



Informatiebericht SUA

Van	IND / SUA
Auteurs	10.2.e (gezinsmigratie, 010.2.e) 10.2.e (mVV-vereiste, 10.2.e 10.2.e (mVV-vereiste, 010.2.e 10.2.e (EDT-loket, 10.2.e
Nummer & Titel	IB 2019/46 MvV-vereiste en evenredigheidsbeginsel
Hoofdtak	Regulier/ Asiel
InformIND Thema	B1/4.1 – B1/3.3
Relatie met	
Geldig vanaf	30-04-2019
Geldig tot en met	30-03-2022

1. Aanleiding

Op 29 maart 2019 (ECLI:NL:RVS:2019:1001) heeft de AbRS een uitspraak gewezen die van invloed is op de vraag of de hardheidsclausule (artikel 3.71, derde lid, Vb) noopt tot vrijstelling van het mVV-vereiste.

2. Inhoud/Toelichting

De AbRS heeft overwogen dat uit de Gezinsherenigingsrichtlijn en vaste jurisprudentie van het HvJEU volgt dat gezinshereniging de algemene regel is. Gelet hierop mag de IND haar beoordelingsruimte niet op een manier gebruiken dat afbreuk wordt gedaan aan het doel van de richtlijn, namelijk de bevordering van gezinshereniging, en aan het nuttig effect daarvan.

De IND moet bij haar beoordeling het Unierechtelijke evenredigheidsbeginsel betrekken. Gelet op dit beginsel en de Gezinsherenigingsrichtlijn, legt de Afdeling de hardheidsclausule (artikel 3.71, derde lid, Vb) zo uit dat de IND in bepaalde gevallen de omstandigheid dat een vreemdeling aan alle overige verblijfsvoorwaarden voldoet moet betrekken in haar beoordeling of die vreemdeling in aanmerking komt voor vrijstelling van het mVV-vereiste.

Volgens de AbRS moet bij 'bepaalde gevallen' gedacht worden aan zaken waarin een vreemdeling bijzondere, persoonlijke feiten en omstandigheden aanvoert, die wellicht op zichzelf genomen niet voldoende zijn voor vrijstelling van het mVV-vereiste op grond van de hardheidsclausule, maar in combinatie met de omstandigheid dat die vreemdeling aan alle overige verblijfsvoorwaarden voldoet er wel toe kunnen leiden dat het in dat geval onevenredig zou zijn om vast te houden aan het mVV-vereiste en dat toepassing van de hardheidsclausule dus in de rede ligt.

In de zaak die tot de uitspraak heeft geleid was sprake van een Somalische vreemdeling. In het kader van haar beroep op de hardheidsclausule wees zij er op dat er geen Nederlandse vertegenwoordiging in Somalië is, waardoor zij naar Ethiopië of Kenia zou moeten reizen om daar een mVV aan te vragen. Omdat het voor haar onmogelijk is om aan reisdocumenten te komen, zou zij niet per vliegtuig, maar over land naar één van deze landen moeten reizen, aldus de vreemdeling. Verder wees zij op de algemene veiligheidssituatie in Somalië, haar gezondheidsklachten en de

omstandigheid dat de Internationale Organisatie voor Migratie geen begeleiding biedt bij terugkeer naar Somalië. Deze omstandigheden zijn weliswaar betrokken bij de beoordeling van de vraag of de vreemdeling in aanmerking komt voor vrijstelling van het mvv-vereiste, maar ten onrechte is niet beoordeeld of het, gelet op deze omstandigheden, onevenredig bezwarend zou zijn om een mvv van de vreemdeling te verlangen, indien zij daarnaast aan alle overige verblijfsvoorwaarden zou voldoen.

3. Hoe te handelen

Uit deze uitspraak kan dus **NIET** worden afgeleid dat in het kader van ieder beroep op de hardheidsclausule moet worden onderzocht of aan alle overige verblijfsvoorwaarden wordt voldaan. Grofweg laat zich een viertal categorieën onderscheiden:

1. Allereerst is van belang dat de uitspraak alleen ziet op gezinsmigratiezaken. De AbRS baseert haar oordeel namelijk op de gezinsherenigingsrichtlijn. In alle andere zaken wordt bij de beroep op de hardheidsclausule dus niet onderzocht of aan alle overige verblijfsvoorwaarden wordt voldaan.
2. Als de vreemdeling geen bijzondere, persoonlijke feiten en omstandigheden aanvoert, dan wel feiten en omstandigheden aanvoert die evident niet wijzen op een onbillijkheid van overwegende aard bij toepassing van het mvv-vereiste, is het niet nodig om te onderzoeken of aan alle overige verblijfsvoorwaarden wordt voldaan. In die gevallen kan het beroep op de hardheidsclausule meteen worden afgewezen en is het niet nodig om te onderzoeken of aan alle overige verblijfsvoorwaarden wordt voldaan.
3. Als in het kader van een beroep op de hardheidsclausule daarentegen wél bijzondere, persoonlijke feiten en omstandigheden worden aangevoerd die op zichzelf genomen niet voldoende zijn voor vrijstelling van het mvv-vereiste op grond van de hardheidsclausule, bestaat aanleiding om te onderzoeken of aan alle overige verblijfsvoorwaarden wordt voldaan. Dit kan een uitvoerig onderzoek betekenen, waarbij de overige verblijfsvoorwaarden één voor één moeten worden onderzocht. Het zal echter ook voorkomen dat op het eerste gezicht duidelijk is dat niet wordt voldaan aan een bepaalde voorwaarde (bijvoorbeeld het paspoortvereiste). In dat geval is verder onderzoek niet nodig en kan worden volstaan met de opmerking dat aan die bepaalde voorwaarde niet wordt voldaan, waarna het beroep op de hardheidsclausule wordt afgewezen.
4. Ook kan het voorkomen dat bijzondere, persoonlijke omstandigheden worden aangevoerd die op zichzelf al voldoende zijn om de hardheidsclausule toe te passen. In dat geval bestaat uiteraard geen aanleiding om te onderzoeken of aan de overige verblijfsvoorwaarden wordt voldaan, maar wordt direct vrijgesteld van het mvv-vereiste op grond van de hardheidsclausule.

Ad 3.

Als richtsnoer kan gelden dat het voldoen aan alle overige verblijfsvoorwaarden doorslaggevend is om het beroep op de hardheidsclausule te honoreren, als de aangevoerde bijzondere, persoonlijke feiten en omstandigheden sterk neigen naar een onbillijkheid van overwegende aard als wordt vastgehouden aan het mvv-vereiste maar net niet voldoende zijn om op zichzelf een geslaagd beroep op de hardheidsclausule te kunnen rechtvaardigen.

Voor alle andere gevallen waarin de aangevoerde bijzondere, persoonlijke omstandigheden dus minder sterk neigen naar een onbillijkheid van overwegende aard, kunnen geen richtsnoeren worden gegeven. Per geval zal moeten worden bezien of het voldoen aan alle overige verblijfsvoorwaarden in combinatie met de

aangevoerde feiten en omstandigheden voldoende is om het beroep op de hardheidsclausule te honoreren.

4. Afstemming

De inhoud van dit informatiebericht is afgestemd met DMB, JZST en medewerkers van het EDT-loket.