

# Handläggande myndighet i förvarsfrågan

RS/035/2021



Fastställelsebeslut: RA/064/2021			Version 1.0
Beslutsdatum: 2021-03-18			
Gäller för: hela myndigheten			
Gäller från och med: 2021-03-18			
Datum för revidering	Version	Avsnitt som reviderats	Beslutsbeteckning
ange datum	nummer	innehåll	XX/XXX/XXXX
ange datum	nummer	innehåll	XX/XXX/XXXX

## Fakta om rättsliga ställningstaganden

Rättsliga ställningstaganden utgör Migrationsverkets uttalanden om hur en författning bör tolkas och är styrande för myndighetens medarbetare. De beslutas av chefen för rättsavdelningen.

Rättsliga ställningstaganden förs in i en särskild dokumentserie, RS-serie. Dokumentserien är gemensam för hela myndigheten. Beslut om fastställande, ändringar och upphävande av ett rättsligt ställningstagande förs in i beslutsdokumentserien för chefen för rättsavdelningen.

# Innehållsförteckning

Fakta om rättsliga ställningstaganden .....	1
<b>1. Syfte.....</b>	<b>3</b>
<b>2. Sammanfattning .....</b>	<b>3</b>
<b>3. Bakgrund .....</b>	<b>4</b>
<b>4. Gällande rätt.....</b>	<b>4</b>
<b>5. Rättslig bedömning .....</b>	<b>6</b>

## 1. Syfte

I det här rättsliga ställningstagande ges vägledning kring vilken myndighet som är handläggande i förvarsfrågan, när ett ärende inhiberats trots att det direkt framgår av lag att avlägsnandebeslutet inte får verkställas innan ärendet prövats slutligt.

## 2. Sammanfattning

Om en utlänning, som har ett verkställbart av- eller utvisningsbeslut och som inte har fått sina skyddsskäl prövade tidigare, ansöker om skydd får det lagakraftvunna beslutet om av- eller utvisning inte verkställas innan ansökan om skydd slutligen prövats.

Eftersom det direkt framgår av 12 kap. 8 a § i utlänningslagen att ett beslut om av- eller utvisning inte får verkställas innan en ansökan om skydd slutligen prövats saknar ett beslut om inhibition i verkställighetsärendet – som ska fattas enligt 12 kap. 19 § tredje stycket i utlänningslagen – betydelse för frågan om handläggande myndighet i ett förvarsärende.

Även om beslut om inhibition i ärenden som hanteras enligt 12 kap. 19 § tredje stycket saknar betydelse när det gäller frågan om handläggande myndighet i förvarsfrågan, är Migrationsverket skyldigt att i enlighet med tredje stycket fatta ett beslut om inhibition.

Om Polismyndigheten handlägger verkställighetsärendet när en utlänning ansöker om skydd ska Polismyndigheten vara handläggande myndighet i förvarsfrågan. Detta då besluten om inhibition saknar betydelse eftersom det framgår direkt av lag att beslut om av- eller utvisning inte får verkställas innan ansökan om skydd slutligen har prövats/beslut om av- eller utvisning inte får verkställas innan frågan om uppehållstillstånd avgjorts genom ett beslut som fått laga kraft.

### 3. Bakgrund

Migrationsöverdomstolens dom den 21 juni i mål UM 7843-17 rör ett ärende där det fanns ett beslut om utvisning som fått laga kraft och där den sökande därefter lämnade in en ansökan om prövning av åberopade skyddsskäl enligt 12 kap. 19 § 3 st UtIL. Av lagrummet följer att Migrationsverket ska pröva ansökan och besluta om inhibition i verkställighetsärendet, vilket Migrationsverket gjorde.

Migrationsöverdomstolen konstaterar dock att inhibitionsbeslutet inte har någon betydelse för frågan om utvisningsbeslutet får verkställas, eftersom det av 12 kap. 8 a § UtIL framgår direkt att ett beslut om avvisning eller utvisning inte får verkställas innan en ansökan om skydd har prövats och avslagits eller avvisats genom ett beslut som fått laga kraft.<sup>1</sup>

Migrationsöverdomstolen menar vidare att Migrationsverkets beslut om inhibition inte medförde att Migrationsverket blev handläggande myndighet i förvarsfrågan, eftersom det framgår av 12 kap. 8 a § att beslutet inte får verkställas.

### 4. Gällande rätt

Av **10 kap. 13 § första stycket 2** utlänningslagen framgår följande.

Polismyndigheten är handläggande myndighet från det att myndigheten tar emot ett beslut om avvisning eller utvisning för verkställighet och till dess att verkställighet har skett, även om ärendet är föremål för prövning enligt 12 kap. 18-20 §§, dock inte under den tid då beslutet inte får verkställas på grund av ett beslut om inhibition eller ny prövning.

Av **12 kap. 8 a utlänningslagen** framgår bl.a. följande. Ett beslut om avvisning eller utvisning får inte verkställas innan ansökan har prövats och då avslagits genom ett beslut som har fått laga kraft om en utlänning har ansökt om uppehållstillstånd som flykting enligt 4 kap. 1 § eller som annan skyddsbehövande enligt 4 kap. 2 eller 2 a §. Samma sak gäller om verket beslutat att avvisa ansökan enligt 5 kap. 1 b §.

Om Migrationsverket har beslutat om omedelbar verkställighet enligt 8 kap. 19 § gäller istället att beslutet om avvisning får verkställas när ansökan om uppehållstillstånd har avslagits eller avvisats av Migrationsverket.

---

<sup>1</sup> Frågan om betydelsen av inhibitionsbeslut i ärenden där det direkt framgår av lag att ett beslut inte får verkställas innan det prövats slutligt behandlas även i MIG 2016:2. Där berörs dock inte frågan om handläggande myndighet i förvarsärenden.

Om beslutet om avvisning överklagas ska den migrationsdomstol som ska pröva överklagandet pröva om verkställigheten av avvisningsbeslutet tills vidare ska avbrytas (inhibition). Beslutet om avvisning får inte verkställas innan denna prövning har gjorts. Ett avvisningsbeslut som gäller ett ensamkommande barn får dock aldrig verkställas förrän tidigast en vecka från den dag då barnet fick del av beslutet.

Enligt **12 kap. 19 § st. 3 utlänningslagen** ska Migrationsverket pröva ansökan och besluta om inhibition i verkställighetsärendet om en utlänning ansöker om uppehållstillstånd som flykting enligt 4 kap. 1 § eller som annan skyddsbehövande enligt 4 kap. 2 eller 2 a § och en sådan ansökan inte tidigare under utlännings vistelse i Sverige har prövats genom ett beslut som har fått laga kraft.

#### **UM 7843-17**

Målet rör en man som fått avslag på sin ansökan förlängning av uppehållstillstånd på grund av studier. Migrationsverket beslutade att mannen skulle utvisas. Då mannen avvek efter det att beslutet fått laga kraft, överlämnade Migrationsverket verkställigheten av utvisningsbeslutet till Polismyndigheten. Efter det att mannen påträffats och tagits i förvar av Polismyndigheten ansökte mannen om asyl, vilket han inte gjort tidigare. Migrationsverket inhiberade verkställigheten.

Migrationsöverdomstolen konstaterar följande. Enligt 12 kap. 19 § tredje stycket, ska Migrationsverket pröva ansökan och besluta om inhibition när en utlänning som har ett verkställbart beslut om avlägsnande ansöker om skydd om en sådan ansökan inte prövats tidigare. Ett sådant inhibitionsbeslut saknar dock betydelse, eftersom det direkt i lagtexten, 12 kap. 8 a §, framgår att ett beslut om avvisning eller utvisning inte får verkställas innan en ansökan om skydd har prövats och avslagits eller avvisats genom ett beslut som fått laga kraft

När det gäller frågan om vilken myndighet som är handläggande i förvarsfrågan konstaterar Migrationsöverdomstolen följande. Enligt 10 kap. 13 § 2 utlänningslagen är polismyndigheten handläggande myndighet i förvarsärendet från det att myndigheten tar emot ett beslut om avvisning fram till dess verkställighet har skett, även om ett ärende är föremål för prövning enligt 12 kap. 18 -20 §§ i utlänningslagen. Migrationsöverdomstolen konstaterar att det finns två undantag från denna regel. Det ena undantaget är om ett beslut om avlägsnande inte får verkställas på grund av ett inhibitionsbeslut. Det andra undantaget är om det finns ett beslut om ny prövning.

Eftersom det dels följer av lag (12 kap. 8 a §) att ett avlägsnandebeslut inte får verkställas innan en ansökan om skydd har prövats eller avvisats genom beslut som fått laga kraft och då det dels inte fattats beslut om ny prövning menade Migrationsöverdomstolen att inget av dessa undantag förelåg i målet.

## 5. Rättslig bedömning

Av 12 kap. 8 a § i utlänningslagen framgår att, om en utlänning som har ett verkställbart av- eller utvisningsbeslut och som inte har fått sina skyddsskäl prövade tidigare, ansöker om skydd får det lagakraftvunna beslutet om av- eller utvisning inte verkställas innan ansökan om skydd slutligen prövats.

Av UM 7843-17 framgår att ett beslut om inhibition som ska fattas enligt 12 kap. 19 § tredje stycket utlänningslagen saknar betydelse. Detta då det direkt framgår av 12 kap. 8 a § i utlänningslagen att ett beslut om av- eller utvisning inte får verkställas innan en ansökan om skydd slutligen prövats. I linje med Migrationsöverdomstolens inställning i denna fråga, kan konstateras att detta gäller även i andra ärenden där det direkt framgår av lagtext att ett beslut om av- eller utvisning inte får verkställas innan ett ärende prövats slutligt eller avvisats genom ett beslut som fått laga kraft.

Om Polismyndigheten är handläggande myndighet i ett verkställighetsärende när en utlänning som inte har fått sina skyddsskäl prövade tidigare ansöker om skydd, så är Polismyndigheten handläggande myndighet även i förvarsfrågan. Eftersom Migrationsöverdomstolen konstaterat att ett inhibitionsbeslut saknar betydelse i dessa fall, är Polismyndigheten handläggande myndighet i förvarsfrågan oavsett om verket fattar beslut om inhibition med stöd av 12 kap. 19 § tredje stycket utlänningslagen.

Oaktat att Migrationsöverdomstolen slagit fast att ett beslut om inhibition i ärenden som hanteras enligt 12 kap. 19 § tredje stycket saknar betydelse när det gäller frågan om handläggande myndighet i förvarsfrågan, är Migrationsverket skyldigt att i enlighet med tredje stycket fatta ett beslut om inhibition.