

# **praktijkvraag**

## **Voorrang richtlijn of Bao?**

### **Vraag**

Stel: onze provincie vindt een strijdigheid tussen het besluit aanbestedingsregels voor overheidsopdrachten (Bao) en de Europese aanbestedingsrichtlijn werken, leveringen en diensten (2004/18/EG). Wat heeft dan voorrang: de Nederlandse of de Europese aanbestedingsregels?

### **Antwoord**

Een (aanbestedings)richtlijn bevat voor de lidstaten een opdracht tot aanpassing van het nationale recht in de door de richtlijn aangegeven zin, waardoor de verschillende wetgevingen van de lidstaten onderling op elkaar worden afgestemd.

Op de lidstaten rust de verplichting de door de richtlijn gewenste resultaten in de nationale rechtsorde te verwezenlijken (artikel 10 juncto 249 EG-Verdrag). Het vastleggen van de in de richtlijn gewaarborgde rechten en verplichtingen (ook wel 'omzetting' genoemd) is daarbij een zeer belangrijk element.

Veel decentrale overheden denken zich te kunnen verschuilen achter de wetgevingsverplichtingen van de centrale overheid. Deze neutrale houding is echter gevaarlijk! In de Constanzo-uitspraak is namelijk uitgemaakt dat decentrale overheidsinstanties in sommige gevallen ook gehouden zijn om richtlijnbevestigingen toe te passen wanneer deze niet correct (of tijdig) zijn omgezet. In de Constanzo-zaak was de voorganger van de huidige aanbestedingsrichtlijn (werken) aan de orde. Deze richtlijn was destijds niet correct omgezet in Italiaanse wetgeving.

Juist deze zelfstandige houding ten aanzien van Europese (aanbestedings)regelgeving vereist een grondige kennis van de richtlijn. Het Hof van Justitie heeft in de loop van de tijd heeft ontwikkeld om het 'nuttig effect' van een richtlijn te effectueren. Kort maar goed dienen decentrale overheden als gevolg hiervan de nationale wetgeving te interpreteren in het licht van de bepalingen van aanbestedingsrichtlijn. In feite worden daarmee de Europese en nationale regelgeving alsnog verzoend: er is geen sprake meer van strijdigheid.

#### **Reacties en disclaimer:**

Van de informatie in dit document mag onbeperkt gebruik worden gemaakt, mits de bron wordt vermeld. Opmerkingen over de inhoud en suggesties voor aanvullingen zijn van harte welkom op [info@europadecentraal.nl](mailto:info@europadecentraal.nl). Aan dit document is de grootst mogelijke zorg besteed, maar Europa decentraal kan niet instaan voor de juistheid van de informatie en aanvaardt geen aansprakelijkheid voor mogelijke vervolgschade door het gebruik ervan.