



DZIENNIK URZĘDOWY

PREZESA URZĘDU TRANSPORTU KOLEJOWEGO

Warszawa, dnia 19 kwietnia 2022 r.

Poz. 6

DECYZJA NR DPP-WOPN.718.1.2022.JK PREZESA URZĘDU TRANSPORTU KOLEJOWEGO

z dnia 31 marca 2022 r.

z wniosku RegioJet a. s. o ponowne rozpatrzenie sprawy przyznania otwartego dostępu dla pasażerskich przewozów kolejowych w zakresie odcinka przebiegającego przez terytorium Rzeczypospolitej Polskiej na trasie międzynarodowej Kraków Główny – Rijeka/Split – Kraków Główny.

Na podstawie art. 138 § 1 pkt 2 w związku z art. 104 § 1 oraz art. 127 § 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2021 r. poz. 735, z późn. zm.), zwanej dalej „k.p.a.”, w związku z art. 13 ust. 1 pkt 5 w związku z art. 13a ust. 1 oraz art. 29c ust. 1, 2, 5, 7, 8 i 9 ustawy z dnia 28 marca 2003 r. o transporcie kolejowym (tekst jednolity: Dz. U. z 2021 r. poz. 1984), zwanej dalej „ustawą o transporcie kolejowym”, w związku z art. 11 ust. 1 rozporządzenia wykonawczego Komisji (UE) 2018/1795 z dnia 20 listopada 2018 r. ustanawiającego procedurę i kryteria do celów stosowania badania równowagi ekonomicznej zgodnie z art. 11 dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2012/34/UE (Dz. Urz. UE L 294 z 21 listopada 2018 r. str. 5), zwanego dalej „rozporządzeniem 2018/1795”, po rozpatrzeniu wniosku RegioJet a. s. z siedzibą w Brnie, zwanej dalej „RegioJet”, „Przewoźnikiem” lub „Stroną”, z 11 lutego 2022 r. (data wpływu do Urzędu Transportu Kolejowego, zwanego dalej „Urzędem”, za pośrednictwem platformy ePUAP: 11 lutego 2022 r.) o ponowne rozpatrzenie sprawy zakończonej decyzją Prezesa Urzędu Transportu Kolejowego, zwanego dalej „Prezesem UTK”, z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL) w sprawie uruchamiania planowanego nowego kolejowego przewozu pasażerskiego na trasie międzynarodowej Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny, w zakresie odcinka przebiegającego przez terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, w okresie od 15 czerwca 2022 r. do 26 września 2026 r. (przewozy wykonywane wyłącznie od czerwca do września), tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024, 2024/2025 oraz 2025/2026,

I. UCHYLAM

w części zaskarżoną decyzję Prezesa UTK z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL), tj. w zakresie pkt 1 sentencji ww. decyzji dotyczącej warunków i zakresu wykorzystania dostępu do linii kolejowych,

II. ORZEKAM

co do istoty sprawy w zakresie uchylonej części decyzji Prezesa UTK z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL), w ten sposób, że pkt 1 sentencji ww. decyzji dotyczącej warunków i zakresu wykorzystania dostępu do linii kolejowych, otrzymuje brzmienie:

1. Na wnioskowanej trasie RegioJet uruchomi:

- maksymalnie 1 parę pociągów na dobę w relacji Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny,

- jednak nie mniej niż:

a) w relacji Kraków Główny - Rijeka/Split:

- 1 pociąg na dobę we wtorki (ze stacji początkowej);

- 1 pociąg na dobę w piątki (ze stacji początkowej);

- 1 pociąg na dobę w niedziele (ze stacji początkowej);

b) w relacji Rijeka/Split - Kraków Główny:

- 1 pociąg na dobę w poniedziałki (ze stacji początkowej);

- 1 pociąg na dobę w środy (ze stacji początkowej);

- 1 pociąg na dobę w soboty (ze stacji początkowej);

(przewozy wykonywane wyłącznie od czerwca do września) zgodnie z rozkładem jazdy i terminami kursowania wskazanymi w załącznikach nr 1 i nr 2 do decyzji Prezesa UTK z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL).

III. UTRZYMUJĘ W MOCY

w pozostałej części zaskarżoną decyzję Prezesa UTK z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL).

UZASADNIENIE

Stan faktyczny:

15 września 2021 r. do Prezesa UTK wpłynął, za pośrednictwem platformy ePUAP, wniosek RegioJet z 15 września 2021 r., zwany dalej „Wnioskiem”, w sprawie uruchamiania planowanego nowego kolejowego przewozu pasażerskiego na trasie międzynarodowej Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny na okres 5 kolejnych rocznych rozkładów jazdy pociągów począwszy od 12 grudnia 2021 r. do 12 grudnia 2026 r.

17 września 2021 r. *Hrvatska regulatorna agencija za mrežne djelatnosti*, zwana dalej „HAKOM”, będąca chorwackim organem regulacyjnym w zakresie transportu kolejowego, poinformowała, za pośrednictwem poczty elektronicznej, o wpływie powiadomienia RegioJet z 23 sierpnia 2021 r. m.in. w sprawie uruchamiania planowanego nowego kolejowego przewozu pasażerskiego na trasie międzynarodowej Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny.

Pismem z 24 września 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.2.PL) Prezes UTK wezwał RegioJet do uzupełnienia braków formalnych Wniosku poprzez:

- wskazanie stacji początkowej oraz końcowej w związku z zamiarem wykonywania proponowanych nowych kolejowych przewozów pasażerskich;
- określenie planowanej daty rozpoczęcia i zakończenia wykonywania proponowanych nowych kolejowych przewozów pasażerskich.

Tym samym pismem Prezes UTK wezwał RegioJet do złożenia wyjaśnień poprzez:

- przedstawienie informacji na temat tego, w jaki sposób Strona zamierza realizować założenia dotyczące zapewnienia dostępności połączeń na terenie Rzeczypospolitej Polskiej, o których mowa we Wniosku RegioJet, wyłącznie w komunikacji międzynarodowej;
- przedłożenie licencji przewoźnika kolejowego nr L/2009/1521, wydanej 30 kwietnia 2009 r. przez Drážní úřad (bezterminowo) na rzecz Spółki oraz certyfikatu bezpieczeństwa część A nr CZ1120190021, wydanego przez Drážní úřad ważnego od 8 października 2019 r. do 7 października 2024 r. na rzecz Spółki (wraz z tłumaczeniem przysięgłym na język polski).

Jednocześnie Prezes UTK zawiadomił Przewoźnika o przysługującym mu, na każdym etapie postępowania, prawie wglądu w akta sprawy, sporządzania z nich notatek, kopii lub odpisów.

4 października 2021 r. *Úřad pro přístup k dopravní infrastrukture*, zwany dalej „UPDI”, będący czeskim organem regulacyjnym w zakresie transportu kolejowego, poinformował, za pośrednictwem poczty elektronicznej, o wpływie powiadomienia RegioJet z 30 września 2021 r. w sprawie uruchamiania planowanego nowego kolejowego przewozu pasażerskiego na trasie międzynarodowej Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny.

7 października 2021 r. do Urzędu wpłynęła wiadomość elektroniczna od *Schienen Control GmbH*, zwanej dalej „SCG”, będącej austriackim organem regulacyjnym w zakresie transportu kolejowego, informująca o wpływie powiadomienia RegioJet z 7 października 2021 r. w sprawie uruchamiania planowanego nowego kolejowego przewozu pasażerskiego na trasie międzynarodowej Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny.

8 października 2021 r. wpłynęła do Urzędu odpowiedź RegioJet na wezwanie Prezesa UTK z 24 września 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.2.PL). Przewoźnik przedstawił skorygowane dokumenty, w tym powiadomienie o planowanej nowej usłudze RegioJet, projekt rocznego rozkładu jazdy pociągów oraz stanowisko Strony dotyczące występowania w dokumentacji szczególnie chronionych informacji handlowych.

Pismem z 18 października 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.6.PL) Prezes UTK zawiadomił Przewoźnika o wszczęciu postępowania administracyjnego. Jednocześnie Prezes UTK postanowił włączyć w poczet materiału dowodowego niniejszej sprawy:

1. Regulamin Sieci 2021/2022 PKP Polskich Linii Kolejowych S.A. z siedzibą w Warszawie, zwanej dalej „PKP PLK”, wraz z załącznikami:

- nr 1, zatytułowany: *Wykaz linii kolejowych udostępnianych przez PKP Polskie Linie Kolejowe S.A.*;
- nr 2.6, zatytułowany: *Wykaz posterunków ruchu i punktów ekspedycyjnych*;
- nr 2.7, zatytułowany: *Wykaz linii kolejowych, na których wprowadzone zostały ograniczenia ich użytkowania*;
- nr 2.10, zatytułowany: *Wykaz punktów stycznych infrastruktury PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. z infrastrukturą kolejową innych zarządców*;
- nr 2.19, zatytułowany: *Mapa linii kolejowych w Polsce zarządzanych przez PKP Polskie Linie Kolejowe S.A.*;

pobrane ze strony internetowej PKP PLK: <https://www.plk-sa.pl/dla-klientow-i-kontrahentow/warunki-udostepniania-infrastruktury-i-regulaminy/regulamin-sieci/regulamin-sieci-20212022/> (w następstwie modyfikacji witryny internetowej PKP PLK Regulamin Sieci wraz z załącznikami, o których mowa powyżej został przeniesiony na: <https://www.plk-sa.pl/klienci-i-kontrahenci/warunki-udostepniania-infrastruktury-i-regulaminy/regulamin-sieci/regulamin-sieci-2021/2022/>);

2. opracowanie Urzędu, zatytułowane: *Wymiana pasażerska w 2019 r. Funkcjonowanie Kolei w województwach* wraz z trzema załącznikami w formacie .xlsx, przedstawiającymi szczegółowe dane analityczne, pobrane ze strony <https://utk.gov.pl/pl/raporty-i-analizy/analizy-i-monitoring/analizy-i-opracowania/16709,Wymiana-pasazerska-w-2019-r.html>;
3. opracowanie Urzędu, zatytułowane: *Podsumowanie 2020. Przewozy pasażerskie i towarowe*, pobrane ze strony internetowej <https://utk.gov.pl/pl/raporty-i-analizy/analizy-i-monitoring/analizy-i-opracowania/16660,Podsumowanie-2020-przewozy-pasazerskie-i-towarowe.html>;
4. opracowanie Urzędu, zatytułowane: *Kolej w województwach - wykorzystanie i polityka transportowa*, pobrane ze strony internetowej <https://utk.gov.pl/pl/raporty-i-analizy/analizy-i-monitoring/analizy-i-opracowania/15560,Kolej-w-wojewodztwach-wykorzystanie-i-polityka-transportowa.html>;
5. opracowanie Urzędu, zatytułowane: *Konkurencja w połączeniach pasażerskich na wybranych relacjach w Europie*, pobrane ze strony internetowej <https://utk.gov.pl/pl/raporty-i-analizy/analizy-i-monitoring/analizy-i-opracowania/16605,Konkurencja-w-polaczeniach-pasazerskich-na-wybranych-relacjach-w-Europie.html>.

Ponadto Prezes UTK poinformował Stronę, że faktem znanym z urzędu jest wydanie na rzecz RegioJet:

1. licencji nr L/2009/1521 z 30 kwietnia 2009 r. przez *Drážni úřad*, ważnej bezterminowo, wraz ze zmianami (informacja przedstawiona przez RegioJet we wniosku w sprawie prowadzonej przed Prezesem UTK pod znakiem: DMB-WMIC.401.18.2020);
2. certyfikatu bezpieczeństwa cz. A nr CZ1120190021 przez *Drážni úřad*, ważnego od 8 października 2019 r. do 7 października 2024 r. (informacja przedstawiona przez RegioJet we wniosku w sprawie prowadzonej przed Prezesem UTK pod znakiem: DMB-WMIC.401.18.2020);
3. decyzji Prezesa UTK z 30 listopada 2017 r. (znak: DBK-WSZM.401.32.2016.17.MP) wydającej certyfikat bezpieczeństwa cz. B nr PL1120170019 wraz z załącznikiem w postaci certyfikatu bezpieczeństwa cz. B nr PL1120170019;
4. decyzji Prezesa UTK z 14 sierpnia 2020 r. (znak: DMB-WMIC.401.18.2020.AKa) wraz z załącznikiem w postaci certyfikatu bezpieczeństwa cz. B nr PL1220200033 (decyzja zmieniająca decyzję Prezesa UTK z 30 listopada 2017 r. (znak: DBK-WSZM.401.32.2016.17.MP) wydającą certyfikat bezpieczeństwa cz. B nr PL1120170019);

oraz wydanie na rzecz PKP PLK autoryzacji bezpieczeństwa nr PL2120210000, stanowiącej załącznik do decyzji Prezesa UTK z 26 lutego 2021 r. (znak: DMB-WMIC.410.6.2020.RP).

Jednocześnie Prezes UTK zawiadomił Przewoźnika o przysługującym mu, na każdym etapie postępowania, prawie wglądu w akta sprawy, sporządzania z nich notatek, kopii lub odpisów.

Pismem z 20 października 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.7.PL) Prezes UTK powiadomił podmioty uprawnione o otrzymaniu powiadomienia RegioJet z 15 września 2021 r. uzupełnionego 8 października 2021 r. w sprawie uruchamiania nowych kolejowych przewozów pasażerskich na trasie międzynarodowej Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny oraz poinformował o przysługującym prawie zgłoszenia wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej, w terminie i na zasadach określonych w przepisach rozporządzenia 2018/1795.

Pismem z 3 listopada 2021 r. (znak: DTK-8.4602.320.2021), doręczonym do Urzędu: 3 listopada 2021 r., za pośrednictwem platformy ePUAP, Minister Infrastruktury przedstawił stanowisko dotyczące Wniosku RegioJet.

Pismem 16 listopada 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.9.PL) Prezes UTK zawiadomił HAKOM, UPDI oraz SCG o parametrach planowanej nowej usługi RegioJet. Jednocześnie Prezes UTK wskazał ww. organom regulacyjnym zidentyfikowane niespójności w zakresie planowanego terminu rozpoczęcia uruchamiania przez Przewoźnika nowej usługi oraz zestawienia wagonów.

Pismem z 23 listopada 2021 r. (znak: BBPR1k-070-043/2021), doręczonym do Urzędu: 24 listopada 2021 r., za pośrednictwem platformy ePUAP, przewoźnik kolejowy „PKP Intercity” S.A. z siedzibą w Warszawie, zwany dalej „PKP Intercity”, przedstawił stanowisko dotyczące Wniosku RegioJet, które nie stanowiło wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej.

PKP Intercity 29 listopada 2021 r. przedstawiło, za pośrednictwem platformy ePUAP, dowód uiszczenia opłaty skarbowej z tytułu przedłożenia dokumentu pełnomocnictwa w związku z pismem PKP Intercity z 23 listopada 2021 r. (znak: BBPR1k-070-043/2021).

Pismem z 30 listopada 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.11.PL) Prezes UTK zawiadomił PKP PLK, że w terminie określonym w art. 5 ust. 1 rozporządzenia 2018/1795 nie został złożony żaden wniosek o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej.

Pismem z 30 listopada 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.12.PL) Prezes UTK zawiadomił RegioJet, że w terminie określonym w art. 5 ust. 1 rozporządzenia 2018/1795 nie został złożony żaden wniosek o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej. Dodatkowo Prezes UTK poinformował o przekazaniu informacji w tym zakresie do zarządcy infrastruktury kolejowej, tj. PKP PLK. Ponadto Prezes UTK zawiadomił Stronę, że faktem znanym z urzędu jest:

1. posiadanie przez PKP Intercity statusu przewoźnika kolejowego, w rozumieniu art. 4 pkt 9 ustawy o transporcie kolejowym, na rzecz którego zostały wydane m.in. następujące dokumenty, uprawniające do wykonywania przewozów kolejowych osób w transporcie kolejowym:
2. zawarcie przez PKP Intercity:
 - umowy ramowej, podpisanej 31 grudnia 2020 r. z Ministrem Infrastruktury, działającym w imieniu i na rzecz Skarbu Państwa, o świadczenie usług publicznych w zakresie międzywojewódzkich i międzynarodowych kolejowych przewozów pasażerskich na lata 2021 - 2030, zwanej dalej „umową ramową”;
 - umowy rocznej, podpisanej 29 kwietnia 2021 r. z Ministrem Infrastruktury, działającym w imieniu i na rzecz Skarbu Państwa, o świadczenie usług publicznych w zakresie międzywojewódzkich i międzynarodowych przewozów pasażerskich w okresie od 1 stycznia 2021 r. do 31 grudnia 2021 r., zwanej dalej „umową roczną”.

Jednocześnie tym samym pismem Prezes UTK zawiadomił RegioJet o zakończeniu etapu zbierania materiału dowodowego w sprawie oraz o możliwości wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań w terminie 10 dni od dnia otrzymania zawiadomienia. Prezes UTK poinformował również Stronę, że przedmiotowe postępowanie zostanie zakończone w terminie do 10 stycznia 2022 r.

Pismem z 1 grudnia 2021 r., przekazany za pośrednictwem platformy ePUAP, Przewoźnik poinformował o rezygnacji z uprawnień wynikających z art. 10 § 1 k.p.a. w przedmiotowej sprawie.

Pismem z 31 grudnia 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.16.PL) Prezes UTK poinformował RegioJet, o tym, że w skład materiału dowodowego sprawy wchodzi również, oprócz pism skierowanych przez Prezesa UTK do Strony, następujące dokumenty:

1. pismo HAKOM z 17 września 2021 r., informujące o otrzymaniu odpowiednika powiadomienia Strony z 23 sierpnia 2021 r. w sprawie uruchamiania planowanego nowego kolejowego przewozu pasażerskiego na trasie międzynarodowej Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny;
2. pismo UPDI z 4 października 2021 r. informujące o otrzymaniu odpowiednika powiadomienia Strony z 30 września 2021 r. w sprawie uruchamiania planowanego nowego kolejowego przewozu pasażerskiego na trasie międzynarodowej Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny;
3. pismo SCG z 7 października 2021 r. informujące o otrzymaniu odpowiednika powiadomienia Strony z 7 października 2021 r. w sprawie uruchamiania planowanego nowego kolejowego przewozu pasażerskiego na trasie międzynarodowej Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny;
4. pismo Prezesa UTK z 20 października 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.7.PL) informujące podmioty uprawnione o wpływie powiadomienia RegioJet;
5. pismo Ministra Infrastruktury z 3 listopada 2021 r. (znak: DTK-8.4602.320.2021) niebędące wnioskiem o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej w związku z powiadomieniem Strony;
6. pismo Prezesa UTK z 5 listopada 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.8.AJ) stanowiące odpowiedź na pismo Ministra Infrastruktury z 3 listopada 2021 r. (znak: DTK-8.4602.320.2021);
7. pismo Prezesa UTK z 16 listopada 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.9.PL, w dwóch wersjach językowych) informujące organy regulacyjne (HAKOM, UPDI oraz SCG) o otrzymanym powiadomieniu RegioJet;

8. pismo PKP Intercity z 23 listopada 2021 r. (znak: BBPR1k-070-043/2021), niebędące wnioskiem o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej w związku z powiadomieniem Strony wraz z dokumentem pełnomocnictwa;
9. pismo PKP Intercity z 29 listopada 2021 r. (znak: BBPR1k-070-043/2021) przekazujące dowód uiszczenia opłaty skarbowej od złożonego dokumentu pełnomocnictwa w związku z pismem z 23 listopada 2021 r.;
10. pismo Prezesa UTK z 30 listopada 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.11.PL) do PKP PLK, informujące o braku wpływu, w terminie wynikającym z przepisów prawa, wniosków o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej.

Jednocześnie tym samym pismem Prezes UTK zawiadomił RegioJet o zakończeniu etapu zbierania materiału dowodowego w sprawie oraz o możliwości wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań w terminie 3 dni od dnia otrzymania zawiadomienia.

RegioJet 31 grudnia 2021 r. złożyła oświadczenie o rezygnacji z uprawnień do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Pismem z 10 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.20.PL) Prezes UTK poinformował RegioJet o zmianie terminu załatwienia sprawy, który został ustalony na 31 stycznia 2022 r.

Po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego, Prezes UTK decyzją z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL) przyznał na rzecz RegioJet otwarty dostęp dla pasażerskich przewozów kolejowych, w zakresie odcinka przebiegającego przez terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, na trasie międzynarodowej Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny, na okres od 15 czerwca 2022 r. do 26 września 2026 r. (przewozy wykonywane wyłącznie od czerwca do września), tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024, 2024/2025 oraz 2025/2026. Jednocześnie na podstawie art. 29c ust. 7 pkt 4 ustawy o transporcie kolejowym Prezes UTK określił w decyzji warunki oraz zakres korzystania z dostępu do infrastruktury kolejowej.

Pismem z 11 lutego 2022 r. (data wpływu do Urzędu za pośrednictwem platformy ePUAP: 11 lutego 2022 r.) RegioJet wniósł o ponowne rozpatrzenie sprawy, zaskarżając decyzję Prezesa z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL) w części, w zakresie punktu 1 sentencji.

Pismem z 25 lutego 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2022.2.JK) Prezes UTK zawiadomił Stronę o wszczęciu na wniosek RegioJet, postępowania administracyjnego w przedmiocie ponownego rozpatrzenia sprawy o wydanie decyzji w sprawie dotyczącej otwartego dostępu na trasie międzynarodowej Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny, w zakresie odcinka przebiegającego przez terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, w okresie od 15 czerwca 2022 r. do 26 września 2026 r. (przewozy wykonywane wyłącznie od czerwca do września), tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024, 2024/2025 oraz 2025/2026. W powyższym piśmie Prezes UTK wezwał również RegioJet do uzupełnienia braków formalnych wniosku w postaci braku dokumentu pełnomocnictwa udzielonego przez RegioJet pełnomocnikowi Strony, zgodnie z obowiązującymi zasadami reprezentacji wraz z dokonaną opłatą skarbową z tytułu przedłożenia dokumentu potwierdzającego udzielenie pełnomocnictwa. Jednocześnie Prezes UTK poinformował Stronę o materiale dowodowym zgromadzonym w postępowaniu, a także o faktach znanych organowi z urzędu. Strona została także zawiadomiona o zakończeniu etapu zbierania materiału dowodowego w sprawie oraz o przysługującym RegioJet prawie do wypowiedzenia się, w terminie 3 dni, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Tym samym pismem Prezes UTK poinformował również RegioJet, że przedmiotowe postępowanie zostanie zakończone w terminie do 27 marca 2022 r.

10 marca 2022 r. Strona odpowiedziała na wezwanie Prezesa UTK z 25 lutego 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2022.2.JK) i uzupełniła wniosek o brakujący dokument pełnomocnictwa oraz opłatę skarbową z tytułu przedłożenia powyższego dokumentu.

Pismem z 29 marca 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2022.6.JK) Prezes UTK poinformował RegioJet o wyznaczeniu nowego terminu na rozpatrzenie przedmiotowej sprawy.

Prezes UTK po ponownym rozpatrzeniu sprawy zważył co następuje:

Stosownie do art. 13a ust. 1 ustawy o transporcie kolejowym do postępowania przed Prezesem UTK stosuje się, z zastrzeżeniem art. 13ab i art. 13b ust. 2 i 3, przepisy k.p.a.

Zgodnie z art. 104 § 1 k.p.a.: *Organ administracji publicznej załatwia sprawę przez wydanie decyzji, chyba że przepisy kodeksu stanowią inaczej.*

Art. 13 ust. 1 pkt 5 ustawy o transporcie kolejowym przyznaje Prezesowi UTK kompetencję do wydawania decyzji dotyczących otwartego dostępu.

Zgodnie z art. 29c ust. 1 ustawy o transporcie kolejowym *Regularny przewóz kolejowy osób niebędący przewozem o charakterze użyteczności publicznej jest wykonywany na podstawie decyzji o przyznaniu otwartego dostępu albo decyzji o przyznaniu ograniczonego dostępu.*

Natomiast zgodnie z art. 29c ust. 2 ustawy o transporcie kolejowym *Aplikant, który zamierza wystąpić o przydzielenie zdolności przepustowej w celu wykonywania przewozu, o którym mowa w ust. 1, na trasie, na której są wykonywane przewozy na podstawie umowy o świadczenie usług w zakresie publicznego transportu zbiorowego, informuje o tym właściwego zarządcę oraz Prezesa UTK za pomocą standardowego formularza powiadomienia, o którym mowa w art. 4 ust. 2 rozporządzenia wykonawczego Komisji (UE) 2018/1795 z dnia 20 listopada 2018 r. ustanawiającego procedurę i kryteria do celów stosowania badania równowagi ekonomicznej zgodnie z art. 11 dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2012/34/UE (Dz. Urz. UE L 294 z 21.11.2018, str. 5), nie później niż w terminie 18 miesięcy przed dniem wejścia w życie rozkładu jazdy pociągów, którego będzie dotyczył wniosek o przydzielenie zdolności przepustowej.*

Stosownie do art. 127 § 3 k.p.a.: *Od decyzji wydanej w pierwszej instancji przez ministra lub samorządowe kolegium odwoławcze nie służy odwołanie, jednakże strona niezadowolona z decyzji może zwrócić się do tego organu z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy; do wniosku tego stosuje się odpowiednio przepisy dotyczące odwołań od decyzji.*

Natomiast art. 29c ust. 9 ustawy o transporcie kolejowym informuje, że strona niezadowolona z decyzji może zwrócić się do Prezesa UTK z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy w terminie 30 dni od dnia jej otrzymania.

Zgodnie z art. 5 § 2 pkt 4 k.p.a., ilekroć w przepisach k.p.a. jest mowa o ministrach, rozumie się przez to Prezesa i wiceprezesa Rady Ministrów pełniących funkcję ministra kierującego określonym działem administracji rządowej, ministrów kierujących określonym działem administracji rządowej, przewodniczących komitetów wchodzących w skład Rady Ministrów, kierowników centralnych urzędów administracji rządowej podległych, podporządkowanych lub nadzorowanych przez Prezesa Rady Ministrów lub właściwego ministra, a także kierowników innych równorzędnych urzędów państwowych załatwiających sprawy, o których mowa w art. 1 pkt 1 i 4 k.p.a.

Zgodnie z powyższym, na mocy art. 127 § 3 k.p.a. w związku z art. 29c ust. 9 ustawy o transporcie kolejowym od decyzji wydanej w pierwszej instancji przez ministra lub samorządowe kolegium odwoławcze stronie nie służy odwołanie, jednakże strona niezadowolona z decyzji może zwrócić się do tego organu [tu Prezes UTK] z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy. Ponieważ w myśl art. 5 § 2 pkt 4 k.p.a., ilekroć w przepisach k.p.a. jest mowa o ministrach, rozumie się przez to także kierowników centralnych urzędów administracji rządowej podległych, podporządkowanych lub nadzorowanych przez Prezesa Rady Ministrów lub właściwego ministra. Takim organem, zgodnie z powyższym przepisem, jest Prezes UTK.

Rozpatrując kwestię dopuszczalności wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, należy zważyć na następujące aspekty.

Niniejsze postępowanie zostało zainicjowane wnioskiem RegioJet z 11 lutego 2022 r. o ponowne rozpatrzenie sprawy, zakończonej wydaniem przez Prezesa UTK decyzji administracyjnej z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL). RegioJet była stroną toczącego się przed Prezesem UTK postępowania zakończonego wydaniem ww. decyzji.

Zgodnie z poświadczeniem platformy ePUAP, decyzja Prezesa UTK z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL) została doręczona Stronie 19 stycznia 2022 r. Powyższy wniosek z 11 lutego 2022 r. został wysłany do Urzędu za pośrednictwem platformy ePUAP 11 lutego 2022 r. Strona zachowała więc ustawowy termin 30 dni od dnia doręczenia (tj. 19 stycznia 2022 r.) zaskarżonego rozstrzygnięcia.

Wniosek RegioJet z 11 lutego 2022 r. o ponowne rozpatrzenie sprawy został podpisany ważnym kwalifikowanym podpisem elektronicznym przez osobę upoważnioną do reprezentacji Przewoźnika na podstawie dołączonego pełnomocnictwa.

Podmiotem uprawnionym do złożenia wniosku o przyznanie otwartego dostępu na danej trasie jest aplikant (art. 29c ust. 1 w zw. z art. 29d ust. 4 ustawy o transporcie kolejowym). Definicja legalna aplikanta znajduje się w art. 4 pkt 9 ustawy o transporcie kolejowym, zgodnie z którym jest to: *przewoźnik kolejowy, międzynarodowe ugrupowanie interesów gospodarczych obejmujące przewoźników kolejowych lub inny podmiot zainteresowany uzyskaniem zdolności przepustowej, w szczególności organizator publicznego transportu kolejowego, spedytor, nadawca ładunku lub operator transportu kombinowanego.* Zgodnie z definicją art. 4 pkt 9 ustawy o transporcie kolejowym w brzmieniu nadanym ustawą z dnia 30 marca 2021 r. o zmianie ustawy o transporcie kolejowym (Dz. U. poz. 780), przewoźnikiem kolejowym jest: *przedsiębiorca uprawniony do wykonywania przewozów kolejowych, w tym przedsiębiorca świadczący wyłącznie usługę trakcyjną, na podstawie licencji i jednolitego certyfikatu bezpieczeństwa, lub przedsiębiorca uprawniony do wykonywania przewozów kolejowych na podstawie świadectwa bezpieczeństwa.*

W toku niniejszego postępowania Prezes UTK ustalił zdolność RegioJet do prowadzenia działalności polegającej na wykonywaniu przewozów kolejowych na podstawie wskazanych poniżej dokumentów. RegioJet posiada licencję na wykonywanie przewozów kolejowych osób (nr L/2009/1521, wydaną 30 kwietnia 2009 r. przez *Drážní úřad*). Ponadto Przewoźnik posiada certyfikat bezpieczeństwa część A (nr CZ1120190021, wydany 30 października 2019 r.

przez *Drážní úřad*, ważny od 8 października 2019 r. do 7 października 2024 r.), potwierdzający akceptację systemu zarządzania bezpieczeństwem na terenie Unii Europejskiej i część B (wydany decyzją Prezesa UTK z 30 listopada 2017 r., znak: DBK-WSZM.401.32.2016.17.MP, zmieniony decyzją Prezesa UTK z 14 sierpnia 2020 r., znak: DMB-WMIC.401.18.2020.AKa, którą nadano mu nr PL1220200033, ważny od 14 sierpnia 2020 r. do 30 listopada 2022 r.), potwierdzający akceptację regulacji przyjętych przez przedsiębiorstwo kolejowe w celu spełnienia krajowych wymagań w zakresie bezpieczeństwa wykonywania przewozów na danej sieci.

Należy zatem stwierdzić, że w przedmiotowej sprawie zrealizowane zostały przesłanki wynikające z art. 127 § 3 k.p.a. w związku z art. 29c ust. 9 ustawy o transporcie kolejowym, upoważniające Prezesa UTK do ponownego rozpoznania sprawy administracyjnej zakończonej zaskarżoną decyzją i wydania rozstrzygnięcia w tym zakresie.

Organ w postępowaniu odwoławczym nie może ograniczać się tylko do kontroli decyzji organu I instancji, ponieważ ciąży na nim obowiązek ponownego merytorycznego rozpoznania i rozstrzygnięcia sprawy administracyjnej (Kodeks postępowania administracyjnego. Komentarz. pod red. B. Adamiak, J. Borkowski, Legalis 2021 r.). Znajduje to również potwierdzenie w orzecznictwie: *Istota administracyjnego toku instancji polega na dwukrotnym rozstrzygnięciu tej samej sprawy, nie zaś na kontroli zasadności argumentów podniesionych w stosunku do orzeczenia organu I instancji (...)* (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z 22 marca 1996 r., sygn. akt SA/Wr 1996/95, Legalis nr 40056).

Zgodnie z art. 136 k.p.a., organ administracji publicznej jest zobowiązany do ponownego rozważenia wszystkich istotnych dla sprawy okoliczności faktycznych i prawnych, a w razie konieczności, do przeprowadzenia uzupełniającego postępowania dowodowego. Przedmiotem postępowania odwoławczego nie jest bowiem weryfikacja decyzji organu pierwszej instancji, a wydanie nowego rozstrzygnięcia w sprawie, które wyeliminuje ewentualne wady decyzji wydanej przez organ pierwszej instancji. Stanowi to realizację wywodzącej się z zasad konstytucyjnych, a także przewidzianej wprost w art. 15 k.p.a. zasady dwuinstancyjności administracyjnej (Kodeks postępowania administracyjnego. Komentarz. pod red. B. Adamiak, J. Borkowski, Legalis 2021 r.).

Jak wskazuje się w orzecznictwie: *Potwierdzona w art. 15 k.p.a. zasada dwuinstancyjności postępowania administracyjnego daje stronie tego postępowania prawo do dwukrotnego rozpatrzenia, a także rozstrzygnięcia jej sprawy przez dwa organy administracji. Oznacza to, że organ odwoławczy w całości rozpatruje i rozstrzyga sprawę załatwioną decyzją organu pierwszej instancji* (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z 13 października 2020 r., sygn. akt II OSK 1632/20, Legalis nr 2501726).

W odmienny sposób gwarancje wynikające z zasady dwuinstancyjności zapewniane są w sytuacji, gdy organem właściwym do rozpatrzenia sprawy w pierwszej instancji jest organ administracyjny w randze ministra, nad którym z uwagi na strukturalne ograniczenia administracji publicznej, nie występują organy wyższego stopnia. Wówczas uprawnienie strony do dwukrotnego rozpoznania sprawy administracyjnej realizowane jest w ramach instytucji wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, która uregulowana została w art. 127 § 3 k.p.a. W tym trybie strona niezadowolona z decyzji wydanej przez ministra lub centralny organ administracji rządowej jest uprawniona do zainicjowania przed tym samym organem drugiego postępowania merytorycznego w tej samej sprawie, do którego odpowiednio należy stosować przepisy k.p.a. dotyczące odwołań.

Stosownie do regulacji art. 128 k.p.a.: *Odwołanie nie wymaga szczegółowego uzasadnienia. Wystarczy, jeżeli z odwołania wynika, że strona nie jest zadowolona z wydanej decyzji. (...)*

Według art. 138 § 1 k.p.a. organ odwoławczy, w związku z prowadzonym postępowaniem odwoławczym, może:

- 1) utrzymać w mocy zaskarżoną decyzję; albo
- 2) uchylić zaskarżoną decyzję w całości albo w części i w tym zakresie orzec co do istoty sprawy, albo - uchylając tę decyzję - umorzyć postępowanie pierwszej instancji w całości albo w części; albo
- 3) umorzyć postępowanie odwoławcze.

Jak wskazał Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z 6 maja 2021 r. (sygn. akt I GSK 281/21, Legalis 2611211): *Regulacja prawna z art. 138 § 1 pkt 1) i pkt 2) KPA oznacza, że zgodnie z zasadą dwuinstancyjności organ odwoławczy obowiązany jest ponownie rozpoznać i rozstrzygnąć sprawę rozstrzygniętą decyzją organu I instancji. Organ odwoławczy rozpatruje sprawę ponownie merytorycznie w jej całości, co oznacza, że ma obowiązek rozpatrzyć wszystkie żądania strony i ustosunkować się do nich w uzasadnieniu swojej decyzji. Zakres rozstrzygnięcia sprawy administracyjnej decyzją odwoławczą wyznaczony jest zakresem rozstrzygnięcia sprawy decyzją organu I instancji. Organ odwoławczy nie może zmieniać rodzaju sprawy, co oznacza, że w postępowaniu odwoławczym może być rozpoznana i rozstrzygnięta wyłącznie tożsama pod względem podmiotowym i przedmiotowym sprawa, organ odwoławczy nie może również zmieniać zakresu sprawy i nie może orzekać w zakresie innym niż to uczynił przed nim organ pierwszoinstancyjny. Organ odwoławczy, rozpatrując sprawę ponownie co do jej istoty, jest obowiązany usunąć te wadliwości decyzji, których dopuścił się organ I instancji.*

W judykaturze zwraca się szczególną uwagę na sposób redakcji przez organ osnowy decyzji w ramach możliwych rozstrzygnięć na gruncie art. 138 § 1 k.p.a.: *Konieczne jest jednoznaczne określenie przez organ odwoławczy, w jakiej części uchylił zaskarżoną decyzję. Orzeczenie organu, że uchylił on decyzję w części, wobec możliwych treści rozstrzygnięć określonych w art. 138 § 1 KPA, oznacza przy braku innych orzeczeń, że w pozostałej części organ utrzymuje w mocy zaskarżoną decyzję, zwłaszcza że zobowiązany będzie w uzasadnieniu orzeczenia przedstawić argumentację, z której wynikać będzie nie tylko, że rozpoznał sprawę ponownie, ale także, że decyzję w części uznał za prawidłową. Osnowa decyzji wydanej na podstawie art. 138 § 1 pkt 2 KPA składa się zatem z dwóch części: w pierwszej organ odwoławczy uchylił zaskarżoną decyzję organu I instancji i określa zakres tego uchylecia - w całości lub w części, zaś w drugiej organ odwoławczy w tym samym zakresie rozstrzyga sprawę co do istoty albo umarza postępowanie I instancji. W przypadku zatem, gdy organ odwoławczy uchylił zaskarżoną decyzję w części, może orzec co do istoty sprawy tylko w tej części albo tylko w tej części umorzyć postępowanie. Organ odwoławczy nie jest natomiast obowiązany, a jedynie uprawniony, do stwierdzenia w sentencji decyzji, że w pozostałej (nieuchylonej) części utrzymuje zaskarżoną decyzję w mocy. Jeżeli zatem organ odwoławczy nie skorzysta z tego uprawnienia, to sytuacja prawna strony jest określona decyzją organu odwoławczego w części, w której uchylił on zaskarżoną decyzję i w tym zakresie orzekł co do istoty sprawy oraz decyzją organu I instancji w części nieuchylonej przez organ odwoławczy (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z 17 września 2019 r., sygn. akt I GSK 1226/19, Legalis 2264018).*

Zgodnie z dyspozycją przepisu art. 29c ust. 3 ustawy o transporcie kolejowym oraz art. 4 ust. 4 rozporządzenia 2018/1795, po wpływie do Urzędu wniosku RegioJet z 15 września 2021 r. o przyznanie otwartego dostępu na trasie międzynarodowej Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny i uzupełnieniu przez Stronę braków o charakterze formalnym, przeprowadzone zostały następujące czynności.

Należy stwierdzić, że 18 października 2021 r. na stronie internetowej Urzędu (dostęp: <https://utk.gov.pl/pl/dostep-do-infrastruktur/dostep-do-infrastruktury/kabotaz/powiadomienia/18034,Powiadomienie-RegioJet-a-s-o-planowanych-nowych-miedzynarodowych-uslugach-pasaze.html>) opublikowana została jawna wersja powiadomienia RegioJet z 15 września 2021 r. o planowanych nowych międzynarodowych usługach pasażerskich na trasie Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny.

Stosownie do art. 4 ust. 4 rozporządzenia 2018/1795 po otrzymaniu wypełnionego formularza powiadomienia, organ regulacyjny powiadamia następujące podmioty:

- a) każdy właściwy organ, który zawarł umowę o świadczenie usług publicznych w zakresie kolejowych przewozów pasażerskich na tej trasie lub trasie alternatywnej w rozumieniu dyrektywy 2012/34/UE;
- b) każdy inny zainteresowany właściwy organ mający prawo ograniczenia dostępu na mocy art. 11 dyrektywy 2012/34/UE;
- c) każde przedsiębiorstwo kolejowe prowadzące przewozy w ramach umowy o świadczenie usług publicznych na trasie nowych kolejowych przewozów pasażerskich lub na trasie alternatywnej.

Wobec powyższego pismem Prezesa UTK z 20 października 2021 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.7.PL), o wniosku RegioJet z 15 września 2021 r., powiadomione zostały tzw. podmioty uprawnione właściwe z uwagi na planowaną trasę nowej usługi RegioJet.

Przepis art. 29c ust. 3 ustawy o transporcie kolejowym stanowi: *W terminie miesiąca od dnia otrzymania informacji o zamiarze wykonywania regularnego przewozu osób, o której mowa w ust. 2, organizator publicznego transportu kolejowego i przewoźnik kolejowy, którzy zawarli umowę o świadczenie usług w zakresie publicznego transportu zbiorowego, oraz zarządca właściwej infrastruktury kolejowej mogą złożyć do Prezesa UTK wnioski o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej umowy o świadczenie usług w zakresie publicznego transportu zbiorowego w rozumieniu przepisów rozporządzenia wykonawczego Komisji (UE) 2018/1795 z dnia 20 listopada 2018 r. ustanawiającego procedurę i kryteria do celów stosowania badania równowagi ekonomicznej zgodnie z art. 11 dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2012/34/UE.*

Należy więc stwierdzić, że termin na wniesienie wniosków o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej wynosi jeden miesiąc i rozpoczyna swój bieg, w każdym przypadku indywidualnie, od momentu doręczenia podmiotom uprawnionym jawnej wersji powiadomienia.

Mając na uwadze powyższe przepisy należy zauważyć, że pisma, które wpłynęły w niniejszym postępowaniu, tj.:

- pismo Ministra Infrastruktury z 3 listopada 2021 r. (znak: DTK-8.4602.320.2021);
- pismo PKP Intercity S.A. z 23 listopada 2021 r. (znak: BBPR1k-070-043/2021);

nie stanowiły wniosków o badanie równowagi ekonomicznej. W powyższych pismach odpowiednio organizator publicznego transportu zbiorowego przedstawił swoje stanowisko w związku ze złożonym przez RegioJet wnioskiem z 15 września 2021 r. o przyznanie otwartego dostępu. Natomiast przewoźnik kolejowy będący stroną umowy o świadczenie usług publicznych, poinformował, że odstępuje od wystąpienia z wnioskiem o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej.

W myśl art. 29c ust. 5 ustawy o transporcie kolejowym, *Prezes UTK wydaje decyzję o przyznaniu otwartego dostępu na danej trasie, w przypadku gdy w wyniku przeprowadzonego badania, o którym mowa w ust. 4, oceni, że proponowane połączenie pasażerskie nie zagraża równowadze ekonomicznej umowy o świadczenie usług w zakresie publicznego transportu zbiorowego, albo gdy żaden podmiot nie wystąpił o przeprowadzenie takiego badania.*

Biorąc pod uwagę poczynione ustalenia, zgodnie z którymi w postępowaniu zakończonym wydaniem decyzji z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP WOPN.718.7.2021.PL) do Prezesa UTK nie wpłynęły wnioski podmiotów uprawnionych o badanie równowagi ekonomicznej, doszło do zmaterializowania się jednej z samodzielnych przesłanek określonych w art. 29c ust. 5 ustawy o transporcie kolejowym tj. *żaden podmiot nie wystąpił o przeprowadzenie takiego badania.*

Z powyższych względów należy uznać, że kierunek rozstrzygnięcia w postaci przyznania otwartego dostępu dla pasażerskich przewozów kolejowych, na warunkach określonych w pkt 2 - 10 sentencji ww. decyzji był prawidłowy i w tym zakresie Prezes UTK postanowił utrzymać w mocy zaskarżoną decyzję.

RegioJet wraz z wnioskiem z 11 lutego 2022 r. o ponowne rozpatrzenie sprawy przedłożyła uzasadnienie swojego stanowiska, które wraz z pozostałym materiałem dowodowym zostało przez Prezesa UTK w toku postępowania odwoławczego wnikliwie przeanalizowane.

W uzasadnieniu wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy Strona stwierdziła, że treść decyzji Prezesa UTK z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL) nie koresponduje z treścią powiadomienia o planowanych nowych kolejowych przewozach pasażerskich z 15 września 2021 r. (uzupełnionego 8 października 2021 r.). RegioJet wskazała, iż harmonogram czasowy określony w pkt 1 powyższej decyzji dotyczącej otwartego dostępu, nie jest tożsamy z harmonogramem czasowym wskazanym we wniosku Strony o przyznanie otwartego dostępu.

Jak wskazała RegioJet, we wniosku o przyznanie otwartego dostępu Przewoźnik zgłaszał następujące dni kursowania swoich pociągów:

a) w relacji Kraków Główny - Rijeka/Split:

- 1 pociąg na dobę we wtorki (2) (ze stacji początkowej);
- 1 pociąg na dobę w piątki (5) (ze stacji początkowej);
- 1 pociąg na dobę w niedziele (7) (ze stacji początkowej);

b) w relacji Rijeka/Split - Kraków Główny:

- 1 pociąg na dobę w poniedziałki (1) (ze stacji początkowej);
- 1 pociąg na dobę w środy (3) (ze stacji początkowej);
- 1 pociąg na dobę w soboty (6) (ze stacji początkowej);

c) od ogłoszenia przez RegioJet (w przypadku wystąpienia wysokiego popytu) w relacji Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny:

- 1 para pociągów na dobę codziennie (1) - (7).

W rezultacie w decyzji z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP WOPN.718.7.2021.PL) przyznana została możliwość uruchamiania 12 połączeń tygodniowo (przy czym w określone dni mają kursować pary pociągów w jednym kierunku), podczas gdy RegioJet stwierdza, że wnioskowała o przyznanie 6 lub 14 połączeń tygodniowo w zależności od wielkości aktualnego popytu.

W związku z powyższym Prezes UTK dokonał ponownej analizy powiadomienia RegioJet o planowanych nowych kolejowych przewozach pasażerskich z 15 września 2021 r., (uzupełnionego pismem z 8 października 2021 r.).

Prezes UTK ustalił, że zgodnie z pismem z 8 października 2021 r. w zaktualizowanym powiadomieniu o planowanych nowych kolejowych przewozach pasażerskich w punkcie *Częstotliwość kursowania z uwzględnieniem dni tygodnia w jakich połączenie będzie uruchamiane* Strona umieściła informację:

Pociąg sezonowy. Uruchamiany corocznie w okresie od czerwca do września - w zależności od trwania sezonu wakacyjnego w danym roku.

Częstotliwość:

TAM: w (2), (5), (7) ze stacji początkowej;

POWRÓT: w (3), (6), (1) ze stacji początkowej.

Natomiast w punkcie *Przewidywane ewentualne odstępstwa od standardowego rozkładu jazdy pod względem częstotliwości kursowania lub stacji zatrzymania dla każdego z kierunków Strona* umieściła informację:

Częstotliwość: od ogłoszenia przez przewoźnika codziennie w okresie od czerwca do września - funkcjonowanie połączenia jest ściśle uzależnione od sezonu wakacyjnego nad Adriatykiem. W przypadku wysokiego popytu przewoźnik uwzględni rozszerzenie podaży poprzez codzienne kursowanie pociągu.

Zgodnie z dodatkowymi informacjami przedstawionymi przez RegioJet w piśmie z 8 października 2021 r. do zaktualizowanego powiadomienia:

- *stacją początkową zgłoszonego połączenia w kierunku TAM jest Kraków Główny. Stacjami docelowymi nowej usługi są Rijeka oraz Split;*
- *stacjami początkowymi zgłoszonego połączenia w kierunku POWRÓT są Split oraz Rijeka. Stacją docelową nowej usługi jest Kraków Główny.*

Należy wyjaśnić, że symbole (2), (5), (7) w kierunku *TAM* oraz (3), (6), (1) w kierunku *POWRÓT* oznaczają odpowiadające cyfrom kolejne dni tygodnia, w których RegioJet planuje realizować nowe połączenie kolejowe w danym kierunku.

Zgodnie z treścią art. 29c ust. 7 ustawy o transporcie kolejowym: w *decyzji o przyznaniu otwartego dostępu albo o przyznaniu ograniczonego dostępu określa się w szczególności:*

- 1) aplikanta, jego siedzibę i adres;*
- 2) trasy, na których mają być realizowane przewozy;*
- 3) okres, na jaki decyzja zostaje wydana;*
- 4) warunki oraz zakres korzystania z dostępu do infrastruktury kolejowej.*

Wprowadzone do sentencji decyzji, na podstawie art. 29c ust. 7 pkt 4 ustawy o transporcie kolejowym, klauzule regulujące określające warunki i sposób korzystania z infrastruktury kolejowej, w przypadku decyzji o przyznaniu otwartego dostępu, powinny być spójne z parametrami powiadomienia określonymi przez aplikanta.

W związku z powyższym wniosek RegioJet z 11 lutego 2022 r. o ponowne rozpatrzenie sprawy zasługuje na uwzględnienie.

W rezultacie Prezes UTK uchylił zaskarżone rozstrzygnięcie w części dotyczącej pkt 1 sentencji decyzji z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL) odnoszącej się do warunków i zakresu wykorzystania dostępu do linii kolejowych, w postaci:

1. Na wnioskowanej trasie RegioJet uruchomi:

a) w relacji Kraków Główny - Rijeka/Split:

- *1 parę pociągów na dobę we wtorki;*
- *1 parę pociągów na dobę w piątki;*
- *1 parę pociągów na dobę w niedziele;*

b) w relacji Rijeka/Split - Kraków Główny:

- *1 parę pociągów na dobę w poniedziałki;*
- *1 parę pociągów na dobę w środy;*
- *1 parę pociągów na dobę w soboty;*

(przewozy wykonywane wyłącznie od czerwca do września) zgodnie z rozkładem jazdy i terminami kursowania wskazanymi w załącznikach nr 1 i nr 2 do niniejszej decyzji.

W miejsce uchylonego rozstrzygnięcia z pkt 1 sentencji decyzji z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL), w niniejszej decyzji Prezes UTK rozstrzygnął sprawę co do istoty poprzez nadanie nowego brzmienia klauzuli z pkt 1:

1. Na wnioskowanej trasie RegioJet uruchomi:

- maksymalnie 1 parę pociągów na dobę w relacji Kraków Główny - Rijeka/Split - Kraków Główny;

- jednak nie mniej niż:

a) w relacji Kraków Główny - Rijeka/Split:

- 1 pociąg na dobę we wtorki (ze stacji początkowej);

- 1 pociąg na dobę w piątki (ze stacji początkowej);

- 1 pociąg na dobę w niedziele (ze stacji początkowej);

b) w relacji Rijeka/Split - Kraków Główny:

- 1 pociąg na dobę w poniedziałki (ze stacji początkowej);

- 1 pociąg na dobę w środy (ze stacji początkowej);

- 1 pociąg na dobę w soboty (ze stacji początkowej);

(przewozy wykonywane wyłącznie od czerwca do września) zgodnie z rozkładem jazdy i terminami kursowania wskazanymi w załącznikach nr 1 i nr 2 do decyzji Prezesa UTK z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL).

Na podstawie art. 29c ust. 8 ustawy o transporcie kolejowym, decyzja o przyznaniu otwartego dostępu albo o przyznaniu ograniczonego dostępu jest wydawana na okres nieprzekraczający 5 lat.

Zgodnie z wnioskiem Strony decyzja na trasę międzynarodową Kraków Główny – Rijeka/Split – Kraków Główny (w zakresie odcinka przebiegającego przez terytorium Rzeczypospolitej Polskiej), została przyznana na okres od 15 czerwca 2022 r. do 26 września 2026 r. tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024, 2024/2025 oraz 2025/2026. Na gruncie zaskarżonej decyzji zachowane zostały więc warunki określone w art. 29c ust. 8 ustawy o transporcie kolejowym.

Prezes UTK po ponownym rozpatrzeniu sprawy, wszechstronnej analizie zebranego w sprawie materiału dowodowego oraz wnikliwym rozpatrzeniu zarzutów podniesionych we wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, uznał za zasadne uchylenie zaskarżonej decyzji w części tj. w zakresie pkt 1 i w tym zakresie orzekł co do istoty. W pozostałym zakresie decyzja z 18 stycznia 2022 r. (znak: DPP-WOPN.718.7.2021.PL), została utrzymana w mocy.

Mając na uwadze powyższe, Prezes UTK orzekł, jak w sentencji.

POUCZENIE

Na niniejszą decyzję, która jest ostateczna, przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie. Skargę wnosi się w terminie 30 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji za pośrednictwem Prezesa UTK. Wpis od skargi wynosi 200 zł i uiszczany jest gotówką do kasy sądu administracyjnego lub na rachunek bankowy tego sądu, zgodnie z art. 16 § 1 k.p.a. w zw. z art. 3 § 2 pkt 1 oraz art. 13 § 1 i § 2, art. 52 § 1 i § 2, art. 53 § 1 i art. 54 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (tekst jednolity: Dz. U. z 2022 r. poz. 329), zwanej dalej „p.p.s.a.”, zgodnie z § 2 ust. 1 pkt 2 i § 5 ust. 1 rozporządzenia Rady Ministrów w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi z dnia 16 grudnia 2003 r. (tekst jednolity: Dz. U. z 2021 r. poz. 535). Stronie przysługuje możliwość ubiegania się o prawo pomocy, obejmujące zwolnienie strony od kosztów sądowych oraz bezpłatne ustanowienie profesjonalnego pełnomocnika, na zasadach określonych w art. 239 - art. 262 p.p.s.a.

Prezes Urzędu Transportu Kolejowego *Ignacy Góra*