

Aan Klantdirecteuren IND
c.c. DDMB

Van Hoofddirecteur IND
Datum 17 december 2010
Vindplaats Migratierecht extra
Documentsoort: beleidsdocument

Onderwerp Werkwijze procedure artikel 64 Vw 2000

Inhoudsopgave

	Pagina
1. Inleiding	3
2. Algemeen – interpretatie artikel 64 Vreemdelingenwet 2000	3
2.1 Uitzetting	3
2.2 Reizen	3
2.3 Fit to fly	3
2.4 Handelwijze als de vreemdeling niet fit to fly is	4
3. Procedure	4
3.1 Aanvraag artikel 64 Vw	4
3.2 Schriftelijke aanvraag zonder bescheiden	4
3.3 Verzoek om ambtshalve toets door DT&V	5
3.4 Ambtshalve toets parallel aan de asielaanvraag	5
3.5 Termijn advisering BMA en beslistermijn	5
3.6 Procedure wanneer de nationaliteit niet vast staat	5
3.7 Aanvragen aan het loket	5
3.8 Procedure bij een aanvraag artikel 64 Vw in bewaring	6
3.9 Aanvraag artikel 64 Vw en voorzieningen ingevolge de Rva 2005	6
3.10 Zowel reguliere aanvraag als verzoek om toepassing artikel 64 Vw	6
4. Inwilliging	6
4.1 Termijn stellen aan artikel 64 Vw periode	7
4.2 Ziekenhuisopname	7
4.3 Zwangerschap/bevalling	7
4.4 Tuberculose	7
4.5 Buiten schuld	8
5. Afwijzing	8
5.1 Artikel 3 EVRM	8
5.2 Uitzetting onder voorwaarden	8
5.3 Buiten schuld	9
6. Rechtsmiddelen	9
6.1 Toegewezen vovo	10
7. Procedure AA en VA	10
7.1 Advies	10
7.2 Inzet BMA	10
7.3 Aanvraag ingediend voor 1 juli 2010	11
7.4 Het nemen van een beslissing	11
7.5 Toewijzing	11

7.6 Aanmelding bij COA	11
7.7 Herhaalde aanvragen	12
8. Procedure op het AC Schiphol en de Unit Grensbewaking Schiphol	12
8.1 Parallele procedure	13
8.2 Parallele procedure in bewaringszaken	13
9. Ongewenst verklaarde vreemdelingen (ex artikel 67 Vw)	13
9.1 Opheffen ongewenstverklaring	13
10. Dublinclaimanten	14
10.1 Zwangerschap/bevalling	14
10.2 Parallele procedure	15

1) Inleiding

In deze werkinstructie wordt een nadere toelichting gegeven op het beleid zoals neergelegd in de Vreemdelingencirculaire, deel A4/7, B8/11 en C14/3.5.2.

De instructie is geïndiceerd door ontwikkelingen en ervaringen uit de uitvoeringspraktijk en beoogt een handleiding te geven voor het behandelen van beroepen op artikel 64 Vreemdelingenwet 2000 (64 Vw). Deze instructie is geactualiseerd, mede naar aanleiding van de wijzigingen in het beleid met betrekking tot de parallelle procedure (A4/7 Vc) en ten aanzien van de verblijfsvergunning regulier onder de beperking 'medische behandeling' (B8/11 Vc).

De brieven waarnaar in deze werkinstructie wordt verwezen zijn te vinden in WIDS.

In deze instructie zal steeds worden gesproken over 'een vreemdeling', maar bedoeld wordt tevens 'of een van zijn gezinsleden'.

2) Algemeen – interpretatie artikel 64 Vreemdelingenwet 2000

2.1 Uitzetting

Een aanvraag artikel 64 Vw kan gerelateerd worden aan het begrip *geen of niet langer rechtmatig verblijven* is niet afhankelijk van de vraag of een gedwongen uitzetting reeds is gepland. Dit betekent concreet dat een vreemdeling reeds in de vertrektermijn een aanvraag artikel 64 Vw kan indienen. Het achterwege laten van uitzetting ingevolge artikel 64 Vw geeft rechtmatig verblijf op grond van artikel 8, onder j, van de Vw en schort derhalve, naast de uitzettingsbevoegdheid, tevens de vertrekplicht op. Opgemerkt wordt dat in deze de lijn die de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State vasthoudt, namelijk dat de toepasselijkheid van artikel 64 Vw eerst aan de orde is als de daadwerkelijke uitzetting op handen is, niet gevolgd wordt. In het beleid is immers neergelegd dat van belang is dat het rechtmatig verblijf geëindigd is en niet de vraag of er op korte termijn daadwerkelijk een uitzetting gepland is.

2.2 Reizen

De wetgever heeft de tekst van het huidige artikel 64 Vw aangescherpt ten opzichte van de oude tekst van artikel 25 Vw (oud). Werd voorheen uitzetting achterwege gelaten indien *verwijdering* van de vreemdeling met het oog op diens gezondheidstoestand niet verantwoord was te achten, thans blijft uitzetting slechts achterwege zolang de vreemdeling gelet op zijn gezondheidstoestand niet kan *reizen*.

Hier geldt echter dat in het beleid is neergelegd dat bij een voorgenomen uitzetting tevens de vraag dient te worden gesteld of de vreemdeling, na aankomst in het land van bestemming (indien bekend) bij het ontbreken van medische behandeling in een medische noodsituatie zal geraken. Het uitzetten van een vreemdeling die wel in staat is om te reizen, maar die bij gebrek aan noodzakelijke behandeling na aankomst binnen drie maanden in medische nood zou raken, moet voorkomen worden. Voor zaken waar het land van bestemming onbekend is wordt verwezen naar paragraaf 3.6 *Procedure wanneer de nationaliteit niet vast staat*.

Artikel 64 Vw is naar zijn aard niet bedoeld voor het mogelijk maken van langdurige medische behandeling. Met betrekking tot de reikwijdte van artikel 64 Vw wordt verwezen naar deel A4/7 van de Vc. In die gevallen dat uit BMA advies blijkt dat er sprake is van medische behandeling langer dan een jaar zal artikel 64 Vw voor de duur van een jaar worden toegepast. Na dit jaar kan de vreemdeling onder bepaalde voorwaarden in aanmerking komen voor een verblijfsvergunning regulier onder de beperking 'medische behandeling' (zie voor de voorwaarden B8 Vc). Voor het beleid ten aanzien van de medische behandeling en de relatie tot artikel 64 Vw, wordt verder verwezen naar B8/11 Vc.

Het bovenstaande betekent overigens niet dat een vreemdeling maximaal een jaar verblijf op grond van artikel 64 Vw mag hebben. Er zijn situaties denkbaar waarin de vreemdeling na 1 jaar verblijf op grond van artikel 64 Vw te hebben gehad, opnieuw om toepassing van artikel 64 Vw verzoekt (bijvoorbeeld omdat hij niet aan de voorwaarden voor verlening van een reguliere verblijfsvergunning voldoet, in verband met openbare orde aspecten of omdat de medische behandeling niet nog een jaar zal duren). Als de vreemdeling nog steeds aan de voorwaarden voor toepassing van artikel 64 Vw voldoet zal de aanvraag wederom worden ingewilligd voor de duur van maximaal een jaar.

2.3 Fit to fly

Ook in geval de vreemdeling geen expliciet beroep heeft gedaan op artikel 64 Vw, kan door een arts worden beoordeeld of de vreemdeling in staat is om te reizen. Dit zal veelal kort voor de uitzetting worden gedaan indien er volgens de medewerker DT&V

enige aanwijzingen zijn dat medische omstandigheden de uitzetting in de weg zouden kunnen staan. DT&V schakelt hiertoe een arts van een extern medisch adviesbureau in. De fit to fly beoordeling is medisch gezien maximaal vijf werkdagen geldig.

Deze fit to fly beoordeling is, in tegenstelling tot een beslissing op de aanvraag artikel 64 Vw, indien de vreemdeling in staat is om te reizen, geen besluit in de zin van de Algemene wet bestuursrecht (Awb). De vreemdeling wordt door de DT&V wel geïnformeerd over de uitkomst van de fit to fly beoordeling door de DT&V. Een ander belangrijk verschil is dat bij de fit to fly beoordeling niet wordt getoetst aan de vraag of er na aankomst een medische noodsituatie op korte termijn zal kunnen ontstaan. Om deze reden dient steeds per geval door de behandelend ambtenaar te worden bezien of er redenen zijn om aan artikel 64 Vw te toetsen. Het kan namelijk voorkomen dat de vreemdeling wel kan reizen (vliegen - fit to fly is dus), maar na aankomst zonder behandeling in een medische noodsituatie zal raken. Daarom dient steeds zorgvuldig te worden gehandeld bij enige twijfel over de medische situatie.

2.4 Handewijze als de vreemdeling niet fit to fly is

Als wordt geoordeeld dat een vreemdeling niet fit to fly is, kan de geplande uitzetting niet doorgaan. Als, gelet op de aard van de medische situatie, te voorzien is dat deze situatie langere tijd zal duren, dan zal de DT&V ambtshalve aan de IND verzoeken om een onderzoek in het kader van artikel 64 Vw op te starten. Er moet in dat geval wel sprake zijn van een medische situatie, hetgeen is onderbouwd met medische stukken. Als de medische belemmeringen naar verwachting slechts tijdelijk en kortdurend van aard zijn, zal er een nieuwe uitzettingsdatum bepaald worden, waarbij er voorafgaand aan de uitzetting opnieuw een fit tot fly onderzoek zal worden uitgevoerd.

3) Procedure

3.1 Aanvraag artikel 64 Vw

Het verzoek om toepassing van artikel 64 Vw dient schriftelijk te worden ingediend en onderbouwd te zijn met een volledig ingevulde toestemmingsverklaring, een recente verklaring met betrekking tot de medische situatie (niet ouder dan een maand) en bewijs omtrent de identiteitsgegevens (zie A4/7 Vc). Met betrekking tot de werkwijze bij het ontbreken van bewijs van identiteitsgegevens wordt verwezen naar paragraaf 3.6 *Procedure wanneer de nationaliteit niet vast staat*.

Indien de Vreemdelingenpolitie (Vp), de DT&V of het COA de aanvraag in ontvangst neemt, dient deze met spoed te worden doorgezonden aan de verantwoordelijke unit van de IND.

Na ontvangst van het verzoek om toepassing artikel 64 Vw wordt een ontvangstbevestiging verzonden, waarin wordt opgenomen dat de beslistermijn op grond van artikel 4:14 derde lid Awb met 13 weken wordt verlengd (zie A4/7.2.1 Vc). Het verlengen van de beslistermijn dient binnen 8 weken na ontvangst van de aanvraag te gebeuren.

Indien de aanvraag is onderbouwd met de gegevens genoemd in paragraaf A4/7.2.1 Vc, wordt de complete aanvraag doorgezonden aan het BMA, voorzien van de standaard adviesaanvraag.

De aanvraag om toepassing van artikel 64 schort de vertrekplicht niet op. De feitelijke uitzetting dient achterwege te worden gelaten gedurende de behandeling van de aanvraag. Er is echter geen sprake van rechtmatig verblijf en geen aanspraak op opvangvoorzieningen gedurende de behandeling van de aanvraag. Daarvan kan pas sprake zijn als er daadwerkelijk uitstel van vertrek wordt verleend (artikel 64 Vw wordt toegepast). Dit betekent derhalve dat de voorbereidende uitzettingshandelingen doorgang kunnen vinden.

3.2 Schriftelijke aanvraag zonder bescheiden

Indien de aanvraag niet is onderbouwd met de bescheiden bedoeld in paragraaf A4/7.2.1 Vc wordt de vreemdeling op grond van artikel 4:5, eerste lid onder c Awb verzocht binnen twee weken de aanvraag te completeren. De beslistermijn kan op grond van artikel 4:15 Awb vervolgens met twee weken worden opgeschort. Indien de aanvraag ook niet binnen de gestelde hersteltermijn wordt onderbouwd, wordt deze afgewezen omdat in dit geval geen beoordeling van artikel 64 Vw kan plaatsvinden.

3.3 Verzoek om ambtshalve toets door DT&V

Van de bovenstaande procedure wordt ~~ook~~ afgeweken indien er concrete aanwijzingen zijn, zoals bedoeld in A4/7.2.1 Vc, dat de gezondheid van de vreemdeling in het geding is. Een mondeling verzoek van de vreemdeling om uitzetting achterwege te laten gecombineerd met de constatering van de DT&V-medewerker dat er concrete aanwijzingen zijn dat de vreemdeling medisch gezien niet in staat is om te reizen, kan aanleiding vormen om ambtshalve een onderzoek in te stellen. In deze gevallen zal de DT&V de IND berichten dat er ambtshalve bezien moet worden of er sprake is van een situatie als bedoeld in artikel 64 Vw. Voorwaarde om deze ambtshalve verzoeken in behandeling te nemen is dat de vreemdeling onder behandeling staat voor zijn medische situatie en hij dit door middel van documenten aan kan tonen. Ook zal de vreemdeling een volledig ingevulde toestemmingsverklaring moeten overleggen.

Een negatief besluit wordt alleen ter kennisgeving aan DT&V verstuurd. Desalniettemin valt het besluit naar aanleiding van de ambtshalve toets aan te merken als een ingevolge artikel 72, derde lid, van de Vw appellabele handeling, indien de vreemdeling of zijn gemachtigde hiertegen bezwaar maakt.

3.4 Ambtshalve toets parallel aan de asielaanvraag

Ook tijdens de asielprocedure, bijvoorbeeld uit het medisch advies horen en beslissen, kan blijken dat er sprake is van medische problematiek. Deze medische situatie kan parallel aan de asielaanvraag ambtshalve worden getoetst aan artikel 64 Vw, zonder dat er medische bescheiden zijn overgelegd (zie A4/7.2.1.2 Vc en paragraaf 7 van deze werkinstructie).

3.5 Termijn advisering BMA en beslistermijn

Het BMA brengt zo spoedig mogelijk en in ieder geval binnen dertien weken na ontvangst van de adviesaanvraag zijn advies uit. De verantwoordelijke beslisunit neemt na ontvangst van het BMA-advies in beginsel binnen één week een beslissing op de aanvraag.

In verband met de situatie van betrokkene moet het streven zijn om aanvragen op grond van artikel 64 Vw zo snel mogelijk af te handelen. Echter, in het uiterste geval, moet aansluiting worden gezocht bij de beslistermijn zoals opgenomen in A4/7.2.1 Vc.

In het geval BMA onderzoek wil opstarten maar de behandelaar niet reageert wordt de vreemdeling of zijn gemachtigde geïnformeerd en in de gelegenheid gesteld om, op grond van artikel 4:5, eerste lid onder c Awb, binnen twee weken de situatie te herstellen. De beslistermijn kan op grond van artikel 4:15 Awb vervolgens met twee weken worden opgeschort. Indien de aanvraag ook niet binnen de gestelde hersteltermijn wordt onderbouwd, wordt deze in beginsel afgewezen omdat in dit geval geen beoordeling van artikel 64 Vw kan plaatsvinden.

Wanneer de situatie zich voordoet dat BMA na het uitreiken van de beschikking aangeeft dat een nieuw onderzoek noodzakelijk is, dan kan ambtshalve opnieuw artikel 64 Vw worden getoetst. De vreemdeling wordt wel verzocht opnieuw de bijlage toestemmingsverklaring medische gegevens te ondertekenen.

3.6 Procedure wanneer de nationaliteit niet vast staat

Indien de vreemdeling zijn identiteit en nationaliteit niet middels documenten kan aantonen zal hij op andere wijze zijn identiteit en nationaliteit aannemelijk moeten maken. Bij de beoordeling of de identiteit en nationaliteit vast staan kan gebruik worden gemaakt van de stukken die reeds in het dossier aanwezig zijn zoals bijvoorbeeld een gehoor inzake herkomst. Wanneer er reden is om te twijfelen aan de identiteit en nationaliteit dan wordt de vraag of er in het land van herkomst behandeling mogelijk is niet aan BMA gesteld (zie A4/7.1 Vc).

Op het aanvraagformulier voor BMA wordt in dergelijke zaken bij nationaliteit 'onbekend' ingevuld. Dit geldt ook voor de zaken waar een taalanalyse heeft plaats gevonden en waaruit een ander land naar voren komt als herkomstland, tenzij de vertegenwoordigers van dit herkomstland reeds een Laissez-Passer hebben verstrekt.

3.7 Aanvragen aan het loket

Vreemdelingen die een verzoek om toepassing van artikel 64 Vw willen indienen en nog niet bij de IND bekend zijn, zullen hun aanvraag in persoon bij het IND-loket moeten indienen. Indien de aanvraag niet in onderbouwd met de bescheiden bedoeld in paragraaf A4/7.2.1 Vc wordt de vreemdeling aan het loket herstelverzuim geboden voor de duur van twee weken.

Hetzelfde geldt voor vreemdelingen die met onbekende bestemming zijn vertrokken en waarvan derhalve het verblijf niet bekend is. Deze vreemdelingen zullen zich, ter vaststelling van het verblijf in Nederland, aan het loket dienen te melden, alwaar zij hun verzoek kunnen indienen.

3.8 Procedure bij een aanvraag artikel 64 Vw in bewaring

De aanvragen van vreemdelingen die in bewaring zijn gesteld worden door BMA met voorrang in behandeling genomen.

Indien op grond van het BMA advies wordt vastgesteld dat uitzetting achterwege dient te blijven omdat de vreemdeling niet in staat is om te reizen en de aanvraag wordt ingewilligd, is er (opnieuw) sprake van rechtmatig verblijf en komt de grondslag van de vreemdelingenbewaring te vervallen. De DT&V dient overeenkomstig te worden geïnformeerd, zodat de DT&V aan de Hulppofficier van Justitie kan verzoeken om de vreemdelingenbewaring op te heffen. De regievoerder van de DT&V neemt ook contact op met het COA om de opvang te regelen.

De IND informeert het COA in Rijswijk middels de daarvoor bestemde brief over de toekenning van artikel 64 Vw en het gegeven dat aan de vreemdeling een M54 formulier is toegezonden. Dit formulier dient de betreffende persoon in te vullen en op te sturen naar het COA.

3.9 Aanvraag artikel 64 Vw en voorzieningen ingevolge de Rva 2005

Het komt voor dat de vreemdelingen, met name uitgeprocedeerde asielzoekers, bij het COA een beroep doen op artikel 64 Vw om daarmee de voorgenomen ontruiming te voorkomen uit de opvanglocatie waarin zij verblijven. Omdat de Rva 2005 slechts voorziet in het bieden van opvang in die gevallen dat artikel 64 Vw van toepassing is verklaard, dient ook in deze zaken dit beroep overgenomen te worden door de beslisunit van de IND om als aanvraag artikel 64 Vw behandeld te worden.

Een geplande ontruiming vindt in beginsel doorgang, ondanks een eventuele aanvraag artikel 64 Vw, tenzij deze conform A4/7.2.1.1 Vc is ingediend. Wel dient met enige zorgvuldigheid te worden gehandeld indien de vreemdeling hangende de procedure op straat moet worden gezet. De verantwoordelijkheid voor de ontruiming ligt bij het COA. Een snelle afhandeling van de aanvraag geniet de voorkeur boven de ontruiming voordat een advies van de arts is ingewonnen.

3.10 Zowel reguliere aanvraag als verzoek om toepassing artikel 64 Vw

Wanneer naast het verzoek om toepassing van artikel 64 Vw een reguliere aanvraag is of wordt ingediend, wordt contact opgenomen met de vreemdeling of zijn gemachtigde met de vraag of het artikel 64 Vw verzoek in verband met de openstaande reguliere aanvraag als een analoge toepassing van artikel 64 Vw moet worden opgevat. Indien dit het geval is wordt de behandeling van het artikel 64 Vw verzoek overgedragen aan de klantdirectie regulier.

Indien het artikel 64 Vw verzoek niet als analoge toepassing moet worden beschouwd wordt het artikel 64 Vw verzoek niet ontvankelijk verklaard wegens het ontbreken van een belang. De vreemdeling heeft immers rechtmatig verblijf op grond van de reguliere verblijfsaanvraag.

4) Inwilliging

Bij elke inwilliging wordt de vreemdeling of zijn raadsman schriftelijk geïnformeerd middels de daarvoor bedoelde beschikking. Indien ten behoeve van de vreemdeling al een overdrachtdossier (vanuit de IND of de Vp) aan de DT&V is verstuurd is het voldoende om vervolgens de DT&V schriftelijk te informeren over de inwilliging. Indien dat niet het geval is dient de Vp geïnformeerd te worden.

Om aan te tonen dat de vreemdeling rechtmatig verblijf heeft op grond van artikel 64 Vw zal een sticker Verblijfsaantekening Algemeen of een W2-document uitgereikt worden. Voor de procedure hieromtrent wordt verwezen naar het AO inzake artikel 64 Vw. Een W2 document wordt niet besteld en uitgereikt indien de periode dat uitzetting achterwege wordt gelaten korter is dan zes weken of drie maanden, in het geval van een toekenning in afwachting van de definitieve besluitvorming. In deze gevallen krijgt de vreemdeling een brief.

Ook het COA wordt middels de daarvoor bestemde brief op de hoogte gesteld van de toepassing van artikel 64 Vw ten aanzien van de vreemdeling in verband met de aanspraak die betrokkene kan maken op verstrekkingen ingevolge de Rva 2005. Indien de vreemdeling aanspraak wil maken op genoemde verstrekkingen dient hij/zij een ingevuld formulier M54 aan het COA te sturen. Dit formulier heeft de vreemdeling samen met de beschikking van de IND gekregen.

4.1 Termijn stellen aan artikel 64 Vw periode

De periode dat uitzetting achterwege wordt gelaten op grond van artikel 64 Vw dient altijd exact te worden benoemd. Als ingangsdatum van de toepassing van artikel 64 Vw dient de datum van de beslissing op de aanvraag gehanteerd te worden. Artikel 64 Vw wordt niet met terugwerkende kracht verleend (zie ook ABRS 200803012/1). Het achterwege laten van de uitzetting ingevolge artikel 64 Vw kan in beginsel worden verleend voor een periode dat door BMA in het advies wordt genoemd. Indien het BMA aangeeft dat het medisch gezien niet duidelijk is hoe lang de medische beletselen aanwezig zullen zijn of als de duur van de behandeling niet bekend is, kan artikel 64 Vw verleend worden voor een periode van maximaal een jaar.

Indien ten aanzien van een vreemdeling de uitzetting achterwege wordt gelaten op grond van artikel 64 Vw, is het aan de vreemdeling zelf om na afloop van deze periode een nieuwe aanvraag in te dienen. Er zal niet ambtshalve getoetst worden of betrokkene nog steeds in aanmerking komt voor het achterwege laten van de uitzetting op grond van artikel 64 Vw.

Indien het BMA bij opvolgende aanvragen om de toepassing van artikel 64 Vw de exacte periode dat er medische beletselen zullen zijn nog steeds niet kan noemen, zal artikel 64 Vw telkens voor een jaar moeten worden toegepast. Tevens zal betrokkene verwezen worden naar de reguliere procedure in het kader van medische behandeling (zoals bedoeld in deel B8 Vc). Zie hiervoor het AOI inzake artikel 64 Vw.

Op grond van artikel 3.46, derde lid, Vb wordt de aanvraag regulier onder de beperking medische behandeling niet afgewezen op grond van artikel 16, eerste lid, onder a en c, Vw (het ontbreken van een geldige mvv en middelen van bestaan) en ook niet op grond dat de financiering van de medische behandeling niet deugdelijk is geregeld, indien ten minste een jaar direct voorafgaande aan de aanvraag tegen de uitzetting beletselen hebben bestaan als bedoeld in artikel 64 Vw (zie B8 Vc).

Om te voorkomen dat er een verblijfs gat ontstaat door na afloop van het verleende uitstel van vertrek opnieuw artikel 64 Vw aan te moeten vragen, terwijl de medische situatie voortduurt, kan de vreemdeling een opvolgende aanvraag via de zogenaamde 'Spekman-route' indienen (zie A4/7.2.1.1 Vc). Hij zal in dat geval wel minimaal twee weken voor afloop van het uitstel van vertrek alle benodigde documenten moeten overleggen.

4.2 Ziekenhuisopname

Indien een vreemdeling acuut wordt opgenomen in het ziekenhuis moet geconcludeerd worden dat onomstotelijk vaststaat dat hij of zij om medische redenen niet kan reizen. In dat geval kan het achterwege laten van uitzetting op grond van artikel 64 Vw direct, zonder advies van het BMA, worden toegepast voor de duur van de opname met een maximum van een half jaar. Een eventuele aanvraag om toepassing van artikel 64 Vw kan ingewilligd worden zonder advies van het BMA. Een bewijs van een ziekenhuisopname of een ander medisch bewijs, of een advies van de DT&V waaraan een dergelijk bewijs ten grondslag heeft gelegen, volstaat. Bij beëindiging van de ziekenhuisopname zal de vreemdeling een verzoek om toepassing artikel 64 Vw in moeten dienen, indien hij van mening is dat er redenen zijn om uitstel van vertrek te verlenen op medische gronden.

4.3 Zwangerschap/bevalling

In geval van een zwangerschap is de vermoedelijke bevallingsdatum (zie de overgelegde verklaring van de arts/gynaecoloog) bepalend voor de begindatum (zes weken voor de uiterekende bevallingsdatum) en de einddatum (zes weken na de bevalling) van de periode dat uitzetting op grond van artikel 64 Vw achterwege blijft. Bij de DT&V, het COA of Vp kan eventueel worden nagevraagd wanneer de vreemdelinge is bevallen. Zie A4/7.6 Vc. In de inwilligende beschikking kan in plaats van de einddatum worden vermeld dat de uitzetting achterwege blijft tot zes weken na de datum van de bevalling.

4.4 Tuberculose

In geval van tuberculose (TBC) blijft de uitzetting in beginsel achterwege op grond van artikel 64 Vw. Na de ontvangst van een recente, gedagtekende verklaring van een GG&GD-arts wordt de uitzetting opgeschort voor de duur van maximaal een half jaar. Indien de vreemdeling na zes maanden nog behandeld wordt voor de TBC (de behandeling van TBC duurt in het algemeen negen tot twaalf maanden) kan er een nieuw verzoek om toepassing van artikel 64 Vw worden ingediend. Uit de verklaring van de GG&GD-arts dient te blijken dat de vreemdeling nog steeds onder

behandeling staat. De verklaring van de GG&GD-arts mag niet ouder zijn dan twee weken. Voor de toepassing van artikel 64 Vw wegens TBC is geen advies van het BMA nodig en is evenmin een toestemmingsverklaring vereist.

In geval van gesloten TBC kan onder bepaalde voorwaarden wel uitzetting plaatsvinden (zie hiervoor A4/7.7 Vc). Hiervan is sprake wanneer de vreemdeling of een van zijn gezinsleden overgedragen zal worden op grond van de verordening nr. 343/2003 (Dublin verordening) dan wel dat de overdracht zal plaatsvinden aan een bij de Dublinverordening aangesloten land waarmee een terug- en overname overeenkomst is gesloten.

Ook wanneer de vreemdeling zich onttrekt aan de TBC behandeling en er geen besmettingsgevaar aanwezig is, dan is niet langer sprake van een reisbeletsel op grond van artikel 64 Vw. In dat geval dient de opschorting van de uitzetting te worden beëindigd. De vreemdeling moet daarvan op grond van artikel 4:8 Awb mededeling worden gedaan en hij moet in de gelegenheid worden gesteld zijn zienswijze kenbaar te maken. De voortijdige beëindiging van de opschorting van de uitzetting moet per beschikking worden meegedeeld.

4.5 Buiten schuld

Indien uit het BMA advies blijkt dat betrokkene blijvend niet kan reizen, kan tot het oordeel worden gekomen dat er sprake is van een vreemdeling die buiten zijn schuld om medische redenen niet uit Nederland kan vertrekken. In dat geval dient betrokkene verwezen te worden naar het M50-loket. Voor de verdere afhandeling van de procedure en de overige voorwaarden voor dit beleid wordt verwezen naar deel B14/3.2.2.3 Vc en werkinstructie 2007/12. In de tussentijd zal voor de duur van een jaar artikel 64 Vw worden toegepast. Hiermee wordt voorkomen dat de vreemdeling hier te lande onverzekerd in een medische noodsituatie terecht komt.

5) Afwijzing

Bij een afwijzing van de aanvraag kan gebruik worden gemaakt van de in WIDS opgenomen beschikking. In de beschikking kan kort overwogen worden wat er in het meegestuurde BMA advies wordt gesteld, voor het overige kan naar dit advies verwezen worden.

Bij elke afwijzing wordt de DT&V (indien er al een overdrachtdossier is verzonden aan de DT&V) of de Vp én het COA (zie voor bijzonderheden het AO inzake artikel 64 Vw) schriftelijk geïnformeerd, middels de daarvoor in WIDS opgenomen standaardbrieven.

5.1 Artikel 3 EVRM

In elke afwijzende beschikking dient een overweging opgenomen te worden ten aanzien van artikel 3 EVRM. De toets met betrekking tot de medische situatie van de vreemdeling die in het kader van artikel 64 Vw plaatsvindt, is in de meeste gevallen voldoende om het beroep op artikel 3 EVRM te beoordelen. Indien derhalve uit het BMA evident blijkt dat geen sprake is van een situatie als bedoeld in artikel 3 EVRM, omdat terugkeer niet tot een medische noodsituatie zal leiden, volstaat de bouwsteen die in de afwijzende beschikking inzake artikel 64 Vw is opgenomen. In het standpunt dat in de medische situatie van de vreemdeling in dit geval geen aanleiding wordt gezien om te concluderen dat toepassing moet worden gegeven aan artikel 64 Vw in verband met een medische noodsituatie, ligt besloten dat de ziekte waaraan de vreemdeling lijdt zich niet in een vergevorderd en direct levensbedreigend stadium bevindt en dat uitzetting geen schending oplevert van artikel 3 EVRM. Zie Leidraad Regulier voor een nadere toelichting van de werkwijze bij een beroep op artikel 3 EVRM in medische zin.

5.2 Uitzetting onder voorwaarden

Het BMA kan adviseren dat bij de uitzetting medische reiscondities in acht moeten worden genomen. Het kan daarbij gaan om het meegeven van medicijnen, medische begeleiding tijdens de vlucht en een schriftelijke overdracht van medische gegevens. Ook komt het voor dat een fysieke overdracht van de vreemdeling, namelijk overdracht aan een medische instantie na aankomst, noodzakelijk wordt geacht (een bekend voorbeeld is een nierdialysepatiënt). Een uitzetting waaraan dergelijke reiscondities zijn gesteld door BMA kan niet eerder plaatsvinden dan nadat deze reiscondities zijn geregeld. Voor alle reisvoorwaarden geldt dat in de beschikking het uitgangspunt moet worden ingenomen dat er geen reden is te veronderstellen dat bij uitzetting niet aan de voorwaarden kan worden voldaan (zie ook bericht in de leidraad regulier over reisvoorwaarden bij BMA-adviezen).

De IND informeert de DT&V over de noodzakelijke reisvoorwaarden, door het BMA-advies en de onderliggende landeninformatie toe te zenden. De DT&V is

verantwoordelijk voor de uitzetting en ziet erop toe dat aan de door BMA gestelde voorwaarden is voldaan voordat de vreemdeling wordt uitgezet.

Uitgangspunt is dat, indien BMA een schriftelijke overdracht van medische gegevens voorschrijft, de vreemdeling en zijn gemachtigde expliciet worden geïnformeerd dat het van belang is dat deze schriftelijke overdracht van de medische gegevens door de vreemdeling zelf wordt geregeld, bijvoorbeeld door het laten aanschaffen en laten invullen van een Europees Medisch Paspoort, dat wordt meegenomen op het moment van een uitzetting.

Met de stelling in een BMA-advies dat iemand niet kan reizen tenzij voorafgaand aan de reis een fit-to-fly beoordeling en/of een fysieke overdracht plaatsvindt (dus 'nee, tenzij') wordt niets anders bedoeld dan dat aan de reisvoorwaarden moet worden voldaan voordat tot uitzetting wordt overgegaan.

Echter, in de gevallen dat één van de reisvoorwaarden is dat er een fysieke overdracht van de vreemdeling plaatsvindt aan een medische instelling dan wel behandelaar in het land van herkomst in aansluiting op de reis, zou er in sommige gevallen een reden kunnen bestaan om in de tussenliggende periode waarin aan de reisvoorwaarden gewerkt wordt opvang en voorzieningen aan betrokkene te verlenen/de opvang en de voorzieningen niet te beëindigen. Gelet op de gevoeligheid van deze zaken en de wens om deze zaken te monitoren dienen alle zaken, waarin een fysieke medische overdracht plaats dient te vinden, door de beslisser via de formatbox %B8 medische behandeling na afhandeling ter informatie voorgelegd te worden aan AUB (zie ook de Leidraad Regulier).

5.3 Buiten schuld

Indien in het terugkeertraject door de DT&V is geconstateerd dat, ondanks de bereidwilligheid van de vreemdeling om mee te werken aan de terugkeer, het niet lukt om een fysieke overdracht aan een medische instelling of behandelaar in het land van herkomst in aansluiting op de reis te bewerkstelligen, waardoor de vreemdeling vanwege zijn/haar gezondheidstoestand blijvend niet kan reizen, én het niet lukt de benodigde reisdocumenten ten behoeve van de terugkeer te verkrijgen, kan de vreemdeling in aanmerking komen voor een vergunning op grond van het buitenschuldbeleid. De DT&V zal in die gevallen een gemotiveerd ambtsbericht sturen waaruit dat blijkt. Voor de verdere afhandeling van de procedure en de overige voorwaarden voor dit beleid wordt verwezen naar deel B14/3.2.2.3 Vc en werkinstructie 2007/12.

6) Rechtsmiddelen

Tegen het besluit om uitzetting al dan niet achterwege te laten staat het rechtsmiddel bezwaar open. Het bezwaar heeft geen schorsende werking. Dat betekent dat uitzetting onverminderd doorgang kan vinden.

Dit is echter anders ingeval tevens een verzoek om een voorlopige voorziening wordt ingediend. In beginsel mag een eerste verzoek om een voorlopige voorziening, mits tijdig ingediend, in Nederland worden afgewacht. Gedurende de behandeling van het verzoek om een voorlopige voorziening heeft betrokkene geen recht op opvang.

Indien er sprake is van een met gronden omkleed bezwaarschrift en een eerste tijdig ingediend verzoek om een voorlopige voorziening, wordt aan de hand van de gronden van het bezwaar, in samenhang met de overige omstandigheden zoals het moment waarop de vreemdeling een beroep heeft gedaan op artikel 64 Vw en hetgeen in het advies van de arts is opgenomen, bepaald of het verzoek om een voorlopige voorziening al dan niet in Nederland mag worden afgewacht.

In het algemeen geldt dat een verzoek om een voorlopige voorziening niet mag worden afgewacht indien redenen van openbare orde of nationale veiligheid zich daartegen verzetten of het gevaar bestaat dat de mogelijkheid van terugkeer naar het land van herkomst of van toelating tot een derde land verloren zou gaan, bijvoorbeeld doordat (vervangende) reisdocumenten of de daarin voorkomende visa nog slechts voor korte tijd geldig zijn. Indien de indruk bestaat dat de vreemdeling de procedure louter gebruikt om zijn uitzetting te frustreren, mag de voorlopige voorziening evenmin worden afgewacht.

Gelet op de grote gevolgen van deze beslissing dient steeds zorgvuldig te worden beoordeeld of de handelwijze van de vreemdeling als het frustreren moet worden aangemerkt. Informatie en advies van de DT&V kan daarbij een rol spelen. De conclusie dat sprake is van het frustreren van de uitzetting dient plaats te vinden aan

de hand van alle individuele omstandigheden van de zaak en dient daar evident uit te blijken.

In geval van twijfel dient de zaak te worden voorgelegd aan AUB.

Het laatste woord is altijd aan de rechtbank waar het verzoek om een voorlopige voorziening is ingediend. In geval de IND aangeeft dat de behandeling van het verzoek om een voorlopige voorziening niet mag worden afgewacht, wordt de raadsman van de vreemdeling aanstonds ingelicht. Mogelijk zal deze mededeling leiden tot een spoedprocedure en zal de rechter een eigen oordeel vellen over de vraag of de uitzetting mag plaatsvinden.

Tegen het advies van de medisch adviseur is geen zelfstandig bezwaarschrift mogelijk.

6.1 Toegewezen vovo

Een toegewezen vovo in het kader van artikel 64 levert, net zoals een verzoek om toepassing van artikel 64 Vw, geen rechtmatig verblijf op. Artikel 8, onder h Vw is niet van toepassing aangezien er in het geval van artikel 64 verzoeken geen sprake is van een aanvraag in de zin van de Vreemdelingenwet. In het geval de vreemdeling in bewaring zit, dient de bewaring derhalve in stand te blijven wanneer de vovo in het kader van artikel 64 Vw is toegewezen.

7) Procedure AA en VA

De behandeling van aanvragen artikel 64 Vw kan ook plaatsvinden op de aanmeldcentra. Bovendien kan er parallel aan de asielprocedure ambtshalve artikel 64 Vw getoetst worden.

Aangezien een beslissing op grond van artikel 64 Vw niet leidt tot een verblijfsvergunning, is deze ambtshalve toets niet opgenomen in artikel 3.6 Vb. Dat deze toets niettemin onderdeel uitmaakt van de verbeterde asielprocedure, blijkt uit het samenstel van de artikelen 39, eerste lid, artikel 42, derde lid, artikel 79, derde lid en artikel 83, tweede lid Vw.

De wijze waarop de ambtshalve toets aan artikel 64 Vw plaatsvindt, wordt nader omschreven in paragraaf A4/7.2.1.2 en A4/7.3.2 Vc.

De uitzettingsbelemmeringen van artikel 64 Vw kunnen slechts worden ingeroepen wanneer de vreemdeling zich bevindt in een situatie waarin de werking van een besluit dan wel de meeromvattende beschikking tot afwijzing van de aanvraag bij of krachtens de wet niet (langer) is opgeschort. Uitzondering hierop is de ambtshalve toets in de parallele procedure in de VA.

De vreemdeling kan na afwijzing in de AA zelf een aanvraag artikel 64 Vw indienen, ongeacht de vraag of hij in het kader van zijn eventueel beroepschrift tegen de afwijzing van de asielaanvraag, tevens een verzoek indient om een voorlopige voorziening.

Met andere woorden, de omstandigheid dat een verzoek om een voorlopige voorziening is ingediend in het kader van de asielprocedure en de behandeling van dat verzoek ingevolge het beleid zoals neergelegd in de Vreemdelingencirculaire in Nederland mag worden afgewacht, staat aan het indienen van een aanvraag artikel 64 Vw niet in de weg (betrokkene heeft namelijk geen rechtmatig verblijf ex artikel 8 Vw 2000).

7.1 Advies

Op de aanmeldcentra geschiedt de medische advisering inzake horen en beslissen door of onder verantwoordelijkheid van artsen van MediFirst.

Op de aanmeldcentra wordt, gelet op het feit dat de vreemdeling veelal sinds kort in Nederland verblijft, geen eis gesteld dat de aanvraag artikel 64 Vw met medische stukken van een behandelaar moet zijn onderbouwd, tenzij duidelijk is dat de vreemdeling wel een medisch verleden heeft in Nederland of reeds enige tijd hier verblijft.

7.2 Inzet BMA

Indien uit het medisch advies van MediFirst blijkt dat er een medische situatie is waarvoor iemand het advies krijgt om zich tot curatieve hulpdiensten te wenden en uit het nader gehoor blijkt dat er daadwerkelijk door de vreemdeling een afspraak is gemaakt (AA) danwel de vreemdeling onder behandeling staat (AA of VA), wordt de zaak voorgelegd aan het BMA. Het BMA schakelt in de regel een arts in die ter zake zal adviseren. Wanneer op andere wijze aannemelijk is dat er sprake is van een

medische situatie, waarvoor de vreemdeling een behandeltraject is gestart, kan dit eveneens aanleiding zijn om de zaak voor te leggen aan BMA.

7.3 Aanvraag ingediend voor 1 juli 2010

Asielaanvragen die voor 1 juli 2010 zijn ingediend en waar geen medisch advies horen en beslist is uitgebracht, kunnen ook ambtshalve getoetst worden aan artikel 64 Vw. Wel dient uit het dossier te blijken dat er sprake is van een medische situatie, waarvoor de vreemdeling onder behandeling staat. Vreemdelingen die hier al enige tijd verblijven zijn immers in de gelegenheid om hun medische situatie te onderbouwen.

7.4 Het nemen van een beslissing

In de AA kan, indien de asielaanvraag wordt afgewezen, het maken van een afspraak bij de huisarts, naar aanleiding van het Medisch Advies, voldoende zijn om uitstel van vertrek te verlenen op grond van een tijdelijke artikel 64 Vw in afwachting van de definitieve besluitvorming. Bij de beschikking dient dan een toestemmingsverklaring toegevoegd te worden, die de vreemdeling binnen een redelijke termijn van twee weken dient te retourneren.

De omstandigheid dat de vreemdeling na afwijzing in de AA nog vier weken vertrektermijn heeft is geen reden om artikel 64 Vw niet toe te passen. De vreemdeling heeft na afwijzing in de AA immers geen rechtmatig verblijf meer.

In de VA wordt, in het geval er sprake is van een medische situatie en een behandeltraject is gestart, de asielaanvraag niet eerder afgewezen dan het BMA advies klaar is. Dit geldt in beginsel ook wanneer de medische problematiek zich gedurende de asielprocedure openbaart. In de VA procedure zal geen artikel 64 procedure in afwachting van de definitieve besluitvorming plaatsvinden. De beslistermijn kan conform artikel 42 Vw met maximaal 6 maanden worden verlengd (zie A4/7.3.2 Vc).

De ambtshalve beoordeling in het kader van artikel 64 Vw in de parallelle procedure vindt in beginsel plaats in de meeromvattende beschikking, waartegen het rechtsmiddel beroep kan worden aangewend. In het voornemen dient dan wel reeds een overweging in het kader van artikel 64 Vw te zijn opgenomen. Als dit niet het geval is, terwijl dit niet aan de IND is te wijten (bijvoorbeeld omdat de vreemdeling eerst in de zienswijze gewag maakt van medische problemen), dan geldt in de AA dat een aanvullend voornemen kan worden uitgebracht met daarin de ambtshalve overwegingen. De AA kan in dat geval worden verlengd opdat de vreemdeling een nieuwe zienswijze kan geven.

Wanneer het aan de IND te wijten is dat er in de AA geen ambtshalve overweging artikel 64 Vw in het voornemen is opgenomen, dan wordt geen nieuw voornemen uitgebracht maar wordt direct een beschikking inclusief ambtshalve toets geslagen. In dat geval wordt tegen het ambtshalve besluit het rechtsmiddel bezwaar opengesteld.

In de VA geldt dat wanneer in het voornemen geen overwegingen zijn opgenomen inzake ambtshalve artikel 64 Vw er eveneens een aanvullend voornemen dient te worden uitgebracht, zodat de vreemdeling alsnog zijn zienswijze kan geven op dit onderdeel van de beslissing. Uitzondering hierop is de situatie dat de beslistermijn het niet toelaat een nieuw voornemen uit te brengen.

7.5 Toewijzing

Indien een aanvraag artikel 64 Vw wordt ingewilligd en daarmee de uitzetting gedurende een bepaalde periode achterwege wordt gelaten, dient dit bekend te worden gemaakt aan betrokkene, zijn gemachtigde en de DT&V middels de daarvoor bestemde brieven.

De vreemdeling of diens raadsman wordt er in de beschikking voorts op gewezen dat er in beginsel geen belang bestaat bij een eventueel verzoek om een voorlopige voorziening hangende het behandelen van het beroepschrift tegen de asielbeschikking, voorzover de rechter dan nog niet in een bodemprocedure uitspraak heeft gedaan over het beroepschrift tegen de asielbeschikking. Dit belang ontstaat pas na het eindigen van de termijn waarin de uitzetting achterwege blijft ingevolge artikel 64 Vw.

7.6 Aanmelding bij COA

Indien besloten wordt de uitzetting achterwege te laten ingevolge artikel 64 Vw, zal aan betrokkene tevens op grond van de Rva 2005 in beginsel opvang worden geboden. Derhalve dient ook het COA schriftelijk in kennis te worden gesteld van het besluit om uitzetting achterwege te laten. In deze brief dient tevens expliciet te

worden vermeld tot welke datum betrokkene ingevolge artikel 64 juncto artikel 8 onder j Vw 2000 rechtmatig verblijf heeft.

7.7 Herhaalde aanvragen

Indien een vreemdeling met medische klachten zich op het aanmeldcentrum meldt *enkel vanwege deze medische klachten* en zonder daadwerkelijk een asiel verzoek in te willen indienen, dient hij in principe te worden verwezen naar de artikel 64 Vw procedure en/of de reguliere procedure (zie B8 Vc). Voorkomen moet worden dat vreemdelingen een nieuwe asielprocedure opstarten enkel om hun uitzetting tijdelijk achterwege te laten en/of opvang te krijgen.

Een verzoek om toepassing van artikel 64 Vw dient schriftelijk te worden ingediend, tenzij dit om medische redenen niet opportuun is. Voor het indienen van een reguliere aanvraag om toelating met als doel 'medische behandeling' dient men te worden verwezen naar de afsprakenlijn van het M50-loket.

Hierbij moet niet uit het oog worden verloren dat het de vreemdeling vrij staat een tweede of volgende asielaanvraag in te dienen. Steeds zal derhalve een afweging plaats moeten vinden of de vreemdeling 'slechts' uitzetting wil voorkomen in verband met zijn gezondheid, of dat er daadwerkelijk een tweede (of volgende) asielaanvraag aan de orde is, bijvoorbeeld medisch in het kader van 3 EVRM.

Herhaalde aanvragen worden niet ambtshalve aan artikel 64 Vw getoetst in de AA. Wanneer in de zienswijze een beroep op de ambtshalve toets wordt gedaan dan kan in de beschikking worden volstaan met een verwijzing naar A4/7.2.1.2 Vc, waarin is opgenomen dat de parallelle procedure in beginsel niet van toepassing is voor herhaalde aanvragen in de AA en dat het betrokkene vrij staat een verzoek om toepassing van artikel 64 Vw in te dienen.

Wanneer een vreemdeling die een herhaalde aanvraag indient reeds een verzoek om toepassing van artikel 64 Vw heeft ingediend, dan geldt de volgende werkwijze. Indien op het moment van beslissen op de asielaanvraag het BMA advies gereed is dan wordt de beslissing inzake artikel 64 Vw meegenomen in het voornemen en de beschikking. Indien de asielaanvraag in de AA wordt afgewezen en BMA het advies nog niet heeft uitgebracht, dan wordt het verzoek om toepassing van artikel 64 Vw op de gebruikelijke wijze afgehandeld. In de VA kan daarentegen op het BMA advies gewacht worden, zodat voor beide besluiten het rechtsmiddel beroep open staat.

8) Procedure op het AC Schiphol en de Unit Grensbewaking Schiphol

Aangezien aan asielzoekers op het aanmeldcentrum Schiphol de toegang is geweigerd en zij een vertrekplicht hebben ex artikel 5 lid 1, Vw 2000, kunnen zij gelet op de systematiek van de wet, geen rechtmatig verblijf verkrijgen zoals bedoeld in artikel 8 Vw 2000.

Op het aanmeldcentrum Schiphol dient dan, naast de vraag of de vreemdeling al dan niet kan reizen tevens te worden beoordeeld of de maatregel ex artikel 6 Vw 2000, gelet op de gezondheid van betrokkene, mag worden voortgezet.

Indien, naar de mening van een arts, de gezondheid van betrokkene de uitzetting tijdelijk in de weg staat, terwijl het voortduren van de maatregel ex artikel 6 lid 1 en 2 Vw 2000 geoorloofd is, kan de vrijheidsontnemende maatregel worden voortgezet. In dit geval blijft de uitzetting tijdelijk achterwege naar ratio van (en niet ingevolge) artikel 64 Vw. In de brief waarbij aan de vreemdeling wordt medegedeeld dat de uitzetting tijdelijk achterwege zal blijven, dient artikel 64 Vw dan ook niet te worden genoemd.

Indien op voorhand al duidelijk is dat de uitzetting voor een langere periode niet kan plaatsvinden in verband met de gezondheid van de vreemdeling, kan worden besloten de vrijheidsontnemende maatregel ex artikel 6 lid 1 en 2 Vw 2000 op te heffen.

Indien de vrijheidsontnemende maatregel ex artikel 6 lid 1 en 2 Vw 2000 wordt opgeheven, kan ervoor worden gekozen de vrijheidsbeperkende maatregel op te leggen zoals bedoeld in artikel 6 lid 1 Vw 2000. Ook in dat geval is er geen sprake van formele toepassing van artikel 64 Vw, omdat de toegang geweigerd blijft. De uitzetting blijft uiteraard wel achterwege.

Indien aanleiding bestaat, vanwege de gezondheidstoestand van betrokkene, om (ook) toegang te verlenen, kan er tevens sprake zijn van een geslaagd beroep op

artikel 64 Vw. De vreemdeling verkrijgt dan rechtmatig verblijf ex artikel 8, onder j, Vw 2000 en in gevolge de Rva 2005 het recht op voorzieningen.

Indien besloten wordt de uitzetting tijdelijk achterwege te laten, doch de vrijheidsontnemende maatregel voort te zetten én de vreemdeling niet langer in de procedure is omtrent het verblijfsrecht, dient een aanvulling op het overdrachtdossier te worden gezonden naar de DT&V op Schiphol alwaar termijnbewaking plaats vindt.

De vreemdelingen die het aanmeldcentrum Schiphol reeds hebben verlaten en zich in een grenslogies bevinden en wier dossier reeds is overgedragen aan de DT&V, kunnen hun verzoek zoals hierboven bedoeld, indienen bij de DT&V die voor doorzending naar de IND zal zorgen.

Na advies van een arts (meestal huisarts van het grenslogies) dient door de DT&V bij de IND melding gemaakt te worden dat ambtshalve artikel 64 Vw getoetst moet worden.

Voor het overige aangaande de procedure zij verwezen naar hetgeen bepaald is in Deel A4/7 van de Vreemdelingen-circulaire 2000, en voor zover relevant naar de overige bepalingen in deze werkinstructie.

8.1 Parallele procedure

De ambtshalve toets tijdens de parallele procedure geldt ook op AC Schiphol. Echter de vrijheidsontnemende maatregel wordt niet direct opgeheven. Tijdens het BMA adviestraject wordt "naar ratio van artikel 64 Vw" verleend, tenzij op voorhand duidelijk is dat de gezondheidssituatie zo ernstig is dat doorverwijzing naar VA geïndiceerd is en artikel 6 Vw opgeheven kan worden.

8.2 Parallele procedure in bewaringszaken

Ook in bewaringszaken wordt parallel getoetst. Er wordt echter geen artikel 64 Vw in afwachting van de definitieve besluitvorming toegekend (zie ook A4/7.3.2 Vc). Dit houdt in dat de bewaring niet wordt opgeheven vanwege het starten van BMA onderzoek. Wanneer de bewaring ten einde loopt en BMA nog geen advies heeft uitgebracht, dan zal er wel artikel 64 Vw in afwachting van verleend moeten worden. Ook als artikel 64 Vw van toepassing is zal de bewaring moeten worden opgeheven.

9) Ongewenst verklaarde vreemdelingen (ex artikel 67 Vw)

Ingeval de vreemdeling ongewenst is verklaard ex artikel 67 Vw kan er geen sprake zijn van rechtmatig verblijf ex artikel 8 Vw. Om die reden kan er eveneens geen geslaagd beroep worden gedaan op artikel 64 Vw en wordt er niet parallel aan de asielpcedure ambtshalve artikel 64 Vw getoetst. De gezondheidstoestand van de vreemdeling kan desalniettemin, gelet op de strekking van artikel 64 Vw, aanleiding zijn om tijdelijk geen gevolg te geven aan de bevoegdheid om de vreemdeling uit te zetten.

Indien op grond van het BMA-advies wordt vastgesteld dat de vreemdeling voor een bepaalde periode niet kan reizen of dat er sprake is van een medische noodsituatie en er in het land van herkomst of van verwijdering onvoldoende behandelmogelijkheden aanwezig zijn, geldt dat de ongewenstverklaring ex artikel 67 Vw 2000 in stand blijft, de bewaring niet wordt opgeheven, maar de vreemdeling naar ratio van artikel 64 Vw tijdelijk niet wordt uitgezet. De vreemdeling heeft in dit geval geen recht op voorzieningen conform Rva.

Het uitstel van vertrek naar ratio van artikel 64 Vw wordt voor maximaal zes maanden verleend. In de brief waarin het uitstel van vertrek wordt medegedeeld, dient artikel 64 Vw niet te worden genoemd. In WIDS is een standaard brief hiervoor te vinden. Wanneer de vreemdeling na een half jaar opnieuw een verzoek om uitstel van vertrek op medische gronden indient, zal dit verzoek opnieuw worden beoordeeld.

Wanneer de procedure tot ongewenstverklaring nog niet is afgerond, dient een eventuele medische situatie te worden meegenomen in de belangenafweging bij de besluitvorming tot ongewenstverklaring.

9.1 Opheffen ongewenstverklaring

De ongewenstverklaring kan slechts worden opgeheven indien de vreemdeling, die daartoe een verzoek indient, voldoet aan de voorwaarden zoals beschreven in A5/4 en A5/5 Vc. Als artikel 3 EVRM (medisch) een beletsel vormt voor gedwongen terugkeer kan de ongewenstverklaring mogelijk worden opgeheven. Hierbij is wel van belang dat de identiteit en nationaliteit van de vreemdeling vaststaat. Bij twijfel

over de identiteit en nationaliteit kan immers geen beoordeling op grond van artikel 3 EVRM plaatsvinden. Verder is het niet de bedoeling dat de beslismedewerker de strafrechtzaak opnieuw gaat beoordelen.

Zaken waarin de beslismedewerker de ongewenstverklaring vanwege de gezondheidstoestand wil opheffen dienen middels een nota aan HIND te worden voorgelegd door tussenkomst van AUB.

In de zaken waarin de ongewenstverklaring niet kan worden opgeheven is rechtmatig verblijf op grond van toepassing artikel 64 Vw niet mogelijk. Indien op grond van het BMA advies kan worden vastgesteld dat de vreemdeling vanwege zijn gezondheidstoestand niet kan worden uitgezet, dan kan de vreemdeling naar ratio van artikel 64 Vw uitstel van vertrek krijgen.

10) Dublinclaimanten

Naar het oordeel van de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State is een aan de vreemdeling verleend uitstel van vertrek op grond van artikel 64 Vw aan te merken als een verblijfstitel in de zin van artikel 16, tweede lid, van de Dublin Verordening. Daarmee wordt Nederland verantwoordelijk voor de behandeling van het asielverzoek van de vreemdeling.

Aangezien de Dublinprocedure, ook als er een beroep op medische omstandigheden wordt gedaan, voor een belangrijk deel wordt beheerst door het "interstatelijk vertrouwensbeginsel" dient er met terughoudendheid te worden gekeken naar verzoeken op grond van artikel 64 Vw door Dublinclaimanten.

Desondanks kan ook in geval van de overdracht in het kader van Dublin sprake zijn van de situatie waarbij de vreemdeling niet in staat is om te reizen. Hierbij geldt in het algemeen dat de betrokkene dient te worden verwezen naar de zogenoemde fit to fly-procedure, zoals hierboven beschreven.

In het geval toch een BMA advies dient te worden opgestart zal bij Dublinclaimanten enkel de reisvraag aan BMA worden gesteld. De vraag naar medische nood en behandeling in het land van herkomst is niet relevant voor deze procedure.

Van belang bij de beoordeling is of reeds bij de start van de aanvraag procedure (Dublinprocedure) medische omstandigheden als overdrachtsbeletsel waren aangevoerd, en of dat pleidooi leidde tot een advies van het BMA. Als het BMA in het advies aangeeft dat er sprake is van reisvoorwaarden waaraan voldaan moet zijn voordat tot overdracht overgegaan kan worden, dient de unit Dublin deze met de DT&V kort te sluiten zodat bij de overdracht aan deze voorwaarden zal zijn voldaan. Het verdient aanbeveling deze gang van zaken reeds in het voornemen (respectievelijk de Dublinbeschikking) op te nemen. Op deze wijze wordt voorkomen dat nodeloos een aanvraag om toepassing artikel 64 Vw wordt ingediend, als de medische aspecten reeds ten tijde van de procedure aan de orde waren gesteld.

Ook als een uitgeprocedeerde Dublinclaimant tijdens zijn "verblijf" in Nederland (in afwachting van de overdracht naar het verantwoordelijke land) ziek wordt en zich beroept op artikel 64 Vw, is het maar de vraag of een opschorting voortvloeiende uit artikel 64 Vw aan de orde kan zijn. Ook dan zal de gestelde medische problematiek moeten worden beoordeeld in het licht van het interstatelijk vertrouwensbeginsel. Als een BMA advies wordt gevraagd en dit stelt reisvoorwaarden, dient de DT&V daarvan op de hoogte te worden gesteld zodat hiervoor maatregelen getroffen kunnen worden. In voorkomende gevallen kan echter volstaan worden met het verwijzen van de Dublinclaimant naar de fit to fly-procedure. In de correspondentie met betrokkene over het vorengaande kan hij gewezen worden op de noodzaak van de aanwezigheid van een EMP, hetgeen hij zelf moet vergaren. Zodoende wordt voorkomen dat de afwezigheid van een EMP de overdracht kan frustreren.

Indien ondanks het vorenstaande een artikel 64 procedure dient te worden gestart is de procedure zoals beschreven in de Vreemdelingencirculaire A4/7 ook hier van toepassing, met dien verstande dat in de nota aan BMA alleen de reisvraag wordt gesteld. De afhandeling van de aanvragen dient plaats te vinden zoals hierboven beschreven onder punt 4 tot en met 6, met daarbij in het achterhoofd dat het interstatelijk vertrouwenbeginsel deze aanvraag beheerst.

10.1 Zwangerschap/bevalling

Bij zwangerschappen probeert Bureau Dublin de feitelijke overdrachten zo te plannen dat deze meer dan zes weken vóór of na de bevalling plaatsvindt. Er wordt dan geen artikel 64 Vw toegepast, omdat er gedurende deze periode van de

zwangerschap/bevalling geen uitzetting dreigt. De besluitvorming wordt, voor zover de beslistermijn dit toelaat, bekend gemaakt op het moment dat de vreemdeling daadwerkelijk is bevallen.

Op het moment dat de uiterste overdrachtstermijn niet wordt gehaald wordt de vreemdeling in de nationale procedure opgenomen. Hiermee genereert zij rechtmatig verblijf en is er geen sprake van een dreigende uitzetting, zodat artikel 64 Vw niet van toepassing is.

10.2 Parallele procedure

Artikel 64 Vw hoeft in beginsel niet toegepast te worden wanneer de vreemdeling op grond van de verordening nr. 343/2003 overgedragen kan worden. Gelet hierop hoeft er derhalve niet ambtshalve getoetst te worden aan artikel 64 Vw.

In het kader van artikel 3 lid 2/artikel 15 Vo wordt onder meer getoetst of er bij een overdracht sprake is van onevenredige hardheid. Het enkele gegeven van medische aspecten is niet voldoende om te spreken van bijzondere omstandigheden. Immers op grond van het interstatelijk vertrouwensbeginsel mogen de medische voorzieningen in beginsel vergelijkbaar worden verondersteld tussen de lidstaten. Of iemand wel of niet in staat is om te reizen komt pas aan de orde op het moment dat de vreemdeling met uitzetting wordt bedreigd en dit kan desgewenst middels een fit to fly verzoek worden beoordeeld.

Indien de Dublinclaimant in de AA zou kunnen worden afgedaan maar er een medische situatie is, waarvoor uitstel van vertrek op grond van artikel 64 Vw dient te worden verleend, wordt ervoor gekozen de vreemdeling in de VA in te laten stromen.