**Informacja w związku z postępowaniami rozstrzygającymi i nowym brzmieniem art. 23 ust. 6 ustawy z dnia 21 marca 1991 r. o obszarach morskich Rzeczypospolitej Polskiej i administracji morskiej**

21 grudnia 2022 r. weszła w życie ustawa z dnia 15 grudnia 2022 r. o szczególnej ochronie niektórych odbiorców paliw gazowych w 2023 r. w związku z sytuacją na rynku gazu (Dz. U. poz. 2687), zwana dalej „tarczą gazową”. Zgodnie z art. 34 pkt 1 lit. a tarczy gazowej art. 23 ust. 6 ustawy z dnia 21 marca 1991 r. o obszarach morskich Rzeczypospolitej Polskiej i administracji morskiej (Dz. U. z 2022 r. poz. 457, z późn. zm.), zwanej dalej „uom”, otrzymał brzmienie:

*„6. Pozwolenie, o którym mowa w ust. 1, jest wydawane na okres niezbędny do wznoszenia lub wykorzystywania sztucznych wysp, konstrukcji i urządzeń, jednak nie dłuższy niż 35 lat, liczony od dnia, w którym decyzja stała się ostateczna. W przypadku morskiej farmy wiatrowej, o której mowa w ustawie z dnia 17 grudnia 2020 r. o promowaniu wytwarzania energii elektrycznej w morskich farmach wiatrowych, pozwolenie, o którym mowa w ust. 1, jest wydawane na okres od dnia, w którym decyzja stała się ostateczna, do upływu 30 lat od dnia, w którym rozpoczęto wykorzystanie tej morskiej farmy wiatrowej.”.*

Dotychczasowy termin obowiązywania pozwolenia, o którym mowa w art. 23 ust. 1 uom, został po nowelizacji zróżnicowany w zależności od przedsięwzięcia, jakiego pozwolenie ma dotyczyć. Dla morskich farm wiatrowych termin ten został wydłużony do końca 30-letniego okresu liczonego od dnia, w którym rozpocznie się wykorzystanie danej morskiej farmy wiatrowej. Dla pozostałych przedsięwzięć termin obowiązywania pozwolenia się nie zmienił i wynosi maksymalnie 35 lat od dnia, w którym decyzja (pozwolenie) stanie się ostateczna.

Art. 23 ust. 6 uom w brzmieniu nadanym przez tarczę gazową znajdzie zastosowanie także do wszczętych i niezakończonych postępowań o wydanie pozwolenia, o którym mowa w art. 23 ust. 1 uom.

Wobec braku wyraźnego przepisu przejściowego art. 23 ust. 6 uom w nowym brzmieniu będzie stosowany do postępowań wszczętych i niezakończonych w oparciu o zasadę bezpośredniego działania nowego prawa. Zgodnie z tą zasadą w sytuacjach, kiedy ustawodawca nie wypowiada się wyraźnie w kwestii przepisów przejściowych, należy przyjąć, że nowa ustawa ma zastosowanie do zdarzeń prawnych powstałych po jej wejściu w życie, jak również do zdarzeń, które miały miejsce wcześniej, lecz trwają dalej, po wejściu w życie nowej ustawy. (patrz: wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 28 czerwca 2011 r. sygn. akt II GSK 674/10).

Jednym z kryteriów oceny wniosków w postępowaniach rozstrzygających są proponowane przez wnioskodawców okresy obowiązywania pozwolenia, w tym daty rozpoczęcia i zakończenia budowy i eksploatacji planowanych przedsięwzięć. Kryterium to oceniane jest na podstawie harmonogramu realizacji planowanego przedsięwzięcia pozwalającego na ustalenie spełnienia przez wnioskodawcę tego szczegółowego kryterium.

Jednym z wymogów formalnych wniosku jest z kolei przedstawienie harmonogramu realizacji przedsięwzięcia. Powstaje zatem pytanie czy wnioskodawcy, którzy jeszcze nie złożyli informacji i dokumentów w postępowaniach rozstrzygających, mogą dostosować przedkładane w tych postępowaniach harmonogramy do nowych przepisów i nowych okresów obowiązywania pozwolenia, a jeśli tak, to czy nie będzie to postrzegane jako modyfikacja wniosku, z czym wiązałaby się np. konieczność jego ponownego zaopiniowania przez wskazane w uom organy.

Wnioskodawcy w postępowaniach rozstrzygających, przy składaniu informacji i dokumentów (o ile nie upłynął jeszcze termin) mogą dostosować harmonogramy realizacji przedsięwzięć do brzmienia nowych przepisów, tj. przedłożyć harmonogramy uwzględniające nowe daty obowiązywania pozwoleń, jeżeli zmiana przepisów ma znaczenie dla tych harmonogramów.

Inaczej mówiąc, odstępstwo od harmonogramu określonego we wniosku może nastąpić w przypadku, gdy zmiana przepisów rzeczywiście ma wpływ na plany inwestora co do dat rozpoczęcia i zakończenia budowy przedsięwzięcia oraz jego eksploatacji.

Zgodnie z art. 27f uom postępowanie rozstrzygające, o którym mowa w art. 27d ust. 1 uom, jest postępowaniem odrębnym od postępowania w sprawie o wydanie pozwolenia, o którym mowa w art. 23 ust. 1 uom. Dokonanie modyfikacji harmonogramu realizacji przedsięwzięcia przedstawianego w postępowaniu rozstrzygającym w stosunku do dat pierwotnie określonych we wniosku o wydanie pozwolenia, o którym mowa w art. 23 ust. 1 uom, nie zostanie uznane za modyfikację tego wniosku, przy czym należy jeszcze raz podkreślić, że zmiana to powinna być uzasadniona.

Podsumowując:

1. Wnioskodawca nie jest zobowiązany do zmiany wniosku w zakresie harmonogramu w związku z wejściem w życie przepisów o okresie, na jaki wydaje się pozwolenie dla morskiej farmy wiatrowej. Organ przy wydawaniu pozwolenia z urzędu zastosuje nowe przepisy.
2. Wnioskodawca w postępowaniu rozstrzygającym może w informacjach i dokumentach przedstawić harmonogram dostosowany do nowych przepisów (i w ten sposób odejść w tym zakresie od harmonogramu przedstawionego we wniosku), jeżeli taka zmiana harmonogramu jest uzasadniona.