

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Einleitung	1
I. Ausgangssituation.....	1
II. Überblick über die maßgebenden Gesetzesänderungen.....	5
1. Investitionsbeschleunigungsgesetz vom 03.12.2020	6
2. EE-Richtlinie-Umsetzungsgesetz vom 18.08.2021	6
3. Sofortmaßnahmengesetz vom 20.07.2022	7
4. Wind-an-Land-Gesetz vom 20.07.2022	8
5. Viertes BNatSchG-Änderungsgesetz vom 20.07.2022.....	10
6. Gesetz zur Änderung des Energiesicherungsgesetzes vom 08.10.2022	12
7. Verbesserungsgesetz vom 04.01.2023	13
8. Gesetz zur Beschleunigung von verwaltungsgerichtlichen Verfahren im Infrastrukturbereich vom 14.03.2023.....	14
9. Gesetz zur Änderung des Raumordnungsgesetzes vom 22.03.2023.....	15
10. Gesetz zur Stärkung der Digitalisierung im Bauleitplan- verfahren vom 03.07.2023	16
11. Gesetz zur Änderung des LNG-Beschleunigungsgesetzes etc. vom 12.07.2023	17
12. Gesetz zur Änderung des Erdgas-Wärme-Preisbremsen- gesetzes etc. vom 26.07.2023	18

Kapitel 1: Systemwechsel beim Planungsrecht durch das Wind-an-Land-Gesetz	19
I. Allgemeines.....	19
II. Die bisherige Rechtslage.....	21
III. Wegfall der Anwendbarkeit des § 35 Abs. 3 Satz 3 BauGB nach neuer Rechtslage.....	24
1. Neue Rechtslage.....	24
2. Die Übergangsregelungen in § 245e BauGB.....	25
a) Befristete Fortgeltung der Steuerungswirkung, § 245e Abs. 1 BauGB	25
aa) Bestandspläne und in Aufstellung befindliche Pläne	25
bb) Planänderungen	29
b) Zurückstellung von Baugesuchen, § 245e Abs. 2 BauGB.....	31
c) Besonderheit bei Repowering-Vorhaben, § 245e Abs. 3 BauGB	32
d) Positive Vorwirkung von Planungen im Entwurfsstadium, § 245e Abs. 4 BauGB	33
e) Abweichung von Zielen der Raumordnung, § 245e Abs. 5 BauGB	35
 Kapitel 2: Das Windenergieflächenbedarfsgesetz	 37
I. Windenergiegebiete und anrechenbare Flächen.....	37
1. Festlegung verbindlicher Flächenziele für die Windenergie an Land.....	37
2. Der Begriff der Windenergiegebiete	39
3. Anrechenbare Flächen gemäß § 4 WindBG.....	40
a) Windenergiegebiete und Flächen, auf denen aktive Windenergieanlagen stehen, § 4 Abs. 1 WindBG.....	40
b) Wirksamkeit des jeweiligen Plans, § 4 Abs. 2 WindBG.....	42
c) Rotor-innerhalb-Flächen, § 4 Abs. 3 WindBG.....	44
d) Braunkohleabbauflächen, § 4 Abs. 4 WindBG.....	45

II. Erfüllung der Verpflichtungen der Länder	46
1. Flächenausweisungen, § 3 Abs. 2 WindBG.....	46
a) Allgemeines.....	46
b) Die Handlungsoptionen der Länder.....	47
aa) Ausweisung durch das jeweilige Land selbst als Planungsträger.....	47
bb) Ausweisung durch regionale oder kommunale Planungsträger.....	47
cc) Keine Bindung an entgegenstehende Planinhalte auf anderen Planungsebenen.....	48
2. Nachweise der Initiierung von Flächenausweisungen, § 3 Abs. 3 WindBG.....	49
3. Geltung der Vorschriften für Gebietsausweisungen der jeweiligen Planungsebene, § 249 Abs. 6 WindBG.....	50
a) Verweisung auf die einschlägigen Vorschriften für Gebietsausweisungen (Satz 1).....	50
b) Unbeachtlichkeit der Eignung sonstiger Flächen (Satz 2).....	51
4. Flächenausweisungen in Landschaftsschutzgebieten, § 26 Abs. 3 BNatSchG.....	52
III. Feststellung und Bekanntmachung nach § 5 WindBG	54
1. Die Feststellung bei Ausweisung neuer Flächen, § 5 Abs. 1 WindBG.....	54
2. Sonderregelung für Bestandspläne, § 5 Abs. 2 WindBG.....	56
3. Feststellung des Bundesministeriums für Wirtschaft und Klimaschutz, § 5 Abs. 3 WindBG.....	57
4. Sonderregelung für Rotor-innerhalb-Flächen bei Bestandsplänen, § 5 Abs. 4 WindBG.....	57
5. Ausweisung zusätzlicher Flächen nach erfolgter Feststellung, § 249 Abs. 4 BauGB.....	58

IV. Verfahrenserleichterungen nach § 6 WindBG	59
1. Allgemeines	59
2. Die europarechtlichen Vorgaben in der EU-Notfallverordnung 2022/2577	59
3. Inhalt der Verfahrenserleichterungen nach § 6 Abs. 1 Satz 1 WindBG	61
a) Umweltverträglichkeitsprüfung.....	61
b) Artenschutzrechtliche Prüfung.....	63
4. Voraussetzungen für die Verfahrenserleichterungen	64
5. Minderungsmaßnahmen bzw. Zahlung in Geld	64
6. Geltungsdauer	66
V. Evaluierung und Anpassung nach § 7 WindBG	68
1. Berichterstattung der Bundesregierung als Grundlage für Anpassungen	68
2. Übernahme von Flächenüberhang durch ein anderes Bundesland.....	69
3. Evaluierung des Windenergieausbaus auf Braunkohleabbauflächen	70
Kapitel 3: Die Abwägungsdirektive des § 2 EEG	73
I. Bedeutung und Inhalt	73
II. Einfallstore für § 2 EEG	76
1. Planerische Abwägung	76
2. Sonstige Schutzgüterabwägungen.....	77
a) Abwägung im Rahmen des § 35 BauGB	77
b) Weitere Einfallstore für § 2 EEG	79
3. Prozessrecht	81

Kapitel 4: Das immissionsschutzrechtliche Genehmigungsregime	83
I. Allgemeines.....	83
II. Raumverträglichkeitsprüfung	85
1. Notwendigkeit einer Raumverträglichkeitsprüfung	85
a) Vorhaben mit Öffentlichkeitsbeteiligung und Umweltverträglichkeitsprüfung.....	85
b) Raumbedeutsamkeit und überörtliche Bedeutung.....	87
2. Verfahren der Raumverträglichkeitsprüfung	88
3. Einfluss auf das eigentliche Genehmigungsverfahren	90
4. Entbehrlichkeit bzw. Unterbleiben einer Raumverträglich- keitsprüfung	91
III. Immissionsschutzrechtliches Genehmigungsverfahren.....	92
1. Zuordnung zur richtigen Verfahrensart	92
2. Durchführung des (förmlichen) Verfahrens nach § 10 BImSchG	94
a) Informale Vorphase, Antragstellung und Antragsunterlagen.....	94
aa) Allgemeine Regelungen.....	94
bb) Verfahren über eine einheitliche Stelle.....	97
b) Öffentlichkeits- und Behördenbeteiligung	98
c) Erörterungstermin	100
d) Entscheidung der Genehmigungsbehörde	102
3. Besonderheiten im vereinfachten Verfahren (§ 19 BImSchG)....	102
IV. Naturschutzrechtliche Teile des Zulassungsverfahrens und Umweltverträglichkeitsprüfung	103
1. Naturschutzrechtliche Eingriffsregelung	103
2. FFH-Verträglichkeitsprüfung.....	105
3. Artenschutzrechtliche Prüfung.....	106
4. Umweltverträglichkeitsprüfung.....	108

Kapitel 5: Materiell-rechtliche Voraussetzungen	113
I. § 6 BImSchG als Einstiegsnorm in die materiell-rechtliche Prüfung	113
II. Immissionsschutzrecht	113
1. Allgemeines	113
2. Anforderungen im Hinblick auf Lärmschutz	114
a) Geräusche durch Windenergieanlagen und die Frage der Zumutbarkeit	114
b) Die TA Lärm als Regelwerk zur Bestimmung des zumutbaren Maßes	116
aa) Anwendbarkeit auf Windenergieanlagen und Rechtsnatur	116
bb) Inhaltliche Aussagen	117
c) Das Sonderproblem Infraschall	118
d) Die Sondervorschrift des § 31k BImSchG	119
3. Lichteffekte.....	119
4. Eisabwurf und abfallende Teile.....	121
5. Turbulenzen und Entzug von Wind.....	122
III. Bauplanungsrecht	123
1. Allgemeines	123
2. Der Privilegierungstatbestand für Windenergieanlagen, § 35 Abs. 1 Nr. 5 BauGB	125
3. Zulässigkeit von Windenergieanlagen nach § 249 Abs. 2 BauGB	126
a) Vorhaben außerhalb der Windenergiegebiete.....	126
b) Vorhaben innerhalb der Windenergiegebiete.....	128

4.	Konsequenzen der Nichterfüllung der Länder- Verpflichtungen, § 249 Abs. 7 BauGB.....	128
	a) Allgemeines.....	128
	b) Wegfall der Rechtsfolge des § 249 Abs. 2 BauGB.....	129
	c) Verstärkung der Privilegierung.....	130
	d) Wegfall landesrechtlicher Abstandsregelungen.....	131
5.	Der Belang der optisch bedrängenden Wirkung, § 249 Abs. 10 BauGB.....	131
IV.	Bauordnungs- und Denkmalschutzrecht.....	135
V.	Waldrecht.....	138
VI.	Naturschutzrecht.....	139
1.	Naturschutzrechtliche Eingriffsregelung.....	139
2.	FFH-Verträglichkeitsprüfung.....	141
3.	Zulässigkeit von Windenergieanlagen in Landschaftsschutz- gebieten.....	143
	a) Allgemeines und Überblick.....	143
	b) Die Rechtslage nach Feststellung gemäß § 5 WindBG.....	144
	aa) Standort in einem Windenergiegebiet.....	144
	bb) Standort außerhalb eines Windenergiegebiets.....	145
	c) Die Rechtslage bis zur Feststellung gemäß § 5 WindBG.....	145
VII.	Artenschutzrecht.....	147
1.	Die artenschutzrechtliche Ausgangssituation.....	147
2.	Änderungen im Artenschutzrecht durch das Vierte BNatSchG-Änderungsgesetz.....	149
	a) Konkretisierung der Signifikanzprüfung durch § 45b Abs. 1 bis 5 BNatSchG.....	149
	aa) Grundsätzlicher Inhalt der Signifikanzprüfung.....	149
	bb) § 45b Abs. 1 BNatSchG als Einstiegsnorm für die fachliche Prüfung.....	151
	cc) Die Aussagen von § 45b Abs. 2 bis 5 BNatSchG zur Signifikanz.....	153

(1) Nahbereich, § 45b Abs. 2 BNatSchG	153
(2) Zentraler Prüfbereich, § 45b Abs. 3 BNatSchG.....	154
(3) Erweiterter Prüfbereich, § 45b Abs. 4 BNatSchG ..	154
(4) Lage außerhalb der Prüfbereiche, § 45b Abs. 5 BNatSchG	155
b) Zumutbarkeit von Schutzmaßnahmen, § 45b Abs. 6 BNatSchG.....	155
c) Sonderregelung für Nisthilfen, § 45b Abs. 7 BNatSchG.....	158
d) Artenschutzrechtliche Ausnahmen für den Betrieb, § 45b Abs. 8 BNatSchG	158
aa) Die Ausnahmebestimmung des § 45 Abs. 7 BNatSchG als Grundlage.....	158
bb) Konkretisierungen und Modifizierungen durch § 45b Abs. 8 und 9 BNatSchG.....	159
e) Nationale Artenhilfsprogramme und Ausgleichszahlung, § 45d BNatSchG.....	161
f) Übergangsregelungen in § 74 Abs. 4 bis 6 BNatSchG.....	162
VIII. Sonstige Vorschriften.....	164
Kapitel 6: Besonderheiten bei Repowering-Vorhaben.....	167
I. Begriff und Bedeutung des Repowering	167
1. Allgemeines	167
2. Die Begriffsbestimmung in § 16b Abs. 1 und 2 BImSchG	168
II. Reduzierte Anforderungen nach § 16b BImSchG	168
1. Prüfungsumfang, § 16b Abs. 1 BImSchG	168
2. Zulässige Überschreitung von Immissionsrichtwerten, § 16b Abs. 3 BImSchG.....	169
3. Verfahrenserleichterungen, § 16b Abs. 5 und 6 BImSchG.....	170
4. Weitere Reduzierung des Prüfungsumfangs nach § 16b Abs. 7 und 8 BImSchG	171

III. Besonderheiten nach § 249 BauGB	171
1. Die Ausnahmebestimmung des § 249 Abs. 3 BauGB	171
a) Allgemeines	171
b) Anwendungsbereich.....	172
c) Wegfall der Rechtsfolge des § 249 Abs. 2 BauGB bis zum Ablauf des 31.12.2030	172
2. Bauleitplanerische Sicherung des Rückbaus von Altanlagen (§ 249 Abs. 8 BauGB).....	174
a) Allgemeines	174
b) Sicherung des Rückbaus durch Bebauungsplan (§ 249 Abs. 8 Sätze 1 und 2 BauGB).....	176
aa) Bebauungsplan mit Festsetzungen zu Windenergieanlagen und Bezug zu Altanlagen	176
bb) Sicherstellung des Rückbaus der Altanlagen innerhalb angemessener Frist.....	178
cc) Standorte der zurückzubauenden Altanlagen	180
c) Sicherung des Rückbaus durch den Flächennutzungsplan (§ 249 Abs. 8 Satz 3 BauGB)	181
IV. Artenschutzrechtliche Besonderheiten nach § 45c BNatSchG	181
Kapitel 7: Die Länderöffnungsklausel für landesrechtliche Abstandsregeln, § 249 Abs. 9 BauGB	185
I. Entstehungsgeschichte	185
1. Einführung der Länderöffnungsklausel 2014	185
2. Gesetzesänderung 2020	187
3. Fassung durch das Wind-an-Land-Gesetz seit 01.02.2023	188
II. Die Ausgestaltung der Länderöffnungsklausel	188
1. Normzweck.....	188
2. Abstandsregelung.....	189
3. Regelung weiterer Einzelheiten in den Landesgesetzen.....	192

III. Übergangsvorschrift, § 249 Abs. 9 Satz 4 BauGB	193
IV. Regelungsauftrag an die Landesgesetzgeber, § 249 Abs. 9 Sätze 5 und 6 BauGB	194
V. Verhältnis zu anderen Abstandsregelungen	196
VI. Unanwendbarkeit landesgesetzlicher Mindestabstände, § 249 Abs. 7 Satz 2 BauGB	197
Kapitel 8: Die Sonderregelungen in den §§ 249a und 249b BauGB	199
I. Allgemeines	199
II. Vorhaben zur Herstellung oder Speicherung von Wasserstoff, § 249a BauGB	199
1. Hintergrund, Bedeutung und Struktur der Neuregelung.....	199
2. Zusammenhang mit einer Windenergieanlage, § 249a Abs. 1 BauGB	200
3. Zusammenhang mit einer PV-Anlage, § 249a Abs. 2 und 3 BauGB.....	201
4. Gemeinsame Voraussetzungen nach § 249a Abs. 4 BauGB	202
III. Verordnungermächtigungen, § 249b BauGB	203
1. Allgemeines	203
2. Windenergieanlagen in Tagebaufolgefleichen, § 249b Abs. 1 BauGB.....	204
3. Photovoltaik-Anlagen, § 249b Abs. 2 BauGB	206
4. Strategische Umweltprüfung.....	206

Kapitel 9: Rechtsschutzfragen	209
I. Gerichtszuständigkeit	209
II. Verfahrensbeschleunigung	209
1. Allgemeines	209
2. Die Beschleunigungsvorschriften im Einzelnen	210
a) Modifizierungen beim vorläufigen Rechtsschutz, § 80c VwGO	210
b) Zurückweisung verspäteter Erklärungen und Beweismittel, § 87b Abs. 4 VwGO	211
c) Vorrang- und Beschleunigungsgebot, § 87c VwGO	211
III. Rechtsschutz gegen Flächenausweisungen	212
IV. Rechtsschutz in Bezug auf Anlagen-Genehmigungen	214
1. Rechtsschutz des Antragstellers	214
a) Versagung der Genehmigung	214
b) Belastende Nebenbestimmungen	215
c) Fristen	216
2. Rechtsschutz Dritter	216
a) Statthafte Rechtsbehelfe, notwendige Beiladung	216
b) Klagebefugnis	217
aa) Allgemeines	217
bb) Geschützter Personenkreis	218
(1) Nachbarn	218
(2) Gemeinden	219
(3) Verbände und Vereine	220
c) Drittschützende Normen	222

V. Vorläufiger Rechtsschutz	223
1. Allgemeines	223
2. Die Vorschrift des § 63 BImSchG	224
a) Beschleunigungsfunktion des § 63 BImSchG.....	224
b) Abgrenzung des § 63 BImSchG zu § 212a BauGB.....	225
c) Altfälle	226
d) Das Tatbestandsmerkmal der Zulassung	227
e) Rechtsfolge des § 63 VwGO und Rechtsschutz des Dritten	229
aa) Entfall der aufschiebenden Wirkung	229
bb) Vorläufiger Rechtsschutz des Dritten	231
3. Die Vorschrift des § 80c VwGO.....	235
 Literaturverzeichnis	 239
Stichwortverzeichnis.....	247