Gemeente Amsterdam

Bezoekadres
Oranje-Vrijstaatplein 2
1093 NG Amsterdam

Postbus 94801
1090 GV Amsterdam
Telefoon 14020
www.amsterdam.nl/oost

Retouradres: Postbus 94801, 1090 GV Amsterdam

Gemeente Amsterdam
T.a.v. dagelijks bestuur Oost
Postbus 94801
1090 GV AMSTERDAM

Datum	1 augustus 2024
Ons kenmerk	Z2021-O002169 / JB.23.017625.001
Behandeld door	5.1, 2, e afdeling Vergunningen, Toezicht & Handhaving van stadsdeel Oost, 06 5.1, 2, e 5.1, 2, e @amsterdam.nl
Onderwerp	Besluit opleggen last onder dwangsom Borneokade

Geacht bestuur,

In de periode van 26 mei 2021 tot en met 19 juli 2021 controleerde onze toezichthouder het gebruik van de recreatiesteiger aan de Borneokade (naast nummer 62B) kadastraal bekend als gemeente Amsterdam sectie A nummer 8326. Aanleiding voor de controle was een verzoek om handhaving. Bewoners van een daar gelegen woonboot ervaren (geluids)overlast van de recreanten die intensief gebruik maken van de steiger en het water. De toezichthouder stelde vast dat er zich personen bevonden op de steiger en daarbij tevens gezwommen werd in het omliggende water. Hij heeft geen grote hoeveelheden mensen/gebruikers waargenomen.

Het verzoek om handhaving is vervolgens afgewezen omdat wij van mening waren dat het gebruik is te scharen onder "extensief recreatief medegebruik", hetgeen op grond van het bestemmingsplan is toegestaan. Tegen dit besluit werd bezwaar ingediend. De daartegen ingebrachte gronden werden ongegrond verklaard waardoor het bestreden besluit in heroverweging in stand bleef.

Tegen de beslissing op bezwaar werd beroep ingesteld. De rechtbank Amsterdam heeft in de uitspraak in voorlopige voorziening van 24 augustus 2021 geoordeeld dat er geen sprake was van overtreding van het bestemmingsplan en dat het verzoek om handhaving terecht was afgewezen. De rechtbank Amsterdam heeft in de bodemuitspraak van 4 oktober 2023 echter geoordeeld dat er toch geen sprake is van "extensief recreatief medegebruik" en dat het handhavingsverzoek onterecht is afgewezen. Wij werden daarbij opgedragen een nieuwe beslissing op bezwaar te nemen met inachtneming van deze uitspraak. Omdat wij ons met die uitspraak niet konden verenigen hebben wij hoger beroep ingesteld en gelijktijdig een voorlopige voorziening aangevraagd.

De voorzieningenrechter in hoger beroep heeft het verzoek tot het treffen van een voorlopige voorziening afgewezen. Dit betekent dat wij met inachtneming van het oordeel van de rechtbank alsnog een beslissing moeten nemen op het handhavingsverzoek, waarbij de voorzieningenrechter voorschrijft, dat in het geval het college besluit het verzoek om handhaving van het bestemmingsplan toe te wijzen, het dat besluit niet hoeft uit te voeren totdat op zijn hoger beroep is beslist

Welke regels zijn overtreden
U bent in overtreding omdat u

- hebt gehandeld in strijd met het geldende bestemmingsplan. In een bestemmingsplan staan regels over bouwen en gebruiken van gronden en bouwwerken. In dit geval geldt het bestemmingsplan ´Borneo, Sporenburg en Rietlanden 2017´. Het water onder en rondom de steiger heeft de enkelbestemming "water". De steiger staat ingetekend met functieaanduiding 'steiger'. In artikel 17 staat dat de gronden binnen de bestemming ´water´ onder andere bestemd zijn voor water, waterwegen, waterafvoer, waterberging, waterhuishouding en waterstaatdoeleinden, natuurlijke oevers of oeverbeschoeiingen. Ter plaatse van de aanduiding 'steiger' is een steiger toegestaan. Tevens is, onder andere, het daarbij behorende extensief recreatief medegebruik mogelijk. Gezien de rechtbank van oordeel is dat ten aanzien van het zwemmen ter plaatse geen sprake is van extensief recreatief medegebruik is er een strijdigheid met het bestemmingsplan. U moet zich aan de regels van het bestemmingsplan houden. U overtreedt anders de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (Wabo), artikel 2.1 lid 1 sub c.

Wat is ons besluit
Wij hebben besloten om op te treden tegen de hierboven genoemde overtredingen. Dit doen wij op basis van de genoemde artikelen in dit besluit.

Wij zien u als overtreder omdat u eigenaar bent van de gronden.

U, de gemeente Amsterdam, krijgt daarom de last opgelegd om de overtreding van artikel 2.1 lid 1 sub c van de Wabo te beëindigen en beëindigd te houden. U kunt dit doen door het gebruik van de steiger en het water onder en rondom de steiger te beperken tot een situatie waarbij sprake is van extensief recreatief medegebruik. Hierbij kunt u denken aan het plaatsen van een verbodsbord voor zwemmen, het weghalen van de zwemtrappen of een (verdere) inkorting van de steiger. Wij stellen de begunstigingstermijn vast op 3 weken. De voorzieningenrechter heeft in de uitspraak van 8 maart 2024 bepaald dat het besluit niet eerder uitgevoerd hoeft te worden totdat op het hoger beroep is beslist. Dit maakt dat de werking van dit besluit, conform het bovengenoemde uitspraak gesteld voorschrift, direct wordt opgeschort totdat op het hoger beroep is beslist.

Wat gebeurt er als u de last niet uitvoert
U moet op tijd en volledig deze last uitvoeren. Anders moet u een dwangsom betalen van € 5.000,- per overtreding (maximaal 1 constatering per dag) met een maximum van € 20.000,-.

Betalen van een dwangsom betekent niet dat de illegale situatie mag blijven bestaan. Wij mogen u opnieuw een last onder dwangsom opleggen. Wij mogen dan ook een hogere dwangsom opleggen. Ook kunnen wij besluiten bestuursdwang te gebruiken. Dan maken wij een einde aan de overtredingen. De kosten daarvan moet u dan betalen.

Waarop is de hoogte van de dwangsom gebaseerd
De hoogte van de dwangsom baseren we op ons VTH-Beleid Fysieke Leefomgeving 2024. Volgens ons is de dwangsom in redelijke verhouding tot de zwaarte van de overtreding en van wat we willen bereiken met het opleggen van de dwangsom.

Wat gebeurt er als u de dwangsom niet betaalt
U moet een dwangsom betalen, anders vorderen wij de dwangsom in. Dat betekent dat wij het bedrag alsnog bij u innen. Daar schakelen we een incassobureau voor in als dat nodig is. Alle extra kosten brengen wij ook bij u in rekening.

U kunt mogelijk een vergunning krijgen
Wij hebben uitgezocht of u toch nog een vergunning voor de gerealiseerde situatie kunt krijgen. U kunt mogelijk een vergunning krijgen.

In de jaren ’90 en ’00 is het Oostelijk Havengebied getransformeerd naar een stadse woonwijk. De buurt kenmerkt zich door een hoge bebouwingsdichtheid met relatief weinig groenvoorzieningen. Vanaf het eerste ontwerp is het uitgangspunt geweest dat het water de essentie is van de ruimtelijke beleving van de buurt: “Blauw is Groen”. In de toelichting op het bestemmingsplan Borneo Sporenburg en Rietlanden 2017 is dat als volgt verwoord: “De bebouwing van het Oostelijk Havengebied moest stedelijk zijn, dat hield in dat er veel woningen op een kleine ruimte gerealiseerd moesten worden. Voor groen blijft er dan geen ruimte over. De leus van de stadsontwikkeling werd "blauw is groen", oftewel, het water van de havens in het gebied moest grotendeels de functie overnemen die het groen in andere buurten heeft.”

Eén van de concrete initiatieven om dat te verwezenlijken is de totstandkoming van meerdere openbare plekken waar het water beleefd kan worden. Dit is onder andere verwezenlijkt door de bouw van de recreatiesteiger. Veel bewoners van de buurt maken al vele jaren gebruik van de steiger, blijkt tevens uit het in 2020 uitgevoerde onderzoek. Dit anno 2024 onveranderd. De steiger is een goede toevoeging aan de openbare ruimte. Het niet meer gebruik kunnen maken van de steiger om te zwemmen zal voor veel buurtbewoners een groot gemis zijn.

Gezien het bovenstaande behoort staan wij niet afwijzend tegen legalisatie van de overtreding. Om de overtreding te legaliseren is het nodig een omgevingsvergunning aan te vragen voor een buitenplanse omgevingsplanactiviteit. Zonder omgevingsvergunning kan de overtreding niet gelegaliseerd worden.

Gezien er echter nog geen aanvraag is ingediend, hoewel u daartoe wel in de gelegenheid bent gesteld, is er thans geen concreet zicht op legalisatie. Om die reden moet er handhavend opgetreden worden.

Waarom wij optreden tegen overtredingen

Bij overtredingen moeten wij handhaven. Wij kunnen alleen afzien van handhaven als:

- er een goede kans is dat u toch nog een vergunning kunt krijgen. Wij gaven eerder al aan dat dit in uw geval niet beoordeeld kan worden zonder een aanvraag om een vergunning met daarbij behorende ruimtelijke onderbouwing. Gezien er geen aanvraag is ingediend kunnen wij om die reden thans niet van handhavend optreden afzien.
- handhaven onevenredig is tot de te dienen belangen. Wij zijn nog nagegaan of we bij u om deze reden zouden moeten afzien van handhaven. In uw geval is dat niet aan de orde omdat er geen sprake is van een incidentele overtreding of van een overtreding van geringe aard en/of ernst. Ook is er, voor zover wij weten, geen sprake van dusdanige ingrijpende gevolgen dat handhaving niet meer in verhouding staat tot de daarmee te dienen doelen.

Voor wie geldt dit besluit nog meer

Volgens artikel 5.18 van de Wabo geldt dit besluit ook voor rechtsopvolgers. Dat betekent dat als u het bouwwerk verkoopt of als iemand anders het gaat gebruiken, dat die persoon verplicht is dit besluit uit te voeren.

Wat zijn onze bevoegdheden om handhavend op te treden

Het college van burgemeester en wethouders van Amsterdam mag optreden tegen overtredingen. Dit staat in artikel 125 Gemeentewet. Wij mogen een last onder dwangsom opleggen in plaats van een last onder bestuursdwang. Dit staat in artikel 5:32, lid 1, van de Algemene wet bestuursrecht.

Artikel 5.17 Wet algemene bepalingen omgevingsrecht bepaalt dat een besluit kan inhouden dat het bouwen, gebruiken, of slopen van een (deel van een) bouwwerk wordt gestaakt. Of dat we voorzieningen voorschrijven met inbegrip van het slopen van een (deel van een) het bouwwerk.

Vragen of meer informatie

Misschien hebt u nog vragen. Of wilt u meer informatie. Neem dan contact op met 5.1, 2, e via 5.1, 2, e of 5.1, 2, e @amsterdam.nl.

Met vriendelijke groet,
het college van burgemeester en wethouders van Amsterdam,
namens het college,

5.1, 2, e
Directeur Juridisch Bureau Amsterdam

5.1, 2, e
b.a.
5.1, 2, e
Afdelingsmanager Bestuurs- en Omgevingsrecht a.i.
Directie Juridisch Bureau

HOGER BEROEP INSTELLEN BIJ DE RAAD VAN STATE

Tegen de beslissing op een bezwaarschrift kunt u hoger beroep indienen bij de Raad van State. Dan moet u wel een rechtstreeks belang bij de beslissing op een bezwaarschrift hebben. U moet het beroep binnen zes weken na de verzending van de beslissing op het bezwaar indienen. Dat betekent dat de Raad van State binnen die zes weken uw hoger beroep heeft ontvangen. Het maakt daarbij niet uit of u zelf het hoger beroepschrift bij de Raad van State aflevert of met de post verstuurt. U mag zich ook laten bijstaan door een advocaat of een persoon die u machtigt, maar dat hoeft niet.

Voor meer informatie over het instellen van hoger beroep kijkt u op www.rechtspraak.nl.