

“Development Zones for Wind Energy (ZDE) in France”

“Entwicklungszonen für Windenergie (ZDE) in Frankreich”

V. Fröding, Gide Loyrette Nouel A.A.R.P.I



EXTERNAL ARTICLE

ENGLISH - DEUTSCH

Introduction

The law of February 10, 2000 on the Modernisation and Development of the Public Electricity Service (*loi relative à la modernisation et au développement du service public de l'électricité*)¹ implemented European Directive 2001/77/EC on the Promotion of Electricity Produced from Renewable Energy Sources in the Internal Electricity Market into French law. In accordance with Article 10 of the law, EDF and local electricity suppliers are required to purchase electricity generated by wind energy at a preferential feed-in tariff.

The law of July 13, 2005 Laying Down the Guidelines for Energy Policy (*loi de programme fixant les orientations de la politique énergétique - L.P.O.P.E.*)² has modified the legal framework of the power purchase obligation regime for wind energy. Pursuant to the previous legal framework, the power purchase obligation applied only to production sites with a power generating capacity of less than 12 MW, and for this purpose wind turbines were considered as belonging to the same site if they were controlled directly or indi-

Einleitung

Mit dem Gesetz vom 10. Februar 2000 zur “Modernisierung und Entwicklung der öffentlichen Stromversorgung” (*loi relative à la modernisation et au développement du service public de l'électricité*)¹ ist die europäische Richtlinie 2001/77/EG zur “Förderung der Stromerzeugung aus erneuerbaren Energiequellen im Elektrizitätsbinnenmarkt” ins französische Recht umgesetzt worden. Gemäß Artikel 10 des Gesetzes sind EDF und die lokalen Stromversorgungsunternehmen verpflichtet, den durch Windenergie erzeugten Strom zu einem bevorzugten Einspeisetarif abzunehmen.

Das Rahmengesetz “über die Leitlinien der Energiepolitik” (*loi de programme fixant les orientations de la politique énergétique - L.P.O.P.E.*)² vom 13. Juli 2005 hat die ursprünglichen Voraussetzungen für die Abnahmepflicht für Strom aus Windenergie grundlegend geändert. So durfte nach der früheren Gesetzeslage die maximale Produktionskapazität eines einzelnen Windparks 12 MW nicht übersteigen, wobei alle direkt oder indirekt durch denselben Strom-

¹ Law No. 2000-108, *Journal Officiel de la République Française* of 11 February 2000.

¹ Gesetz Nr. 2000-108, *Journal Officiel de la République Française* vom 11. Februar 2000.

² Framework law No. 2005-781, *Journal Officiel de la République Française* of 14 July 2005.

² Rahmengesetz Nr. 2005-781, *Journal Officiel de la République Française* vom 14. Juli 2005.

rectly by the same company and they were separated by a distance of less than 1,500 metres.

These conditions must no longer be met in order for new wind park projects to benefit from the power purchase obligation. However such conditions still apply to existing wind parks or wind park projects for which approvals have already been granted.

Pursuant to Article 10, as amended, in order to benefit from the power purchase obligation, a wind turbine now has to be erected within a **“Development Zone for Wind Energy”** (*Zone de développement de l'éolien - ZDE*) that has been created by an order issued by the relevant Prefect. This prefectural order also specifies a minimum and maximum production capacity for all wind turbines located in the ZDE.

I. ZDE: New Requirements for the Power Purchase Obligation

1. Scope of Application

The ZDE is an energy law decision required in order to benefit from the power purchase obligation which remains completely independent from authorisations pertaining to planning law, such as building permits. As a result, a building

³ Regulation No. 2001-410, *Journal Officiel de la République Française* of 12 May 2001.

³ Verordnung Nr. 2001-410, *Journal Officiel de la République Française* vom 12. Mai 2001.

produzenten betriebenen Windkraftanlagen, welche in einem Abstand von weniger als 1500 Meter von einander entfernt liegen, bei der Berechnung der 12 MW-Grenze mitberücksichtigt wurden. Diese Voraussetzung wurde durch die oben erwähnte Gesetzesnovelle abgeschafft. Für zu diesem Zeitpunkt bereits bestehende oder genehmigte Windparks sind die Beschränkung der Produktionskapazität auf 12 MW und die Abstandsregeln jedoch weiterhin anwendbar.

Um in den Genuss der Stromabnahmepflicht zu kommen, ist es gemäß des neu gefassten Artikels 10 nunmehr erforderlich, dass eine Windkraftanlage innerhalb einer sogenannten **“Entwicklungszone für Windenergie”** (*Zone de développement de l'éolien - ZDE*) errichtet wird, welche durch Erlass des zuständigen Präfekten ausgewiesen werden muss. In dem Erlass wird dabei eine minimale und maximale Produktionskapazität für die gesamten in einer ZDE befindlichen Anlagen festgelegt.

I. ZDE: Neue Voraussetzungen für die Stromabnahmepflicht

1. Anwendungsbereich

Bei der ZDE handelt es sich um eine energierechtliche Genehmigung, welche zwar Voraussetzung ist, um in den Genuss der Stromabnahmepflicht zu kommen, aber von anderen planungsrechtlichen Genehmigungsverfahren wie etwa der Baugenehmigung völlig unabhängig ist. Dies hat einerseits zur Folge, dass ein Baugenehmigungsantrag nicht mit

permit may not be denied on the ground that the plot of land for which such permit is requested is located outside a ZDE (such projects would not, however, be able to benefit from the preferential feed-in tariff). Likewise, wind park projects planned in an existing ZDE will not automatically be granted a building permit. The building permit application must comply with the rules and regulations set out by town planning and town planning law.

The ZDE regulations regarding the power purchase obligation apply to all onshore wind turbines. However, such regulation does not apply to wind park projects in areas that are not interconnected to the French mainland network (Corsica, the Overseas Departments (Martinique, Guadeloupe, La Réunion), Mayotte and Saint-Pierre et Miquelon). In these areas, the rules pertaining to the 12 MW threshold continue to apply, but there is also a possibility of setting up ZDEs in these areas with a different minimum and maximum threshold.

On the other hand, future offshore wind turbines will not be subject to ZDE rules and regulations. Nonetheless, planning law conditions pertaining to the development of offshore wind energy are to be simplified through the creation of a special planning instrument that is compatible with the specifics of the construction of offshore wind parks.

2. Power Purchase Obligation Certificate (*Certificat ouvrant droit à l'obligation d'achat - CODOA*)

2.1. The Decree of May 10, 2001³

In accordance with the decree of May 10, 2001, a power purchase obligation certificate (CODOA) is required. This certificate is issued, upon application, by the Prefect, i.e. by the relevant local regional office for industry, research and environment (*Direction régionale de l'industrie de la recherche et de l'environnement - DRIRE*). It is appended to the power purchase agreement (PPA). The decree has not yet been amended to take into account the new legal framework concerning the power purchase obligation. It continues to apply to wind parks subject to the 12 MW capacity threshold but does not apply to wind parks that are to be constructed within a ZDE.

Since the amendment to the decree of May 10, 2001 is still in the drafting stage, a transitional procedure has been implemented to confirm entitlement to the power purchase obligation.

2.2. Transitional Procedure: DRIRE - Letter of Confirmation

The relevant regional DRIRE authority will not issue a power purchase obligation certificate confirming entitlement to the power purchase obligation for wind parks that are to be constructed in ZDEs. Instead, the electricity producer sends to EDF, together with the application for a power purchase agreement, a copy of the Prefect's ZDE decision evidencing that the project is geographically located within a ZDE. EDF will then seek written confirmation from the appropriate local DRIRE that the envisaged wind park project complies with the requirements of the ZDE.

This letter of confirmation from the DRIRE must be appended to the power purchase agreement between the electric-

der Begründung abgewiesen werden kann, dass das Grundstück ausserhalb einer ZDE liegt (Solche Projekte würden jedoch nicht in den Genuss der erhöhten Einspeisevergütung kommen). Andererseits erhalten Projekte, die in einer bereits ausgewiesenen ZDE geplant sind, nicht automatisch eine Baugenehmigung. Der Baugenehmigungsantrag muss hierzu die planungsrechtlichen und städtebaulichen Vorschriften erfüllen.

Die ZDE-Regelungen zur Stromabnahmepflicht finden auf alle *Onshore*-Windkraftanlagen Anwendung. Abweichendes gilt lediglich für Windenergieprojekte in Gebieten, die nicht an das französische Festland angeschlossen sind (Korsika, die Überseedepartements (Martinique, Guadeloupe, La Réunion), Mayotte und Saint-Pierre et Miquelon). In diesen Gebieten finden die Regelungen der Kapazitätsbegrenzung auf 12 MW weiterhin Anwendung, wobei alternativ die Möglichkeit besteht, eine ZDE mit einer anderen Minimal- und Maximalkapazität einzurichten.

Offshore-Windkraftanlagen sollen künftig von den Regelungen über die ZDE ausgenommen werden. Dabei sollen die planungsrechtlichen Bedingungen zur Entwicklung der Offshore-Windenergie vereinfacht werden, indem ein spezielles Planungsinstrument geschaffen wird, das mit den besonderen Anforderungen für die Errichtung eines Offshore-Windparks vereinbar ist.

2. Bescheinigung zur Geltendmachung der Stromabnahmepflicht (*Certificat ouvrant droit à l'obligation d'achat - CODOA*)

2.1. Die Verordnung vom 10. Mai 2001³

Gemäß der Verordnung vom 10. Mai 2001 ist eine Bescheinigung zur Geltendmachung der Stromabnahmepflicht (CODOA) erforderlich. Diese Bescheinigung wird auf Antrag durch den Präfekten, d.h. die zuständige lokale Bezirksdirektion für Industrie, Forschung und Umwelt (*Direction régionale de l'industrie de la recherche et de l'environnement - DRIRE*) erteilt und dem Stromabnahmevertrag als Anhang beigefügt. Die Verordnung ist jedoch noch nicht für die in einer ZDE befindlichen Windparks angepasst worden, sondern betrifft nur Anlagen, die der Regelung zur Kapazitätsbegrenzung auf 12 MW unterliegen.

Da eine entsprechende Anpassung der Verordnung vom 10. Mai 2001 sich noch in der Entwurfsphase befindet, wird eine spezielle Verfahrensweise zur Geltendmachung der Stromabnahmepflicht angewendet.

2.2. Vorläufige Verfahrensweise: DRIRE - Bestätigungsschreiben

Für Windparks, welche in ZDE errichtet werden sollen, erteilt die zuständige regionale DRIRE-Behörde keine Bescheinigung zur Geltendmachung der Stromabnahmepflicht. Stattdessen übermittelt der Stromproduzent zusammen mit dem Antrag auf Abschluss eines Stromabnahmevertrags an EDF eine Kopie des Erlasses des Präfekten über die Einrichtung einer ZDE, aus welcher erkennbar ist, dass sich das Projekt geografisch innerhalb einer ZDE befindet. EDF seinerseits lässt sich durch die örtlich zuständige DRIRE schriftlich bestätigen, dass das Vorhaben zur Errichtung einer Wind-

ity producer and EDF. A clause in the PPA titled “approval situation with regard to the wind turbine” highlights this point: “The producer does not hold any certificate that entitles him to the power purchase obligation. He is, however, the holder of a letter of confirmation in which the DRIRE confirms that the wind turbine is compatible with the terms of the ZDE decision.”

The DRIRE’s letter of confirmation thus temporarily replaces the power purchase obligation certificate.

2.3. The Planned Amendment of the Decree of May, 10, 2001

As the current draft of the planned amendment stands, future applications for a power purchase obligation certificate must contain the building permit and other planning authorisations, if required, as well as documents evidencing that the envisaged wind park is to be located within a ZDE in order to avoid issuing certificates to applicants who will not be able to realise their projects. The purpose of providing for the prior obtainment of planning law authorisations is to prevent the maximum production capacity within a ZDE from being reached due to projects that will not be commissioned. For the same reason, a certificate will become invalid, if the wind park has not been commissioned three years after its issuance. Furthermore, the Prefect will have to publish an annual report listing the remaining production capacity for each ZDE in the department, for which further power purchase obligation certificates can be requested.

II. The Procedure to Establish a ZDE

The procedure to establish a ZDE is specified in Article 10-1 of the law of February 10, 2000 (last amended by the law of July 13, 2005) and in an inter-ministerial administrative guideline dated June 19, 2006. The administrative guideline is designed for the Prefect of the department and is intended to improve cooperation between the local authorities within departments. Special coordination committees (known as wind energy pools) can also be created to that effect.

The ZDE rules and regulations were originally introduced to modify the legal framework regarding the power purchase obligation. In practice, the establishment of ZDEs has become a planning instrument for environmental protection at local level and is implemented accordingly by the authorities.

1. Entitlement to File an Application

1.1. Municipality/EPCI

The creation of a ZDE is decided by the Prefect at the request of a public institution for inter-municipal cooperation (*Etablissement public de coopération intercommunale - EPCI*) with the right to levy taxes and to which decisional power can be transferred for certain fields (such as the field of energy). These public institutions include the community of municipalities (*communauté des communes*), agglomeration community (*communauté d’agglomération*) and urban community (*communauté urbaine*), hereafter jointly called EPCI.

kraftanlage oder eines Windparks den Voraussetzungen der ZDE entspricht.

Dieses Bestätigungsschreiben der DRIRE ist dem Stromabnahmevertrag zwischen Stromproduzenten und EDF beizufügen. Eine Klausel des Stromabnahmevertrags mit der Bezeichnung “Genehmigungsrechtliche Situation der Anlage” verweist nochmals ausdrücklich auf diesen Umstand: “Der Produzent besitzt keine Bescheinigung zur Geltendmachung der Stromabnahmepflicht. Er ist jedoch Inhaber eines Bestätigungsschreibens, in welchem die DRIRE bescheinigt hat, dass die Anlage mit den Bedingungen der ZDE-Entscheidung vereinbar ist.”

Das DRIRE - Bestätigungsschreiben ersetzt somit vorläufig die Bescheinigung zur Geltendmachung der Stromabnahmepflicht.

2.3. Die geplante Novellierung der Verordnung vom 10. Mai 2001

Nach der aktuellen Entwurfsfassung zur Novellierung der Verordnung muss künftig dem Antrag auf eine Bescheinigung zur Geltendmachung der Stromabnahmepflicht für in ZDE geplante Anlagen sowohl eine Bau- als auch andere möglicherweise erforderliche umweltrechtliche Genehmigungen beigefügt werden, sowie ein Nachweis darüber, dass die Anlage in einer bereits ausgewiesenen ZDE errichtet werden soll. Durch diese Nachweispflicht bezüglich dem Planungsrecht immanenter Aspekte innerhalb des energierechtlichen Genehmigungsverfahrens soll vermieden werden, dass eine Bescheinigung an Antragsteller erteilt wird, die ihre Projekte aufgrund mangelnder Voraussetzungen später nicht realisieren können, und so die festgelegte Höchstkapazität erreicht wird, obwohl eine faktische Auslastung der ZDE nicht gegeben ist. Aus diesem Grund verliert nach dem Novellierungsentwurf auch weiterhin eine bereits erteilte Bescheinigung ihre Wirksamkeit, wenn die geplante Anlage drei Jahre nach Erteilung der Bescheinigung nicht in Betrieb genommen wurde. Zudem wird nach dem Entwurf der Präfekt jährlich einen Bestandsbericht veröffentlichen, in dem die noch nicht ausgelasteten Kapazitäten der ZDE eines Departements festgestellt werden, damit potentielle Antragsteller über die Möglichkeit in Kenntnis gesetzt werden, noch Anträge einzureichen.

II. Das Verfahren zur Errichtung einer ZDE

Das Verfahren zur Einrichtung einer ZDE ist in Artikel 10-1 des Gesetzes vom 10. Februar 2000 (zuletzt geändert durch das Gesetz von 13. Juli 2005) und in einer interministeriellen Verwaltungsrichtlinie vom 19. Juni 2006 geregelt. Die Verwaltungsrichtlinie richtet sich an die Präfekten der Departements und beabsichtigt, die Zusammenarbeit zwischen den einzelnen Behörden in den Departements zu verbessern. Hierzu sollen z. B. spezielle Koordinierungsgremien (sog. Windenergiepool) beitragen.

Die einzelnen Regelungen zum Erlass einer ZDE waren ursprünglich eingeführt worden, um den rechtlichen Rahmen der Stromabnahmepflicht neu zu regeln. In der Praxis wird der Erlass einer ZDE jedoch als planungsrechtliches Instrument für den Umweltschutz auf lokaler Ebene wahrgenommen und von den Behörden entsprechend eingesetzt.

In most cases, the application is carried out by an EPCI, subject to the prior approval of the local authorities in whose geographical perimeter the envisaged ZDE is to be established.

1.2. Third Party Information

The right to file a ZDE application is not granted to third parties. However, third parties are entitled to obtain information regarding the ZDE application, e.g. by accessing the minutes of the municipal council meeting available at the relevant town hall within 8 days following the meeting deciding on the application for the creation of a ZDE.

Furthermore, according to Article L.124-1 of the French Environmental Code, third parties have the right to petition the Prefect for access to the ZDE application. The Prefect is bound by this petition, provided that the enquiry is not ill founded. This right arises from the public's right to access environment-related information.

1.3. Involvement of a Project Developer in the ZDE Application Process

Third parties — and project developers of a wind park in particular — cannot personally file an application to establish a ZDE. In practice, however, they often assist public authorities in preparing the ZDE application.

The project developer may not receive any payment or any other compensation for his involvement in preparing the ZDE application, as this could possibly be interpreted as a public contract, which in turn would be subject to public tender rules. The project developer can also face prosecution in accordance with Article 433-1 of the French Criminal Code pursuant to which whoever offers or promises a state authority donations, gifts or any other benefit in the hope of influencing public authorities to carry out or refrain from carrying out an action is subject to prosecution.

When preparing a ZDE application one must bear in mind that public interests prevail. As such, partner or service agreements between a project developer and a municipality or the EPCI may be signed. These agreements have to be drawn up with great care in order to avoid any possible annulment or invalidation or the criminal liability of those involved. In any event, such agreements require the prior approval of the municipal council or the council of an EPCI.

2. Contents of the ZDE Application

The ZDE application or the application documents must contain information with regard to the following mandatory criteria set out in Article 10-1 of the law of February 10, 2000:

- **the wind potential of the area**
If the wind speed (expressed in m/s at a height of 50 m) is less than 4 m/s at any given measuring point of the area, then the ZDE application can be rejected.
- **the grid connection possibility**
Existing and already planned connection capacities as well as the nearest connection points must also be considered. The grid connection possibility has to be planned 8 years in advance.

1. Antragsberechtigung

1.1. Gemeinde/EPCI

Die Ausweisung einer ZDE obliegt dem Präfekten, aber erfolgt auf Antrag einer Gemeinde oder eines autonomen Gemeindeverbandes (*Etablissement public de coopération intercommunale - EPCI*) mit eigenem Steuererhebungsrecht, dem für bestimmte Bereiche (wie z. B. dem Bereich Energie) Kompetenzen übertragen werden können. Dazu gehören unter anderem die Kommunalverbände (*communauté des communes*), Agglomerationsverbände (*communauté d'agglomération*) und städtischen Verbände (*communauté urbaine*), gemeinsam nachfolgend EPCI genannt.

Der Antrag erfolgt in den meisten Fällen durch einen EPCI, wobei dieser jedoch auf die Zustimmung der Gemeinden, in deren geografischen Perimeter die ZDE eingerichtet werden soll, angewiesen ist.

1.2. Information der Öffentlichkeit

Das Recht, einen ZDE-Antrag stellen zu können, ist Dritten hingegen verwehrt. Es ist jedoch möglich, sich hinsichtlich des Inhalts eines Antrags zu informieren, z.B. durch Einsicht des Protokolls der Gemeinderatssitzung, welches innerhalb einer Frist von 8 Tagen nach der Sitzung, in der über den ZDE-Antrag entschieden wurde, im Bürgermeisteramt öffentlich auszuhängen ist.

Darüber hinaus haben Dritte gemäß Artikel L.124-1 des französischen Umweltgesetzbuches das Recht, den Präfekten nach Übermittlung des ZDE-Antrags auf Einsichtnahme zu ersuchen. Der Präfekt ist verpflichtet, diesem Ersuchen zu entsprechen, soweit es sich nicht um eine missbräuchliche Anfrage handelt. Dies folgt aus dem Anspruch der Öffentlichkeit auf Zugang zu Informationen in Umweltfragen.

1.3. Mitwirkung eines Projektentwicklers bei einem ZDE-Antrag

Dritte und insbesondere Projektentwickler eines Windparks können persönlich keinen Antrag auf Errichtung einer ZDE stellen. In der Praxis ist es jedoch oft so, dass diese den Gemeinden bei der Erstellung des ZDE-Antrags unterstützend zur Seite stehen.

Dabei ist darauf zu achten, dass ein Projektentwickler bei der Erstellung des ZDE-Antrags für seine Tätigkeit keine Vergütung oder sonstige Gegenleistungen erhalten darf, da dies gegebenenfalls als ein "öffentlicher Auftrag" ausgelegt werden könnte, der wiederum eine öffentliche Ausschreibung erforderlich macht. Ebenso besteht die Gefahr, dass ein Projektentwickler gemäß Artikel 433-1 des französischen Strafgesetzbuches strafrechtlich zur Verantwortung gezogen wird. Danach macht sich strafbar, wer einer staatlichen Behörde ein Angebot, Spenden, Geschenke oder einen sonstigen Vorteil verspricht, in der Absicht, die öffentliche Hand dazu zu bewegen, eine bestimmte Handlung vorzunehmen oder zu unterlassen.

Inhaltlich ist darauf zu achten, dass bei der Erstellung eines ZDE-Antrags die Interessen des Allgemeinwohls ausreichend Berücksichtigung finden. In diesem Zusammenhang kann es zu sog. Partner- oder Dienstleistungsvereinbarungen zwi-

- **The nature conservation and protection of landscape and historical monuments**

The area studied must extend 10 km beyond the municipalities considered in the application. The purpose is to demonstrate that the erection of wind turbines will not adversely impact the landscape and cultural heritage encompassed in the ZDE. When possible, this demonstration must be performed on the basis of publicly known documents. Consulting a landscape expert is recommended.

In account of the above three criteria, the Prefect will define the main features of the ZDE which are:

- the geographical limitation of the ZDE, and
- the minimum and maximum production capacity of the ZDE.

The maximum production capacity must include the total capacity of all wind turbines located in the ZDE, whether they are to be part of the power purchase obligation or not. Wind parks that have not yet been erected but which have already been authorised are to be likewise included in this calculation.

3. Assessment of the Application by the Relevant Administrative Authorities

After the application's admissibility has been examined by the DRIRE, which takes about nine weeks, the Prefect has six months to render his decision.

The relevant DRIRE processes the application on behalf of the Prefect. While the DRIRE has jurisdiction to verify the wind energy potential and the connection possibilities onto the national grid, the regional environmental authorities (*Direction régionale de l'environnement - DIREN*), the authorities for architecture and cultural assets (*Service départemental de l'architecture et de patrimoine - S.D.A.P*) and the commission for nature conservation and the protection of landscape and historical monuments (*Commission départementale de la nature, des paysages et sites - CDNPS*) are responsible for verifications pertaining to the protection of landscape and historical monuments.

According to regional DIREN authorities, applications often lack comprehensive justification. Often, only the visual considerations of a project have been taken into account while the historical, geographical and social impacts have not sufficiently been considered. Moreover, whether and to what extent the concerns of those affected (inhabitants of the applicant and neighbouring municipalities) have been taken into consideration when filing the application is often insufficiently documented.

4. Consulting with Neighbouring Municipalities

Within a period of three months after receiving the ZDE application, the neighbouring municipalities (i. e. the municipalities partially or entirely located within the area of the ZDE under application, with the exception of the applicant) are invited to comment on the application.

The examination of the application takes, on average, about 22 weeks altogether. A third of this time is required to col-

legen einem Projektentwickler und der Gemeinde bzw. dem EPCI kommen, bei deren Ausgestaltung besonders sorgfältig vorzugehen ist, um eine mögliche Unwirksamkeit oder gar eine strafrechtliche Verantwortlichkeit der Beteiligten zu vermeiden. In allen Fällen bedarf es zu dem Abschluss solcher Vereinbarungen der vorherigen Zustimmung des Gemeinderates bzw. Rates einer EPCI.

2. Inhalt des ZDE - Antrags

Bei Erstellung des ZDE-Antrags bzw. der Antragsunterlagen sind gemäß Artikel 10-1 des Gesetzes vom 10. Februar 2000 zwingend folgende Kriterien zu berücksichtigen :

- **das Windpotential des Gebietes**
Liegt die Windgeschwindigkeit (ausgedrückt in m/s in 50 m Höhe) für einen beliebigen Messpunkt des Gebietes unter 4 m/s, so kann der ZDE-Antrag zurückgewiesen werden.
- **die Möglichkeit der Stromnetzanbindung**
Zu berücksichtigen sind dabei sowohl die vorhandenen und bereits geplanten Anbindungskapazitäten als auch die nächstgelegenen Anschlussstellen. Die Möglichkeit der Stromnetzanbindung ist dabei für 8 Jahre vorauszuplanen.
- **der Natur-, Landschafts- und Denkmalschutz**
Das in dem Antrag zu berücksichtigende Gebiet muss 10 km über die durch den Antrag betroffenen Gemeinden hinausreichen. Ziel ist es, die Vereinbarkeit der Errichtung von Windenergieanlagen mit der von der ZDE betroffenen Landschaft und dem Kulturerbe aufzuzeigen. Dies hat möglichst auf der Basis von Unterlagen zu geschehen, die allen Beteiligten bekannt sind, wobei es angebracht ist, einen Landschaftsexperten zu Rate zu ziehen.

Der Präfekt hat dann unter Berücksichtigung dieser drei Kriterien die Hauptmerkmale der ZDE festzulegen. Dies sind:

- die geografische Abgrenzung der Fläche der ZDE, und
- die minimale und maximale Produktionskapazität der ZDE.

In die maximale Produktionskapazität ist die Gesamtleistung aller sich in der ZDE befindenden Windkraftanlagen miteinzubeziehen, unabhängig davon, ob diese in den Genuss der Stromabnahmepflicht kommen sollen oder nicht. Dazu gehören ebenso bisher noch nicht errichtete, aber bereits genehmigte Windparks.

3. Bewertung des Antrags durch die zuständigen Behörden

Nach Prüfung der Zulässigkeit des Antrags durch die DRIRE hat der Präfekt sechs Monate Zeit, um über diesen zu entscheiden. Die Prüfung der Zulässigkeit dauert ca. neun Wochen.

Die zuständige DRIRE bearbeitet den Antrag im Namen des Präfekten. Im Rahmen ihrer direkten Zuständigkeit prüft sie das Windenergiepotential und die Stromnetzanbindungsmöglichkeiten. Für den Landschafts- und Denkmalschutz sind hingegen die regionale Umweltbehörde (*Direction*

lect the opinions of neighbouring municipalities and those of the commission for nature conservation and the protection of landscape and historical monuments.

5. The Decision of the Prefect

5.1. Approval or Denial of the Application

The decision of the Prefect is embodied in an order notified in a letter to the applicant.

The Prefect is not bound to the contents of the ZDE application. He can therefore define a different geographical scope for the ZDE as well as a different production capacity, as long as such decision is objectively justified. In order to ensure town planning coherence between departments and to avoid urban sprawl across the landscape, in some cases, ZDEs located in several departments may be amalgamated.

The application can only be rejected if the above-mentioned legal requirements regarding wind energy potential, connection to the national grid or the protection of nature, landscape or historical monuments are not fulfilled. The application cannot be rejected on the grounds that a building permit for the project has been challenged.

In the event of a positive decision, the Prefect can list in the notification letter a number of issues that will need to be addressed in the Environmental Impact Study which is part of the building permit application. For instance, the Prefect may refer to a nearby radar installation or special conditions concerning the protection of landscape and wildlife (bird or bat strike).

The ZDE decision must be published in the register for administrative decisions at the prefecture and publicly displayed in the town hall of the relevant and neighbouring municipalities for a duration of one month.

5.2. Challenging the Decision of the Prefect

In case the application is denied, the municipality or EPCI, as well as any person affected by the application (excluding the project developers) can lodge an appeal against the Prefect's decision before the administrative court that has jurisdiction within a period of two months as from the receipt of the notification of the decision rejecting the application.

A positive decision can also be challenged within a period of two months, starting from the date on which the decision is publicly displayed at the relevant town hall.

The ZDE decision acquires legal certainty and becomes enforceable only after the time period to challenge the decision has elapsed.

6. Amending the ZDE

At the request of the municipality or the EPCI that initially filed the application for the ZDE, the geographical area as well as the production capacity can be amended. The amendment procedure follows the same rules and time periods as the original ZDE application.

régionale de l'environnement - DIREN), die Behörde für Architektur und Kulturgüter (*Service départemental de l'architecture et de patrimoine - S.D.A.P*) und die Kommission für Natur-, Landschafts- und Denkmalschutz (*Commission départementale de la nature, des paysages et sites - CDNPS*) zuständig.

Aus den Stellungnahmen einzelner regionaler DIREN-Behörden geht hervor, dass die Anträge oftmals nicht ausreichend begründet sind. Oft finden lediglich die visuellen Aspekte Berücksichtigung, und der historische, geografische, aber auch soziale Hintergrund werden nicht ausreichend berücksichtigt. Auch ist oft nicht ausreichend dokumentiert, ob und inwieweit die Anliegen der Betroffenen (Öffentlichkeit und angrenzende Gemeinden) bei der Antragsstellung Berücksichtigung gefunden haben.

4. Stellungnahme der "angrenzenden" Gemeinden

Innerhalb einer Frist von drei Monaten ab Erhalt des ZDE-Antrags haben die angrenzenden Gemeinden (d.h. diejenigen Gemeinden, die teilweise oder vollkommen im Gebiet der beantragten ZDE liegen, mit Ausnahme der antragstellenden Gemeinde selbst) zum Antrag Stellung zu nehmen.

Das Antragsverfahren selbst dauert im ganzen durchschnittlich 22 Wochen. Ein Drittel dieser Zeit wird für die Anhörung der angrenzenden Gemeinden und der Kommission für Natur, Landschaft und Denkmalschutz (*CDNPS*) benötigt.

5. Die Entscheidung des Präfekten

5.1. Positive oder negative Entscheidung

Die Entscheidung des Präfekten erfolgt in Form einer Verfügung und der Zustellung eines Bescheids.

Der Präfekt ist nicht an die im ZDE-Antrag gemachten Angaben gebunden. Er kann sowohl eine andere geografische Abgrenzung der Fläche der ZDE als auch eine andere Produktionskapazität festlegen, solange die Abweichung objektiv begründet und nicht willkürlich ist. Um die planungsrechtliche Kohärenz zwischen den einzelnen Departements zu gewährleisten und eine Zersiedelung der Landschaft zu vermeiden, können in manchen Fällen ZDE, welche sich auf das Gebiet mehrerer Departements erstrecken, zusammen gelegt werden.

Die Zurückweisung des Antrags hingegen kann nur aus den gesetzlich vorgesehenen Gründen des Windenergiepotentials, der Stromnetzanbindung, oder des Natur- Landschafts- und Denkmalschutzes erfolgen. Der Antrag kann nicht mit der Begründung zurückgewiesen werden, dass eine Baugenehmigung Gegenstand eines Widerspruchsverfahrens sei.

Jedoch kann der Präfekt, im Falle einer positiven Entscheidung, im Bescheid auf bestimmte sensible Punkte hinweisen, die im Rahmen der Umweltverträglichkeitsprüfung bei einem Baugenehmigungsverfahren zu beachten sind, z. B. durch den Hinweis auf eine in der Nähe befindliche Radaranlage oder auf besondere Bedingungen des Landschafts- oder Tierschutzes (Vogel- und Fledermausschlag).

Bei einer positiven Entscheidung über den ZDE-Antrag ist der Erlass im Register für öffentliche Bekanntmachungen

7. ZDE in Figures

According to official figures (as of July 2008), 74 ZDEs have been created, while another 51 are still pending decision. An increase of 20% is expected as of the beginning of 2009. The average production capacity of a ZDE is 55 MW. The smallest has a total capacity of 5.5 MW (Languedoc-Roussillon region, Gard department, Malonz-et-Elze municipality) and the largest a total capacity of 310 MW (Champagne-Ardenne region, Ardennes department, the municipalities of Asfeldois, Juinvillois and La Plaine de Porcien).

III. Tax Rules with Regard to Establishing a ZDE

According to Article 1609 Quinquies C of the French Tax Code, the EPCIs with the right to levy taxes have the possibility, like the regions, departments and municipalities, to collect part of the business tax (*taxe professionnelle*).

Pursuant to the enactment of the law dated July 13, 2005, Article 1609 Quinquies C was amended. Now, the EPCIs have the possibility to collect the business tax for wind turbines erected on their territory instead of the municipalities members of the EPCI. However, it is provided that the EPCIs will have to pay compensation to the municipalities partially or entirely located within a ZDE for any possible environmental effects. This compensation rule also applies to municipalities that are not located in a ZDE but in which wind turbines are installed and to municipalities neighbouring those belonging to the EPCI.

The Supplemental Finance Act for 2008 (*loi de finances rectificatives 2008*) contains an amendment to Article 1609 Quinquies C aiming at balancing the allocation of business tax revenues between the municipalities in the ZDE and the neighbouring municipalities. In this respect, the tax privilege of the municipalities situated within the ZDE that has existed up to now will be suppressed.

Outlook

Within the framework of the draft bill regarding the new environmental policy (*Grenelle de l'environnement*) an amendment of the ZDE regulation is envisaged. On October 21, 2008, the French national assembly voted the Grenelle I-draft (*projet de loi de programme relatif à la mise en oeuvre du Grenelle de l'environnement*), which has been submitted to the Senate for adoption. This draft bill provides for the establishment of a roadmap for renewable energies (*schéma régional des énergies renouvelables*) that specifies the renewable energy potential for every geographical area. These regional roadmaps are intended, among other things, to specify the areas in which the wind parks should preferably be established.

A second draft bill (Grenelle II draft - *Projet de loi de transition environnementale*) is intended to implement the guidelines of the Grenelle I-draft in detail. Article 22 of the Grenelle II draft provides for the amendment of Article 222-1 of the French Environmental Code that has thus far only provided for the drafting of a roadmap for air in every region. According to this draft bill, the Prefect and the president of the regional assembly in every region have to pre-

der Präfektur zu veröffentlichen und für die Dauer von einem Monat im Bürgermeisteramt der betroffenen bzw. angrenzenden Gemeinden öffentlich auszuhängen.

5.2. Die Anfechtung der Entscheidung des Präfekten

Im Falle einer Ablehnung des Antrags kann die Gemeinde bzw. der EPCI, sowie jede durch den Antrag betroffene Person, die Entscheidung des Präfekten anfechten (davon ausgenommen sind jedoch grundsätzlich die Projektentwickler selbst). Zu diesem Zweck ist ein Verfahren vor der zuständigen Verwaltungsgerichtsbarkeit anzustrengen. Die Frist für dieses Verfahren beträgt zwei Monate ab Erhalt der Ablehnungsentscheidung.

Die Frist für die Anfechtung einer positiven Entscheidung beträgt ebenfalls zwei Monate. Sie beginnt zu laufen mit der öffentlichen Aushängung der Entscheidung im zuständigen Bürgermeisteramt.

Rechtssicherheit hinsichtlich der Bestandskraft der ZDE Entscheidung besteht somit erst nach Ablauf der Anfechtungsfristen.

6. Änderung der ZDE

Auf Antrag der Gemeinde bzw. des EPCI, die den ursprünglichen ZDE-Antrag gestellt haben, kann sowohl das geografische Gebiet als auch die Produktionskapazität geändert werden. Das Änderungsverfahren folgt dabei den gleichen Regeln und Fristen wie beim ursprünglichen ZDE-Antrag.

7. ZDE in Zahlen

Offiziellen Zahlen zufolge wurden insgesamt 74 ZDE eingerichtet, weitere 51 befinden sich noch im Prüfungsverfahren (Stand Juli 2008). Für Anfang 2009 ist mit einem Zuwachs von 20% zu rechnen. Die durchschnittliche Produktionskapazität einer ZDE liegt bei 55 MW. Die kleinste hat dabei eine Gesamtkapazität von 5,5 MW (Region Languedoc-Roussillon, Département Gard, Gemeinde Malonz-et-Elze) und die größte eine Gesamtkapazität von 310 MW (Region Champagne-Ardenne, Département Ardennes, Gemeinde Asfeldois, Juinvillois und La Plaine de Porcien).

III. Steuerrechtliche Regelungen hinsichtlich der Einrichtung einer ZDE

Nach Artikel 1609 "quinquies" (lit. 5) C des französischen Steuergesetzbuchs haben die EPCI mit einem eigenen Steuererhebungsrecht die Möglichkeit, neben den Regionen, den Départements und den Gemeinden einen Teil der Gewerbesteuer (*taxe professionnelle*) einzuziehen.

Durch das Gesetz vom 13. Juli 2005 wurde Artikel 1609 quinquies C neu gefasst. Nun haben die EPCI praktisch die Möglichkeit, die Gewerbesteuer für die auf ihrem Territorium errichteten Windkraftanlagen an Stelle der Mitgliedsgemeinden zu erheben. Gleichzeitig ist vorgesehen, dass der EPCI an die Gemeinden, deren Gebiet teilweise oder ganz innerhalb einer ZDE liegt, eine Entschädigung für eventuelle Umweltauswirkungen entrichtet. Diese Regelung gilt auch bei Nichtvorliegen einer ZDE für Gemeinden, in denen Windkraftanlagen installiert sind, sowie für die angrenzenden Gemeinden, die der EPCI angehören.

pare a roadmap for climate, air and energy (*schémas régionaux du climat, de l'air et de l'énergie*).

As concerns the creation of ZDEs, Article 10-1 of the law of February 10, 2000 is to be amended to add to the existing three criteria the following criteria : the concerns of the neighbourhood, security, farming and aspects of health protection.

Furthermore, ZDEs would have to be established in compliance with the specifications of a regional roadmap for climate, air and energy. Therefore, it would no longer be possible to establish a ZDE outside such a regional roadmap.

The planned amendments will lead to greater integration of the ZDEs at regional level. At the same time, the additional criteria to be taken into consideration could lead to lengthening the procedure to establish a ZDE. These amendments will be commented further once the legislative process has been completed and the final draft bill is available.

Contact: / Ansprechpartner:

Véronique Fröding
Gide Loyrette Nouel A.A.R.P.I.
26 Cours Albert 1er
75008 Paris
Tel.: (+33) 1 40 75 36 09
Fax: (+33) 1 40 75 99 09
E-Mail: froding@gide.com

List of Advertisers

| | |
|--|----|
| Adolf Thies, Göttingen | 51 |
| Ammonit, Berlin | 17 |
| Bremer Landesbank, Bremen | U2 |
| Bosch Rexroth AG | 7 |
| DEWI, Wilhelmshaven | 39 |
| DEWI-OCC, Cuxhaven | 21 |
| Enveco, Steinfurt | 53 |
| EWEA, Belgium | 56 |
| Gamesa Wind GmbH, Aschaffenburg | 43 |
| Garrad Hassan, Oldenburg | 67 |
| GWU-Umwelttechnik, Erfstadt | 35 |
| HEXION Specialty Chemicals GmbH, Stuttgart | 23 |
| Siemens Wind Power, Bremen | 55 |
| SunMedia Verlag, Hannover | U3 |
| TÜV Nord Systems, Hamburg | 27 |
| TÜV SÜD Industrie Service, München | 51 |
| Vestas Deutschland, Husum | U4 |
| wab e. V., Bremerhaven | 11 |
| Wilmers Meßtechnik, Hamburg | 57 |
| Windspeed Ltd., Rhyl, UK | 27 |

Im Gesetz zum Ergänzungshaushalt 2008 (*loi de finances rectificatives 2008*) ist eine Neuregelung des Artikels 1609 quinquies C enthalten mit dem Ziel, einen gerechteren Ausgleich hinsichtlich der anrechenbaren Einnahmen der Gewerbesteuer zwischen den in der ZDE befindlichen und den angrenzenden Gemeinden herzustellen. Die in dieser Hinsicht bislang bestehende relative Privilegierung der in der ZDE liegenden Gemeinden wird somit abgeschafft.

Ausblick

Im Rahmen des Gesetzesvorhaben zur neuen Umweltpolitik (*Grenelle de l'environnement*) ist vorgesehen einen Teil der ZDE-Regelung neuzufassen. Im Grenelle I-Entwurf (*projet de loi de programme relatif à la mise en oeuvre du Grenelle de l'environnement*), der dem Senat zur Verabschiedung vorliegt, hat die französische Nationalversammlung am 21. Oktober 2008 die diesbezüglichen Leitlinien festgelegt. Es ist vorgesehen, für jede Region einen sog. "Leitplan für erneuerbare Energien" (*schéma regional des énergies renouvelables*) zu erstellen, der für jedes geografische Gebiet das Potential an erneuerbaren Energien festlegt. Diese regionalen Leitpläne sollen unter anderem dazu dienen, die Gebiete festzulegen, in denen bevorzugt Windparks zu errichten sind.

In einem zweiten Gesetzesentwurf (*Grenelle II - Projet de loi de transition environnementale*) sollen die Leitlinien des Grenelle I-Entwurfes im Einzelnen umgesetzt werden. Artikel 22 des Entwurfes sieht vor, Art. 222-1 des französischen Umweltgesetzbuches zu ändern, der bisher lediglich vorsah, in jeder Region einen Leitplan für Luft einzurichten. Nunmehr soll durch den Präfekten und den Präsidenten der Regionalversammlung in jeder Region ein "Leitplan für Klima, Luft und Energie" (*schémas régionaux du climat, de l'air et de l'énergie*) erstellt werden.

Hinsichtlich der Regelungen zur Einrichtung einer ZDE ist vorgesehen, Artikel 10-1 des Gesetzes vom 10. Februar 2000 neuzufassen, so dass in Zukunft neben den bisher zu berücksichtigenden Kriterien zusätzlich die Belange der Nachbarschaft, die Sicherheit, die Landwirtschaft und Aspekte des Gesundheitsschutzes beachtet werden müssen.

Weiterhin ist vorgesehen, dass eine ZDE in Zukunft in Übereinstimmung mit den Festlegungen eines regionalen Leitplans für Klima, Luft und Energie eingerichtet werden muss. So sollte es zukünftig nicht mehr möglich sein, eine ZDE außerhalb eines solchen regionalen Leitplans einzurichten.

Die geplanten Änderungen führen zu einer stärkeren Integration der ZDE auf regionaler Ebene. Gleichzeitig könnte die Ausweitung der zu berücksichtigenden Kriterien zu einer Verlängerung des Verfahrens zur Einrichtung einer ZDE führen. Nähere Aussagen diesbezüglich können jedoch erst nach Abschluss des Gesetzgebungsverfahrens und Vorliegen des endgültigen Gesetzestextes gemacht werden.