



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

5.1, 5

5.1, 5

1012 KZ Amsterdam

Datum 17 september 2024
Ons kenmerk Z2024-022409
Behandeld door 5.1, 2, e Toezicht & Handhaving, telnr. 5.1, 2, e 5.1, 2, e @amsterdam.nl
Onderwerp Besluit opleggen voor het overtreden van de Alcoholwet, de Algemene plaatselijke verordening en uw exploitatievergunning: één week één uur eerder dicht

Geachte directie,

U exploiteert een horecabedrijf met een terras op het adres 5.1, 5 te Amsterdam onder de naam 5.1, 5. Geconstateerd is dat u heeft gehandeld in strijd met de Alcoholwet, de Algemene plaatselijke verordening en in strijd met uw exploitatievergunning.

Constatering

Op 3 augustus 2024 omstreeks 17:54 uur heeft er een controle van uw horecabedrijf plaatsgevonden door toezichthouders van de gemeente Amsterdam. Tijdens deze controle zagen de toezichthouders dat voor uw horecabedrijf twee marktkramen en een koelkast op de openbare ruimte stonden.

Op de kraam aan de linkerkzijde van uw horecabedrijf lagen er naast plastic bekers en sap ook aangebroken flessen sterke drank. De toezichthouders constateerden op de etiketten van de verpakkingen onder andere de volgende aanduidingen en vermeldingen:

"Bacardi, 1L, 37,5% vol";

"Malibu, 1L, 21% vol";

"Baileys, 1L, 17% vol".

Naast de sterke drank stonden er ook blikjes bier en flesjes wijn. Bij nadere beschouwing van de etiketten van deze verpakkingen zagen de toezichthouders onder andere de volgende aanduidingen en vermeldingen staan: "Heineken, 33cl, 5% vol."

Op de kraam aan de rechterzijde stond een bakplaat voor poffertjes, papieren bordjes en er lag een prijslijst. Naast de kraam aan de rechterzijde van uw horecabedrijf stond een grote koelkast met diverse frisdranken en ook blikjes bier en flesjes wijn. Op de etiketten van deze alcoholische dranken stond onder andere de volgende aanduidingen en vermeldingen: "Heineken, 33cl, 5% vol."

Wet- en regelgeving en overtredingen

Overtredingen met betrekking tot de Alcoholwet

Uit het vorenstaande volgt dat u de volgende overtredingen heeft begaan.

Artikel 12 lid 1 van de Alcoholwet luidt: "het is verboden alcoholhoudende drank te verstrekken voor gebruik ter plaatse anders dan in een in de vergunning vermelde horecalokaliteit of anders dan op een in de vergunning vermeld terras, tenzij het betreft het vanuit zodanige lokaliteit afleveren van alcoholhoudende drank op bestelling in hotelkamers ingericht voor nachtverblijf of het verstrekken van alcoholhoudende drank door het in dergelijke hotelkamers beschikbaar te stellen". Dit betekent dat het verstrekken van alcoholhoudende drank voor gebruik ter plaatse uitsluitend mag geschieden in uw horecalokaliteit en daarbij horende terras die in de vergunning zijn vermeld. Het is dus niet toegestaan om alcoholhoudende drank op de stoep voor uw horecabedrijf, wat geen onderdeel is van uw horecalokaliteit, te verstrekken voor gebruik ter plaatse en zeker niet om mee te geven aan vertrekkende bezoekers.

Artikel 12 lid 2 van de Alcoholwet luidt: "het is verboden sterke drank te verstrekken voor gebruik elders dan ter plaatse anders dan in een slijtlokaliteit die in de vergunning is vermeld". Dit betekent dat verkoop van sterke drank vanuit een slijtlokaliteit dient plaats te vinden. Daarmee is het verstrekken van sterke drank elders dan in een slijtlokaliteit niet mogelijk. U heeft een vergunning voor een alcoholverstrekking horecabedrijf met terras en geen vergunning voor een slijtlokaliteit, daarom is het u verboden om sterke drank te verstrekken voor gebruik elders. Daarmee overtreedt u artikel 12 lid 2 van de Alcoholwet.

Artikel 13 lid 1 van de Alcoholwet luidt: "het is verboden in een horecalokaliteit of op een terras alcoholhoudende drank te verstrekken voor gebruik elders dan ter plaatse". Dit artikel betekent dat u als horecaondernemer erop moet toezien dat een bezoeker waaraan alcoholhoudende drank is verstrekt, deze drank niet meeneemt naar een bestemming buiten de horecalokaliteit. U heeft een alcoholverstrekking horecabedrijf met terras, het vergunde terras bevindt zich aan de Watersteeg. Dit betekent dat de stoep voor uw horecabedrijf aan het Rokin, waar de kramen stonden, niet tot uw horecalokaliteit hoort. Doordat uw bezoekers alcoholische dranken buiten uw horecalokaliteit konden kopen en nuttigen, overtreedt u de voornoemde artikelen.

Artikel 18 van de Alcoholwet

In artikel 18 wordt onder andere de verstrekking aan particulieren van zwakalcoholhoudende drank voor gebruik elders dan ter plaatse – naast de verkoop in het slijtersbedrijf – beperkt tot een drietal typen bedrijven: levensmiddelbedrijven, warenhuizen en cafetaria's. Uw horecabedrijf valt niet onder de voornoemde vrijgestelde bedrijven. Daarmee overtreedt u artikel 18 van de Alcoholwet.

Artikel 20 lid 3 van de Alcoholwet

Artikel 20 geeft regels aan ondernemers ten aanzien van kopers van alcoholhoudende drank. Onder meer stelt het leeftijdsgrenzen, de controle op die leeftijdsgrenzen, een verbod op wederverstrekking en het verbod om een persoon die in kennelijke staat van dronkenschap of onder invloed van andere psychotrope stoffen verkeert toe te laten in een horeca- of slijtlokaliteit.

Artikel 20 lid 3 stelt dat bij de voor het publiek bestemde toegang tot een horecalokaliteit, een slijtlokaliteit, een detailhandel of een vervoermiddel waarin alcoholhoudende drank wordt verstrekt, duidelijk zichtbaar en goed leesbaar moet worden aangegeven welke leeftijdsgrens of leeftijdsgrenzen gelden. Bij de kramen was er geen duidelijke zichtbare leeftijdsgrensaanduiding aangegeven. Daarmee overtreedt u artikel 20 lid 3 van de alcoholwet.

Artikel 35 van de Alcoholwet

Artikel 35 van de Alcoholwet maakt het mogelijk dat de burgemeester voor tijdelijke periode ontheffing kan verlenen van het verbod zonder vergunning een horecabedrijf uit te oefenen ten behoeve van een gelegenheid van zeer tijdelijke aard. Voor het verstrekken van zwak alcoholhoudende dranken aan de zijde van het Rokin voor uw horecabedrijf heeft u een ontheffingsvergunning nodig krachtens artikel 35 van de Alcoholwet. Dit is omdat deze locatie niet valt onder uw horecalokaliteit. U heeft deze ontheffingsvergunning niet aangevraagd. Al had u deze ontheffing, dan zou u alleen zwak-alcoholhoudende dranken mogen verstrekken en geen sterke alcoholhoudende dranken.

Overtredingen met betrekking tot uw exploitatievergunning

Op grond van artikel 1.6 van de Algemene plaatselijke verordening bent u gehouden om u aan de vergunning en de daaraan verbonden voorschriften en beperkingen te houden. Uit het vorenstaande volgt dat u zich niet aan alle voorschriften van uw exploitatievergunning heeft gehouden.

U handelde in strijd met uw exploitatievergunning waarin staat bij ongebouwd terras vergunningsvoorschrift 1: het terras mag uitsluitend worden geplaatst zoals is aangegeven op de terrastekening die bij deze vergunning hoort. Buiten de afmetingen en locatie zoals aangegeven op de tekening mag geen terrasmeubilair staan en mogen uw bezoekers geen consumpties gebruiken. Uw terrasvergunning is verleend aan de Watersteeg en niet aan het Rokin. U mag daarom geen meubilair buiten de vergunde terrasgrenzen neerzetten.

Vergunningsvoorschrift 5 bij ongebouwd terras: op het terras mogen uitsluitend stoelen, tafels, banken, parasols en zijschotten staan. Kramen en een koelkast vallen hier niet onder. Daarmee handelde u ook in strijd met uw exploitatievergunning. Deze objecten mogen dus niet op uw terras staan en ook niet in de openbare ruimte op een locatie waar u geen terrasvergunning voor heeft.

In uw exploitatievergunning onder voorschrift 7 bij ongebouwd terras staat dat u geen sterke drank mag verkopen of in voorraad hebben. Door sterke dranken op één van de kramen en/of in een koelkast in voorraad te hebben voor verkoop handelde u ook in strijd met uw exploitatievergunning.

Daarnaast is in uw exploitatievergunning bij ongebouwd terras vergunningsvoorschrift 12 opgenomen dat het verboden is etenswaren en/of dranken op het terras op te slaan of te bereiden. Geconstateerd is dat er op de linkerkraam smoothies en cocktails werden voorbereid en op de rechterkraam voedsel werd voorbereid. Daarmee handelde u ook in strijd met bovenstaande voorschriften uit uw exploitatievergunning.

Opleggen van een maatwerksanctie door cumulatie van overtredingen

Voor de handhaving van de exploitatievergunning en de Alcoholwet is de Handhavingsstrategie horeca en slijterijen van toepassing. Voor specifieke overtredingen zijn specifieke stappenplannen vastgesteld. Dat is bijvoorbeeld het geval bij het niet aanwezig zijn van een leidinggevende. Uit de handhavingsstrategie volgt ook dat in bepaalde gevallen van de stappenplannen afgeweken kan worden en dat in plaats daarvan een maatwerk kan worden toegepast. Dit is bijvoorbeeld het geval bij cumulatie van overtredingen en in het geval van verzwarende omstandigheden.

In de brief van 29 augustus 2024 (het voornemen) heb ik u gemeld dat ik van oordeel ben dat in dit geval sprake is van een cumulatie van overtredingen. Omdat u meerdere handelingen verricht had zonder de benodigde ontheffing en/of vergunning. Ten eerste omdat u zonder toestemming twee kramen had opgesteld in de openbare ruimte aan het 5.1, 5 wat niet tot uw horecalokaliteit behoort, daarmee heeft u op 3 augustus 2024 onrechtmatig gebruik gemaakt van de openbare ruimte. U en uw leidinggevenden c.q. personeel hadden beter moeten weten dat u alleen terras aan de 5.1, 5 mag exploiteren en niet aan het 5.1, 5. Verder heeft u geen melding en/of toestemming gevraagd om op 3 augustus aan het 5.1, 5 kramen op te stellen. Ten tweede omdat u zonder de benodigde ontheffing zwak-alcoholhoudende dranken op de kramen en in een buiten geplaatste koelkast op de openbare ruimte in voorraad had opgeslagen en voor wederverstrekking stonden uitgesteld. Ten derde omdat u het verbod om etenswaren en sterke alcoholhoudende dranken op het terras op te slaan of te bereiden uit uw exploitatievergunning niet hebt nageleefd.

Voornemen

Bij brief van 29 augustus 2024 heb ik u op de hoogte gesteld van het voornemen om een maatwerkbesluit op te leggen van één week één uur eerder dicht. In deze brief werd u de mogelijkheid geboden om hierover uw zienswijze kenbaar te maken. Van deze mogelijkheid heeft u gebruik gemaakt. Op 30 augustus 2024 heeft dhr. 5.1, 2, e namens 5.1, 5 c.q. 5.1, 5 5.1, 5 via de mail een zienswijze verzonden.

Zienswijze:

U geeft aan begrip te hebben en respecteert de behandeling van de situatie. Ook geeft u uw waardering aan, voor het zorgvuldige werk. U biedt uw verontschuldigingen aan voor de ontstane situatie. U geeft aan dat u groot belang hecht aan het naleven van de wet- en regelgeving en het behouden van een goede relatie met de gemeente. U stelt dat de geconstateerde overtredingen niet opzettelijk zijn begaan en dat u in de veronderstelling verkeerde dat tijdens de evenementen zoals de Gay Pride en Koningsdag de betreffende activiteiten waren toegestaan, mede gebaseerd op de praktijk van eerdere jaren door andere exploitanten en particulieren. Hoewel u begrijpt dat regels strikt moeten worden nageleefd, acht u de voorgestelde maatregel om uw horecabedrijf gedurende één week een uur eerder te sluiten disproportioneel. U gelooft dat deze kwestie effectiever kan worden opgelost door middel van een constructief gesprek, waarin u de situatie kunt verduidelijken en gezamenlijk kunnen vaststellen wat wel en niet is toegestaan tijdens dergelijke bijzondere dagen. Dit zou ons in staat stellen om misverstanden op te helderen en samen te werken aan een preventief plan om toekomstige overtredingen te voorkomen. U geeft aan open te staan voor een gesprek op korte termijn en hoopt gezamenlijk tot een oplossing te kunnen komen die recht zou doen aan de situatie en verdere escalatie voorkomt. U biedt nogmaals u excuses aan voor de ontstane situatie en bedankt voor begrip.

Reactie op zienswijze:

Op 3 augustus 2024 heeft u meerdere handelingen verricht in strijd met de Alcoholwet en de voorschriften uit uw exploitatievergunning. Hiervoor hebben wij geen toestemming gegeven. Zonder de benodigde ontheffing en/of vergunning heeft u met voorbereiding twee kramen opgesteld in de openbare ruimte aan het 5.1, 5 wat niet tot uw horecalokaliteit behoort, daarmee heeft u op 3 augustus 2024 onrechtmatig gebruik gemaakt van de openbare ruimte. Verder heeft u zonder de benodigde ontheffing zwak-alcoholhoudende dranken op de kramen en in een buiten geplaatste koelkast op de openbare ruimte in voorraad opgeslagen en voor wederverstrekking uitgesteld. Tevens heeft u het verbod om etenswaren en sterke alcoholhoudende dranken op het terras op te slaan of te bereiden uit uw exploitatievergunning niet nageleefd. Er stonden op één van de kramen sterke dranken. U heeft geen vergunning voor een slijtersbedrijf/slijtlokaliteit. Bij een overtreding van art 12 lid 2 Alcoholwet kan een bestuurlijke boete van €1565 worden opgelegd zoals benoemd in bijlage I van het Alcoholbesluit. Voor nu zie ik af van het opleggen van een bestuurlijke boete voor de overtreding ten aanzien van de sterke drank. Echter, de volgende keer dat geconstateerd wordt dat u sterke drank vanuit uw winkel verstrekt en/of aanwezig heeft zal ook hiervoor een sanctie worden opgelegd. Met uw handelen op 3 augustus 2024 is er sprake van een excessieve situatie, omdat u een cumulatie van overtredingen heeft begaan. De overtredingen op 3 augustus 2024 rechtvaardigen dit maatwerkbesluit.

Uw zienswijze komt er in essentie op neer dat u van mening bent dat het opleggen van stap 1 in uw geval onevenredig zou zijn, omdat er sprake zou zijn van onopzettelijkheid van uw handelen. U stelt dat u in de veronderstelling verkeert dat tijdens het evenement, de Gay Pride, de betreffende activiteiten waren toegestaan. U stelt dat dit de afgelopen jaren de praktijk zou zijn van exploitanten en particulieren. Uw argument dat u niet goed wist wat wel en niet mag is voor uw eigen rekening en risico. Het is immers uw verantwoordelijkheid als ondernemer om te weten wat u wel en niet mag in uw horecabedrijf. Mocht er bij u onduidelijkheid hebben bestaan over het al dan niet exploiteren van uw terras en/of horecabedrijf, dan had het op uw weg gelegen om u hierover te laten informeren. Dit had u vooraf aan uw handelen dienen te doen en niet achteraf nadat de overtredingen zijn geconstateerd. Ik begrijp dat stap 1 persoonlijke en financiële gevolgen hebben voor u als beginnend ondernemer. Echter zijn dit geen bijzondere omstandigheden om van het opleggen van de stap af te zien. Van u mag worden verwacht dat u op de hoogte bent van de wet- en regelgeving inzake uw horecabedrijf. Dit is geen reden om aan te nemen dat er geen verwijtbaarheid is.

Volgens vaste rechtspraak bestaat voor het bestuursorgaan (lees: de gemeente) een zogenoemde beginselplicht tot handhaving. Dit houdt in dat het bestuursorgaan, indien bevoegd, gehouden is bij een geconstateerde overtreding handhavend op te treden, tenzij daar op grond van bijzondere omstandigheden van moet worden afgezien. Dit kan zich voordoen als er een concreet zicht op legalisering van de overtreding bestaat of als handhavend optreden in de gegeven situatie zodanig onevenredig is dat van handhaving moet worden afgezien. Er bestaat vanzelfsprekend geen concreet zicht op legalisatie van uw overtreding. Dat u herhaling van de overtreding wilt voorkomen is goed, maar is geen reden om van handhaving af te zien. Het is immers uw verantwoordelijkheid om ervoor te zorgen dat uw horecabedrijf binnen de wettelijke kaders wordt geëxploiteerd. Verder ben ik gelet op bovenstaande van oordeel dat het algemeen belang van het handhaven van wettelijke regels zwaarder weegt dan uw individuele belang.

Na afweging van alle relevante omstandigheden en belangen is mij niet gebleken dat er andere bijzondere omstandigheden bestaan die mij van handhavend optreden moeten doen afzien. Kortom, van onevenredigheid is dus geen sprake. Uw zienswijze leidt er daarom niet toe dat ik thans een ander standpunt inneem.

Besluit één week één uur eerder dicht (stap 1):

Gelet op het bovenstaande leg ik u stap 1 van Categorie II van het handavingsstappenplan op. Dat houdt in dat ik, op grond van art. 3.24 aanhef en onder a en artikel 3.12 van de APV, uw exploitatievergunning wijzig, in die zin dat uw horecabedrijf **in de week van maandag 23 september 2024 vanaf 07.00 uur tot en met zondag 29 september 2024** doordeweeks om 00.00 uur gesloten moet zijn en in het weekend om 01.00 uur.

De verjaringstermijn van het stappenplan is één jaar. Dit betekent dat als u de overtreding binnen een jaar nogmaals begaat, de volgende stap (stap 2) van het stappenplan van toepassing wordt, te weten het intrekken van uw exploitatievergunning voor de duur van één week. Als er een jaar verstreken is zonder dat u dezelfde overtreding nogmaals heeft begaan, begint u in principe met een schone lei (bij een excessieve situatie of in geval van maatwerk en/of cumulatie van overtredingen kan dit anders zijn).

Hoogachtend,
de Burgemeester van Amsterdam, namens deze,
Teammanager Procesuitvoering

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.