



Informatiebericht SUA

Van IND / SUA
Auteur(s) **10.2.e**
Telefoonnummer **010.2.e**

Nummer & Titel IB 2020/183 Onaanvaardbare toekomst (3.28 Vb) en
familie criterium (B7/3.7.2 Vc)

Kenmerk (digijust)
Hoofdtak Regulier
InformIND Thema B7/3.7.1 Vc en B7/3.7.2 Vc

Relatie met
Geldig vanaf 21-12-2020
Geldig tot en met 21-12-2021

1. Aanleiding

Dit informatiebericht is een update van het IB 2019/51 Onaanvaardbare toekomst (3.28 Vb) en familie criterium (B7/ B7/3.7.2) Vc van 6 mei 2019.

Aanleiding voor deze update vormt de uitspraak van de ABRS van 29 september 2020. Zie <https://www.raadvanstate.nl/uitspraken/@122680/201906268-1-v3>

Deze uitspraak heeft consequenties voor het toetsen aan artikel 3.28 Vb (onaanvaardbare toekomst). Ik verwijs naar paragraaf 3 en 4 van dit IB.

Het IB 2019/51 Onaanvaardbare toekomst (3.28 Vb) en familie criterium (B7/ B7/3.7.2) Vc van 6 mei 2019 komt hiermee te vervallen.

2. Verwachting

De inhoud van dit informatiebericht wordt niet opgenomen in de Vreemdelingencirculaire.

3. Inhoud/Toelichting

In artikel 3.28 Vb staat:

De verblijfsvergunning regulier voor bepaalde tijd kan onder een beperking verband houdend met verblijf als familie- of gezinslid worden verleend aan de minderjarige vreemdeling:

- a. die als pleegkind in Nederland wil verblijven in het gezin van één of meer Nederlanders of vreemdelingen met rechtmatig verblijf, als bedoeld in artikel 8, onder a tot en met e, dan wel l, van de Wet; en*
- b. die naar het oordeel van Onze Minister in het land van herkomst geen aanvaardbare toekomst heeft.*

In B7/3.7.1 Vc is over de onaanvaardbare toekomst het volgende opgenomen:

De IND neemt aan dat voor het kind geen aanvaardbare toekomst, als bedoeld in artikel 3.28, eerste lid, aanhef en onder b, Vb is weggelegd in het land van herkomst, als sprake is van zodanige omstandigheden, dat het kind niet of

bezwaarlijk door in het land van herkomst wonende naaste bloed- of aanverwanten kan worden verzorgd.

De IND neemt niet aan dat sprake is van een onaanvaardbare toekomst als bedoeld in artikel 3.28, eerste lid, aanhef en onder b, Vb als het kind verblijft bij zijn ouders in minder welvarende omstandigheden, voor zover die omstandigheden ter plaatse als normaal zijn te beschouwen.

In zijn uitspraak van 29 september 2020 heeft de AbRS met betrekking tot artikel 3.28 Vb, eerste lid aanhef en onder b, van de Vc het volgende overwogen:

“(…) De rechtbank heeft verder overwogen dat de staatssecretaris had moeten beoordelen of er aanleiding bestond zijn afwijkingsbevoegdheid uit artikel 4:84 van de Awb te gebruiken. De staatssecretaris klaagt tevergeefs dat de rechtbank hiermee heeft miskend dat artikel 3.28 van het Vb 2000 een algemeen verbindend voorschrift is. Artikel 4:84 van de Awb bevat de bevoegdheid voor de staatssecretaris om onder bijzondere omstandigheden af te wijken van beleidsregels.

Zoals onder 2.2. al is overwogen, gebruikt de staatssecretaris voor de invulling van het vereiste 'geen aanvaardbare toekomst in het land van herkomst' uit artikel 3.28, eerste lid, aanhef en onder b, van de Vc 2000, de in paragraaf B7/3.7.1 van de Vc 2000 neergelegde beleidsregel. Daarvoor geldt artikel 4:84 van de Awb wel. Onder bijzondere omstandigheden moet de staatssecretaris met toepassing van artikel 4:84 van de Awb afwijken van het in paragraaf B7/3.7.1 van de Vc 2000 neergelegde beleid. Ook dan moet de uitkomst binnen de vereisten van artikel 3.28 van het Vb 2000 blijven. (...)”.

Ook staat in de uitspraak dat in dit geval waarbij de vreemdeling alleen omstandigheden heeft aangevoerd die de staatssecretaris conform zijn beleid (paragraaf B7/3.7.1 van de Vc 2000) al heeft meegenomen bij de beoordeling of aan dat beleid is voldaan, er geen aanleiding bestaat om gebruik te maken van de inherente afwijkingsbevoegdheid”.

Hiermee heeft de AbRS het eerder ingenomen standpunt, zoals o.a verwoord in haar uitspraak van 23 februari 2009 verlaten:

“2.7.1. In de aangevallen uitspraak heeft de rechtbank in rubriek 2.6 geoordeeld dat de minister zich terecht op het standpunt heeft gesteld dat niet is voldaan aan het in artikel 3.28, eerste lid, aanhef en onder b, van het Vb 2000 gestelde vereiste. Vervolgens heeft de rechtbank in rubriek 2.7 overwogen dat dit vereiste is uitgewerkt in het beleid neergelegd in paragraaf B3/3.2 van de Vreemdelingencirculaire 2000 (hierna: de Vc 2000) en dat de minister derhalve had dienen te motiveren waarom in dit specifieke geval voor toepassing van artikel 4:84 van de Awb geen plaats is.

2.7.2. Uit artikel 3.28 van het Vb 2000 volgt dat een verblijfsvergunning aan de minderjarige vreemdeling slechts kan worden verleend indien is voldaan aan de in deze bepaling gestelde vereisten. Deze bepaling is een algemeen verbindend voorschrift. Artikel 4:84 van de Awb ziet niet op zodanig voorschrift. Derhalve betoogt de minister terecht dat de rechtbank heeft miskend dat nu zij reeds had vastgesteld dat niet is voldaan aan het vereiste als bedoeld in artikel 3.28, eerste lid, aanhef en onder b, van het Vb 2000 de vraag of hij aanleiding had behoren te

zien om met toepassing van artikel 4:84 van de Awb af te wijken van het gestelde in paragraaf B3/3.2 van de Vc 2000, niet meer aan de orde kon komen”.

De IND volgt, na overleg met de Directie Wetgeving van het Ministerie van J&V, het gewijzigde standpunt van de AbRS. Aangezien de toelichting van wat onder een onaanvaardbare toekomst moet worden verstaan is opgenomen in paragraaf B7/3.7.1 van het in de Vc neergelegde beleid, is deze toelichting van het begrip onaanvaardbare toekomst een beleidsregel, waarop artikel 4:84 Awb ziet.

4. Hoe te handelen

Onaanvaardbare toekomst

Er moet sprake zijn van een onaanvaardbare toekomst voor het buitenlandse pleegkind in het land van herkomst, doordat het buitenlandse pleegkind kind niet of bezwaarlijk door in het land van herkomst wonende naaste bloed- of aanverwanten kan worden verzorgd. Wie de in het land van herkomst wonende naaste bloed- of aanverwanten van het buitenlandse pleegkind kind zijn, moet zijn aangetoond met bijvoorbeeld een familieboekje. Onder naaste bloed- of aanverwanten wordt verstaan de ouders, grootouders, broers of zusters van het buitenlandse pleegkind of de broers of zusters van de ouders van het buitenlandse pleegkind (ooms en tantes van het buitenlandse pleegkind).

De onaanvaardbare toekomst moet zijn aangetoond met bewijsmiddelen die afkomstig zijn uit een objectieve bron uit het land van herkomst (bijvoorbeeld een verklaring van een welzijnsinstelling, een verklaring van een arts of een uitspraak van een rechter).

Het komt regelmatig voor dat de aspirant-pleegouder verklaringen van de familieleden in het land van herkomst overhandigt waarin staat dat zij niet in staat zijn om het buitenlandse pleegkind te verzorgen. Als deze verklaringen niet worden onderbouwd met bewijsmiddelen uit een objectieve bron, neem je niet aan dat sprake is van een onaanvaardbare toekomst voor het kind in het land van herkomst.

Als je tot de conclusie komt dat er geen sprake is van een onaanvaardbare toekomst in het land van herkomst als bedoeld in B7/3.7.1 Vc, dan wordt niet aan het vereiste neergelegd in artikel 3.28, eerste lid, aanhef en onder b, Vb voldaan. Je wijst de aanvraag pleegkind hierop af, maar niet dan nadat je hebt getoetst of er bijzondere omstandigheden zijn om in dit geval van het bepaalde in B7/3.7.1 Vc op grond van artikel 4:84 Awb af te wijken.

Ingeschat wordt dat het niet of hoogst zelden zal voorkomen dat de inherente afwijkingsbevoegdheid moet worden toegepast, omdat de AbRS heeft bepaald dat ook dan de uitkomst binnen de vereisten van artikel 3.28 Vb moet blijven.

Mocht je desondanks van mening zijn dat in een individuele zaak aanleiding bestaat om de inherente afwijkingsbevoegdheid toe te passen, neem dan contact op met de SUA portefeuillehouders adoptie- en pleegkinderen.

Familie criterium

In artikel B7/3.7.2 Vc is onder andere de volgende beleidsregel opgenomen:

In aanvulling op de in artikel 3.28 Vb opgenomen voorwaarden, verleent de IND een verblijfsvergunning regulier voor bepaalde tijd onder de beperking familie- of gezinslid, als ook wordt voldaan aan alle hierna genoemde voorwaarden:

1. het buitenlandse pleegkind is een bloed- of aanverwant als bedoeld in artikel 1:3

BW van de referent;

Ad 1.

De referent moet een grootouder, broer of halfbroer, zuster of halfzuster, schoonzus of zwager, of oom of tante van het pleegkind zijn.

De ratio van deze beleidsregel ("het familie criterium") is dat als dat niet het geval zou zijn, de adoptieprocedure, die meer tijd vergt (Zie B7/3.6.2 Vc vereisten van de Wobka, zoals beginseltoestemming) dan een verblijfsaanvraag in het kader van het (familie) pleegkinderenbeleid en bovendien kosten met zich meebrengt, gemakkelijk kan worden omzeild. Daarbij komt dat in het kader van het (familie) pleegkinderen beleid het onaanvaardbaarheids criterium inhoudt dat het kind niet of bezwaarlijk door naaste familieleden in het land van herkomst kan worden opgevoed. Er wordt bij deze kinderen dus niet ook gekeken naar opvanginstellingen, zoals dat bij alleenstaande minderjarige vreemdelingen wel het geval is (B8/6.1 Adequate opvang). De reden voor dit verschil is gelegen in het feit dat de referent een naast familielid is van het pleegkind, waardoor het pleegkind een band heeft met Nederland.

Voldoet het kind aan niet aan bovengenoemd familie criterium, dan moet je vervolgens afvragen of er aanleiding bestaat om van deze beleidsregel af te wijken.

Bij de beoordeling of er aanleiding bestaat de inherente afwijkingsbevoegdheid toe te passen, moet je bezien of er, behalve dat het kind niet of bezwaarlijk door naaste verwanten kan worden verzorgd in het land van herkomst, ook geen adequate opvang in het land van herkomst (bijv. in een pleeggezin of weeshuis) mogelijk is. Raadpleeg hiervoor onder meer de ambtsberichten van het Ministerie van Buitenlandse Zaken.

Als je een zaak van een pleegkind hebt ingewilligd met gebruikmaking van de inherente afwijkingsbevoegdheid, dan moet je dit per mail melden bij de SUA portefeuillehouder Adoptie- en pleegkinderen.

5. Afstemming

Dit informatiebericht is afgestemd met JZ/ST1.