

Aan Provinciale Staten

ONDERWERP	Klachtenregeling aanbesteden provincie Utrecht 2023	TELEFOONNUMMER	+31652769808
		E-MAILADRES	maarten.rauws@provincie-utrecht.nl
DATUM	28-11-2023	DOMEIN/OPGAVE	BDV
DOCUMENTNUMMER	UTSP-238969750-1349	TEAM	IJS
VAN	Maarten Rauws	PORTEFEUILLEHOUDER	Bakker

BIJLAGE Klachtenregeling aanbesteden provincie Utrecht 2023

Geachte dames en heren,

#### **Essentie / samenvatting:**

In 2022 heeft het Rijk de nieuwe handreiking “Klachtafhandeling bij aanbesteden” gepubliceerd. De huidige regeling van de provincie Utrecht, opgesteld en uitgevoerd in P4-midden verband (Het P4 Midden bestaat uit de provincies Flevoland, Noord-Holland, Utrecht en Zuid-Holland), sluit hier grotendeels al op aan, maar bevat onder meer niet de in beginsel verplichte opschorting van de aanbestedingsprocedure. Deze opschorting in de meest recente handreiking is één van de grootste wijzigingen ten opzichte van een jaren eerder door het Rijk gepubliceerd richtsnoer ‘Klachtafhandeling bij aanbesteden’. Tegelijkertijd speelt op het moment ook de herziening van de Aanbestedingswet op het gebied van de rechtsbescherming, waaronder de klachtafhandeling. Hoewel nog niet duidelijk is hoe deze wijzigingen er definitief uit komen te zien, is het waarschijnlijk dat opschorting van de aanbestedingsprocedure bij klachten verplicht gaat worden. Nu het traject van wetwijziging nog geruime tijd kan duren, het ministerie van Economische Zaken verwacht de inwerkingtreding van de wet ergens in 2025, is het raadzaam om daar niet langer op te wachten en in aansluiting bij bovengenoemde handreiking ondernemers nu al een ruimere rechtsbescherming te bieden. De aangeboden klachtenregeling is in interprovinciaal verband opgesteld met het doel als provincies zoveel mogelijk uniform op te treden naar ondernemers bij klachtafhandeling. Dit om een lappendeken van regels voor ondernemers te voorkomen.

#### **Inleiding:**

In 2013 heeft de provincie Utrecht haar eerste klachtenloket bij aanbesteden opgericht en de bijbehorende klachtenregeling vastgesteld. In 2017 heeft deze regeling een update gehad in P4-verband, welke regeling (vastgesteld door GS op 7 november 2017) tot op heden wordt gebruikt. In interprovinciaal verband is dit jaar een gemeenschappelijke regeling opgesteld die ziet op de behandeling van klachten van ondernemers of hun branchevertegenwoordigers over aanbestedingen van de provincies. Deze regeling is nu voorgelegd aan Gedeputeerde Staten ter vervanging van de huidige klachtenregeling.

De provincie geeft middels overheidsopdrachten veel publiek geld uit. Het is niet alleen van belang dat dit geld nuttig wordt besteed, maar ook dat de keuze voor de ondernemer die de opdracht krijgt op een objectieve, proportionele en transparante wijze plaatsvindt. Ondernemers kunnen bij aanbestedingen van de provincie Utrecht

van mening zijn dat er (procedurele) fouten zijn gemaakt en dat zij daardoor ten onrechte zijn uitgesloten van deelname aan de procedure of ten onrechte de opdracht niet gegund gekregen hebben. Het klachtenloket van de provincie Utrecht ('klachtenmeldpunt' in de huidige regeling) biedt aan die ondernemers een onafhankelijke, laagdrempelige en gratis wijze van klachtafhandeling. De gedachte hierachter is dat hiermee een onnodige gang naar de rechter kan worden voorkomen. Als de provincie een fout heeft gemaakt kan zij deze nog herstellen, als de ondernemer zelf een fout heeft gemaakt kan hij de afweging maken of een gang naar de rechter (met extra kosten voor zowel de ondernemer als de provincie en een grote vertraging van de aanbestedingsprocedure en voor de ondernemers die daaraan deelnemen) nog wel aan de orde is.

Een ander belangrijk aspect bij de afdoening van klachten is het leeraspect. Als de provincie een fout heeft gemaakt en het klachtenloket gemotiveerd aangeeft in welke zin de provincie onjuist gehandeld heeft in een aanbestedingsprocedure, dan kan de provincie daar een volgende keer rekening mee houden. In de nieuwe klachtenregeling is de verplichte evaluatie van de in een kalenderjaar ingediende klachten expliciet opgenomen. Daarbij is tevens de verplichting opgenomen jaarlijks van deze klachten, de afhandeling daarvan en wat de provincie van die klachten heeft geleerd, verslag te doen aan Provinciale Staten. Hiermee geeft de provincie gevolg aan een good practice die in de vorige jaar door het Rijk gepubliceerde handreiking 'Klachtafhandeling bij aanbesteden' is opgenomen. Begin 2024 zal de provincie Provinciale Staten ter informatie een rapportage aanbieden over de klachtafhandeling over 2023.

De nieuwe regeling biedt over het geheel genomen meer bescherming aan ondernemers dan de huidige. Eén van de belangrijkste wijzigingen hierbij is de al genoemde verplichte opschorting van de aanbestedingsprocedure in het geval van een (ontvankelijke) klacht. Hoewel de provincie Utrecht sinds 2013 zonder uitzondering de aanbestedingsprocedures onverplicht heeft opgeschort bij ontvankelijke klachten, was dit formeel niet geregeld. Dat is het nu wel. De nieuwe regeling is daarnaast duidelijker over de termijnen die gelden voor het indienen van klachten door ondernemers en bedenktijd na afhandeling van de klacht voor ondernemers. Waar tot op heden door het klachtenmeldpunt het advies over de klacht enkel aan de provincie Utrecht werd gestuurd (die dat vervolgens na het beslissen op de klacht doorstuurde naar de klager), zal in de nieuwe situatie na behandeling van de klacht het advies gelijktijdig naar de provincie en de klager worden gestuurd. Tot slot kunnen ondernemers onder de nieuwe regeling ook klagen over opdrachten die al definitief zijn gegund, in de situaties dat er middels een onjuiste procedure, of zelfs geheel niet, is aanbesteed door de provincie Utrecht.

Wij bieden u deze regeling ter informatie aan.

#### **Vervolgprocedure / voortgang:**

De nieuwe klachtenregeling zal na inwerkingtreding op 1 januari 2024 standaard worden opgenomen in elke nieuwe aanbesteding van de provincie Utrecht. De huidige regeling zal per dezelfde datum worden ingetrokken. Van het bestaan van deze nieuwe klachtenregeling, en de organisatorische consequenties, zal voor wat betreft de ambtelijke organisatie melding worden gedaan via het Intranet van de provincie Utrecht. Daarnaast zal voor ondernemers op de inkooppagina van de externe provinciale website een bericht verschijnen, inclusief de nieuwe klachtenregeling.

Gedeputeerde Staten van Utrecht,

Voorzitter,  
mr. J.H. Oosters

Secretaris,  
mr. drs. A.G. Knol-van Leeuwen