

Tour d'Horizon des éléments essentiels constitutifs d'un cadre législatif durable pour les ENR

Dr. Emmanuelle Raoult

Tunis, 25.11.2014

BBH



Becker Büttner Held est un cabinet d'avocats allemand fondé en 1991. BBH regroupe des avocats, des auditeurs et conseillers fiscaux qui travaillent de concert avec des ingénieurs, des consultants et experts (BBH Consulting AG). BBH conseille plus de 3,000 clients et est le cabinet leader dans le domaine de l'énergie et des infrastructures. Le Cabinet BBH est considéré en Allemagne comme "le" cabinet des *public utilities*.

Par ailleurs, BBH conseille en Allemagne et à l'international des *utilities* décentralisées, les sociétés opérant dans le domaine des transports, des investisseurs...BBH compte aussi parmi ses clients des institutions telles que la Commission Européenne, des gouvernements en Europe et dans le reste du monde, notamment en ce qui concerne la mise en place de réformes législatives dans le secteur de l'énergie

- ▶ Employés: ca. 250; total: ca. 550
- ▶ Bureaux à Berlin, Munich, Cologne, Hamburg, Stuttgart and Bruxelles

Agenda

1. Introduction
2. **Eléments contextuels**
3. **Eléments Essentiels**
4. **La question des droits voisins**
5. **La question du « *Business case certainty* »**
6. Conclusion

- BBH: spécialisation dans le conseil juridique et/ou la rédaction de loi énergétique en Europe, Balkans, Russie, Ukraine, Asie Centrale, Méditerranée
- Objet de mon intervention : description des éléments essentiels permettant la mise en place d'un cadre législatif et réglementaire durable pour les ENR
- Première remarque : quelle est la finalité d'une Loi ENR ?
- Encadrer le développement du secteur (juridique/économique)
- Clarifier le rôle des acteurs institutionnels
- Inciter un investissement national et international durable dans le secteur des ENR
- Favoriser le développement d'une industrie locale et de l'emploi local
- Sécuriser les investissements privés ? Conserver le rôle des opérateurs historiques ?
- Objectifs multiples, parfois complémentaires ou contradictoires

Eléments contextuels

- ▶ Loi ENR doit certes comprendre des éléments de fonds communs à toutes les lois ENR (best practices) mais aussi tenir compte d'éléments propres au pays
- ▶ Tradition juridique du pays :
 - Hiérarchie des normes, rôle de la jurisprudence, rôle du régulateur
 - Système juridique Latin, Anglo-saxon, ex-URSS
- ▶ Exemples : Ukraine (textes nombreux), Russie (...), Turquie (loi techniques précises et rigoureuses).
- ▶ Rôle du droit Communautaire : pays voisins de l'UE touchés par le droit communautaire (Partenariats avec L'Europe, mais aussi ENTSO-E transport électricité au Sud/ Méditerranée et Energy Charter à l'Est- CIS, Balkans) : influence sur la compatibilité du droit national avec le droit communautaire ne peut être ignoré (*energy as a commodity*)
- ▶ Etat de développement du secteur est aussi essentiel : niveau de développement du secteur, rôle des opérateurs historiques, degrés et volonté de développement du secteur privé

Eléments Essentiels

- ▶ Une loi ENR qui fonctionne doit prendre en compte les éléments essentiels suivants:
- ▶ **Politique énergétique**
 - Loi ENR
 - Targets/ Objectifs ENR (2020? 2030?) quels moyens de contrôles de la trajectoire annuelle (NREAP)
 - Plans de mise en œuvre des ENR
- ▶ **Cadre législatif, réglementaire et institutionnel**
 - Législation ENR
 - Procédures Administrative (licences, autorisations, / Longueur et transparence de la procédure)
 - Cadre institutionnel (Rôle Gouvernement, Parlement, Ministère de l'Énergie, Régulateur)
 - Procédure de règlement des différends (rôle du régulateur?)
 - Traçabilité des flux de production/transport ENR

Eléments Essentiels

- ▶ **Structure du Marché de l'électricité**
 - Degrés d'ouverture des marchés
 - Degré de concurrence au sein du marché (Monopoles? rôle acteurs privés? taille des producteurs entrants dans le marché ?)
- ▶ **Infrastructures**
 - Infrastructures adéquates? Plan de développement du réseau de transport et de distribution? Financement?
 - Grid Code? (9 Codes ENSTO-E)
- ▶ **Mécanismes de soutien aux ENR**
 - Existence et pérennité
- ▶ **Niveau de garantie/protection des investissements dans le domaine des ENR**

La question des droits voisins



- ▶ Souvent ignorée, mais essentielle pour la survie d'une loi énergétique au-delà de 2 ans
- ▶ Droit de la concurrence
 - Aides d'Etat, Tariffs
 - Partage des rôles entre régulateurs Energie/concurrence
- ▶ Droit des marchés publics
- ▶ Droit Administratif (permis/autorisations)
- ▶ Droit des sociétés
- ▶ Droit foncier
- ▶ Droit du travail
- ▶ Droit financier / Finances publiques
- ▶
- ▶ Exemples : Tariffs de rachat français mis en cause par la Commission Européenne (DG concurrence) - EEG 2012 et 2014 en Allemagne

La question du « *Business case certainty* »

- ▶ Expérience corporate
- ▶ Porteurs de projets, banques évaluent durabilité de la loi ENR pour chaque pays.
- ▶ Éléments pris en compte pour investir dans un pays :
 - Procédures d'autorisations (longueur, stabilité, transparence)
 - Attractivité des Tariffs de rachat (RoI, problèmes de changements rétroactifs FIT Portugal, Grèce, Espagne.../ moratoires en France)
 - Protection de l'investissement privé et/ou étranger
 - Procédures bancaires
 - Transparence des procédures d'autorisation, rôle monopoles, conflits d'intérêt/favoritisme
 - Compatibilité avec engagements OMC (problèmes relatifs au contenu local – équilibre entre développement industrie locale et respect des règles OMC)

Conclusion



1. Loi ENR doit être précise mais durable pour au moins 5-10 ans
2. Rôle, majeur textes d'application (décrets, arrêtés)
3. Trouver l'équilibre entre éléments contextuels (propres au pays) et essentiels au droit de l'énergie (best practices)
4. Conserver le dialogue avec les acteurs privés et la société civile/consommateurs

Thank you very much
for your attention.

Dr. Emmanuelle Raoult
BBH Brussels
Avenue Marnix 28
1000 Brussels

Tel +32 2 204 44 30
Emmanuelle.raoult@bbh-online.be
www.bbh-online.de