

Dagelijks bestuur

van 13 november 2018

Portefeuille

DB-lid
Agendapunt

I. Griek
A

Type voordracht

Bespreekvoordracht / Hamervoordracht / Actualiteit (indien actualiteit, graag toelichten)

Bespreekvoordracht

Onderwerp

Besluit op bezwaar inzake het besluit van 27 maart 2018, waarbij is geweigerd om aan Rene's Croissanterie een ontheffing van de Winkeltijdenwet te verlenen voor de duur van 5 jaar en een ontheffing is verleend tot 1 december 2018. Met uitzondering van 4 mei mag de winkel alle dagen van de week van 06.00 uur tot 03.00 uur geopend zijn.

Te publiceren tekst

Het Dagelijks Bestuur besluit:

in overeenstemming met het advies van de bezwaaradviescommissie en in afwijking van het contrair advies van de portefeuillehouder, het bezwaar gegrond te verklaren; het bestreden besluit te herroepen; aan bezwaarde een ontheffing van de Winkeltijdenwet te verlenen voor de duur van 5 jaar, met openingstijden van 06:00 uur tot 03.00 uur, alle dagen van de week (met uitzondering van 4 mei, van 06:00 uur tot 19:00 uur) en het verzoek om vergoeding van de proceskosten toe te kennen, ter hoogte van het bedrag van € 1002, -.

OF

het advies van de bezwaaradviescommissie over te nemen, behalve voor zover het betreft de overwegingen omtrent de openbare orde en de proceskostenvergoeding (4.4 tot en met 4.9 van het advies) en daarvoor in de plaats te stellen de overwegingen van het contrair advies van de portefeuillehouder; het bezwaar ongegrond te verklaren; het bestreden besluit in stand te laten en het verzoek om vergoeding van de proceskosten af te wijzen.

Bestuurlijke achtergrond

^{5.1, 2, e} 5.1, 2, e ^{5.1, 2, e} 5.1, 2, e (jr) en ^{5.1, 2, e} 5.1, 2, e exploiteren sinds 1 januari 1989 Rene's Croissanterie (hierna: bezwaarde), thans gevestigd aan de Damstraat 20 te Amsterdam. Bezwaarde verkoopt voor directe consumptie geschikte etenswaren en alcoholvrije dranken.

Ten behoeve van de winkel aan de Damstraat 20 is meerdere malen een ontheffing verleend van de Winkeltijdenwet. Op 25 juli 2007 hebben ^{5.1, 2, e} 5.1, 2, e en (onder andere) de heer ^{5.1, 2, e} 5.1, 2, e gesproken over de ontheffing van de Winkeltijdenwet en de functie van het bedrijf. Gebleken was namelijk dat op dit pand een horeca 4 bestemming rustte en bezwaarde naast de ontheffing van de Winkeltijdenwet tevens over een exploitatievergunning voor een horecabedrijf beschikte. Een (kort) verslag van dit gesprek alsmede een aantal afspraken, zijn opgenomen in de brief van 2 augustus 2007. Daarin staat dat bezwaarde er geen bezwaar tegen heeft *wanneer de functie 'horeca IV toegestaan op de eerste bouwlaag' in het bestemmingsplan Burgwallen wordt gewijzigd in 'gemengde doeleinden'*. ^{5.1, 2, e} 5.1, 2, e heeft deze brief op 3 augustus 2007 voor akkoord getekend.

Op 22 september 2017 heeft bezwaarde verzocht om de ontheffing van de Winkeltijdenwet te verlengen. De voorgaande ontheffing was verleend met het besluit van 12 december 2012 en gaf toestemming om de winkel tot 1 december 2017 alle dagen van de week van 06.00 uur tot 03.00 uur te openen.

Met het besluit van 27 maart 2018 (hierna: het bestreden besluit) heeft u de ontheffing verleend tot 1 december 2018 en geweigerd een ontheffing te verlenen voor de duur van 5 jaar. Daaraan heeft u ten grondslag gelegd dat het college een ontheffing kan weigeren indien naar zijn oordeel de uitoefening van detailhandel, zoals bedoeld in artikel 2, tweede lid, van de Winkeltijdenwet, gevaar zal opleveren voor de openbare orde of veiligheid, dan wel het woon- en leefklimaat ter plaatse op ontoelaatbare wijze nadelig beïnvloed. Daarvan is sprake. Bezwaarde richt zich in de avond- en nachturen vooral op die bezoeker, die overlast veroorzaakt en niet op de buurtbewoners of werkenden uit de buurt. Het inperken tot reguliere winkeltijden zal ervoor zorgen dat het aanbod van fastfood wordt verminderd en dus minder mensen zich zullen ophouden in de Damstraat. De belangenafweging in deze is dat het verminderen van grote groepen personen, die het woon- en leefklimaat op de Wallen en ook in de Damstraat negatief beïnvloeden, van groter belang wordt geacht dan het individuele belang van bezwaarde als ondernemer.

Hiertegen heeft mr. ^{5.1, 2, e} 5.1, 2, e (hierna: gemachtigde) namens Rene's Croissanterie, vertegenwoordigd door ^{5.1, 2, e} 5.1, 2, e ^{5.1, 2, e} 5.1, 2, e (jr) en ^{5.1, 2, e} 5.1, 2, e met de brief van 20 april 2018 tijdig en gemotiveerd bezwaar gemaakt. Bezwaarde heeft onder andere aangevoerd dat u zonder nadere objectieve onderbouwing heeft gesteld dat de druk in het Wallengebied zodanig hoog is, dat verruiming van de openingstijden een averechts effect zal hebben op de beheersing van de openbare orde. Vervolgens heeft op 7 juni 2018 een hoorzitting plaatsgevonden.

Op 13 juni 2018 heeft de bezwaaradviescommissie (hierna: commissie) gesproken met de heer ^{5.1, 2, e} 5.1, 2, e ^{5.1, 2, e} 5.1, 2, e werkzaam bij de gemeente Amsterdam. Dit gesprek heeft plaats gevonden naar aanleiding van hetgeen tijdens de hoorzitting van 7 juni 2018 aan de orde is geweest. Van dit gesprek is een verslag (van 12 juli 2018) gemaakt. Hierop heeft de gemachtigde van bezwaarde met de brief van 2 augustus 2018 gereageerd.

Op 3 oktober 2018 heeft de bezwaaradviescommissie advies uitgebracht.

Nadien heeft de vakafdeling met het e-mailbericht van 5 november 2018, desgevraagd door bezwaarde, in afwachting van de beslissing op bezwaar, de ontheffing verlengd tot 2 januari 2019.

Op 6 november 2018 heeft de portefeuillehouder een contrair advies uitgebracht.

Het advies van de bezwaaradviescommissie

Met het advies van 3 oktober 2018 heeft de bezwaaradviescommissie u geadviseerd om u om het bezwaar gegrond te verklaren, het bestreden besluit te herroepen; aan bezwaarde een ontheffing van de Winkeltijdenwet te verlenen voor de duur van 5 jaar, met openingstijden van 06:00 uur tot 03.00 uur, alle dagen van de week (met uitzondering van 4 mei, van 06:00 uur tot 19:00 uur) en tot slot het verzoek om vergoeding van de proceskosten toe te kennen, ter hoogte van het bedrag van € 1002,-. De commissie is allereerst van oordeel dat uit de brief van 2 augustus 2007 niet volgt dat het bestuur heeft toegezegd, dan wel het vertrouwen heeft gewekt dat bezwaarde blijvend zou kunnen beschikken over een ontheffing van de Winkeltijdenwet. Wel is volgens de commissie is onvoldoende onderbouwd dat de winkel van bezwaarde een (extra) bijdrage van betekenis levert aan de risico's op de verstoring van de openbare orde of veiligheid of de aantasting van het woon- en leefklimaat ter plaatse. De commissie acht het rapport van de politie geen toereikende basis voor de weigering van de gevraagde ontheffing. Daarom adviseert de commissie u de ontheffing te verlenen voor de duur van 5 jaar. De commissie ziet geen aanleiding om te adviseren om een ontheffing voor onbepaalde tijd te verlenen, omdat sprake is van een dwingende reden van algemeen belang zoals bedoeld in artikel 11, eerste lid, onder c, van de Dienstenrichtlijn.

Het contrair advies van de portefeuillehouder

Met het contrair advies van 6 november 2018 heeft de portefeuillehouder u geadviseerd om het advies van de bezwaarschriftencommissie over te nemen behalve voor zover het betreft de overwegingen omtrent de openbare orde en de proceskostenvergoeding (4.4. tot en met 4.9 van het advies) en daarvoor in de plaats te stellen de overwegingen van dit contrair advies; het bezwaarschrift ongegrond te verklaren; het bestreden besluit te handhaven en het verzoek om proceskostenvergoeding af te wijzen. De portefeuillehouder is van mening dat er nu al voldoende gronden zijn om te concluderen dat de openbare orde c.q. het woon- en leefklimaat nadelig wordt beïnvloed, misschien niet door deze winkel specifiek, maar wel in het algemeen, door de aard van de zaak (zie de punten 1 tot en met 11 van het contrair advies).

juridische risico's

In geval van een beroepsprocedure, volgend op een eventueel akkoord gaan met het contrair advies, is er een kans dat het beroep gegrond wordt verklaard.

Adviezen

Intern (binnen gemeente) n.v.t.

Extern (buiten gemeente) n.v.t.

(Uitkomsten) inspraak en/of maatschappelijk overleg

n.v.t.

Behandeling in voorbereidende commissie

n.v.t.

Datum van behandeling in college B&W en/of gemeenteraad

n.v.t.

Financiële paragraaf

Zijn er financiële risico's en zo ja, hoe worden deze beheerst?

Geheimhouding

n.v.t.

Publiciteit/communicatie

Intern

n.v.t.

Extern

Besluitbrief en de stukken 1 tot en met 5, zoals hieronder genoemd, worden naar bezwaarde gestuurd.

Stukken

Meegezonden

1. Advies bezwaarschriftencommissie van 3 oktober 2018
2. Contrair advies van de portefeuillehouder van 6 november 2018
3. Verslag van de hoorzitting, ondertekend op 3 oktober 2018
4. Pleitnota toelichter, overgelegd op de hoorzitting
5. Rapport van de politie van 3 maart 2018

Ter inzage gelegd

n.v.t.

Behandelend ambtenaar

5.1, 2, e 5.1, 2, e 5.1, 2, e Juridisch Bureau, 5.1, 2, e 5.1, 2, e @amsterdam.nl

Beslissing van het dagelijks bestuur

Paraaf afdelingshoofd	Paraaf Portefeuillehouder

