

Adviescommissie voor Vreemdelingenzaken

Staatssecretaris van Veiligheid en Justitie
aan De heer mr. dr. K.H.D.M. Dijkhoff
Postbus 20301
3500 EH Den Haag

contactpersoon mr. D.J. de Jong
doorkiesnummer 06-46840910
datum 4 februari 2016
ons kenmerk ACVZ/ADV/2016/002
uw kenmerk
bijlage(n)
onderwerp Advies wijziging Vreemdelingenbesluit inzake implementatie van de ICT-richtlijn en de richtlijn seizoenarbeid

Geachte heer Dijkhoff,

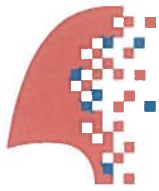
De Adviescommissie voor Vreemdelingenzaken (ACVZ) adviseert u in deze brief over het ontwerpbesluit tot wijziging van het vreemdelingenbesluit 2000 (Vb 2000) en het Besluit uitvoering Wet arbeid vreemdelingen (BuWav) in verband met de implementatie van de Intra Corporate Transferees (ICT) richtlijn en de richtlijn seizoenarbeid.¹ Het ontwerpbesluit wijzigt ook de toepassing van de ontheffing van het basisexamen inburgering in het buitenland als gevolg van jurisprudentie over de gezinsherenigingsrichtlijn.²

De commissie brengt het volgende met betrekking tot de wijzigingen van het Vb 2000 onder uw aandacht.

Postadres
Postbus 20301
2500 EH Den Haag
bezoekadres
Turfmarkt 147
2511 DP Den Haag

¹ Richtlijn 2014/66/EU betreffende de voorwaarden voor toegang en verblijf van onderdanen van derde landen in het kader van een overplaatsing binnen een onderneming en richtlijn 2014/36/EU betreffende de voorwaarden voor toegang en verblijf van onderdanen van derde landen met het oog op tewerkstelling als seizoenarbeider.

² HvJ EU 9 juli 2015, zaak C-153/14 (minister van Buitenlandse Zaken tegen K. en A).



1. De richtlijn seizoenarbeid

De commissie constateert dat in het Vb 2000 voor de implementatie van de richtlijn seizoenarbeid is volstaan met opneming van een enkel artikel, artikel 3.30c, waarbij een toelichting ontbreekt. Een wetsvoorstel tot aanpassing van de Wet arbeid vreemdelingen en de onderliggende regelgeving ter implementatie van de richtlijn seizoenarbeid is niet ter advisering aan de commissie voorgelegd. De commissie adviseert in het ontwerpbesluit toe te lichten op welke wijze de richtlijn seizoenarbeid zal worden geïmplementeerd. Opneming van een transponeringstabel kan dat deel van de implementatie van de richtlijn seizoenarbeid verduidelijken.

De term 'risico voor illegale migratie' in artikel 3.30c, tweede lid, Vb 2000 betreft nieuwe terminologie, die niet geheel aansluit bij het in artikel 16, eerste lid, onder j, Vw 2000 bedoelde verblijf anders dan op grond van artikel 8 Vw 2000. De commissie beveelt aan in de toelichting bij artikel 3.30c, tweede lid, Vb 2000 nadere uitleg te geven over de term 'risico voor illegale migratie'.

2. De ICT-richtlijn

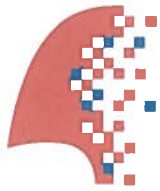
De commissie waardeert de wijze waarop de ICT-richtlijn is omgezet in het Vb 2000. De omzetting is inzichtelijk gemaakt met een uitgebreide transponeringstabel. De commissie heeft drie opmerkingen met betrekking tot de implementatie van deze richtlijn.

Reikwijdte van de ICT-richtlijn en de detachingsrichtlijn

De commissie is van oordeel dat gelet op het spectrum van gevallen waarop de ICT-richtlijn mogelijk van toepassing is (en niet andere regelgeving, zoals bijvoorbeeld de detachingsrichtlijn of de richtlijn voor het verrichten van arbeid als wetenschappelijk onderzoeker), het niet altijd eenvoudig is om vast te stellen onder welke Europeesrechtelijke regels een derdelander (of de onderneming waar hij of zij gaat werken) valt. Het is van groot belang dat de uitvoeringspraktijk in staat wordt gesteld om dit onderscheid te maken, aangezien de ICT-richtlijn en de detachingsrichtlijn de gelijktijdige toepasselijkheid uitsluiten, zoals blijkt uit artikel 2 van de ICT-richtlijn. Bovendien blijkt uit overweging 37 en artikel 2 van de ICT-richtlijn dat de richtlijn geen afbreuk doet aan de voorwaarden voor het vrij verkeer van het verrichten van diensten (artikel 56 VWEU) of aan de rechten van derdelanders die voortvloeien uit overeenkomsten tussen de EU en haar lidstaten en derde landen.

Stagiair-werknemers

De reikwijdte van de richtlijn is beperkt tot stagiair-werknemers met een universitair diploma. De commissie vindt het teleurstellend dat de reikwijdte van de richtlijn op deze wijze is beperkt, nog afgezien van het feit dat onderwijs in landen heel verschillend is georganiseerd waardoor in het buitenland gevolgde universitaire opleidingen lang niet altijd in Europa en in Nederland worden erkend. De commissie spreekt daarom de hoop uit dat Nederland te zijner tijd bij de implementatie van de herziening van de richtlijnen 2005/71/EG (wetenschappelijk onderzoekers) en 2004/114/EG (derdelanders met het



oog op studie, scholierenuitwisseling, onbezoldigde opleiding of vrijwilligerswerk)³ de daarin geboden ruimte benut om ook stages voor werknemers met een niet-universitaire opleiding mogelijk te laten zijn.

Termijnen genoemd in artikel 5, eerste lid, onder b van de richtlijn

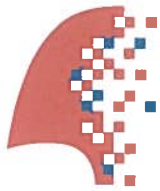
De lidstaten wijzen een aanvraag voor een vergunning voor een binnen een onderneming overgeplaatste persoon af, indien niet wordt voldaan aan de voorwaarden gesteld in artikel 5 van de richtlijn. Op grond van het eerste lid onder b van deze bepaling dient de onderdaan van een derde land aan te tonen dat hij onmiddellijk voorafgaand aan de datum van de overplaatsing binnen een onderneming a) ten minste drie tot maximaal twaalf ononderbroken maanden in dienst is bij dezelfde onderneming of groep van ondernemingen als hij een leidinggevende of een specialist is, of b) ten minste drie tot maximaal zes ononderbroken maanden als hij een stagiair-werknemer is. Deze bepaling is geïmplementeerd in artikel 3.30b, eerste lid, onder c, Vb 2000 waarbij de wetgever heeft gekozen voor de maximale termijnen. In de toelichting is niet gemotiveerd waarom voor de maximale termijnen is gekozen. In de transponeringstabel staat, zonder dat dit nader is toegelicht, vermeld dat deze keuze het beste aansluit bij verdragen. De commissie gaat er vanuit dat hiermee de General Agreements on Tariffs and Trade (GATT's) van de World Trade Organization worden bedoeld. Omdat thans geen termijn wordt gehanteerd (par. 24 Ruwav), vermindert de vrijheid van de onderneming om nieuw in dienst getreden werknemers over te plaatsen met de implementatie van de richtlijn. Niet is gemotiveerd waarom deze beperking niet zo minimaal mogelijk blijft en niet gekozen is voor een dienstverband van slechts drie maanden voor zowel een leidinggevende of een specialist als voor een stagiair-werknemer.

De commissie beveelt aan in de toelichting te motiveren waarom gekozen is voor de maximale termijnen die de richtlijn toelaat.

3. De gezinsherenigingsrichtlijn

Het ontwerpbesluit bevat een wijziging van artikel 3.71a, tweede lid, onder c Vb 2000. De aanleiding hiervoor is een arrest van het Hof van Justitie EU in de zaak K. en A. In dat arrest heeft het Hof geoordeeld dat de Nederlandse wetgeving (de hardheidsclausule) moet toelaten dat in alle situaties waarin handhaving van de verplichting het inburgeringsexamen met goed gevolg af te leggen gezinshereniging onmogelijk of uiterst moeilijk maakt, een vreemdeling van deze verplichting wordt ontheven. Uit het arrest blijkt dat bijzondere omstandigheden, zoals leeftijd, opleidingsniveau, financiële situatie of gezondheidstoestand in aanmerking genomen moeten worden en kunnen leiden tot vrijstelling van de verplichting om te slagen voor een inburgeringsexamen (r.o. 63 van het arrest). De hardheidsclausule in artikel 3.71a, tweede lid, onder d, Vb 2000 is geschrapt en in artikel 3.71a, tweede lid, onder c, Vb 2000 is een formulering

³ Raad van de Europese Unie, politiek akkoord 1 december 2015, http://eur-lex.europa.eu/legal-content/NL/TXT/PDF/?uri=CONSIL:ST_14423_2015_INIT&from=EN



Adviescommissie voor Vreemdelingenzaken

opgenomen die naar het oordeel van de commissie in lijn is met de bewoordingen van het arrest. De commissie heeft over deze wijziging van het Vb 2000 geen nadere opmerkingen.

4. Tot slot

De commissie heeft nog een aantal redactionele opmerkingen die rechtstreeks ter kennis zullen worden gebracht van de behandelend wetgevingsjurist.

De ACVZ is graag bereid tot nadere toelichting.

De voorzitter,

Mr. Koos N.M. Richelle

1.0

De secretaris,

Mr. Wolf N. Mannens