



Retouradres: Postbus 202, 1000 AE Amsterdam

Zowel per aangetekende als per gewone post

5.1. 5
5.1, 5
1075 PA Amsterdam

Datum **17 APR. 2019**
Ons kenmerk
Kenmerk
Behandeld door **5.1, 2, e**, Toezicht & Handhaving, telnr. 020 256 4042, mailadres
5.1, 2, e amsterdam.nl
Bijlage ja
Onderwerp besluit opleggen last onder dwangsom vanwege een overtreding van
milieuregelgeving: overtreden wettelijke geluidsnormen met meer dan 10 dB(A)

Geachte directie,

U exploiteert op het adres **5.1, 5** te Amsterdam een inrichting genaamd **5.1, 5**
5.1, 5 die valt onder de werking van het Besluit algemene regels voor inrichtingen
milieubeheer (hierna: Activiteitenbesluit) en/of de Regeling algemene regels voor inrichtingen
milieubeheer (hierna: Activiteitenregeling).

Constatering

Op 10 maart 2019 omstreeks 01.06 uur hebben toezichthouders van de gemeente Amsterdam naar
aanleiding van klachten een controle bij u uitgevoerd. Gebleken is dat er in uw horecazaak een dj
muziek aan het draaien was waarop gedanst werd. De muziek was buiten op straat al te horen. De
toezichthouders hebben een geluidsmeting verricht op het balkon van een omwonende op
ongeveer 90 meter afstand. Op het balkon was de muziek ook goed en herkenbaar te horen
(nummer Pink Panther). Uitkomst van de geluidsmeting inclusief alle correcties is dat geluidsnorm
met 14 dB(A) werd overschreden.

Tijdens de controle is gesproken met **5.1, 2, e** die aangaf bedrijfsleider te zijn. **5.1, 2, e** verklaarde dat
voldaan wordt aan de geluidsvoorschriften en dat de technicus het geluidsniveau meet.

Overtreding

Geluidsnormen

Uit het vorenstaande volgt dat u in uw inrichting versterkte muziek ten gehore brengt. Voor uw
inrichting zijn geen maatwerkvoorschriften vastgesteld. Dat betekent dat u zich moet houden aan
de geluidsniveaus zoals die zijn opgenomen in artikel 2.17 Activiteitenbesluit.

De geluidsnormen van artikel 2.17 Activiteitenbesluit zijn als volgt:

Dagperiode (07.00 uur - 19.00 uur):	50 dB(A) op de gevel van gevoelige gebouwen 35 dB(A) in in- en aanpandige gevoelige gebouwen
Avondperiode (19.00 uur tot 23.00 uur)	45 dB(A) op de gevel van gevoelige gebouwen 30 dB(A) in in- en aanpandige gevoelige gebouwen
Nachtperiode (23.00 uur tot 07.00 uur)	40 dB(A) op de gevel van gevoelige gebouwen 25 dB(A) in in- en aanpandige gevoelige gebouwen

Tijdens de controle is een geluidsmeting uitgevoerd overeenkomstig de Handleiding meten en rekenen industrielawaai (VROM 1999). Uit de meetresultaten blijkt dat inclusief de toepasselijke reacties een geluidsniveau gemeten is van 54,4 dB(A) terwijl 40 dB(A) was toegestaan. Hier uit volgt dat u de wettelijke geluidsnorm heeft overtreden met 14 dB(A).

Handhavingsstrategie muziekgeluid horeca

Per 15 april 2018 is de Handhavingsstrategie muziekgeluid horeca in werking getreden (hierna: het stappenplan). Voor onderhavige overtreding gelden de volgende stappen:

Stap 0: bestuurlijke waarschuwing: voordat een maatregel wordt opgelegd, wordt eerst een bestuurlijke waarschuwing gegeven. Dit kan anders zijn in het geval van een excessieve situatie, verzwarende omstandigheden en/of cumulatie van overtredingen. In dat geval kan de waarschuwing worden overgeslagen en kan gelijk een maatregel worden opgelegd.

Stap 1: opleggen van een last onder dwangsom: in dit besluit wordt gemeld dat als na datum verzending nogmaals dezelfde overtreding wordt geconstateerd de exploitant een dwangsom moet betalen van minimaal € 2.500,- bij de eerstvolgende overtreding en van minimaal € 5.000,- bij de tweede overtreding. De hoogte van de dwangsommen staan in het besluit .

Stap 2 en stap 3: inningsbesluiten: omdat niet of niet tijdig aan de last onder dwangsom is voldaan, wordt een besluit genomen op grond waarvan het verbeurde dwangsombedragen geïnd kunnen worden.

Stap 4: intrekken van de exploitatievergunning voor de duur van één week: de exploitatievergunning wordt ingetrokken voor de duur van één week. Daarbij wordt gelijktijdig een last onder bestuursdwang opgelegd. Als de exploitant gedurende de aangegeven week niet vrijwillig de zaak gesloten houdt, kan de last onder bestuursdwang ten uitvoer worden gelegd. Dat betekent dat dan door de gemeente de inrichting gesloten kan worden.

Stap 5: intrekken van de exploitatievergunning voor onbepaalde tijd: de exploitatievergunning wordt ingetrokken en daarbij wordt gelijktijdig een last onder bestuursdwang opgelegd.

Als de exploitatie niet op de aangegeven datum beëindigd wordt, wordt de last onder bestuursdwang ten uitvoer gelegd. Dat betekent dat dan door de gemeente de inrichting wordt gesloten.

Voornemen

In de brief van 21 maart 2019 hebben wij u gemeld voornemens te zijn om aan u een last onder dwangsom (stap 1) op te leggen. In die brief bent u tevens in de gelegenheid gesteld om een zienswijze in te dienen. Van deze mogelijkheid heeft u gebruik gemaakt. Op 2 april 2019 heeft uw gemachtigde mr. **5.1, 2, e** van Meesteradvocaten een zienswijze in gediend. Op 8 april 2019, na ontvangst van het constateringsrapport, is op 8 april 2019 nog een aanvullende zienswijze ingediend door uw gemachtigde.

Uw zienswijze

In de zienswijze wordt gemeld dat u, zoals tevens in het voornemen verzocht, een milieumelding in zal gaan dienen en een akoestisch rapport zal gaan over leggen. U bent het er niet mee eens dat in uw geval de stap 0 wordt overgeslagen. U bent van mening dat er bijzondere omstandigheden zijn om van de handhavingsstrategie muziekgeluid horeca af te wijken en aan u wel een stap 0 te geven in plaats van stap 1. De bijzondere omstandigheden zijn volgens u dat uw horecazaak zich bevindt op de vijfde verdieping en dat de ramen daar niet open kunnen. Het was u dan ook redelijkerwijs niet te voorzien dat u de geluidsnormen zou overtreden. Omdat bij geen sprake was van kwade opzet en u niet kon bevroeden dat sprake zou zijn van de gestelde normoverschrijding vindt u dat het overslaan van stap 0 in uw geval onredelijk is. Verder benadrukt u dat u een constructieve houding aanneemt en een en ander in goed overleg met de gemeente wil oplossen.

Ten aanzien van het constateringsrapport dat op 2 april 2019 aan uw gemachtigde is gemaïld, is in de aanvullende zienswijze opgemerkt dat die niet voldoet aan de eisen die daaraan uit oogpunt van zorgvuldigheid moeten worden gesteld. U geeft aan welke gegevens er volgens u in het rapport ontbreken en stelt verder dat die gegevens niet alsnog aangevuld kunnen worden. Gelet hierop kan helemaal niet handhavend worden opgetreden is uw stelling. Een stap 0 kan daarom ook niet aan de orde zijn.

Reactie op uw zienswijze

Uw zienswijze leidt er niet toe dat wij nu een ander standpunt innemen.

Uw reactie op het constateringsrapport is voorgelegd aan de toezichthouder die de meting heeft verricht. Die heeft alsnog de gegevens omtrent gebruikte meetapparatuur en kalibratiegegevens toegevoegd. Ook over het achtergrondniveau is een toelichting opgenomen. Verder geeft het rapport afdoende aan wat de meetomstandigheden waren en welke correcties er mitsdien op het meetresultaat zijn toegepast. Het aangepaste constateringsrapport is bijgevoegd. Wij blijven dan ook van oordeel dat er een behoorlijke overtreding van de geluidsnormen is vastgesteld.

Verder zijn wij van oordeel dat er geen sprake is van bijzondere omstandigheden om in afwijking van de handhavingsstrategie af te zien van een last onder dwangsom (stap 1) en in plaats daarvan te volstaan met een waarschuwing (stap 0).

U heeft uw bedrijfsvoering gewijzigd en op vrijdag en zaterdag van 23.00 uur tot 03.00 uur is het draaien van muziek een belangrijk onderdeel van uw concept geworden. Dit volgt uit informatie op uw website. Het is aan u als exploitant om bij een dergelijke wijziging in de bedrijfsvoering vooraf onderzoek te doen of uw horecalocatie daar wel geschikt voor is en op welk niveau u muziek kunt draaien zonder dat de geluidsnormen overtreden worden. Het is fijn dat u direct na ontvangst van de brief van 21 maart 2019 actie bent gaan ondernemen ten aanzien van de milieumelding en het laten gaan verrichten van akoestisch onderzoek, maar dat laat onverlet dat op 10 maart 2019 in de nacht een behoorlijke overtreding van de geluidsnorm is geconstateerd. Bij een overschrijding van meer dan 10 dB(A) slaan wij het geven van een waarschuwing over en leggen in plaats daarvan direct een last onder dwangsom op. Met een last onder dwangsom (stap 1) willen we bewerkstelligen dat dit niet meer gebeurt en zo wel dat u daar dan gelijk verdere consequenties van ondervindt. Het belang van handhaving van de regels en het beschermen van het woon- en

leefklimaat weegt zwaarder dan uw belang om zonder handhavingsmaatregel door te kunnen exploiteren.

Besluit opleggen last onder dwangsom (stap 1):

In de handhavingsstrategie muziekgeluid horeca is opgenomen dat in het geval de wettelijke geluidsnorm van artikel 2.17 Activiteitenbesluit met meer dan 10 dB(A) wordt overschreden, er geen coulance en geen waarschuwing (stap 0) wordt toegepast. In die gevallen wordt direct stap 1 opgelegd. Deze situatie in hier aan de orde.

Op grond van artikel 18.2 Wet milieubeheer, artikel 125 Gemeentewet en artikel 5:32 Algemene wet bestuursrecht, leggen wij u een last onder dwangsom op.

De last houdt in dat als opnieuw geconstateerd wordt dat u in uw inrichting muziek draait op een geluidsniveau waarbij de wettelijke geluidsnorm van artikel 2.17 Activiteitenbesluit wordt overtreden, u een dwangsom verbeurt van € 2.500,- bij de eerstvolgende constatering en van € 5.000,- bij de tweede constatering, tot een maximum bedrag van € 7.500,-.

Het verbeuren van een dwangsom houdt in dat u verplicht bent om het dwangsombedrag te betalen. Wij zullen in dat geval ook een besluit tot invordering van de dwangsom nemen om betaling af te kunnen dwingen.

De verjaringstermijn van het stappenplan is één jaar. Dit betekent dat als u de overtreding binnen een jaar na onderhavige constatering nogmaals begaat, de volgende stap (stap 2) van het stappenplan van toepassing wordt (inning eerste dwangsombedrag). Als u vervolgens binnen een jaar nadat de constatering waarop stap 2 is toegepast opnieuw dezelfde overtreding begaat zal het tweede dwangsombedrag ingevorderd worden (stap 3). Als er een jaar verstreken is zonder dat u dezelfde overtreding nogmaals heeft begaan, begint u met een schone lei (tenzij er redenen zijn om anders te handelen).

Hoogachtend,
Burgemeester en wethouders,
namens deze,
Teammanager Gebruiktoezicht.

5.1, 2, e

Bezwaarclausule

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. *Het dagelijks bestuur stelt het op prijs als u een kopie van uw bezwaarschrift faxt naar nummer 020 256 4433.*

U stuurt uw bezwaarschrift naar:

Burgemeester en wethouders
Juridisch Bureau
Postbus 483
1000 AL Amsterdam

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.