



Informatiebericht SUA

Openbaar

Van	IND / SUA
Nummer & Titel	IB 2022/65 Recht op arbeid hangende een aanvraag om toetsing aan het EU-recht (incl. Chavez-aanvragen)
Kenmerk (digijust)	
Hoofdtak	Regulier
InformIND Thema	Regulier (Vc B) – Vc B10 EU-recht en internationale verdragen – B10/2.2 – informatie voor de uitvoering
Relatie met	B10/2.2 Vc
Geldig vanaf	14-04-2022
Geldig tot en met	14-02-2023

Disclaimer

Een informatiebericht is een mededeling aan de medewerkers van de Immigratie- en Naturalisatiedienst (IND). De informatieberichten zijn slechts tijdelijk van aard, en daarom is de geldigheidsduur beperkt. De informatieberichten helpen medewerkers van de IND om tijdig en op uniforme wijze in te spelen op actuele ontwikkelingen. In informatieberichten kan bijvoorbeeld aangegeven worden of er nieuw beleid komt, bijvoorbeeld n.a.v. een brief aan de Tweede Kamer, of dat een belangwekkende uitspraak is gedaan die nog bestudeerd wordt. Ook kan in informatieberichten aangegeven worden hoe moet worden gehandeld in afwachting van een werkinstructie of aanpassing van de beleidsregels die in de Vreemdelingencirculaire of Handleiding Rijkswet op het Nederlanderschap zijn opgenomen. Er kunnen overigens goede redenen bestaan om in een individueel geval maatwerk te leveren en van een informatiebericht af te wijken.

1. Aanleiding

Op 12 november 2021 heeft de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State (hierna: Afdeling) uitspraak gedaan in een bewaringszaak.¹ Hoewel de uitspraak zelf niet direct toeziet op dit onderwerp, heeft de zaak wel indirect gevolgen voor de arbeidsrechten die vreemdelingen hangende een EU-aanvraag hebben. Dat wil zeggen, een vreemdeling die een aanvraag voor toetsing aan het EU-recht heeft ingediend, komt als gevolg van de uitspraak (vooralsnog) standaard het recht toe om gedurende de procedure arbeid te verrichten. Eerder kon het recht op het vrij verrichten van arbeid nog aan specifieke categorieën vreemdelingen worden onthouden.² Die praktijk kan (vooralsnog) niet langer toepassing vinden.

Vanwege signalen uit de uitvoering dat het aan dit IB voorafgaande IB 2021/132 tot verwarring leidde, is met de totstandkoming van dit nieuwe IB dat oude IB komen te vervallen.

2. Verwachting

In afwachting van nieuwe beleidsregels zullen de huidige beleidsregels in de Vc (B10 2.2) die toezien op het recht op arbeid hangende de procedure worden aangepast, zodat zij in de pas lopen met de Afdelingsuitspraak en de werkwijze dit in dit IB wordt voorgeschreven.

Dit informatiebericht zal worden meegenomen bij de volgende actualisering van de WI Het recht van de Europese Unie en bij de totstandkoming van het nieuwe IB Chavez.

Dit IB geldt nadrukkelijk als tijdelijke werkwijze. Over de mogelijkheid, dan wel de wens om hangende de aanvraagprocedure alsnog arbeid vrij te onthouden aan specifieke categorieën EU-burgers of (derdelands) familieleden van EU-burgers

¹ [ECLI:NL:RVS:2021:2530](https://www.ecli.nl/rvs/2021:2530).

² Overeenkomstig de huidige beleidsregels in B10 2.2 Vc.

wordt nog overleg gevoerd tussen DMB, SZW en IND. Voor zover nu kan worden overzien zal dat in ieder geval vragen om een aanpassing van de Vc en het Voorschrift Vreemdelingen (VV). Tot nader orde geldt daarom de handelswijze die in dit IB staat beschreven.

3. Inhoud/Toelichting

De zaak die aanleiding gaf tot de uitspraak van de Afdeling betrof een vreemdeling die in bewaring was gesteld. Vanuit die bewaring diende hij vervolgens een aanvraag voor een Chavez-verblijfsrecht in. De vraag die de Afdeling onder meer heeft beantwoord is of een vreemdeling tijdens de behandeling van zijn aanvraag om toetsing aan het EU recht rechtmatig verblijf heeft, en zo ja op welke grond?

De nuttige werking van het Unierecht vereist dat een vreemdeling rechtmatig verblijf heeft nadat hij een aanvraag om toetsing EU-recht heeft ingediend. Omdat al snel werd geconcludeerd dat een rechtstreekse grondslag voor dat rechtmatig verblijf hangende een EU-aanvraag in de wet ontbreekt, moest de Afdeling zich buigen over de vraag welke grond naar zijn aard het beste aansluit bij de situatie. Daarbij werden twee opties behandeld: analoge toepassing van art. 8 (e) Vw (rechtmatig verblijf als gemeenschapsonderdaan) en analoge toepassing van art. 8 (f) Vw (rechtmatig verblijf hangende een (reguliere) procedure).

De Afdeling is tot het oordeel gekomen dat aansluiting bij artikel 8 (f) Vw een uitleg contra legem inhoudt, nu dit artikel beperkt is tot een verblijfsvergunning als bedoeld in artikel 14 en 28 Vw en een verblijfsvergunning bovendien een materieel verblijfsrecht inhoudt dat niet declaratoir, maar constitutief van aard is. Een contra legem uitleg van het nationale recht in het licht van het Unierecht is niet toegestaan.³ In de uitspraak heeft de Afdeling daarom geoordeeld dat art 8 (e) Vw zo kan worden uitgelegd dat deze bepaling de grondslag is voor procedureel rechtmatig verblijf tijdens een aanvraag om toetsing aan EU recht.

4. Hoe te handelen

Nu er hangende een EU-aanvraag altijd sprake is van procedureel rechtmatig verblijf onder art. 8 (e) Vw betekent dit dat er alleen nog de sticker Gemeenschapsonderdaan mag worden afgegeven. Die sticker geeft recht op arbeid vrij hangende de procedure. Het afgeven van de verblijfssticker Algemeen, arbeid niet toegestaan, behoort niet langer tot de mogelijkheden. In art. 3.2 Voorschrift Vreemdelingen (VV) staat namelijk dat op documenten waaruit verblijf op grond van artikel 8 (e) Vw blijkt, altijd de volgende aantekening wordt gesteld: 'arbeid toegestaan; tewerkstellingsvergunning niet vereist'.

Deze werkwijze beperkt zich nadrukkelijk niet tot Richtlijn 2004/38 zaken, maar is van toepassing op alle EU-aanvragen, aanvragen voor een Chavez-verblijfsrecht daarbij inbegrepen.

Dit IB beoogt de regels ten aanzien van opschortende werking niet aan te passen. Op dat vlak kan de bestaande lijn worden voortgezet.

5. Afstemming

DMB, JZST, DV en RVN.

³ Zie: HvJEU Dominguez d.d. 24 januari 2012, C-282/10.