

Herausgeber: Prof. Dr. Andreas Abegg (ZHAW)
Prof. Dr. Sebastian Heselhaus (Universität Luzern)
Prof. Dr. Peter Hettich (Universität St. Gallen)
Prof. Dr. Johannes Reich (Universität Zürich)

Kaspar Plüss

Dr. iur., Dozent an der Zürcher Hochschule
für Angewandte Wissenschaften

Interessenabwägung beim Bau von Wasser- und Windenergieanlagen

**Möglichkeiten zur Erhöhung der Rechtssicherheit
anhand der Prüfung von monetären und
nicht-monetären Landschaftsbewertungen**

Inhaltsverzeichnis

I.	Einleitung	1
	1. Bedeutung der Interessenabwägung.....	1
	2. Befund: Rechtsunsicherheit.....	1
	3. Ziel: Grössere Vorhersehbarkeit.....	3
	4. Aufbau.....	4
II.	Abwägungsrelevante Fakten und Normen	5
	1. Ausgangslage.....	5
	2. Energie.....	5
	a. Interessen gemäss Verfassung und Gesetz.....	5
	b. Stromproduktion in der Schweiz vor dem Hintergrund der «Energiewende 2050».....	7
	c. Ausbaupotenzial der Windenergie.....	8
	d. Energie-Autarkie.....	9
	e. Wirtschaftliche Energieversorgung.....	10
	f. Leitentscheid Wasserenergie.....	11
	g. Leitentscheid Windenergie.....	13
	h. Urteile zur Frage der «nationalen Bedeutung».....	15
	i. Aktuelle Gesetzesrevisionen.....	16
	3. Landschaftsschutz.....	18
	a. Mögliche Beeinträchtigungen.....	18
	b. Interessengewichtung im NHG.....	20
	c. Interessengewichtung in anderen Gesetzen.....	23
	d. Leitentscheid Wasserenergie.....	23
	e. Leitentscheid Windenergie.....	24
	f. Weitere Urteile.....	26
	g. Aktuelle Gesetzesrevision.....	27
	4. Naturschutz.....	27
	a. Mögliche Beeinträchtigungen.....	27
	b. Interessenabwägungsverbot im Moorschutzrecht.....	28

c. Interessengewichtungen im übrigen Biotop- schutzrecht	29
d. Rechtsprechung	31
e. Aktuelle Gesetzesrevision	32
5. Raumplanung und Umweltschutz	33
a. Ausgleichsfunktion der Raumplanung.....	33
b. Planungspflicht und Ausnahmegewilligungen.....	33
c. Pflicht zur Prüfung alternativer Standorte.....	35
d. Positiv- und Negativplanung.....	36
e. Konzentrationsgrundsatz	37
f. Lärm und andere Umweltbeeinträchtigungen	37
g. Umweltverträglichkeitsprüfung.....	39
h. Leitentscheid Wasserenergie	40
i. Leitentscheid Windenergie.....	41
j. Urteil «Heitersberg».....	42
6. Luftfahrt und Meteorologie	43
7. Fazit	44
a. Abwägungskategorien.....	44
b. Auswirkungen der geplanten Gesetzesrevisionen	45
c. Rechtsunsicherheit.....	46

III. Hintergründe der Rechtsunsicherheit bei Interessenabwägungen	48
1. Einleitung.....	48
2. Ziel der Interessenabwägung	48
3. Formelle Abwägungsregeln	49
a. Dreistufiges Vorgehen.....	49
b. Umfassende, universalisierbare Begründung.....	49
c. Würdigung.....	50
4. Interessengewichtung auf generell-abstrakter Ebene.....	51
5. Interessengewichtung im Einzelfall.....	52
a. Fehlender genereller Massstab.....	52
b. Fehlende Operationalisierbarkeit.....	53
6. Ergebnis.....	54

c.	Interessengewichtungen im übrigen Biotop- schutzrecht	29
d.	Rechtsprechung	31
e.	Aktuelle Gesetzesrevision	32
5.	Raumplanung und Umweltschutz	33
a.	Ausgleichsfunktion der Raumplanung.....	33
b.	Planungspflicht und Ausnahmegewilligungen.....	33
c.	Pflicht zur Prüfung alternativer Standorte.....	35
d.	Positiv- und Negativplanung.....	36
e.	Konzentrationsgrundsatz	37
f.	Lärm und andere Umweltbeeinträchtigungen	37
g.	Umweltverträglichkeitsprüfung.....	39
h.	Leitentscheid Wasserenergie	40
i.	Leitentscheid Windenergie.....	41
j.	Urteil «Heitersberg».....	42
6.	Luftfahrt und Meteorologie	43
7.	Fazit	44
a.	Abwägungskategorien.....	44
b.	Auswirkungen der geplanten Gesetzesrevisionen	45
c.	Rechtsunsicherheit.....	46
III.	Hintergründe der Rechtsunsicherheit bei Interessenabwägungen	48
1.	Einleitung.....	48
2.	Ziel der Interessenabwägung	48
3.	Formelle Abwägungsregeln	49
a.	Dreistufiges Vorgehen.....	49
b.	Umfassende, universalisierbare Begründung.....	49
c.	Würdigung.....	50
4.	Interessengewichtung auf generell-abstrakter Ebene.....	51
5.	Interessengewichtung im Einzelfall.....	52
a.	Fehlender genereller Massstab.....	52
b.	Fehlende Operationalisierbarkeit.....	53
6.	Ergebnis.....	54

8. Sozialversicherungsrecht	72
a. Wirtschaftlichkeitsprüfung im Allgemeinen	72
b. Monetäre Grenzen von Heilungskosten.....	73
9. Fazit	75
VI. Nicht-monetäre Bewertungen am Beispiel	
Landschaftsschutz	77
1. Einleitung.....	77
2. Ursachen für Bewertungsprobleme.....	78
a. Subjektive Wahrnehmung der Landschaft.....	78
b. Wandelbarkeit der Bewertungskriterien	78
c. Wandelbarkeit der Landschaft	79
3. Beispiele für Bewertungskriterien	80
a. (Fehlende) Gesetzliche Kriterien	80
b. Leitfaden der Bundesbehörden von 2001.....	81
c. Bewertung von BLN-Objekten.....	83
d. Moorlandschaften gesamtschweizerischer Bedeutung.....	85
e. Strassenprojekte	87
f. Windenergie.....	89
g. Wasserkraft	89
h. Bewertungskriterien in Deutschland.....	91
4. Fazit	94
VII. Monetäre Bewertungen am Beispiel	
Landschaftsschutz	96
1. Einleitung.....	96
2. Bewertungsmodelle.....	96
a. Fehlende gesetzliche Bestimmungen	96
b. Studie von Infraconsult	96
c. Strassenprojekte	98
d. Ersatzzahlungen nach deutschem Recht (Grundsätze).....	99
e. Ersatzzahlungen beim Bau von Wind- energieanlagen in Deutschland	100

3. Bewertungsprobleme.....	102
a. Ethische Bedenken.....	102
b. Probleme bei Zahlungsbereitschaftsbefragungen.....	103
c. Probleme bei der Reisekosten- und hedonischen Methode.....	106
4. Allgemeine Skepsis gegenüber monetären Landschaftsbewertungen	107
5. Kritik am NISTRA-Modell	108
VIII. Möglichkeiten zur Erhöhung der Rechtssicherheit....	110
1. Einleitung.....	110
2. Beschränktes Potenzial von monetären Landschaftsbewertungen	110
a. Eignung zur Beurteilung nicht fachbezogener Bewertungskriterien.....	110
b. Eignung zur Bemessung von Ersatzzahlungen.....	111
c. Fehlende Eignung zur Schaffung eines gemeinsamen Massstabs	111
d. Fehlende Problematik der Verteilungsgerechtigkeit...	112
3. Potenzial im Bereich von nicht-monetären Landschaftsbewertungen	114
a. Notwendigkeit abstrakter Bewertungskriterien.....	114
b. Notwendigkeit grossflächiger Bewertungen.....	116
c. Umsetzbarkeit grossflächiger Bewertungen	117
4. Potenzial grossflächiger Bewertungen in Bezug auf alle Interessenkategorien.....	118
a. Übertragung der Landschafts-Argumente auf andere Interessen.....	118
b. Schweizer Windatlas	120
c. Landschaftskonfliktkarten.....	121
5. Weiteres Potenzial im Bereich Raumplanung.....	122
a. Stufengerechte Planung.....	122
b. Grossflächige Suche nach Alternativstandorten.....	124
c. Strategische Umweltverträglichkeitsprüfungen	126

6. Potenzial der Rechtsprechung zum Hartgesteinabbau.....	127
a. Ausgangslage	127
b. Urteile zum Hartgesteinabbau	127
c. Folgen der Urteile zum Hartgesteinschotter.....	129
d. Analogie zur Wasser- und Windenergie.....	130
IX. Erkenntnisse und Forderungen.....	132
Literaturverzeichnis.....	137
Materialien und amtliche Publikationen.....	147
Abkürzungen und Rechtsquellen.....	151