

# Colloque «Eviter-Réduire-Compenser » les impacts résiduels des aménagements sur la biodiversité

*Analyse juridique de la compensation des atteintes à la biodiversité : défis et perspectives*

*COMBE Marius – Doctorant contractuel (Bourse ARC-Environnement Région Auvergne-Rhône-Alpes)*

## ***I.- État des lieux du régime juridique de la compensation écologique***

- A.- La dispersion des dispositions législatives et réglementaires formalisant l'obligation de compensation écologique ex ante*
- B.- La diversité des objectifs et finalités de l'obligation de compensation écologique ex ante*
- C.- Le traitement jurisprudentiel préjudiciable au caractère obligatoire de la compensation écologique*

## ***II. Les apports de la loi du 8 août 2016 au régime juridique de la compensation écologique***

- A.- Des éléments de définition*
- B.- Une force juridique obligatoire à la doctrine et aux lignes directrices sur la séquence « ERC »*
- C.- De nouvelles modalités de mise en œuvre*
- D.- De nouvelles dispositions en matière de suivi et de contrôle*

## ***III. Les incertitudes qui entourent le nouveau régime juridique de l'obligation de compensation écologique ex ante***

- A.- L'absence de régime juridique autonome de l'obligation de compensation*
- B.- Les interrogations sur portée pratique des nouveaux objectifs, principes et dispositifs juridiques associés à la mise en œuvre de la compensation écologique*

## ***I.- État des lieux du régime juridique de la compensation écologique***

### ***A.- La dispersion des dispositions législatives et réglementaires formalisant l'obligation de compensation écologique ex ante***

#### **Évaluations environnementales de droit commun :**

- *Étude d'impact des projets de travaux et d'aménagement publics et privés ;*
- *Évaluations environnementales spécifiques aux documents d'urbanisme ;*
- *Évaluation environnementale des « plans, schémas, programmes et autres documents de planification susceptibles d'avoir des incidences sur l'environnement ».*

#### **Évaluations environnementales propres aux atteintes causées par certaines activités ou ayant des incidences sur certains milieux :**

- *Etude d'impact des ICPE soumis à autorisation ;*
- *Évaluation des incidences Natura 2000 ;*
- *Étude d'incidence en matière d'eau.*

#### **Mesures compensatoires distinctes de toute évaluation environnementale :**

- *Compensation des atteintes aux continuités écologiques des TVB ;*
- *Mesures compensatoires en cas de dérogation au régime de protection des espèces protégées de faune et de flore sauvages.*

*B.- La diversité des objectifs et finalités de l'obligation de compensation écologique ex ante*

- Coexistence de nombreuses règles relatives à l'obligation de compensation dans le cadre de législations sectorielles possédant pour chacune d'entre elles leur propre mécanisme d'évitement, de réduction, et de compensation ;
- Existence de domaines pour lesquels il existe peu ou pas de dispositions ;
- Avancées notables pour la mise en œuvre de ces dispositions grâce à l'élaboration d'une doctrine dite « séquence Eviter Réduire Compenser (ERC) » et de lignes directrices.

*C.- Le traitement jurisprudentiel préjudiciable au caractère obligatoire de la compensation*

- Traitement jurisprudentiel préjudiciable au caractère obligatoire de la compensation ;
- Le juge administratif se prononce essentiellement sur la présence et la proportionnalité du contenu de l'étude d'impact ou de l'évaluation environnementale avec l'importance du projet.

## ***II. Les apports de la loi du 8 août 2016 pour la reconquête de la biodiversité, de la nature et des paysages au régime juridique de la compensation écologique***

### *A.- Des éléments de définition*

- Définition des mesures compensatoires à l'article L. 163-1 du Code de l'environnement : « Les mesures de compensation des atteintes à la biodiversité sont les mesures prévues au 2° du II de l'article L. 110-1 et rendues obligatoires par un texte législatif ou réglementaire pour compenser, dans le respect de leur équivalence écologique, les atteintes prévues ou prévisibles à la biodiversité occasionnées par la réalisation d'un projet de travaux ou d'ouvrage ou par la réalisation d'activités ou l'exécution d'un plan, d'un schéma, d'un programme ou d'un autre document de planification » ;
- Énumération des principaux éléments composant la « biodiversité affectée » à l'article L. 110-1-II du Code de l'environnement, qui intègre à la fois les espèces, les habitats naturels et les services écosystémiques.

### *B.- Une force juridique obligatoire à la doctrine et aux lignes directrices sur la séquence « ERC »*

- Les mesures compensatoires ne peuvent en aucun cas se substituer aux mesures d'évitement et de réduction ;
- Différents objectifs sont codifiés à l'article L. 163-1 du Code de l'environnement :
  - ✓ « Objectif d'absence de perte nette », qui doit tendre vers un « gain de biodiversité » ;
  - ✓ Obligation de résultat, et effectivité des mesures de compensation durant toute la durée des atteintes ;
  - ✓ Absence d'autorisation d'un projet dans le cas où les atteintes ne pourront être ni évitées, ni réduites, ni compensées de façon satisfaisante.

### *C.- De nouvelles modalités de mise en œuvre*

#### ***Possibilité de satisfaire à son obligation de compensation écologique :***

- *Soit directement ;*
- Soit en confiant, par contrat, la réalisation de ces mesures à un opérateur de compensation ;
- Soit par l'acquisition d'unités de compensation dans le cadre d'un site naturel de compensation.

#### ***Création d'un nouvel outil au service la sécurisation foncière des projets de compensation : obligations réelles environnementales***

### *D.- De nouvelles dispositions en matière de suivi et de contrôle*

- Réaffirmation de la responsabilité du maître d'ouvrage à l'égard de l'autorité administrative qui a prescrit les obligations de compensation ;
- Possibilité pour l'autorité administrative compétente de mettre en demeure toute personne soumise à obligation de compensation qui n'aurait pas mis en œuvre les mesures compensatoires d'y satisfaire dans un délai librement fixé ;
- En l'absence de mise en œuvre à l'expiration du délai de mise en demeure, l'autorité administrative compétente pourra procéder d'office à l'exécution des mesures de compensation aux frais de l'opérateur défaillant ;
- Géolocalisation des mesures de compensation dans un système national d'information géographique, accessible au public sur internet et alimenté par les maîtres d'ouvrage.

### ***III. Les incertitudes qui entourent le nouveau régime juridique de l'obligation de compensation écologique***

#### ***A.- L'absence de régime juridique autonome de l'obligation de compensation***

- Persistance d'une ambiguïté sur le champ d'application des mesures compensatoires ;
- Double contexte :
  - ✓ Basculement par l'ordonnance du 3 août 2016 relative à la modification des règles applicables à l'évaluation environnementale des projets, plans et programmes et son décret d'application du 11 août 2016 de nombreux projets qui étaient soumis à une évaluation environnementale systématique vers l'examen au cas par cas ;
  - ✓ Création par l'ordonnance du 26 janvier 2017 relative à l'autorisation environnementale et ses deux décrets d'application d'un dispositif d'autorisation environnementale unique en matière d'ICPE et de IOTA.

#### ***B.- Les interrogations sur portée pratique des nouveaux objectifs, principes et dispositifs juridiques associés à la mise en œuvre de la compensation écologique***

##### ***Persistance de nombreux questionnements :***

- Sur la portée pratique des nouveaux objectifs (absence de perte nette de biodiversité, gain de biodiversité) et principes consacrés (principe de compensation, proximité) ;
- Sur la nature juridique des dispositifs juridiques (contrat de compensation, sites naturels de compensation, unités de biodiversité) ;
- Sur le statut juridique de la biodiversité et des services écosystémiques ;
- Sur les moyens de contrôle de l'administration ;
- Sur le devenir des terrains ayant servis de support à la réalisation de mesures compensatoires.

## ***CONCLUSION***



## MERCI DE VOTRE ATTENTION

