondienst' en die een wijziging beperking aanvragen voor een verblijfsvergunning onder de beperking 'arbeid als kennismigrant'.

4. EU-sanctie verordening Iran

De Veiligheidsraad van de Verenigde Naties (VN) en de Europese Unie (EU) hebben in het verleden sancties opgelegd aan Iran vanwege het nucleaire programma van de Iraanse overheid. De EU heeft op 23 januari 2012 besloten de sancties op Iran verder uit te breiden. Details staan in het Raadsbesluit 2012/35/GBVB. De sancties naar aanleiding van de nucleaire situatie zijn uitgewerkt in EU-Verordening 267/2012. Deze verordening richt zich nu ook op sleutelsectoren van de aardolie- en aardgasindustrie of de petrochemische industrie.

De sancties hebben tot doel te voorkomen dat Iran over voldoende kennis kan beschikken om massavernietigingswapens te produceren. Daarnaast zijn de sancties gericht op verkoop en verscheping (in- en uitvoer) van (ruwe) olie, gas en petrochemische producten, alsmede op de in- en uitvoer van diamanten en edele metalen. Ook investeringen in de Iraanse aardolie, gas en petrochemische industrie zijn verboden. Het verbod strekt zich uit tot sleuteluitrusting en sleuteltechnologie in deze sectoren, en ook is het verboden om bepaalde diensten te verlenen bij deze goederen en technologie. Denk daarbij aan technische

bijstand, training, investeringen, financiële assistentie, financiering en tussenhandeldiensten.

Dit houdt in dat de IND bij eerste aanvragen om een verblijfsvergunning moet beoordelen of de Iraanse (arbeids-) en kennismigranten, wetenschappelijk onderzoekers of zelfstandigen die in deze sectoren willen gaan werken (inclusief de aanvragen van hun gezinsleden) onder het sanctiebeleid vallen. Als dit zo is dan wijst de IND de aanvraag af. Ook kan het –als gevolg van een uitspraak van de Hoge Raad in de zaak Bitaraf c.s.- voorkomen dat vreemdelingen met een andere nationaliteit onder het sanctiebeleid vallen.

5. Werkings sfeer van de Richtlijn 2005/71/EG en de toelatingsprocedure

De Richtlijn vergemakkelijkt de toelating van onderzoekers met de nationaliteit van een derde land bij vooraf erkende onderzoeksinstituten in Nederland. Zowel publieke als particuliere onderzoeksinstituten vallen onder de sfeer van de Richtlijn. Voor verblijf als wetenschappelijk onderzoeker op grond van de Richtlijn moet de referent (de onderzoeksinstituten) 'erkend' zijn. Raadpleeg de IND-site voor een overzicht van erkende onderzoeksinstituten.

6. Voorwaarden toelating onderzoeker in de zin van Richtlijn 2005/71/EG

6.1 Vrijstelling van het mvv-vereiste

De wetenschappelijk onderzoeker wordt vrijgesteld van het mvv-vereiste als hij in een andere EU-lidstaat heeft verbleven als wetenschappelijk onderzoeker in de zin van Richtlijn 2005/71/EG. De onderzoeker toont dit aan door (een afschrift van) de verblijfsvergunning of het verblijfsdocument over te leggen waaruit blijkt dat hij in een andere lidstaat heeft verbleven op grond van de Richtlijn. Vrijstelling van het mvv-vereiste geldt ook voor de gezinsleden (de echtgeno(o)t(e), de (geregistreerde) partner of het minderjarige kind) van de onderzoeker, als het gezin reeds was gevormd in de andere lidstaat die de verblijfsvergunning voor de onderzoeker in de zin van de Richtlijn heeft afgegeven. Met andere woorden, de vrijstelling van het mvv-vereiste voor de echtgenoot, de (geregistreerde) partner of het minderjarige kind van de onderzoeker geldt alleen indien deze op enig moment rechtmatig verblijf bij die onderzoeker in de andere lidstaat heeft gehad.

Gezinsleden tonen dit aan door (een afschrift van) de verblijfsvergunning of het verblijfsdocument over te leggen die door de andere lidstaat aan de hoofdpersoon is afgegeven, alsmede (een afschrift van) de verblijfsvergunning of het verblijfsdocument dat aan henzelf door de andere lidstaat is afgegeven. Dit kan een verblijfsvergunning zijn die afhankelijk is van het verblijfsrecht van de onderzoeker in de zin van Richtlijn 2005/71/EG, maar ook een zelfstandige verblijfsvergunning in die andere lidstaat, zoals bijvoorbeeld voor studie. Van belang is dat uit bovengenoemde stukken blijkt dat de gezinsleden op enig moment bij de onderzoeker in een andere lidstaat hebben verbleven, en dat dit verblijf rechtmatig was.

6.2 De gastovereenkomst, passend diploma en middelen van bestaan

Gastovereenkomst

In de Vc B6/2.4 staat dat uit de gastovereenkomst moet blijken dat aan de volgende voorwaarden wordt voldaan:

- het onderzoeksproject is goedgekeurd door de onderzoeksinstituten;
- de onderzoeker beschikt over een passend diploma van hoger onderwijs waarmee toegang bestaat tot een doctoraatprogramma; en
- de rechtsbetrekking en de arbeidsvoorwaarden zijn opgenomen in de

gastovereenkomst.

De referent neemt in zijn administratie de gastovereenkomst die is afgesloten tussen de referent en de vreemdeling op. In het onderstaande wordt nader ingegaan op een aantal elementen.

Passend diploma

De onderzoeksinstelling (erkende referent) waar de onderzoeker gaat werken beoordeelt of de vreemdeling beschikt over een passend diploma. Het diploma is passend wanneer het toegang geeft tot een doctoraat programma. De onderzoeksinstelling staat ervoor in, dat het diploma passend is en toegang geeft tot doctoraalprogramma's. Denk bijvoorbeeld aan een Bachelor diploma dat toegang geeft tot een Master opleiding. De IND treedt niet in de beoordeling of het diploma passend is. Een kopie van het passend diploma moet door de referent bewaard worden in zijn administratie.

Middelen van bestaan van de onderzoeker

Voor de beoordeling of de vreemdeling beschikt over voldoende middelen van bestaan wordt aangesloten bij het oordeel van de onderzoeksinstelling. De referent bewaart in zijn administratie een eigen verklaring waaruit blijkt dat de vreemdeling beschikt over voldoende middelen van bestaan. Naast het bepaalde in Vc B6/2.4 zijn de algemene voorwaarden zoals neergelegd in Vc B1/4.3 van toepassing. In het Voorschrift Vreemdelingen staan in artikel 4.37 de bewijsstukken genoemd die de referent in zijn administratie moet bewaren.

Middelen van bestaan bij aanvragen van gezinsleden

Voor wat betreft de toets aan het middelenvereiste voor de gezinsleden van de onderzoeker, geldt dat het normale middelenvereiste inzake gezinshereniging van toepassing is. Dit houdt in dat de hoofdpersoon (de onderzoeker zelf) over voldoende middelen moet beschikken voor hemzelf en voor zijn gezin (Vc B1/4.3).

Ten aanzien van *eigen middelen* geldt het volgende. Eigen middelen kunnen, mits deze aantoonbaar en voldoende zijn, als middelen worden meegerekend. Er bestaat geen bezwaar deze bepaling door te trekken naar de echtgeno(o)t(e) of geregistreerd partner van de onderzoeker en de minderjarige kinderen. Hierbij wordt opgemerkt dat eigen middelen van bestaan ook op gezinsleden van toepassing zijn, *mits* deze eigen middelen toereikend zijn om alle gezinsleden gedurende de gehele onderzoeksperiode te onderhouden.

Om te bepalen of de eigen middelen van bestaan (bv. eigen geld op een bankrekening) toereikend zijn, wordt aangesloten bij hetgeen is opgenomen in de hoofdstukken B1 en B7 van de Vreemdelingencirculaire. De onderzoeker dient te beschikken over inkomsten die ten minste gelijk zijn aan het bestaansminimum voor een gezin in de zin van de Wet werk en bijstand (Wwb) voor personen van 21 jaar en ouder.

Hierbij wordt verwezen naar de toepasselijke normbedragen van de Wwb.

Eigen vermogen kan als inkomstenbron worden aangemerkt en als voldoende en duurzame middelen, zolang de hoogte van het bedrag in eigen geld voldoende is voor de duur van het verblijf (bij verblijf korter dan 1 jaar) of voor 1 jaar (bij verblijf voor 1 jaar of langer).

Het voornoemde sluit aan bij het doel van de Richtlijn om het onderzoekers en hun gezinsleden makkelijker te maken in Nederland toegelaten te worden om wetenschappelijk onderzoek te verrichten.

7. Geldigheidsduur verblijfsvergunning en duur onderzoek

In Vc B6/3.3.3 is opgenomen, dat de verblijfsvergunning voor een onderzoeker wordt verleend voor de duur van het onderzoek als omschreven in de

gastovereenkomst, met een maximum van vijf jaren. Ter verduidelijking wordt het volgende voorbeeld gegeven. Indien uit de gastovereenkomst blijkt dat de duur van het onderzoek zes maanden bedraagt, dan wordt de verblijfsvergunning voor bepaalde tijd afgegeven voor de duur van zes maanden. Verder verklaart de referent middels de eigen verklaring bij de aanvraag dat de middelen toereikend zijn voor de gehele duur van het onderzoek dat is overeengekomen in de gastovereenkomst.

8. Arbeidsmarktaantekening

Wetenschappelijk onderzoekers kunnen werkzaamheden verrichten zonder tewerkstellingsvergunning als deze zijn gelegen in het verlengde van het onderzoek en volgen uit de gastovereenkomst. Ter illustratie het volgende voorbeeld. De Richtlijn geeft aan dat onderzoekers mogen lesgeven, mits dit gebeurt op een gebied welk in het verlengde ligt van het onderzoek en dit ook volgt uit de gastovereenkomst. Wel geldt dat lesgeven geen doel op zich mag zijn. Bij een bezoek van de Inspectie moet dit aangetoond kunnen worden. Voor bijkomende werkzaamheden die niet in het verlengde liggen van het onderzoek, geldt geen vrijstelling van de TWV-plicht. Het UWV Werkbedrijf bepaalt of voor die werkzaamheden een TWV wordt afgegeven. In het geval deze werkzaamheden méér bedragen dan het wetenschappelijk onderzoek wordt dit gemeld bij de IND en moet wijziging van de beperking van de verblijfsvergunning worden gevraagd bij de IND. De vreemdeling wenst immers in Nederland te verblijven op grond van een andere beperking dan waaronder hij aanvankelijk was toegelaten.

9. Verandering van onderzoek en/of onderzoeksinstelling

Indien de toegelaten onderzoeker van onderzoeksinstelling wil veranderen, dan moet hij dit melden bij de IND. Wijziging van de beperking is niet nodig, indien de onderzoeker blijft voldoen aan de beperking waaronder hij is toegelaten, te weten 'Wetenschappelijk onderzoek in de zin van Richtlijn 2005/71/EG'. De oude referent meldt zich af als referent met het IND-formulier. De nieuwe referent meldt zich aan als referent met het IND-formulier en verklaart dat de vreemdeling voldoet aan de verblijfsvoorwaarden. Dat betekent dat de nieuwe referent moet beschikken (opnemen in zijn administratie) over een gastovereenkomst waarmee wordt voldaan aan hetgeen is opgenomen in de Vc B6/2.4. De nieuwe onderzoeksinstelling moet erkend zijn om op te kunnen treden als onderzoeksinstelling.

10. Handhaving op Richtlijn 2005/71/EG

Inleiding

Een onderzoeksinstelling moet de status van erkend referent hebben om onderzoekers met de nationaliteit van een derde land naar Nederland te kunnen halen. Deze status gaat gepaard met rechten en plichten. Een aantal verantwoordelijkheden wordt neergelegd bij de onderzoeksinstelling/werkgever in ruil voor, onder andere, een snelle procedure waarin minder bewijsstukken worden overlegd. De onderzoeksinstelling/werkgever mag hierdoor gebruik maken van de eigen verklaring voor het indienen van vreemdelingrechtelijke aanvragen.

Het behoort tot de verantwoordelijkheid van de Staatssecretaris van Justitie en de IND in het bijzonder om ook in preventieve zin misbruik van de Richtlijn tegen te gaan. Dit gebeurt aan de voorkant door middel van de erkend referent procedure. Aanvragen van onderzoeksinstellingen om te worden erkend als referent en vreemdelingen kunnen worden afgewezen wanneer ze niet voldoen aan de voorwaarden voor erkenning. Aanvragen met betrekking tot onderzoekers kunnen worden afgewezen wanneer bijvoorbeeld niet aannemelijk is dat de onderzoeksinstelling/werkgever zijn verplichtingen zal nakomen en door handhaving achteraf.

Handhaving achteraf

Handhaving op onderzoekinstellingen die toegelaten zijn als erkend referent vindt achteraf plaats. Door middel van een steekproef of gericht onderzoek, indien daar aanleiding voor is, kan een onderzoeksverzoek worden ingediend bij de Inspectie SZW.

Het resultaat van een onderzoek van de ISZW of steekproef kan aanleiding zijn om een verblijfsvergunning van een onderzoeker in te trekken. De onderzoekinstelling wordt eerst geconfronteerd met het onderzoeksresultaat van de ISZW of de steekproef en wordt gevraagd om een reactie. Afhankelijk van deze reactie kan besloten worden de verblijfsvergunning van de onderzoeker in te trekken. In het geval de onderzoekinstelling/werkgever niet reageert of het oordeel van de ISZW dan wel de uitkomst van de steekproef niet bestrijdt kan uitgegaan worden van de juistheid van de bevindingen en wordt de intrekkingprocedure gestart.

Ingeval sprake is van een onderzoek van de ISZW en de onderzoekinstelling het oordeel van de ISZW bestrijdt kan het onderzoeksresultaat zolang dat nog niet onherroepelijk is geworden niet als basis worden gebruikt voor de intrekking. In dat geval kan wel nadere informatie worden gevraagd bij bijvoorbeeld de onderzoekinstelling/werkgever, de Belastingdienst of het UWV Werkbedrijf. Indien uit deze informatie blijkt dat niet (langer) wordt voldaan aan de voorwaarden voor verblijf als onderzoeker wordt de verblijfsvergunning ingetrokken. Indien er aanleiding bestaat om een verblijfsvergunning van een wetenschappelijk onderzoeker op grond van de Richtlijn in te trekken heeft de werkgever niet voldaan aan zijn verplichtingen die voortvloeien op grond van de verklaring. Dit kan leiden tot een waarschuwing, beboeting op grond van de Vreemdelingenwet, schorsing van het erkend referentschap of zelfs intrekking van het erkend referentschap.