Gemeente
Amsterdam
Centrum

Bezoekadres
Amstel 1
1011 PN Amsterdam

Postbus 202
1000 AE Amsterdam
Telefoon 14 020
Fax 020 256 4433
amsterdam.nl/centrum

Retouradres: Postbus 202, 1000 AE Amsterdam

AANGETEKEND EN PER GEWONE POST VERZONDEN
Magari B.V.
Singel 379 A
1012 WL AMSTERDAM

26 JAN. 2023

Datum	
Ons kenmerk	Z2022-C009733
Uw kenmerk	
Behandeld door	5.1, 2, e Toezicht & Handhaving, telnr. 5.1, 2, e , emailadres 5.1, 2, e @amsterdam.nl
Kopie aan	geen
Bijlage	geen
Onderwerp	Besluit: opleggen last onder dwangsom en last onder bestuursdwang wegens het in strijd zijn met het bestemmingsplan en de Alcoholwet.

Geachte directie,

U exploiteert in het pand op het adres Singel 379A in Amsterdam een bedrijf onder de naam Café Magari. Toezichthouders van stadsdeel Amsterdam Centrum hebben op 7 december 2022 een controle uitgevoerd binnen uw bedrijf. Uit het rapport blijkt dat u het pand in gebruikt neemt als "horeca-4". Dit is in strijd met de ter plekke geldende bestemmingsplannen[1]. Daarnaast blijkt dat u zowel zwak-alcoholische dranken alsmede sterke alcoholische dranken in uw bedrijf aanwezig heeft en deze verkoopt om ter plaatse te nuttigen. Wij zijn voornemens tegen deze overtredingen handhavend tegen op te treden.

Welke regels zijn overtreden
De volgende overtredingen zijn vastgesteld:

Bestemmingsplan
Gelet op de bevindingen van de toezichthouders zijn wij van oordeel dat u in strijd handelt met het geldende bestemmingsplan. In een bestemmingsplan staan regels over bouwen en gebruiken van gronden en bouwwerken. In dit geval geldt het bestemmingsplan "Postcodegebied 1012", zoals aangevuld door het bestemmingsplan "Winkeldiversiteit Centrum" (hierna gezamenlijk aangeduid als: "bestemmingsplan". Het pand heeft de bestemming "Gemengd-1". Volgens het bestemmingsplan is in het pand onder andere detailhandel toegestaan. Gebruik als horeca is niet toegestaan, tenzij daarvoor een aanduiding aanwezig is op de verbeelding/plankaart. Een dergelijke aanduiding ontbreekt echter.

[1] Bestemmingsplannen zijn te raadplegen op: www.ruimtelijkeplannen.nl.

Uit het rapport van bevindingen van de toezichthouders blijkt dat u het pand in gebruik neemt als horecabedrijf van de categorie "horeca-4". Horeca-4 wordt in het bestemmingsplan als volgt omschreven:

"*horecabedrijven die tot hoofddoel hebben het voor consumptie ter plaatse verstrekken van in hoofdzaak ter plaatse bereide maaltijden en van in hoofdzaak ter plaatse bereide etenswaren, met als nevenactiviteit het verstrekken van alcoholische, zwak- en niet-alcoholische dranken. Onder horeca 4 worden in elk geval begrepen restaurants, lunchrooms, koffiehuizen en ijssalons*".

Het horeca-4 gebruik blijkt uit het volgende:

Bij aankomst zagen de toezichthouders twee personen aan een tafel zitten op het terras van uw bedrijf aan de openbare weg. Op de twee tafels op het terras lagen twee menukaarten. Op deze menukaarten staan verschillende maaltijden (onder andere belegde broodjes, salades, pasta en desserts) en (alcoholhoudende) dranken (onder andere koffie/thee, frisdranken, mocktails, bier en wijn) die ter plaatse kunnen worden besteld voor consumptie ter plaatse. Deze twee personen namen vervolgens binnen plaats aan een tafel.

In het pand staan meerdere tafels en stoelen opgesteld. Tijdens de controle zaten er personen aan deze tafels met eten. Het eten wordt geserveerd op duurzaam servies. Aan de wand is een groot menubord aanwezig.

In het pand waren geen vooraf bereidde warme of koude maaltijden aanwezig die kunnen worden samengesteld voor gebruik elders dan ter plaatse. In de keuken waren twee personen ter plaatse etenswaren aan het bereiden.

Gelet op de inrichting, de aard van de producten, de aanwezige zitgelegenheid en de uitstraling, zijn wij van mening dat het hoofddoel van uw onderneming is het voor consumptie ter plaatse verstrekken van in hoofdzaak ter plaatse bereide maaltijden en van in hoofdzaak ter plaatse bereide etenswaren. De zaak wordt gebruikt als restaurant. Sprake is daarom van gebruik als horeca-4 en dit is op deze locatie niet toegestaan. Dit gebruik is in strijd met de voorschriften uit het bestemmingsplan. U moet zich aan de regels van het bestemmingsplan houden. U overtreedt anders de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (hierna: "Wabo"), artikel 2.1 lid 1 sub c.

<u>Gebruik strijdig met de APV</u>
Op grond van artikel 3.8 lid 1 van de Algemene plaatselijke verordening (APV) is het verboden zonder vergunning van de burgemeester een horecabedrijf te exploiteren. De APV omschrijft in artikel 3.1 lid 2 een horecabedrijf als: "de voor publiek toegankelijke besloten ruimte waar tegen vergoeding dranken worden geschonken of eetwaren voor directe consumptie worden bereid of verstrekt." In uw pand worden tegen vergoeding eetwaren voor directe consumptie bereid en verstrekt en tevens dranken geschonken. Wij komen dan ook tot de conclusie dat u de Singel 379A als horecabedrijf gebruikt.

Alcoholwet
Op grond van artikel 3 en artikel 1, lid 1, tweede gedachte streepje van de Alcoholwet is het verboden om zonder vergunning bedrijfsmatig of anders dan om niet vanuit een horecabedrijf alcoholhoudende drank te verstrekken. Tevens mag u geen alcoholhoudende dranken aanwezig en/of voorradig hebben (artikel 25 lid 1 sub a en sub b Alcoholwet). Ook mag u niet toelaten dat er alcoholhoudende drank in uw zaak wordt genuttigd (artikel 25 lid 2 Alcoholwet).

Legalisatie onderzoek
In de Uitvoeringsnotitie Horeca 2014 staat dat in dit deel van het Centrum slechts op een aantal plaatsen uitbreiding van horeca mogelijk is. Singel 379A valt hier niet onder. Het bestemmingsplan kent geen mogelijkheid om af te wijken van de gebruiksregels ten behoeve van horeca. Daarnaast zijn wij niet voornemens om een omgevingsvergunning te verlenen om ten behoeve van horeca af te wijken van het bestemmingsplan. Tevens kan een exploitatievergunning voor horeca niet verleend worden als er sprake is van strijdigheid met het bestemmingsplan (artikel 3.3. APV).

Gezien vanuit bovenstaande geen uitzicht is op legalisatie van de strijd met het bestemmingsplan is het niet mogelijk om een vergunning te krijgen voor het exploiteren van een horecazaak dan wel voor het uitoefenen van een slijterij.

Besluit
Gelet op het bovenstaande leggen wij op grond van artikel 125 Gemeentewet, artikel 2.1 lid 1 sub c van de Wabo, artikel 3 en 25 van de Alcoholwet, afdeling 5.3.1 Awb, afdeling 5.4.2. Awb, art 5.17 Wabo het volgende op:

Last onder bestuursdwang
Wij leggen hierbij u een last onder bestuursdwang op voor het volgende:
Wij gelasten u de volgende overtredingen **binnen drie weken na dagtekening van deze brief te staken en gestaakt te houden**. Dit doet u door:

- Het gebruik van het pand als horecabedrijf te staken en gestaakt te houden.

Indien u niet, niet volledig of niet tijdig voldoet aan deze lastgeving, dan zullen wij overgaan tot het toepassen van bestuursdwang. Als dat niet afdoende blijkt om de overtreding te stoppen zal vervolgens uw horecabedrijf worden gesloten. De kosten die in het kader van bestuursdwang worden gemaakt komen voor uw rekening.

Voorkomen bestuursdwang – herstelmaatregelen
Hoe u wilt voldoen aan de last is aan u. U kunt bestuursdwang voorkomen door te voldoen aan de last. Bijvoorbeeld door het pand uitsluitend voor detailhandel te gebruiken, conform de bestemming in het bestemmingsplan. Dit kan bijvoorbeeld door de volgende herstelmaatregelen:

- Geen horeca-uitstraling (zie toelichting hierboven). Onder meer alle zitgelegenheid verwijderd: tafels, stoelen en terras. Alle menuborden en –kaarten verwijderd.
- Verkoop van detailhandelsproducten. Als deze producten etenswaren zijn, dan worden ze goed verpakt meegegeven voor consumptie elders (thuis/kantoor/etc.). De etenswaren dienen in gesloten verpakkingen meegegeven te worden aan de klachten (dichtgeplakt met een tape, sticker etc.).

Indien u meer informatie wilt raden wij u aan om een voldoende concreet "plan van aanpak" in te dienen, zodat wij dat kunnen beoordelen. Dit kan **binnen drie weken na dagtekening van deze brief** via 5.1, 2, e @amsterdam.nl. Dit in verband met de termijn waarbinnen de overtreding ongedaan gemaakt moet zijn. Van een voldoende concreet plan van aanpak kan alleen sprake zijn indien daarin de genomen herstelmaatregelen zijn vermeld en is vermeld binnen welke redelijke termijn de overige herstelmaatregelen worden uitgevoerd.

Derdenwerking
Onder inachtneming van artikel 5:18 Wabo bepalen wij dat dit besluit ook geldt voor uw eventuele rechtsopvolger en verdere rechtsopvolgers.

Openbaarheid
Dit besluit wordt op grond van artikel 5:24 lid 3 Awb bekendgemaakt aan de eigenaar van het pand. Dit besluit wordt ingeschreven in het gemeentelijke beperkingenregister en het Kadaster. Op die manier kan iedereen de gegevens van dit besluit inzien bij het stadsdeel en via het Kadaster. Ook kan iemand bij het stadsdeel een afschrift opvragen van dit besluit of van de gegevens die hierover zijn opgenomen in de beperkingenregistratie.

Last onder dwangsom
Omdat u in strijd met artikel 3 en artikel 25 lid 1 van de Drank- en Horecawet zonder vergunning alcoholhoudende dranken verstrekt en/of aanwezig heeft en/of voorradig heeft in uw horecabedrijf, leggen wij u een last onder dwangsom op. De last onder dwangsom bestaat uit twee delen.

De last zal dan luiden: als u niet **per direct** het verstrekken/schenken van alcoholhoudende dranken staakt en gestaakt houdt dan zult u een dwangsom verbeuren van € 10.000.-. Uw bezoekers mogen dus geen alcoholische dranken ter plaatsen nuttigen.

Als u **na een week na verzending van het besluit,** het aanwezig hebben en/of voorradig hebben van alcoholhoudende dranken niet staakt en gestaakt houdt zult u een dwangsom van € 10.000.- verbeuren.

N.B. Bij twijfel kunt u uw bedrijfsplan naar ons toesturen zodat wij voor u kunnen toetsen of u dan voldoet aan de Alcoholwet en het bestemmingsplan.

Voornemen
In de brief van 16 januari 2023 bent u erop gewezen dat wij voornemens zijn om u een last onder dwangsom en een last onder bestuursdwang op te leggen. In deze brief werd de mogelijkheid geboden om hierover uw zienswijze kenbaar te maken.

Op 24 januari 2023 heeft u op kantoor een gesprek gehad waarbij wij de inhoud van het voornemen besproken hebben. U heeft in het gesprek geen gronden aangegeven waarop u het niet eens bent met het voornemen. Het gesprek was vooral bedoeld om de inhoud van de brief te bespreken.

Tijdens het gesprek heeft u nog wat vragen gesteld die wij later hebben uitgezocht en na hebben gestuurd.

Reactie op uw zienswijze
Uw zienswijze leidt er niet toe dat wij thans een ander standpunt innemen.

Hoogachtend,
de Burgemeester van Amsterdam,
namens deze,

Het college van burgemeester en wethouders van Amsterdam,
namens het college,

Teammanager Procesuitvoering,

5.1, 2, e

5.1, 2, e

Bezwaarprocedure
Belanghebbenden kunnen op grond van artikel 7:1 van de Algemene wet bestuursrecht, binnen zes weken na de datum van deze brief gemotiveerd bezwaar maken tegen dit besluit.

Een bezwaarschrift moet worden ondertekend en minstens bevatten: uw naam en adres, de dagtekening, een omschrijving van het besluit waartegen u bezwaar maakt, de gronden van uw bezwaar en het kenmerk nummer van dit besluit. Wilt u ook uw telefoonnummer vermelden en een kopie van dit besluit mee zenden.

U stuurt uw bezwaarschrift naar:
de burgemeester van Amsterdam,
Directie Juridische zaken
Postbus 202
1000 AE Amsterdam.

U kunt ook online bezwaar maken via www.amsterdam.nl/bezwaar/jb

Het indienen van een bezwaarschrift schorst niet de werking van het besluit.
In spoedgevallen kan een voorlopige voorziening worden aangevraagd - maar alleen als u daarnaast ook al een bezwaarprocedure heeft lopen - bij de Voorzieningenrechter van de Rechtbank Amsterdam, Sector Bestuursrecht, Postbus 75850, 1070 AW Amsterdam. Een verzoek om voorlopige voorziening kan ook digitaal worden ingediend. Dat kan via http://loket.rechtspraak.nl/bestuursrecht. Daarvoor dient u wel te beschikken over een elektronische handtekening (DigiD). Aan het indienen van een verzoek om voorlopige voorziening zijn griffiekosten verbonden.