



KLAGANDE
Migrationsverket

MOTPART

medborgare i Indien

Ombud och offentligt biträde:

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Länsrättens i Skåne län, migrationsdomstolen, dom den 1 februari 2007
i mål nr UM 1532-06 och , se bilaga A
(Migrationsverkets ärende nr)

SAKEN
Uppehållstillstånd m.m.

MIGRATIONSÖVERDOMSTOLENS DOMSLUT

1. Migrationsöverdomstolen avslår överklagandet.
2. Migrationsöverdomstolen fastställer ersättning åt
som offentligt biträde med 5 280 kr varav 4 224 kr för arbete och 1 056
kr för mervärdesskatt.

Migrationsverket yrkar att Migrationsöverdomstolen, med ändring av migrationsdomstolens dom, fastställer verkets beslut den 22 mars 2006.

Verket anför bl.a. följande till stöd för sin talan.

kom till Sverige i april 2005. Han bodde tillsammans med f.d. hustrun under endast ett par månader. har just nu en fast anställning som icke-certifierad underläkare. Den återopade anknytningen till det svenska samhället har uppkommit lång tid efter det att uppehållstillståndet upphörde att gälla. Med hänsyn till det anförda föreligger inte någon särskild anknytning till Sverige.

bestrider bifall till överklagandet och anför bl.a. följande. 5 kap. 16 § tredje stycket 1 utlänningslagen (2005:716), UtL, motsvarar den tidigare regleringen i 2 kap. 4 e § i 1989 års utlänningslag. Enligt tidigare praxis skall det i första hand vara avgörande i vilken mån utlännen genom sin anställning har knutit an till det svenska samhället, fått kontakter med arbetskamrater samt vunnit kunskap om svenska förhållanden. Anställningstiden har inte tillmätts någon avgörande betydelse. Det är rimligt att en kortare tids anställning inom ett yrke som kräver särskild kompetens och en stor personlig insats i form av socialt engagemang och anpassning till det svenska språket och svenska förhållanden i vissa fall bör kunna utgöra en minst lika stark anknytning som en längre tids anställning av mindre kvalificerad art.

talat flytande svenska och har gjort betydande uppoffringar på ett individuellt plan för att integreras i det svenska samhället, bl.a. genom att han klippt sitt hår och inte längre bär turban. Migrationsverket påstås att det blir mer vanligt att sikherna i Indien i viss mån går ifrån religionens påbud och klipper håret kort är fel och saknar djupare analys. Det är fel att applicera allmänna tendenser beträffande kultur och religion på ett enskilt fall. vidhåller att han kommer att riskera social utstötning vid ett återvändande till Indien. Med tanke på den korta tiden arbetat som läkare i Indien och hans ålder skulle det även medföra ett betydande avbräck i hans karriär att förvägra honom uppehållstillstånd i Sverige. Det görs därmed gällande att vunnit sådan särskild anknytning till den svenska arbetsmarknaden att han kan beviljas uppehållstillstånd på den grunden

alternativt att det föreligger andra starka skäl att bevilja honom fortsatt uppehållstillstånd.

har till stöd för sin talan inkommit med att anställningsavtal, en namninsamling samt ett arbetsintyg.

DOMSKÄL

Enligt 5 kap. 16 § första stycket utlänningslagen (2005:716), UtlL, får en utlänning som med stöd av 8 § beviljats ett tidsbegränsat uppehållstillstånd på grund av familjeanknytning beviljas ett nytt tidsbegränsat uppehållstillstånd eller permanent uppehållstillstånd på den grunden endast om förhållandet består. Av paragrafens tredje stycke 1 framgår dock att uppehållstillstånd får beviljas även om ett förhållande har upphört om utlänningen har särskild anknytning till Sverige.

Enligt uttalande i prop. 2004/05:170 s. 283 skall 5 kap. 16 § UtlL motsvara 2 kap. 4 e § i den tidigare utlänningslagen (1989:529). I förarbetena till tredje stycket 1 i sistnämnda bestämmelse, prop. 1999/2000:43 s. 64, uttalas bl.a. följande. Uppehållstillstånd får, ”trots att förhållandet upphört, liksom tidigare enligt praxis ges till en utlänning som har särskild anknytning till Sverige. Under bestämmelsen ryms såväl familjeanknytningsfall som fall där sökanden har anknytning till det svenska samhället. Anknytning till det svenska samhället kan exempelvis föreligga när sökanden kommit in på den svenska arbetsmarknaden. En utlänning torde genom en anställning regelmässigt ha fått anknytning till svenska förhållanden genom kontakter med arbetskamrater och genom ökad kunskap om svenska förhållanden. Vid bedömningen av om särskild anknytning till Sverige skall anses föreligga görs i praxis alltid en samlad bedömning av samtliga omständigheter i ärendet, där det exempelvis också vägs in hur länge sökanden kommit att vistas här. Någon ändrad praxis på denna punkt är inte avsedd.”

Regeringen och Utlänningsnämnden har vid tillämpningen av tidigare utlänningslag som grund för fortsatt uppehållstillstånd godtagit etablering på den svenska arbetsmarknaden genom en längre tids arbetsanställning. Enligt tidigare praxis krävdes, för att särskild anknytning till arbetsmarknaden skulle anses föreligga, fast anställning på heltid under ett par års tid (Utlänningsnämnden - Vägledande avgöranden, UN 22-92) eller motsvarande deltider (UN 433-02 I och UN 433-02 II). Det har tidigare även krävts att anknytningen till arbetsmarknaden uppkommit då utlänningen haft uppehållstillstånd på grund av familjeanknytning (UN 334-98 och UN 409-01).

Migrationsöverdomstolen gör följande bedömning.

Av utredningen framgår att [redacted] vistats legalt i Sverige i nära tre år. Förhållandet mellan [redacted] och hans tidigare hustru upphörde i oktober 2005 efter en kortare tids sammanboende. Hans uppehållstillstånd på grund av familjeanknytning gällde till och med den 6 februari 2006. [redacted] visstidsanställdes den 10 april 2006 som läkarassistent på [redacted]. I oktober 2006 anställdes han som underläkare på [redacted] s. [redacted] har sedan den 1 mars 2007 en fast heltidsanställning som underläkare vid [redacted].

För att anställning, tillsammans med övriga omständigheter, skall kunna medföra särskild anknytning enligt 5 kap. 16 § tredje stycket 1 bör det liksom tidigare enligt praxis ställas krav på kontinuitet men också på att anställningen haft viss omfattning. Heltidsanställning väger därför tyngre än deltidsanställning vid bedömningen av om utlänningen kan anses vara etablerad på den svenska arbetsmarknaden. Andra faktorer såsom anpassning till det svenska samhället på annat sätt, såsom tillägnade kunskaper i det svenska språket, familjeanknytning och lång legal

vistelsetid här bör också beaktas vid bedömningen av om utlänningen fått särskild anknytning till Sverige.

Mot bakgrund främst av att arbetat heltid som läkarassistent respektive läkare i Sverige, med de krav på språkkunskaper som detta yrke ställer, under snart två års tid samt det förhållandet att han nu vistats legalt i Sverige under nära tre år, finner Migrationsöverdomstolen att får anses ha fått sådan anknytning till Sverige som krävs enligt 5 kap. 16 § tredje stycket 1 UtlL.

Enligt huvudregeln i 5 kap. 18 § första stycket UtlL skall en utlänning som vill ha uppehållstillstånd i Sverige ha ansökt om sådant tillstånd före inresan i landet. En ansökan om uppehållstillstånd får inte bifallas efter inresan. Undantag får dock göras enligt andra stycket 6 i nämnda lagrum om det finns synnerliga skäl att bevilja ansökan om uppehållstillstånd trots att utlänningen befinner sig i Sverige.

Bestämmelsen i 5 kap. 18 § andra stycket 6 UtlL har överförts utan förändringar från 2 kap. 5 § andra stycket 4 utlänningslagen (1989:529), senast ändrad i juli 2000 (prap. 1999/2000:43). Enligt förarbetena till bestämmelsen ansågs det föreligga synnerliga skäl bl.a. i fall där sökanden åberopar en ny grund för sin ansökan om förlängning av ett tidsbegränsat uppehållstillstånd. Bestämmelsen kan även i något enstaka fall tillämpas i ärenden som rör personer som av arbetsmarknadsskäl bör tillåtas bosätta sig i Sverige (prap. 1999/2000:43 s. 65). Sistnämnda yttrande har tolkats som att det är möjligt för den som vistats i landet med tidsbegränsat uppehållstillstånd på grund av familjeanknytning och under den tiden kommit att etablera sig på arbetsmarknaden att kunna beviljas förlängt uppehållstillstånd även om förhållandet upphört (se Gerhard Wikren och Håkan Sandesjö, Utlänningslagen med kommentarer, 8:e uppl., s. 236 f.). För att ett uppehållstillstånd skall kunna beviljas med stöd av 5 kap. 16 § UtlL krävs att utlänningen tidigare har haft ett uppehållstillstånd i Sverige. Syftet med bestämmelsen är att i vissa angivna

situationer göra det möjligt att bevilja fortsatt uppehållstillstånd i landet.
För att tillämpa bestämmelsen kan det enligt Migrationsöverdomstolens
uppfattning inte krävas att utlänningen först utvisas ur landet.

Enligt Migrationsöverdomstolens mening föreligger det, med beaktande av
vad som ovan anförts, sådana synnerliga skäl som enligt 5 kap. 18 § andra
stycket 6 UtIL krävs för att bevilja ansökan om
uppehållstillstånd trots att han befinner sig i Sverige.

Migrationsöverdomstolen finner, i likhet med migrationsdomstolen,
sammantaget att skall beviljas permanent uppehålls-
tillstånd.

Migrationsverkets överklagande skall således avslås.

Domen får inte överklagas (16 kap. 9 § tredje stycket utlänningslagen).

lagman

kammarrättsråd
(skiljaktig mening,
se bilaga B)

kammarrättsråd
referent

föredragande