

**DECYZJA NR DPP-WOPN.718.6.2023.AJ
PREZESA URZĘDU TRANSPORTU KOLEJOWEGO**

z dnia 5 kwietnia 2024 r.

z wniosku RegioJet a. s. o ponowne rozpatrzenie sprawy dotyczącej przyznania otwartego dostępu dla pasażerskich przewozów kolejowych na trasie międzynarodowej Przemysł Główny – Hannover Hbf. – Przemysł Główny, w zakresie odcinka przebiegającego przez terytorium Rzeczypospolitej Polskiej.

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 2023 r. poz. 775, z późn. zm.), zwanej dalej „k.p.a.”, w związku z art. 13 ust. 1 pkt 5 w związku 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 2023 r. poz. 1786, z późn. zm.), 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 22 grudnia 2023 r. (data wpływu do Urzędu Transportu Kolejowego, zwanego dalej „Urzędem”, za pośrednictwem e-Doręczenia: 22 grudnia 2023 r.) o ponowne rozpatrzenie sprawy zakończonej decyzją Prezesa Urzędu Transportu Kolejowego, zwanego dalej „Prezesem UTK” lub „Organem”, z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) w sprawie przyznania RegioJet otwartego dostępu dla pasażerskich przewozów kolejowych na trasie międzynarodowej Przemysł Główny – Hannover Hbf. – Przemysł Główny w zakresie odcinka przebiegającego przez terytorium Rzeczypospolitej Polskiej w okresie od 10 grudnia 2023 r. do 9 grudnia 2028 r., tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2023/2024, 2024/2025, 2025/2026, 2026/2027 oraz 2027/2028,

I. UCHYLAM w części zaskarżoną decyzję Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK), tj. w zakresie pkt 5 sentencji ww. decyzji dotyczącej stacji zatrzymań nowej usługi RegioJet,

II. ORZEKAM co do istoty sprawy w zakresie uchylonej części decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK), w ten sposób, że pkt 5 sentencji ww. decyzji dotyczący stacji zatrzymań nowej usługi RegioJet otrzymuje brzmienie:

5. Dopuszczalne jest zatrzymywanie się pociągów Przewoźnika na następujących stacjach:

- *w relacji Przemysł Główny – Hannover Hbf.: Przemysł Główny (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Rzeszów Główny (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Kraków Główny (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Katowice (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Opole Główne (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Wrocław Główny (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Zielona Góra Główna (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej);*
- *w relacji Hannover Hbf. – Przemysł Główny: Zielona Góra Główna (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Wrocław Główny (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Opole Główne (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Katowice (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Kraków Główny (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Rzeszów Główny (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji*

międzynarodowej), Przemysł Główny (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej).

Nie stanowi naruszenia postanowień niniejszej decyzji wprowadzenie dodatkowych postojów:

- a) po otrzymaniu pisemnego wniosku, zawierającego uzasadnienie, od organizatora publicznego transportu zbiorowego, w rozumieniu art. 4 pkt 9 ustawy z dnia 16 grudnia 2010 r. o publicznym transporcie zbiorowym (tekst jednolity: Dz. U. z 2023 r. poz. 2778), zwanej dalej „ustawą o publicznym transporcie zbiorowym”, realizującego zadania w zakresie przewozów pasażerskich w transporcie kolejowym, o wprowadzenie dodatkowego zatrzymania na wskazanej stacji/przystanku;*
- b) ustalonych w ramach procesu koordynacji przy konstrukcji rocznego rozkładu jazdy, na wniosek zarządcy infrastruktury kolejowej w celu zachowania cykliczności rozkładu jazdy pociągów przewoźników kolejowych;*
- c) w przypadku wystąpienia zdarzeń będących następstwem siły wyższej lub działalności zarządcy infrastruktury.*

III. UTRZYMUJE W MOCY w pozostałej części zaskarżoną decyzję Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK).

UZASADNIENIE

Stan faktyczny:

22 sierpnia 2023 r. do Prezesa UTK wpłynął, za pośrednictwem platformy ePUAP, wniosek RegioJet o przyznanie otwartego dostępu na trasie międzynarodowej Przemysł Główny – Hannover Hbf. – Przemysł Główny, w okresie od 10 grudnia 2023 r. do 9 grudnia 2028 r., tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2023/2024, 2024/2025, 2025/2026, 2026/2027 oraz 2027/2028, zwany dalej również „Wnioskiem”. Przewoźnik ograniczył możliwość odbywania przejazdów, w ramach ww. usługi, na odcinkach krajowych.

Pismem z 29 sierpnia 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.2.JK) Prezes UTK wezwał Stronę do uzupełnienia braków merytorycznych Wniosku.

Pismem z 4 września 2023 r. (data wpływu do Urzędu, za pośrednictwem platformy ePUAP: 4 września 2023 r.) Przewoźnik udzielił odpowiedzi na ww. wezwanie Prezesa UTK.

Pismem z 13 września 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.4.JK) Prezes UTK powiadomił RegioJet o wszczęciu postępowania administracyjnego w przedmiocie wydania decyzji w sprawie dotyczącej otwartego dostępu na trasie międzynarodowej Przemysł Główny – Hannover Hbf. – Przemysł Główny, w zakresie odcinka przebiegającego przez terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, w okresie od 10 grudnia 2023 r. do 9 grudnia 2028 r., tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2023/2024, 2024/2025, 2025/2026, 2026/2027 oraz 2027/2028. Strona została także poinformowana o materiale dowodowym i faktach znanych Prezesowi UTK z urzędu. Jednocześnie Prezes UTK zawiadomił Przewoźnika o przysługującym mu, na każdym etapie postępowania, prawie wglądu w akta sprawy, sporządzania z nich notatek, kopii lub odpisów.

13 września 2023 r. Prezes UTK opublikował informację o wpływie Wniosku RegioJet na stronie internetowej Urzędu pod adresem: <https://utk.gov.pl/pl/dostep-do-infrastruktur/dostep-do-infrastruktury/kabotaz/powiadomienia/20435,Powiadomienie-RegioJet-as-z-22-sierpnia-2023-r-o-planowanych-nowych-miedzynarodo.html>.

Pismem z 14 września 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.5.JK) Prezes UTK powiadomił podmioty uprawnione o otrzymaniu powiadomienia RegioJet z 22 sierpnia 2023 r. w sprawie uruchamiania planowanego nowego kolejowego przewozu pasażerskiego na trasie międzynarodowej Przemysł Główny – Hannover Hbf. – Przemysł Główny oraz poinformował o przysługującym prawie zgłoszenia wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej, w terminie i na zasadach określonych w przepisach rozporządzenia 2018/1795.

Przewoźnik 18 września 2023 r. (data wpływu do Urzędu za pośrednictwem platformy ePUAP: 18 września 2023 r.) przekazał jednolity certyfikat bezpieczeństwa wraz z jego tłumaczeniem.

Pismem z 27 września 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.6.JK) Prezes UTK powiadomił *Bundesnetzagentur*, będący niemieckim organem regulacyjnym w zakresie transportu kolejowego, o wpływie Wniosku RegioJet.

Pismem z 12 października 2023 r. (znak: BBPR1k-070-224/2023, data wpływu do Urzędu za pośrednictwem platformy ePUAP: 12 października 2023 r.) przewoźnik „PKP Intercity” S.A. z siedzibą w Warszawie, zwany dalej „PKP Intercity”, poinformował, że nie będzie składał wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej.

13 października 2023 r. do Urzędu wpłynęło, za pośrednictwem platformy ePUAP, potwierdzenie opłaty skarbowej od pełnomocnictwa złożonego przez PKP Intercity przy piśmie z 12 października 2023 r. (znak: BBPR1k-070-224/2023).

Pismem z 24 października 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.9.JK) Prezes UTK zawiadomił PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. z siedzibą w Warszawie, zwaną dalej: „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 26 października 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.10.JK) 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. Ponadto Prezes UTK zawiadomił Stronę o pozostałych dokumentach wchodzących w skład materiału dowodowego sprawy. Jednocześnie Prezes UTK poinformował RegioJet o zakończeniu etapu zbierania materiału dowodowego w sprawie oraz o przysługującym Przewoźnikowi prawie do wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań, w terminie 5 dni od doręczenia pisma.

Pismem z 30 października 2023 r. (data wpływu do Urzędu za pośrednictwem platformy ePUAP: 30 października 2023 r.) RegioJet przedstawiła swoje stanowisko w postępowaniu DPP-WOPN.718.4.2023.

Prezes UTK decyzją z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) przyznał na rzecz RegioJet otwarty dostęp dla pasażerskich przewozów kolejowych, w zakresie odcinka przebiegającego przez terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, na trasie międzynarodowej Przemysł Główny – Hannover Hbf. – Przemysł Główny, w okresie od 10 grudnia 2023 r. do 9 grudnia 2028 r., tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2023/2024, 2024/2025, 2025/2026, 2026/2027 oraz 2027/2028. 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 22 grudnia 2023 r. (data wpływu do Urzędu za pośrednictwem e-Doręczenia: 22 grudnia 2023 r.) RegioJet wniósł o ponowne rozpatrzenie sprawy, zaskarżając decyzję Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) w części, w zakresie pkt 5 sentencji.

Pismem z 10 stycznia 2024 r. (znak: DPP-WOPN.718.6.2023.2.GP) Prezes UTK zawiadomił PKP PLK o wpływie wniosku RegioJet z 22 grudnia 2023 r. o ponowne rozpatrzenie sprawy.

Pismem z 23 stycznia 2024 r. (znak: DPP-WOPN.718.6.2023.3.AJ) Prezes UTK wezwał RegioJet do przedstawienia konkretnego, oczekiwanego przez RegioJet sposobu modyfikacji decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK).

W odpowiedzi na pismo Prezesa UTK z 23 stycznia 2024 r. (znak: DPP-WOPN.718.6.2023.3.AJ), w piśmie z 30 stycznia 2024 r. (data wpływu do Urzędu, za pośrednictwem platformy ePUAP: 30 stycznia 2024 r.) RegioJet przedstawiła stanowisko w sprawie.

Pismem z 21 lutego 2024 r. (znak: DPP-WOPN.718.6.2023.5.AJ) Prezes UTK poinformował Przewoźnika o wyznaczeniu nowego terminu na rozpatrzenie sprawy do 22 marca 2024 r.

Pismem z 7 marca 2024 r. (znak: DPP-WOPN.718.6.2023.6.AJ) Prezes UTK zawiadomił RegioJet o dokumentach wchodzących w skład materiału dowodowego sprawy. Jednocześnie Prezes UTK poinformował RegioJet o prawie do wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań, w terminie 3 dni od doręczenia pisma.

Pismem z 19 marca 2024 r. (znak: DPP-WOPN.718.6.2023.9.AJ) Prezes UTK zawiadomił PKP PLK o wpływie wniosku RegioJet z 22 grudnia 2023 r. o ponowne rozpatrzenie sprawy.

Pismem z 19 marca 2024 r. (znak: DPP-WOPN.718.6.2023.10.AJ) Prezes UTK zawiadomił RegioJet o dokumentach wchodzących w skład materiału dowodowego sprawy. Jednocześnie Prezes UTK poinformował RegioJet o zakończeniu etapu zbierania materiału dowodowego w sprawie oraz o przysługującym Przewoźnikowi prawie do wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań, w terminie 3 dni od doręczenia pisma.

Pismem z 22 marca 2024 r. (znak: DPP-WOPN.718.6.2023.12.AJ) Prezes UTK poinformował Przewoźnika o wyznaczeniu nowego terminu na rozpatrzenie sprawy do 22 kwietnia 2024 r.

Strona nie skorzystała z przysługującego na podstawie art. 10 § 1 k.p.a. prawa do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

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 stosownie do 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.

Postępowanie zostało zainicjowane wnioskiem RegioJet z 22 grudnia 2023 r. o ponowne rozpatrzenie sprawy zakończonej wydaniem przez Prezesa UTK decyzji administracyjnej z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK). RegioJet była stroną toczącego się przed Prezesem UTK postępowania zakończonego wydaniem ww. decyzji.

Zgodnie z poświadczeniem platformy ePUAP decyzja Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) została doręczona Stronie 28 listopada 2023 r. Powyższy wniosek z 22 grudnia 2023 r. został wysłany do Urzędu za pośrednictwem e-Doręczenia 22 grudnia 2023 r. Strona zachowała więc ustawowy termin 30 dni od dnia doręczenia zaskarżonego rozstrzygnięcia.

Wniosek RegioJet z 22 grudnia 2023 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 9b 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 postępowania Prezes UTK ustalił zdolność RegioJet do prowadzenia działalności polegającej na wykonywaniu przewozów kolejowych na podstawie wskazanych poniżej dokumentów. RegioJet jest przewoźnikiem kolejowym, posiadającym licencję nr L/2009/1521, na wykonywanie przewozów kolejowych osób, wydaną 30 kwietnia 2009 r.

przez *Drážní úřad*, oraz jednolity certyfikat bezpieczeństwa nr EU1020230213, wydany 31 sierpnia 2023 r. przez Agencję Kolejową Unii Europejskiej (ważny od 31 sierpnia 2023 r. do 30 sierpnia 2028 r.), potwierdzający akceptację przyjętego przez przedsiębiorstwo kolejowe systemu zarządzania bezpieczeństwem (SMS), w tym regulacji przyjętych przez przedsiębiorstwo kolejowe w celu spełnienia konkretnych wymagań w zakresie bezpiecznego wykonywania przewozów na danej sieci zgodnie z dyrektywą Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/798 z dnia 11 maja 2016 r. w sprawie bezpieczeństwa kolei (Dz. Urz. UE L 138 z 26 maja 2016 r. str. 102, z późn. zm.) oraz obowiązującymi przepisami prawa krajowego.

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 Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) 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.: *Odwolanie 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 uchyła 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 uchyła 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 22 sierpnia 2023 r. o przyznanie otwartego dostępu na trasie międzynarodowej Przemysł Główny – Hannover Hbf. – Przemysł Główny i uzupełnieniu przez Stronę braków o charakterze formalnym, przeprowadzone zostały następujące czynności.

Należy stwierdzić, że 13 września 2023 r. Prezes UTK opublikował informację o wpływie Wniosku RegioJet na stronie internetowej Urzędu pod adresem: <https://utk.gov.pl/pl/dostep-do-infrastruktur/dostep-do-infrastruktury/kabotaz/powiadomienia/20435,Powiadomienie-RegioJet-as-z-22-sierpnia-2023-r-o-planowanych-nowych-miedzynarodo.html>.

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.*

Pismem z 14 września 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.5.JK) Prezes UTK powiadomił podmioty uprawnione o otrzymaniu powiadomienia RegioJet z 22 sierpnia 2023 r. w sprawie uruchamiania planowanego nowego kolejowego przewozu pasażerskiego na trasie międzynarodowej Przemysł Główny – Hannover Hbf. – Przemysł Główny oraz poinformował o przysługującym prawie zgłoszenia wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej, w terminie i na zasadach określonych w przepisach rozporządzenia 2018/1795.

Przepis art. 29c ust. 4 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 wniosek 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.

Pismem z 12 października 2023 r. (znak: BBPR1k-070-224/2023, data wpływu do Urzędu za pośrednictwem platformy ePUAP: 12 października 2023 r.) przewoźnik PKP Intercity 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 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) 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 1-4 i 6-10 sentencji ww. decyzji był prawidłowy i w tym zakresie Prezes UTK postanowił utrzymać w mocy zaskarżoną decyzję z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK).

RegioJet wraz z wnioskiem z 22 grudnia 2023 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 ww. wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy Strona stwierdziła, że treść decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) nie koresponduje z treścią powiadomienia o planowanych nowych kolejowych przewozach pasażerskich z 22 sierpnia 2023 r. RegioJet wskazała, że Prezes UTK w pkt 5 sentencji ww. decyzji wprowadził ograniczenia w komunikacji krajowej, o które Strona nie wnioskowała.

Wniosek RegioJet z 22 grudnia 2023 r. o ponowne rozpatrzenie sprawy

RegioJet stwierdziła we wniosku z 22 grudnia 2023 r. o ponowne rozpatrzenie sprawy, że treść decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) nie koresponduje z treścią Wniosku. Według Przewoźnika ww. decyzja zawiera zapisy ograniczające wnioskowany zakres usług, o które Strona nie wnioskowała.

W ocenie RegioJet: *Zgodnie z art. 29c ust. 6 Ustawy o transporcie kolejowym ograniczenie wnioskowanego zakresu usług może mieć miejsce tylko w przypadku przeprowadzania badania, o którym mowa w ust. 4 wskazanego artykułu. Przytoczone okoliczności jednak w przypadku tego postępowania nie miały miejsca – podmioty uprawnione nie złożyły wniosków o tzw. badanie równowagi ekonomicznej a tym samym Prezes UTK nie miał podstaw do ograniczania decyzji.*

Przewoźnik ocenił, że *planowane usługi nie będą dostępne w polskich relacjach wewnątrz krajowych, jednakże dodatkowe ograniczenie wprowadzone przez Prezesa UTK w postaci niewnioskowanego określenia przystanków tylko do wejścia oraz przystanków tylko do wyjścia zabrania RegioJet a.s. świadczenia usług międzynarodowych (z przesiadką w ramach jednej usługi dla pasażera) ze wskazanych stacji w obu kierunkach (możliwe jest oferowanie usług międzynarodowych wyłącznie w jednym kierunku).*

W konsekwencji RegioJet wniosła o zmianę warunków decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) na *tożsame z treścią Wniosku o przyznanie otwartego dostępu.*

Pismo RegioJet z 30 stycznia 2024 r.

W piśmie z 30 stycznia 2024 r., stanowiącym odpowiedź na wezwanie Prezesa UTK z 23 stycznia 2024 r. (znak: DPP-WOPN.718.6.2023.3.AJ) do przedstawienia konkretnego, oczekiwanego przez Przewoźnika sposobu modyfikacji decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK), RegioJet podtrzymała swoje stanowisko z 22 grudnia 2023 r. Strona wskazała, że oczekiwanym przez RegioJet sposobem modyfikacji decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) jest wydanie decyzji, w której nie będą występować zapisy rozbieżne ze złożonym Wnioskiem, a sama decyzja będzie odpowiadać złożonemu Wnioskowi.

W ocenie RegioJet: *zastosowanie przez Prezesa UTK parametrów ograniczających usługę możliwe jest tylko na podstawie decyzji o ograniczonym dostępie. Ta zaś może być wydana tylko na podstawie przeprowadzenia badania równowagi ekonomicznej, co nie miało w tym przypadku miejsca. Wprowadzenie przez Prezesa UTK dodatkowych warunków w postaci zapisów przystanek tylko do wejścia oraz przystanek tylko do wyjścia jest ograniczeniem planowanej usługi, które możliwe jest wyłącznie w przypadku wydania wspomnianej decyzji o ograniczonym dostępie.*

Następnie RegioJet oświadczyła, że *podtrzymuje treść powiadomienia, w której zawarła informację, iż pociąg będzie niedostępny w relacjach krajowych (w domyśle w polskich relacjach krajowych) – ograniczenie to będzie stosowane poprzez odpowiednie nastawienie parametrów systemu sprzedaży biletów, w którym zakup dokumentu przejazdu w polskiej relacji krajowej nie będzie możliwy, co jest powszechnym narzędziem do egzekwowania tego typu ograniczeń. Wraz z pełną rezerwacją miejsc w pociągu przejazdu w relacjach krajowych nie będą dostępne w ofercie RegioJet a.s.*

Jednocześnie, w odpowiedzi na stwierdzenia zawarte w piśmie Prezesa UTK z 23 stycznia 2024 r. (znak: DPP-WOPN.718.6.2023.3.AJ), RegioJet wezwała Organ do: (...) *wyjaśnień, dlaczego zmodyfikował*

powiadomienie z dnia 22.08.2023 i rozesłał je w odmiennej niż oryginał formie do podmiotów uprawnionych, jeśli twierdzi, że zmiana parametrów, których w powiadomieniu RegioJet a.s. nie zawarła, mogła mieć wpływ na decyzję podmiotów uprawnionych o niewnoszeniu wniosków o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej oraz do (...) wyjaśnień, dlaczego w niniejszym postępowaniu w ogóle kwestię decyzji podmiotów uprawnionych o niewnoszeniu wniosków o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej podnosi, jeśli postępowanie dotyczy usługi, dla której nie istnieją podmioty uprawnione do wnoszenia wniosków przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej, o czym Prezes UTK wie z urzędu.

W związku z przedstawioną argumentacją Strony Prezes UTK dokonał ponownej analizy powiadomienia RegioJet o planowanych nowych kolejowych przewozach pasażerskich z 22 sierpnia 2023 r.

Należy wskazać, że w załączniku nr 1 do Wniosku o przyznanie otwartego dostępu z 22 sierpnia 2023 r. Przewoźnik przedstawił następujący orientacyjny rozkład jazdy:

km Σ	km	stacja	przyjazd	odjazd	km Σ	km	stacja	przyjazd	odjazd
		Przemyśl Główny		22:00			Hannover Hbf.		20:00
87	87	Rzeszów Główny	22:55	22:56	253	253	Berlin Gesundbrunnen	22:20	22:25
245	158	Kraków Główny	00:36	00:40	340	87	Frankfurt (Oder)	23:25	23:30
322	77	Katowice	01:35	01:38	431	91	Zielona Góra Główna	00:35	00:37
419	97	Opole Główne	02:48	02:49	585	154	Wrocław Główny	02:37	02:41
501	82	Wrocław Główny	03:34	03:38	667	82	Opole Główne	03:26	03:27
655	154	Zielona Góra Główna	05:38	05:40	764	97	Katowice	04:37	04:40
746	91	Frankfurt (Oder)	06:45	06:50	841	77	Kraków Główny	05:35	05:39
833	87	Berlin Gesundbrunnen	07:50	07:55	999	158	Rzeszów Główny	07:19	07:20
1086	253	Hannover Hbf.	10:15		1086	87	Przemyśl Główny	08:15	

Jednocześnie we Wniosku z 22 sierpnia 2023 r., w rubryce pn. *Trasa, na której mają być wykonywane nowe przewozy kolejowe wraz z:*

- wykazem linii kolejowych objętych wnioskiem (w przypadku kilku zarządców infrastruktury należy oddzielnie wskazać linie kolejowe każdego z nich wraz z obowiązującą numeracją oraz poinformować czy są to linie normalnotorowe, szerokotorowe czy wąskotorowe);
- oznaczeniem stacji początkowej, końcowej a także wszystkich stacji pośrednich (zatrzymania) planowanej usługi ze wskazaniem odległości między tymi stacjami;
- oznaczeniem planowanych godzin odjazdu i przyjazdu z każdej stacji wskazanej powyżej;
- przedstawieniem informacji na temat zdolności przepustowej proponowanych nowych kolejowych przewozów pasażerskich;

RegioJet zamieściła następującą informację: *Pociąg niedostępny w relacjach krajowych.*

Następnie 13 września 2023 r. Prezes UTK opublikował informację o wpływie Wniosku RegioJet na stronie internetowej Urzędu pod adresem: <https://utk.gov.pl/pl/dostep-do-infrastruktur/dostep-do-infrastruktury/kabotaz/powiadomienia/20435,Powiadomienie-RegioJet-as-z-22-sierpnia-2023-r-o-planowanych-nowych-miedzynarodo.html>. Należy wskazać, że Prezes UTK opublikował na ww. stronie internetowej Wniosek Przewoźnika w wersji jawnej, przesłanej przez RegioJet, bez ingerencji w treść ww. powiadomienia. Jednocześnie na tej samej stronie internetowej Prezes UTK opublikował proponowany projekt rozkładu jazdy, który Strona przesłała jako załącznik nr 1 do Wniosku, opatrując go dopiskiem *Pociąg niedostępny w relacjach krajowych.* Jak wskazano powyżej,

wskazany dopisek Strona sama zamieściła w rubryce Wniosku pn. *Trasa, na której mają być wykonywane nowe przewozy kolejowe (...)*. Należy podkreślić, że pozostałe informacje, tj. kilometraż, stacje zatrzymania, godziny przyjazdów i odjazdów w obu relacjach pozostały niezmienione.

Następnie pismem z 14 września 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.5.JK) Prezes UTK powiadomił podmioty uprawnione o otrzymaniu Wniosku RegioJet z 22 sierpnia 2023 r., informując o przysługującym prawie zgłoszenia wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej. W odpowiedzi na zarzut RegioJet, według której przedmiotowe postępowanie administracyjne dotyczyło usługi, dla której nie istnieją podmioty uprawnione do wnoszenia wniosków przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej, należy wskazać, że Prezes UTK nie podziela poglądu prezentowanego przez RegioJet. Należy wskazać, że stosownie do treści art. 13 ust. 1 pkt 4 ustawy o transporcie kolejowym, jedną z kompetencji Prezesa UTK w zakresie regulacji rynku kolejowego jest opiniowanie projektów umów o świadczenie usług publicznych. Mając na uwadze powyższe, Prezes UTK czerpie wiedzę dotyczącą przewozów wykonywanych na podstawie umów o świadczenie usług publicznych, bazując na otrzymywanych do opiniowania kopiach umów o świadczenie usług publicznych wraz z załącznikami i aneksami. Wskazane informacje służą wstępnej ocenie powiadomień wniosków o przyznanie otwartego dostępu. PKP Intercity jest stroną umowy ramowej o świadczenie usług publicznych w zakresie międzywojewódzkich i międzynarodowych kolejowych przewozów pasażerskich na lata 2021 – 2030 zawartej 31 grudnia 2020 r. z Ministrem Infrastruktury. Natomiast zgodnie z podanym przez RegioJet we Wniosku wykazem linii kolejowych, Przewoźnik ten planował wykonywanie nowej usługi na trasie Przemysł Główny – Hannover Hbf. – Przemysł Główny liniami kolejowymi normalnotorowymi nr 91, 133, 134, 138, 137, 135, 132, 273, 821, 981, 3. Każda ze wskazanych przez Przewoźnika linii kolejowych pozostaje w zarządzie PKP PLK. Mają na względzie wspólny zakres czasowy i terytorialny ww. umowy ramowej i Wniosku RegioJet, w postępowaniu administracyjnym zakończonym wydaniem decyzji z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) Organ zasadnie ocenił, że podmiotami uprawnionymi do złożenia wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej, o których mowa w art. 11 ust. 2 dyrektywy 2012/34/UE, byli: Minister Infrastruktury, PKP Intercity oraz PKP PLK.

Organ regulacyjny nie jest uprawniony do dokonywania oceny spodziewanego wpływu planowanej nowej usługi komercyjnego przewozu osób wyłącznie na podstawie otrzymanego powiadomienia aplikanta. Zgodnie z regulacją art. 10 rozporządzenia 2018/1795 ocena spodziewanego wpływu uruchomienia nowej usługi publicznej w transporcie kolejowym jest możliwa dopiero po uzyskaniu informacji, danych oraz wycień przedstawionych przez podmiot uprawniony do złożenia wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej.

Prezes UTK zwraca uwagę na aspekt proceduralny rozporządzenia 2018/1795. W omawianym akcie prawnym zawarto szczegółowe regulacje dotyczące sposobu postępowania po otrzymaniu przez organ regulacyjny powiadomienia aplikanta. W rozporządzeniu 2018/1795 zawarto regulacje dotyczące:

- elementów, których przedstawienie jest wymagane przez aplikanta w powiadomieniu;
- obowiązków organu regulacyjnego w zakresie publikacji i przekazania informacji podmiotom uprawnionym o wpływie powiadomienia aplikanta;
- terminów, w jakich możliwe jest złożenie wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej;
- elementów, których przedstawienie jest wymagane przez podmiot uprawniony we wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej;
- informacji i danych, których żądać może organ regulacyjny od strony oraz uczestników postępowania dotyczącego otwartego dostępu;
- zakresu badania równowagi ekonomicznej przez organ regulacyjny;
- rodzaju decyzji, jakie może podjąć w danej sytuacji organ regulacyjny w następstwie badania równowagi ekonomicznej.

Należy wskazać, że nie jest możliwe dokonanie oceny spodziewanego wpływu planowanej nowej usługi komercyjnego przewozu osób na rynek kolejowy wyłącznie w oparciu o dostarczone przez aplikanta powiadomienie. Rzetelne i prawidłowe dokonanie jakichkolwiek analiz wpływu na rynek wymaga zapoznania się również z potencjalnymi racjami prezentowanymi przez podmioty uprawnione. Rodzaj oraz forma zawartej umowy o świadczenie usług publicznych w transporcie kolejowym powinny stanowić przedmiot analizy organu regulacyjnego, w następstwie której uzasadnione będzie uwzględnienie wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej albo jego odrzucenie. Zdaniem Prezesa UTK działanie polegające na pomijaniu określonych elementów rozporządzenia 2018/1795 może stanowić naruszenie przepisów i wiązać się nawet z sankcją nieważności postępowania. Z tego względu nie można podzielić poglądu RegioJet.

W załącznikach nr 1 i 2 do pisma z 14 września 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.5.JK) skierowanego do podmiotów uprawnionych Prezes UTK zamieścił wersję jawną Wniosku (pozbawioną danych osobowych osoby wskazanej do kontaktu przez RegioJet), a także projekt rozkładu jazdy nowej usługi sporządzony w edytowalnym arkuszu programu Microsoft Excel. Należy podkreślić, że ww. dokumenty przesłano podmiotom uprawnionym w wersji jawnej, które Strona załączyła do Wniosku z 22 sierpnia 2023 r., bez dokonania zmian. Wobec powyższego zarzut RegioJet,

iż Prezes UTK zmodyfikował powiadomienie z 22 sierpnia 2023 r. i rozesłał je w odmiennie niż oryginał formie do podmiotów uprawnionych należy uznać za bezpodstawny.

Jednocześnie należy wskazać, że w załącznikach nr 1 i 2 decyzji z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) Prezes UTK zamieścił następujący projekt rozkładu jazdy:

Załącznik nr 1 do decyzji znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK

Pociąg niedostępny w relacjach krajowych

<i>km Σ</i>	<i> km </i>	<i>stacja</i>	<i>przyjazd</i>	<i>odjazd</i>
		<i>Przemyśl Główny</i>		<i>22:00</i>
<i>87</i>	<i>87</i>	<i>Rzeszów Główny</i>	<i>22:55</i>	<i>22:56</i>
<i>245</i>	<i>158</i>	<i>Kraków Główny</i>	<i>00:36</i>	<i>00:40</i>
<i>322</i>	<i>77</i>	<i>Katowice</i>	<i>01:35</i>	<i>01:38</i>
<i>419</i>	<i>97</i>	<i>Opole Główne</i>	<i>02:48</i>	<i>02:49</i>
<i>501</i>	<i>82</i>	<i>Wrocław Główny</i>	<i>03:34</i>	<i>03:38</i>
<i>655</i>	<i>154</i>	<i>Zielona Góra Główna</i>	<i>05:38</i>	<i>05:40</i>
<i>746</i>	<i>91</i>	<i>Frankfurt (Oder)</i>	<i>06:45</i>	<i>06:50</i>
<i>833</i>	<i>87</i>	<i>Berlin Gesundbrunnen</i>	<i>07:50</i>	<i>07:55</i>
<i>1086</i>	<i>253</i>	<i>Hannover Hbf.</i>	<i>10:15</i>	

Załącznik nr 2 do decyzji znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK

Pociąg niedostępny w relacjach krajowych

<i>km Σ</i>	<i> km </i>	<i>stacja</i>	<i>przyjazd</i>	<i>odjazd</i>
		<i>Hannover Hbf.</i>		<i>20:00</i>
<i>253</i>	<i>253</i>	<i>Berlin Gesundbrunnen</i>	<i>22:20</i>	<i>22:25</i>
<i>340</i>	<i>87</i>	<i>Frankfurt (Oder)</i>	<i>23:25</i>	<i>23:30</i>
<i>431</i>	<i>91</i>	<i>Zielona Góra Główna</i>	<i>00:35</i>	<i>00:37</i>
<i>585</i>	<i>154</i>	<i>Wrocław Główny</i>	<i>02:37</i>	<i>02:41</i>
<i>667</i>	<i>82</i>	<i>Opole Główne</i>	<i>03:26</i>	<i>03:27</i>
<i>764</i>	<i>97</i>	<i>Katowice</i>	<i>04:37</i>	<i>04:40</i>
<i>841</i>	<i>77</i>	<i>Kraków Główny</i>	<i>05:35</i>	<i>05:39</i>
<i>999</i>	<i>158</i>	<i>Rzeszów Główny</i>	<i>07:19</i>	<i>07:20</i>
<i>1086</i>	<i>87</i>	<i>Przemyśl Główny</i>	<i>08:15</i>	

Należy wskazać, że wskazany powyżej projekt rozkładu jazdy nowej usługi RegioJet jest tożsamy z projektem rozkładu jazdy, który Strona przekazała wraz z Wnioskiem. W szczególności Prezes UTK w żaden sposób nie modyfikował

wskazanego przez RegioJet kilometrażu, stacji zatrzymań pociągu oraz planowanych godzin przyjazdu i odjazdu pociągów. Nie można więc stwierdzić jakiegokolwiek ingerencji Organu w przesłany przez RegioJet projekt rozkładu jazdy. Natomiast należy podkreślić, że informacja umieszczona w decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) pod oznaczeniem załączników nr 1 i nr 2 do decyzji w postaci informacji o treści *Pociąg niedostępny w relacjach krajowych* pozostaje spójna z informacją, którą Strona sama zamieściła we Wniosku tj. *Pociąg niedostępny w relacjach krajowych* i nie stanowi zarzucanej Prezesowi UTK ingerencji w proponowany rozkład jazdy.

Należy wskazać, że postępowanie Organu było tym bardziej właściwe z uwagi na to, że RegioJet nie załączyła do proponowanego rozkładu jazdy legendy i nie zaznaczyła, że wskazane stacje do granicy Rzeczypospolitej Polskiej będą niedostępne dla pasażerów odbywających podróże w relacji krajowej. W konsekwencji, dla zachowania spójności informacji przedstawionych we Wniosku z wydaną decyzją dotyczącą otwartego dostępu, konieczne było doprecyzowanie informacji o wnioskowanym przez Stronę charakterze połączeń, co, jak należy podkreślić, odbyło się bez zarzucanej Organowi ingerencji w proponowany rozkład jazdy.

Jednocześnie w pkt 5 sentencji decyzji z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) Prezes UTK stwierdził, że dopuszczalne jest zatrzymywanie się pociągów Przewoźnika na następujących stacjach:

- w relacji *Przemyśl Główny – Hannover Hbf.*: *Przemyśl Główny (przystanek tylko do wejścia), Rzeszów Główny (przystanek tylko do wejścia), Kraków Główny (przystanek tylko do wejścia), Katowice (przystanek tylko do wejścia), Opole Główne (przystanek tylko do wejścia), Wrocław Główny (przystanek tylko do wejścia), Zielona Góra Główna (przystanek tylko do wejścia);*
- w relacji *Hannover Hbf. – Przemyśl Główny*: *Zielona Góra Główna (przystanek tylko do wyjścia), Wrocław Główny (przystanek tylko do wyjścia), Opole Główne (przystanek tylko do wyjścia), Katowice (przystanek tylko do wyjścia), Kraków Główny (przystanek tylko do wyjścia), Rzeszów Główny (przystanek tylko do wyjścia), Przemyśl Główny (przystanek tylko do wyjścia).*

W rezultacie w decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) RegioJet przyznana została możliwość uruchamiania nowej usługi na warunkach określonych w sentencji ww. decyzji, tj. z ograniczeniem dostępności pociągu w relacjach krajowych. Jednakże RegioJet stwierdziła we wniosku z 22 grudnia 2023 r. o ponowne rozpatrzenie sprawy, że Prezes UTK w ww. decyzji wprowadził ograniczenia w komunikacji krajowej, o które Przewoźnik nie wnioskował.

W odpowiedzi na powyższe należy wskazać, że w pkt 5 sentencji decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) określono warunek wykonywania przewozów, zgodnie z którym dopuszczalne stacje zatrzymywania się pociągów zostały określone odpowiednio, w zależności od kierunku jazdy, jako przystanki *tylko do wejścia* lub przystanki *tylko do wyjścia*.

Wskazany parametr wnioskowanej przez RegioJet nowej usługi w zakresie przewozu pasażerów na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej tj. niedostępność pociągu w relacjach krajowych, mógł mieć wpływ na decyzję podmiotów uprawnionych o niewnoszeniu wniosków o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej. Wobec powyższego, wydanie decyzji dotyczącej otwartego dostępu bez uwzględnienia postanowień o przystankach odpowiednio tylko do wsiadania/tylko do wysiadania pozbawiłoby ten akt administracyjny cechy odróżniającej od decyzji wydanej na podstawie powiadomienia aplikanta, gdzie o tego typu ograniczenie nowej usługi wyłączenie do ruchu międzynarodowego nie wnioskowano. Dopiero wówczas decyzja stałaby w sprzeczności ze złożonym wnioskiem o przyznanie otwartego dostępu.

Jednocześnie wymaga podkreślenia, że warunek wskazany w pkt 5 sentencji decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) nie stanowił modyfikacji Wniosku. Jest to jedynie określenie warunków wykonywania tej decyzji, co leży w kompetencji organu regulacyjnego przy wydawaniu decyzji dotyczących otwartego dostępu. Podkreślić należy, że zgodnie z art. 13 ust. 1 pkt 5 ustawy o transporcie kolejowym decyzje dotyczące otwartego dostępu stanowią decyzje dotyczące regulacji transportu kolejowego. Tym samym ustawodawca krajowy przyznał Prezesowi UTK kompetencję w tym zakresie, której przejawem jest m.in. przepis art. 29c ust. 7 pkt 1-4 ustawy o transporcie kolejowym. Należy wskazać, że na podstawie przywołanego przepisu Prezes UTK w decyzji o przyznaniu otwartego dostępu albo o przyznaniu ograniczonego dostępu określa m.in. trasy, na których mają być realizowane przewozy i warunki oraz zakres korzystania z dostępu do infrastruktury kolejowej. Ponadto przepis art. 29c ust. 7 pkt 1-4 ustawy o transporcie kolejowym poprzez użycie zwrotu „w szczególności” zawiera otwarty katalog warunków zamieszczanych przez Prezesa UTK w decyzji dotyczącej otwartego dostępu i stanowi potwierdzenie regulacyjnego charakteru tego typu decyzji.

Odnosząc się do tezy RegioJet, iż wprowadzenie przez Prezesa UTK dodatkowych warunków w postaci postanowień *przystanek tylko do wejścia* oraz *przystanek tylko do wyjścia* jest ograniczeniem planowanej usługi, które w ocenie Przewoźnika możliwe jest wyłącznie w przypadku wydania decyzji o ograniczonym dostępie, należy wyjaśnić, że podstawą wydania decyzji z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) był przepis art. 29c ust. 5 ustawy

o transporcie kolejowym. Zgodnie z ustalonym stanem faktycznym żaden podmiot uprawniony (tj. organizator publicznego transportu kolejowego i przewoźnik kolejowy, którzy zawarli umowę o świadczenie usług w zakresie publicznego transportu zbiorowego, oraz zarządca właściwej infrastruktury kolejowej) nie wystąpił bowiem o przeprowadzenie takiego badania równowagi ekonomicznej umowy o świadczenie usług w zakresie publicznego transportu zbiorowego. Natomiast decyzję, o której mowa w art. 29c ust. 6 pkt 1 ustawy o transporcie kolejowym wydaje się jedynie jeżeli w wyniku przeprowadzonego badania, Prezes UTK oceni, że proponowane połączenie pasażerskie zagraża równowadze ekonomicznej umowy o świadczenie usług w zakresie publicznego transportu zbiorowego. Rolą organu regulacyjnego jest w tym przypadku wskazanie aplikantowi warunków, których spełnienie pozwoli na uruchomienie nowego komercyjnego połączenia. Natomiast nie ogranicza to kompetencji Prezesa UTK z art. 29c ust. 7 pkt 1-4 ustawy o transporcie kolejowym, na podstawie którego, zarówno w decyzji o przyznaniu otwartego dostępu, jak i w decyzji o przyznaniu ograniczonego dostępu, Organ określa warunki, na jakich aplikant uprawniony jest wykonywać nową usługę kolejowego przewozu pasażerskiego. Mając na uwadze powyższe, nie można zgodzić się z argumentacją RegioJet, zrównującej postanowienia z sentencji decyzji w postaci określenia przystanków jako *tylko do wejścia* lub odpowiednio *tylko do wyjścia*, z ograniczeniem planowanej usługi, które możliwe jest wyłącznie w przypadku wydania decyzji o przyznaniu ograniczonego dostępu. Wymaga podkreślenia, że oznaczenie stacji zatrzymań w pkt 5 sentencji decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) stanowi uzupełnienie informacji o wnioskowanym przez RegioJet charakterze połączeń, które Przewoźnik we Wniosku sam oznaczył, jako niedostępne w relacjach krajowych.

Zgodnie z dyspozycją przepisu art. 29c ust. 7 pkt 4 ustawy o transporcie kolejowym, w decyzji o przyznaniu otwartego dostępu albo o przyznaniu ograniczonego dostępu Prezes UTK określa warunki oraz zakres korzystania z dostępu do infrastruktury kolejowej. W sentencji decyzji organ regulacyjny formułuje stosowne klauzule, do których przestrzegania zobowiązuje aplikanta. Regulują one, na jakich warunkach i w jaki sposób przewoźnik będzie mógł korzystać z infrastruktury kolejowej na podstawie decyzji o przyznaniu otwartego dostępu albo decyzji o przyznaniu ograniczonego dostępu.

Jedną z klauzul mającą na celu zagwarantowanie, że nowa usługa będzie świadczona w sposób określony w złożonym przez aplikanta wniosku jest zastrzeżenie możliwości zatrzymywania się pociągów komercyjnych jedynie na stacjach wskazanych w decyzji, zgodnie z rozkładem jazdy stanowiącym załącznik do wydanej przez Prezesa UTK decyzji. W dotychczas wydawanych decyzjach przyznających otwarty dostęp jedyne odstępstwo polegało na wprowadzeniu dodatkowych postojów:

- a) po otrzymaniu pisemnego wniosku, zawierającego uzasadnienie, od organizatora publicznego transportu zbiorowego, w rozumieniu art. 4 pkt 9 ustawy z dnia 16 grudnia 2010 r. o publicznym transporcie zbiorowym (tekst jednolity: Dz. U. z 2023 r. poz. 2778), realizującego zadania w zakresie przewozów pasażerskich w transporcie kolejowym, o wprowadzenie dodatkowego zatrzymania na wskazanej stacji/przystanku;
- b) ustalonych w ramach procesu koordynacji przy konstrukcji rocznego rozkładu jazdy, na wniosek zarządcy infrastruktury kolejowej w celu zachowania cykliczności rozkładu jazdy pociągów przewoźników kolejowych;
- c) w przypadku wystąpienia zdarzeń będących następstwem siły wyższej lub działalności zarządcy infrastruktury.

Mając powyższe na uwadze, należy wskazać, że wynikający z postanowień decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) warunek dotyczący postojów oznaczonych jako tylko dla wsiadających lub wysiadających w zakresie dopuszczalnych stacji zatrzymywania się pociągów, wiąże się z koniecznością jego dotrzymania przez Przewoźnika we wskazanym we wniosku terminie realizacji usługi, w ramach proponowanego rozkładu jazdy. Powyższe obliguje Stronę do jego przestrzegania, a więc pociąg RegioJet, realizujący usługę na terenie Rzeczypospolitej Polskiej na trasie międzynarodowej Przemysł Główny – Hannover Hbf. – Przemysł Główny, byłby dostępny wyłącznie w komunikacji międzynarodowej, zgodnie z oznaczeniem konkretnych stacji jako „tylko do wejścia” lub „tylko do wyjścia”.

W toku postępowania, mając na uwadze złożony przez RegioJet wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy, w tym ze względu na zasygnalizowane przez RegioJet wątpliwości odnośnie do stosowania klauzuli decyzji dotyczącej warunków oraz zakresu korzystania przez Stronę z dostępu do infrastruktury kolejowej, pismem z 23 stycznia 2024 r. (znak: DPP-WOPN.718.6.2023.3.AJ) Prezes UTK wezwał RegioJet do przedstawienia konkretnego, oczekiwanego przez RegioJet sposobu modyfikacji decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) dotyczącej otwartego dostępu, o której ponowne rozpatrzenie wniosła Strona. W odpowiedzi na powyższe wezwanie, RegioJet nie przedstawiła proponowanego sposobu modyfikacji ww. decyzji. Jak już wcześniej wspomniano, zgodnie ze stanowiskiem Przewoźnika: *oczekiwanym przez RegioJet a.s. sposobem modyfikacji decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) jest wydanie decyzji, w której nie będą występować zapisy rozbieżne ze złożonym w dniu 22.08.2023 Powiadomieniem o nowych kolejowych przewozach pasażerskich (...) uzasadniające przyczynę a sama decyzja będzie odpowiadać złożonemu powiadomieniu.*

Przewoźnik potwierdził także pierwotny zakres swojego wniosku o przyznanie otwartego dostępu z 22 sierpnia 2023 r. wskazując przy tym: *RegioJet a.s. podtrzymuje treść powiadomienia, w której zawarła informację, iż pociąg będzie niedostępny w relacjach krajowych (w domyśle w polskich relacjach krajowych) – ograniczenie to będzie stosowane poprzez odpowiednie nastawienie parametrów systemu sprzedaży biletów, w którym zakup dokumentu przejazdu w polskiej relacji krajowej nie będzie możliwy, co jest powszechnym narzędziem do egzekwowania tego typu ograniczeń. Wraz z pełną rezerwacją miejsc w pociągu przejazdu w relacjach krajowych nie będą dostępne w ofercie RegioJet a.s.*

Należy także zaznaczyć, że w latach 2020-2022 Prezes UTK w postępowaniach administracyjnych wszczętych na wniosek RegioJet wydał sześć decyzji przyznających otwarty dostęp, w których na wniosek aplikanta na terenie Rzeczypospolitej Polskiej pociąg (lub w jednym przypadku wskazana stacja) dostępny był wyłącznie w ruchu międzynarodowym, zgodnie z oznaczeniem konkretnych stacji jako „tylko do wejścia” lub „tylko do wyjścia”. Taki charakter miały decyzje w sprawie przyznania RegioJet otwartego dostępu dla pasażerskich przewozów kolejowych na trasach: Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej (Dziennik Urzędowy 28/2020, dostęp: dziennikurzedowy.utk.gov.pl/du/dzienniki/2020/680,Dziennik-Urzedowy-282020.html), Warszawa Wschodnia – Oostende i w relacji powrotnej (Dziennik Urzędowy 7/2021, dostęp: dziennikurzedowy.utk.gov.pl/du/dzienniki/2021/795,Dziennik-Urzedowy-72021.html), Wien Hbf. – Przemysł Główny – Wien Hbf. (Dziennik Urzędowy 10/2021, dostęp: dziennikurzedowy.utk.gov.pl/du/dzienniki/2021/803,Dziennik-Urzedowy-102021.html), Warszawa Wschodnia – Brenner-Brennero / Landeck-Zams – Warszawa Wschodnia (Dziennik Urzędowy 11/2021, dziennikurzedowy.utk.gov.pl/du/dzienniki/2021/805,Dziennik-Urzedowy-112021.html), Kraków Główny – Rijeka/Split – Kraków Główny (Dziennik Urzędowy 1/2022, dostęp: dziennikurzedowy.utk.gov.pl/du/dzienniki/2022/826,Dziennik-Urzedowy-12022.html) oraz Przemysł Główny – Mościska II – Przemysł Główny (Dziennik Urzędowy 17/2022, dostęp: dziennikurzedowy.utk.gov.pl/du/dzienniki/2022/874,Dziennik-Urzedowy-172022.html). Do żadnego ze wskazanych rozstrzygnięć administracyjnych RegioJet nie wniosła zastrzeżeń dotyczących ukształtowania sentencji w sposób ograniczający dystrybucję biletów. Niezależnie od powyższego należy stwierdzić, że w decyzji dotyczącej otwartego dostępu organ regulacyjny nie odnosi się do kwestii sprzedaży biletów, co stanowi uprawnienie przewoźnika. Zagadnienie to nie było więc przedmiotem postępowania zakończonego wydaniem decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK).

Należy także przypomnieć, że 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 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 decyzji z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) Prezes UTK nie zawarł żadnych zmian, które ingerowałyby w parametry usługi, ograniczając się jedynie do uściślenia kwestii warunków korzystania przez Przewoźnika z dostępu do infrastruktury kolejowej. W związku z powyższym Prezes UTK stwierdził, że wniosek RegioJet z 22 grudnia 2023 r. o ponowne rozpatrzenie sprawy zasługuje na uwzględnienie w części wskazanej w sentencji decyzji.

W rezultacie Prezes UTK uchylił zaskarżone rozstrzygnięcie w części dotyczącej pkt 5 sentencji decyzji z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) odnoszącej się do stacji zatrzymań pociągów RegioJet w ramach nowej usługi, w postaci:

5. *Dopuszczalne jest zatrzymywanie się pociągów Przewoźnika na następujących stacjach:*

- *w relacji Przemysł Główny – Hannover Hbf.: Przemysł Główny (przystanek tylko do wejścia), Rzeszów Główny (przystanek tylko do wejścia), Kraków Główny (przystanek tylko do wejścia), Katowice (przystanek tylko do wejścia), Opole Główne (przystanek tylko do wejścia), Wrocław Główny (przystanek tylko do wejścia), Zielona Góra Główna (przystanek tylko do wejścia);*
- *w relacji Hannover Hbf. – Przemysł Główny: Zielona Góra Główna (przystanek tylko do wyjścia), Wrocław Główny (przystanek tylko do wyjścia), Opole Główne (przystanek tylko do wyjścia), Katowice (przystanek tylko do wyjścia), Kraków Główny (przystanek tylko do wyjścia), Rzeszów Główny (przystanek tylko do wyjścia), Przemysł Główny (przystanek tylko do wyjścia).*

Nie stanowi naruszenia postanowień niniejszej decyzji wprowadzenie dodatkowych postojów:

- a) *po otrzymaniu pisemnego wniosku, zawierającego uzasadnienie, od organizatora publicznego transportu zbiorowego, w rozumieniu art. 4 pkt 9 ustawy z dnia 16 grudnia 2010 r. o publicznym transporcie zbiorowym (tekst jednolity: Dz. U. z 2022 r. poz. 1343, z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą o publicznym transporcie zbiorowym”, realizującego zadania w zakresie przewozów pasażerskich w transporcie kolejowym, o wprowadzenie dodatkowego zatrzymania na wskazanej stacji/przystanku;*
- b) *ustalonych w ramach procesu koordynacji przy konstrukcji rocznego rozkładu jazdy, na wniosek zarządcy infrastruktury kolejowej w celu zachowania cykliczności rozkładu jazdy pociągów przewoźników kolejowych;*
- c) *w przypadku wystąpienia zdarzeń będących następstwem siły wyższej lub działalności zarządcy infrastruktury.*

W celu uściślenia warunków określonych w klauzulach decyzji, w miejsce uchylonego rozstrzygnięcia z pkt 5 sentencji decyzji Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK), w niniejszej decyzji Prezes UTK rozstrzygnął sprawę co do istoty poprzez nadanie nowego brzmienia pkt 5 sentencji ww. decyzji, tj.:

5. *Dopuszczalne jest zatrzymywanie się pociągów Przewoźnika na następujących stacjach:*

- *w relacji Przemysł Główny – Hannover Hbf.: Przemysł Główny (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Rzeszów Główny (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Kraków Główny (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Katowice (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Opole Główne (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Wrocław Główny (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Zielona Góra Główna (przystanek tylko do wejścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej);*
- *w relacji Hannover Hbf. – Przemysł Główny: Zielona Góra Główna (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Wrocław Główny (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Opole Główne (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Katowice (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Kraków Główny (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Rzeszów Główny (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej), Przemysł Główny (przystanek tylko do wyjścia – nie dotyczy pasażerów korzystających z usługi w relacji międzynarodowej).*

Nie stanowi naruszenia postanowień niniejszej decyzji wprowadzenie dodatkowych postojów:

- a) *po otrzymaniu pisemnego wniosku, zawierającego uzasadnienie, od organizatora publicznego transportu zbiorowego, w rozumieniu art. 4 pkt 9 ustawy z dnia 16 grudnia 2010 r. o publicznym transporcie zbiorowym (tekst jednolity: Dz. U. z 2023 r. poz. 2778), zwanej dalej „ustawą o publicznym transporcie zbiorowym”, realizującego zadania w zakresie przewozów pasażerskich w transporcie kolejowym, o wprowadzenie dodatkowego zatrzymania na wskazanej stacji/przystanku;*
- b) *ustalonych w ramach procesu koordynacji przy konstrukcji rocznego rozkładu jazdy, na wniosek zarządcy infrastruktury kolejowej w celu zachowania cykliczności rozkładu jazdy pociągów przewoźników kolejowych;*
- c) *w przypadku wystąpienia zdarzeń będących następstwem siły wyższej lub działalności zarządcy infrastruktury.*

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 Przemysł Główny – Hannover Hbf. – Przemysł Główny (w zakresie odcinka przebiegającego przez terytorium Rzeczypospolitej Polskiej) została przyznana na okres od 10 grudnia 2023 r. do 9 grudnia 2028 r., tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2023/2024, 2024/2025, 2025/2026, 2026/2027 oraz 2027/2028. 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 Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK) w części tj. w zakresie pkt 5 i w tym zakresie orzekł co do istoty. W pozostałym zakresie decyzja Prezesa UTK z 27 listopada 2023 r. (znak: DPP-WOPN.718.4.2023.JK), 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 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 2023 r. poz. 1634, z późn. zm.), zwanej dalej „p.p.s.a.”, zgodnie z § 2 ust. 1 pkt 2 i § 5 ust. 1 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi (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*