

DECYZJA DPP-WOPN.718.1.2020.AJ PREZESA URZĘDU TRANSPORTU KOLEJOWEGO

z dnia 11 grudnia 2020 r.

w sprawie przyznania RegioJet otwartego dostępu dla pasażerskich przewozów kolejowych, w zakresie odcinka przebiegającego przez terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, dla trasy międzynarodowej w relacji Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej.

Na podstawie art. 13 ust. 1 pkt 5 w związku z art. 29c ust. 1, 2, 5, 6 oraz art. 13a ust. 1 ustawy z dnia 28 marca 2003 r. o transporcie kolejowym (tekst jednolity: Dz. U. z 2019 r. poz. 710, z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą o transporcie kolejowym”, w związku z art. 4 ustawy z dnia 13 lutego 2020 r. o zmianie ustawy o transporcie kolejowym oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 400) oraz art. 104 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2020 r. poz. 256, z późn. zm.), zwanej dalej „k.p.a.”, po rozpoznaniu wniosku RegioJet a. s. z siedzibą w Brnie, zwanej dalej „RegioJet” lub „Przewoźnikiem”, z 30 stycznia 2020 r. (data wpływu do Urzędu Transportu Kolejowego, zwanego dalej: „Urzędem”: 3 lutego 2020 r.), uzupełnionego wiadomością przesłaną pocztą elektroniczną 10 marca 2020 r., pismem z 7 lipca 2020 r. (data wpływu do Urzędu: 8 lipca 2020 r.), pismem z 13 lipca 2020 r. (data wpływu do Urzędu: 16 lipca 2020 r.), oraz pismem z 7 sierpnia 2020 r. (data wpływu do Urzędu: 7 sierpnia 2020 r.), zmodyfikowanego wnioskiem z 6 sierpnia 2020 r. (data wpływu do Urzędu: 12 sierpnia 2020 r.) i uzupełnionego pismem z 9 grudnia 2020 r. (data wpływu do Urzędu: 9 grudnia 2020 r.), o wydanie przez Prezesa Urzędu Transportu Kolejowego, zwanego dalej „Prezesem UTK”, decyzji o przyznaniu otwartego dostępu na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej w okresie od 11 grudnia 2020 r. do 10 grudnia 2025 r., tj. na roczne rozkłady jazdy: 2020/2021, 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024 i 2024/2025,

PRYZNAJE

RegioJet otwarty dostęp dla pasażerskich przewozów kolejowych, w zakresie odcinka przebiegającego przez terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, dla trasy międzynarodowej w relacji Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej,

realizowany liniami kolejowym nr 91, 93 oraz 133 znajdującymi się w zarządzie zarządcy infrastruktury PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. z siedzibą w Warszawie, zwanego dalej „PKP PLK”, na okres od 11 grudnia 2020 r. do 10 grudnia 2025 r., tj. na roczne rozkłady jazdy: 2020/2021, 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024 oraz 2024/2025, z zachowaniem następujących warunków i zakresu wykorzystania dostępu do linii kolejowej:

1. Na wnioskowanej trasie RegioJet uruchomi 1 parę pociągów na dobę, zgodnie z rozkładem jazdy i terminami kursowania wskazanymi w załącznikach nr 1 i nr 2 do niniejszej decyzji.
2. Przewoźnik obowiązany jest uruchamiać nowe połączenia pasażerskie w częstotliwości oraz terminach wynikających z niniejszej decyzji.

Przewoźnik uprawniony jest do uruchamiania pociągów w mniejszym wymiarze (tj. częstotliwości lub terminach) niż to wynika z punktu 1 niniejszej decyzji, wyłącznie w wyniku zaistnienia niemożliwych do przewidzenia zdarzeń zewnętrznych, niezależnych od Przewoźnika, będących następstwem siły wyższej lub działalności podmiotów trzecich (jak np. zarządcy infrastruktury).

3. Połączenia realizowane na podstawie niniejszej decyzji stanowią uzupełnienie oferty przewozowej zapewnianej na obszarze województwa śląskiego, małopolskiego i podkarpackiego, organizowanej przez właściwego organizatora publicznego transportu zbiorowego.
4. W przypadku prac modernizacyjnych i remontowych skutkujących zmniejszeniem zdolności przepustowej na odcinkach linii kolejowych, przez które przebiega trasa pociągów kursujących na podstawie niniejszej decyzji i odcinkach linii kolejowych stycznych do nich, kursowanie pociągów na podstawie niniejszej decyzji nie może powodować nieuruchomienia pociągów ważnych z punktu widzenia interesu społeczno-gospodarczego kraju.

5. Przewoźnik uprawniony jest do uruchamiania pociągów, na podstawie niniejszej decyzji, w pełnej relacji, tj. na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej.

Uruchamianie przez Przewoźnika połączeń w krótszej relacji, na podstawie niniejszej decyzji, jest dopuszczalne wyłącznie w wyniku zaistnienia niemożliwych do przewidzenia zdarzeń zewnętrznych, niezależnych od Przewoźnika, będących następstwem siły wyższej lub działalności podmiotów trzecich (jak np. zarządcy infrastruktury).

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

- w relacji Praha hl. n. – Przemysł Główny: Praha hl. n., Pardubice hl. n., Zábřeh na Moravě Olomouc hl. n., Hranice na Moravě, Ostrava-Svinov, Ostrava hl. n., Bohumín, Czechowice-Dziedzice (przystanek tylko do wyjścia), Kraków Główny (przystanek tylko do wyjścia) i Przemysł Główny (przystanek tylko do wyjścia); oraz
- w relacji powrotnej, tj. Przemysł Główny – Praha hl. n.: Przemysł Główny (przystanek tylko do wejścia), Kraków Główny (przystanek tylko do wejścia), Czechowice-Dziedzice (przystanek tylko do wejścia), Bohumín, Ostrava hl. n., Ostrava-Svinov, Hranice na Moravě, Olomouc hl. n., Zábřeh na Moravě, Pardubice hl. n. oraz Praha hl. n.

Nie stanowi naruszenia postanowień niniejszej decyzji wprowadzenie dodatkowych postojów:

- a) po otrzymaniu pisemnego wniosku od organizatora publicznego transportu zbiorowego 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.
7. Uruchamianie przez Przewoźnika nowych przewozów kolejowych nie powinno skutkować likwidacją skomunikowań pociągów uruchamianych na podstawie umów o świadczenie usług publicznych w transporcie kolejowym.

Na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej, w zakresie odcinka na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, przebiegającej liniami kolejowymi oznaczonymi w sentencji niniejszej decyzji, Przewoźnik będzie realizował przewozy przy pomocy lokomotywy typu TRAXX lub Vectron ciągnącej za sobą od 8 do 12 wagonów Bcmz, Bvcmz, Bvcmbz o pojemności od 400 do 600 kuszetek.

W ww. pojazdach Przewoźnik zapewni co najmniej 2 miejsca dla osób o ograniczonej możliwości poruszania się.

Dopuszcza się możliwość wykorzystywania innych typów pojazdów kolejowych, jeżeli RegioJet zagwarantuje takie same bądź lepsze parametry techniczne, eksploatacyjne i jakościowe pojazdów. Przewoźnik jest zobowiązany do wykorzystywania wyłącznie taboru spełniającego warunki techniczne, środowiskowe i eksploatacyjne określone przez zarządcę infrastruktury dla poszczególnych linii kolejowych.

8. Dopuszcza się korzystanie z tras przebiegających innymi liniami kolejowymi niż wymienione w niniejszej decyzji, przyznanych przez zarządcę infrastruktury, o ile ich przyznanie nastąpi z przyczyn niezależnych od Przewoźnika.
9. Dopuszcza się uruchomienie połączeń, o których mowa w pkt 1 sentencji, w innych godzinach niż wskazane w rozkładzie jazdy zawartym w załącznikach nr 1 i 2 do niniejszej decyzji, o ile nastąpi to z przyczyn niezależnych od Przewoźnika.
10. Przewoźnik zobowiązany jest poinformować Prezesa UTK, o każdym przypadku wystąpienia okoliczności uzasadniających uruchomienie połączenia na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej:
- a) w niepełnej relacji;
 - b) w częstotliwości i terminie innymi niż wprost wynikającymi z niniejszej decyzji.

W przypadku wystąpienia okoliczności, o których mowa powyżej, Przewoźnik, w terminie nie dłuższym niż 14 dni od dnia ich wystąpienia, obowiązany jest przedstawić stanowisko w sprawie wraz z uzasadnieniem.

UZASADNIENIE

Należy stwierdzić, że 3 lutego 2020 r. do Prezesa UTK wpłynął za pośrednictwem poczty elektronicznej, wniosek RegioJet z 30 stycznia 2020 r. o przyznanie otwartego dostępu na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej na okres od 13 grudnia 2020 r. do 12 grudnia 2025 r., tj. na roczne rozkłady jazdy: 2020/2021, 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024 i 2024/2025.

Pismem z 25 lutego 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.2.AJ) Prezes UTK wezwał RegioJet do:

- przekazania edytowalnych wersji projektów rozkładów jazdy pociągów;

- przedstawienia dokumentu potwierdzającego umocowanie do reprezentowania RegioJet przez Pana Radima Jančurę, zgodnie z obowiązującymi zasadami reprezentacji;
- do uzupełnienia braków fiskalnych.

RegioJet za pośrednictwem wiadomości elektronicznej z 10 marca 2020 r. przedstawiła dodatkowe informacje dotyczące wniosku.

W piśmie z 31 marca 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.4.AJ) Prezes UTK zawiadomił podmioty uprawnione o otrzymaniu powiadomienia RegioJet z 30 stycznia 2020 r. o planowanych nowych kolejowych przewozach pasażerskich (wniosek o przyznanie otwartego dostępu) na trasie międzynarodowej Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej w okresie od 13 grudnia 2020 r. do 12 grudnia 2025 r., tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2020/2021, 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024 oraz 2024/2025. Jednocześnie Prezes UTK poinformował podmioty uprawnione o przysługującym prawie zgłoszenia wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej, w terminie i na zasadach określonych w przepisach rozporządzenia wykonawczego Komisji (UE) nr 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”.

Należy stwierdzić, że 30 kwietnia 2020 r. za pośrednictwem elektronicznej skrzynki podawczej ePUAP przewoźnik kolejowy „PKP Intercity” S.A. z siedzibą w Warszawie, zwany dalej „PKP Intercity”, złożył wniosek z 27 kwietnia 2020 r. o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej (w wersji jawnej i w wersji niejawnej), w związku z powiadomieniem RegioJet z 30 stycznia 2020 r. Załącznikami do wniosku PKP Intercity o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej były:

1. zestawienie analityczne dotyczące szacowanego wpływu uruchomienia połączenia RegioJet, o którym mowa we wniosku Przewoźnika z 30 stycznia 2020 r. na usługi świadczone przez PKP Intercity na podstawie umowy rocznej;
2. metodologia obliczeń, zastosowana przez PKP Intercity, wykorzystana przy opracowywaniu zestawienia, o którym mowa w punkcie 1 powyżej;
3. umowa roczna międzywojewódzka.

Część informacji zawartych we wniosku PKP Intercity o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej, oraz załącznikach do ww. wniosku, została oznaczona jako niepodlegająca udostępnieniu podmiotom trzecim (w tym RegioJet).

Pismem z 16 czerwca 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.9.AJ) Prezes UTK zawiadomił RegioJet o wszczęciu 3 lutego 2020 r. na jego wniosek postępowania administracyjnego w przedmiocie wydania przez Prezesa UTK decyzji o przyznaniu otwartego dostępu na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej w okresie od 13 grudnia 2020 r. do 12 grudnia 2025 r., tj. na roczne rozkłady jazdy 2020/2021, 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024 i 2024/2025.

W tym samym piśmie Prezes UTK poinformował Przewoźnika o włączeniu w poczet materiału dowodowego:

1. decyzji Dražní úřad, czeskiego organu regulacyjnego, z 30 kwietnia 2009 r. (znak: DUCR-19417/09/Le), w sprawie przyznania licencji nr L/2009/1521 na prowadzenie przez RegioJet transportu kolejowego (wydaną bezterminowo);
2. certyfikatu bezpieczeństwa RegioJet cz. A nr CZ1120190021 (ważnego od 8 października 2019 r. do 7 października 2024 r.), potwierdzającego akceptację regulacji przyjętych przez przedsiębiorstwo kolejowe w celu spełnienia krajowych wymagań w zakresie bezpieczeństwa wykonywania przewozów na danej sieci zgodnie z właściwymi przepisami;
3. decyzji Prezesa UTK z 30 listopada 2017 r. (znak: DBK-WSZM.401.32.2016.17.MP), w sprawie wydania na wniosek RegioJet certyfikatu bezpieczeństwa cz. B nr PL1220170019 na okres pięciu lat, ważnego od 30 listopada 2017 r. do 30 listopada 2022 r., wraz z załącznikiem w postaci certyfikatu bezpieczeństwa RegioJet cz. B nr PL1220170019, potwierdzającego akceptację regulacji przyjętych przez przedsiębiorstwo kolejowe w celu spełnienia krajowych wymagań bezpieczeństwa wykonywania przewozów na danej sieci zgodnie z właściwymi przepisami;
4. załącznika nr 1 do Regulaminu Sieci 2019/2020 PKP PLK, zatytułowanego: *Wykaz linii kolejowych udostępnianych przez PKP Polskie Linie Kolejowe S.A.*, pobranego ze strony internetowej PKP PLK: <https://www.plk-sa.pl/dla-klientow-i-kontrahentow/warunki-udostepniania-infrastruktury-i-regulaminy/regulamin-sieci-regulamin-sieci-20192020/>;

5. załącznika nr 2.6. do Regulaminu Sieci 2019/2020 PKP PLK, zatytułowanego: *Wykaz posterunków ruchu i punktów ekspedycyjnych*, pobranego ze strony internetowej PKP PLK: <https://www.plk-sa.pl/dla-klientow-i-kontrahentow/warunki-udostepniania-infrastruktury-i-regulaminy/regulamin-sieci/regulamin-sieci-20192020/>;
6. opracowania Urzędu zatytułowanego: *Wymiana pasażerska na stacjach w Polsce w 2018 r.* wraz z załącznikiem w formacie .xlsx, przedstawiającym szczegółowe dane analityczne, pobrane ze strony internetowej: <https://utk.gov.pl/pl/raporty-i-analizy/analizy-i-monitoring/analizy-i-opracowania/15580,Wymiana-pasazerska-na-stacjach-w-Polsce-w-2018-r.html>;
7. opracowania UTK zatytułowanego: *Największe dworce kolejowe w Polsce*, pobrane ze strony internetowej <https://utk.gov.pl/pl/raporty-i-analizy/analizy-i-monitoring/analizy-i-opracowania/15780,Najwieksze-dworce-kolejowe-w-Polsce.html>.

W piśmie z 16 czerwca 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.9.AJ) Prezes UTK wezwał Przewoźnika do:

- przedstawienia aktualnego dokumentu potwierdzającego umocowanie do reprezentowania RegioJet przez Pana Radima Jančurę, zgodnie z obowiązującymi zasadami reprezentacji; oraz
- wskazania adresu poczty elektronicznej, na który ma być wysyłana korespondencja w przedmiotowym postępowaniu administracyjnym.

W tym samym piśmie Prezes UTK poinformował Przewoźnika, że do postępowania zostało złożone pismo PKP Intercity z 27 kwietnia 2020 r. stanowiące wniosek o badanie równowagi ekonomicznej w związku z powiadomieniem RegioJet z 30 stycznia 2020 r. Jednocześnie Prezes UTK poinformował Przewoźnika o przysługującym prawie do zapoznania się z aktami sprawy oraz prawie do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Pismem z 16 czerwca 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.10.AJ) Prezes UTK zwrócił się do PKP Intercity o przedstawienie dodatkowych informacji, w związku ze złożonym wnioskiem o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej, a także do uzupełnienia braku fiskalnego.

Pismem z 2 lipca 2020 r. (znak: BBPR1e-070-010/2020) PKP Intercity udzieliła odpowiedzi na wezwanie Prezesa UTK z 16 czerwca 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.10.AJ) oraz przedstawiała dowód uiszczenia opłaty skarbowej od złożonego dokumentu pełnomocnictwa.

W piśmie z 7 lipca 2020 r. (data wpływu do Urzędu: 8 lipca 2020 r.), stanowiącym odpowiedź na wezwanie Prezesa UTK z 16 czerwca 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.9.AJ), RegioJet przedstawiła informacje uzupełniające, czyniąc zadość wezwaniu organu regulacyjnego. Ponadto Przewoźnik przedstawił stanowisko do wniosku PKP Intercity z 27 kwietnia 2020 r. o badanie równowagi ekonomicznej.

Pismem z 12 lipca 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.12.AJ) Prezes UTK zawiadomił czeski organ regulacyjny, tj. Úřad pro přístup k dopravní infrastruktuře, zwany dalej: „UPDI”, właściwy do rozpatrzenia wniosku o przyznanie otwartego dostępu w zakresie trasy przebiegającej przez terytorium Republiki Czeskiej, o otrzymaniu wniosku RegioJet z 30 stycznia 2020 r. o przyznanie otwartego dostępu na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej w okresie od 13 grudnia 2020 r. do 12 grudnia 2025 r.

W piśmie z 13 lipca 2020 r. (data wpływu do Urzędu: 16 lipca 2020 r.) RegioJet powiadomiła Prezesa UTK o:

- aktualizacji rozkładu jazdy na stronie czeskiego zarządcy infrastruktury kolejowej, tj. Správa železnic;
- zmianie koncepcji zatrzymywania w ramach nowej usługi RegioJet i wykluczenie transportu krajowego na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej;
- zmianie konfiguracji pociągu w ramach nowej usługi RegioJet;
- zmianie terminu rozpoczęcia świadczenia nowej usługi RegioJet z 13 grudnia 2020 r. (data niepoprawna) na 10 grudnia 2020 r.

Pismem z 17 lipca 2020 r. (znak: UPDI-2778/20/UM, EET007/20) UPDI zawiadomił Prezesa UTK o wpływie powiadomienia RegioJet z 15 lipca 2020 r., w którym Przewoźnik poinformował o chęci aktualizacji rozkładu jazdy nowej usługi w związku ze złożonym wnioskiem o otwarty dostęp na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej.

Następnie 7 sierpnia 2020 r. do Urzędu wpłynęły za pośrednictwem wiadomości elektronicznej przekazane przez RegioJet następujące dokumenty:

- pismo RegioJet z 7 sierpnia 2020 r.;
- powiadomienie z 6 sierpnia 2020 r.;

- oświadczenie aplikanta w zakresie informacji handlowych szczególnie chronionych zawartych w powiadomieniu, wraz z uzasadnieniem;
- tłumaczenie wypisu z czeskiego rejestru handlowego;
- edytowalny rozkład jazdy pociągów na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej;
- rozkład jazdy pociągów na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej w wersji nieedytowalnej; oraz
- oświadczenie RegioJet dotyczące wersji jawnej powiadomienia.

Wskazane powyżej dokumenty nie zawierały podpisów elektronicznych osoby prawidłowo umocowanej do reprezentowania RegioJet zgodnie z obowiązującymi zasadami reprezentacji. Dokumenty zawierające prawidłowe podpisy elektroniczne (o których mowa poniżej) wpłynęły do Urzędu w kolejnej wiadomości elektronicznej z 12 sierpnia 2020 r.

Pismem z 7 sierpnia 2020 r. (data wpływu do Urzędu: 12 sierpnia 2020 r.) RegioJet zwróciła się do Prezesa UTK o istotną zmianę rozkładu jazdy oraz terminu wprowadzenia i zakończenia wykonywania nowej usługi. W tym celu Przewoźnik przedstawił Prezesowi UTK zmodyfikowaną wersję powiadomienia w sprawie uruchamiania nowej usługi komercyjnej na trasie międzynarodowej wraz z załącznikami. W zaktualizowanym przez RegioJet wniosku z 6 sierpnia 2020 r. o przyznanie otwartego dostępu na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej, jako planowany okres wykonywania przewozów w ramach otwartego dostępu RegioJet wskazała termin od 11 grudnia 2020 r. do 10 grudnia 2025 r.

W piśmie z 19 sierpnia 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.14.AJ) Prezes UTK zawiadomił podmioty uprawnione o otrzymaniu powiadomienia RegioJet z 6 sierpnia 2020 r. o planowanych nowych kolejowych przewozach pasażerskich (wnioski o przyznanie otwartego dostępu) na trasie międzynarodowej Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej w okresie od 11 grudnia 2020 r. do 10 grudnia 2025 r., tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2020/2021, 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024 oraz 2024/2025. Jednocześnie Prezes UTK poinformował podmioty uprawnione o przysługującym prawie zgłoszenia wniosku o badanie głównego celu lub o badanie równowagi ekonomicznej, w terminie i na zasadach określonych w przepisach rozporządzenia wykonawczego Komisji (UE) nr 869/2014 z dnia 11 sierpnia 2014 r. w sprawie nowych kolejowych przewozów pasażerskich (Dz. Urz. UE L 239 z 12 sierpnia 2014 r., str. 1), zwanego dalej „rozporządzeniem 869/2014”. Informację o wpływie wniosku RegioJet z 6 sierpnia 2020 r., Prezes UTK opublikował 19 sierpnia 2020 r. na stronie internetowej Urzędu <https://utk.gov.pl/pl/dostep-do-infrastruktur/dostep-do-infrastruktury/kabotaz/powiadomienia/16227,Powiadomienie-RegioJet-a-s-o-planowanych-nowych-miedzynarodowych-uslugach-pasaze.html>. Wobec tego Prezes UTK stwierdził, że czterotygodniowy termin na złożenie ww. wniosków przez podmioty uprawnione upłynął 16 września 2020 r.

Pismem z 24 sierpnia 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.13.AJ) Prezes UTK zawiadomił RegioJet o zmianie przedmiotu niniejszego postępowania. Modyfikacja przedmiotu sprawy administracyjnej, w związku z otrzymanym żądaniem RegioJet z 7 sierpnia 2020 r. (wraz z załącznikami), polegała na tym, że dalsze postępowanie w sprawie toczyło się w przedmiocie wydania przez Prezesa UTK decyzji o przyznanie otwartego dostępu na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny w relacji powrotnej w okresie od 11 grudnia 2020 r. do 10 grudnia 2025 r., tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2020/2021, 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024 oraz 2024/2025, zgodnie z procedurą przewidzianą w rozporządzeniu 869/2014.

W tym samym piśmie Prezes UTK poinformował Przewoźnika o zakresie materiału dowodowego, który został zebrany w dotychczasowym toku postępowania. Jednocześnie Prezes UTK poinformował Przewoźnika w ww. piśmie o przysługującym prawie do zapoznania się z aktami sprawy oraz prawie do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Pismem z 28 września 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.15.AJ) Prezes UTK zawiadomił UPDI o otrzymaniu wniosku RegioJet z 6 sierpnia 2020 r. o przyznanie otwartego dostępu na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej w okresie od 11 grudnia 2020 r. do 10 grudnia 2025 r.

W piśmie z 17 listopada 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.17.AJ) Prezes UTK wezwał PKP Intercity do określenia zakresu występowania, we wniosku z 27 kwietnia 2020 r. o badanie równowagi ekonomicznej oraz w trzech kontraktach służby publicznej zawartych przez PKP Intercity z Ministrem Infrastruktury, informacji wrażliwych z handlowego punktu widzenia, które nie powinny być udostępniane podmiotom trzecim.

W piśmie z 25 listopada 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.17.AJ) Prezes UTK zawiadomił RegioJet o tym, że w poczet materiału dowodowego niniejszego postępowania włączone zostały następujące dokumenty:

1. umowa roczna międzywojewódzka (w wersji jawnej oraz w wersji zawierającej informacje wrażliwe z handlowego punktu widzenia);

2. umowa roczna międzynarodowa (w wersji jawnej oraz w wersji zawierającej informacje wrażliwe z handlowego punktu widzenia);
3. umowa ramowa (w wersji jawnej oraz w wersji zawierającej informacje wrażliwe z handlowego punktu widzenia);
4. pismo UPDI z 17 lipca 2020 r. (znak: UPDI-2778/20/UM, EET007/20).

W tym samym piśmie Prezes UTK zawiadomił RegioJet o tym, że faktem znanym z urzędu jest posiadanie przez PKP Intercity statusu przewoźnika kolejowego oraz wydanie na rzecz jej rzecz następujących dokumentów:

1. jednolitej licencji nr L/034/2017, potwierdzającej zdolność do wykonywania funkcji przewoźnika kolejowego na terytorium Unii Europejskiej i Europejskiego Obszaru Gospodarczego, zgodnie z właściwymi przepisami unijnymi oraz krajowymi, wraz z informacją dotyczącą ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej, stanowiącej załącznik do decyzji Prezesa UTK z 16 lutego 2017 r. (znak: DRRK-WKL.700.3.2017.PW), zmieniającej m.in. licencję nr WPO/036/2004 na wykonywanie przewozów kolejowych osób, udzieloną 27 lutego 2004 r. przez Prezesa UTK;
2. certyfikatu bezpieczeństwa część A nr PL1120200051, ważnego od 28 października 2020 r. do 28 października 2025 r., potwierdzającego akceptację systemu zarządzania bezpieczeństwem na terenie Unii Europejskiej, zgodnie z właściwymi przepisami unijnymi oraz krajowymi, stanowiącego załącznik do decyzji Prezesa UTK z 27 października 2020 r. (znak: DMB-WMIC.400.47.2020.KS);
3. certyfikatu bezpieczeństwa część B nr PL1220200063, ważnego od 28 października 2020 r. do 28 października 2025 r., potwierdzającego akceptację regulacji przyjętych przez przedsiębiorstwo kolejowe w celu spełnienia krajowych wymagań bezpieczeństwa wykonywania przewozów na danej sieci, zgodnie z właściwymi przepisami unijnymi oraz krajowymi, stanowiącego załącznik do decyzji Prezesa UTK z 27 października 2020 r. (znak: DMB-WMIC.401.60.2020.KS).

Jednocześnie Prezes UTK poinformował Przewoźnika w ww. piśmie o przysługującym prawie do zapoznania się z aktami sprawy oraz prawie do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Pismem z 27 listopada 2020 r. (znak: BBPR1k-070-031/2020) PKP Intercity udzieliła odpowiedzi na wezwanie Prezesa UTK z 30 listopada 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.17.AJ).

Mając na względzie ochronę informacji wrażliwych z handlowego punktu widzenia PKP Intercity, zawartych w dokumentacji niezbędnej dla przeprowadzenia badania równowagi ekonomicznej, Prezes UTK w piśmie z 10 listopada 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.18.AJ) ograniczył RegioJet prawo wglądu do materiału dowodowego niniejszego postępowania.

Należy stwierdzić, że 7 grudnia 2020 r. do Urzędu wpłynęła wiadomość elektroniczna PKP Intercity z potwierdzeniem doręczenia pisma Prezesa UTK z 19 sierpnia 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.14.AJ) do podmiotów uprawnionych, w związku z powiadomieniem RegioJet z 6 sierpnia 2020 r.

Następnie 8 grudnia 2020 r. do Urzędu wpłynęła wiadomość elektroniczna PKP PLK z potwierdzeniem doręczenia pisma Prezesa UTK z 19 sierpnia 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.14.AJ) do podmiotów uprawnionych w związku z powiadomieniem RegioJet z 6 sierpnia 2020 r.

Ponadto 8 grudnia 2020 r. za pośrednictwem elektronicznej skrzynki podawczej ePUAP, wpłynęło do Urzędu pismo PKP Intercity z 8 grudnia 2020 r. (znak: BBPR1k-070-032/2020) informujące, że PKP Intercity nie będzie wnioskować o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej w związku z powiadomieniem RegioJet z 6 sierpnia 2020 r.

Pismem z 8 grudnia 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.20.AJ) Prezes UTK zawiadomił RegioJet, że do postępowania zostały złożone następujące dokumenty:

1. pismo PKP Intercity z 8 grudnia 2020 r. (znak: BBPR1k-070-032/2020), informujące o braku wniosku o badanie równowagi ekonomicznej w odpowiedzi na pismo Prezesa UTK z 19 sierpnia 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.14.AJ) do podmiotów uprawnionych, w związku z powiadomieniem RegioJet z 6 sierpnia 2020 r.;
2. wiadomość elektroniczna PKP Intercity z 7 grudnia 2020 r. z potwierdzeniem doręczenia pisma Prezesa UTK z 19 sierpnia 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.14.AJ) do podmiotów uprawnionych, w związku z powiadomieniem RegioJet z 6 sierpnia 2020 r.;
3. wiadomość elektroniczna PKP PLK z 8 grudnia 2020 r. z potwierdzeniem doręczenia pisma Prezesa UTK z 19 sierpnia 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.14.AJ) do podmiotów uprawnionych w związku z powiadomieniem RegioJet z 6 sierpnia 2020 r.

Jednocześnie Prezes UTK poinformował Przewoźnika w ww. piśmie o przysługującym prawie do zapoznania się z aktami sprawy oraz prawie do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

W związku z zawiadomieniem z 8 grudnia 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.20.AJ) Przewoźnik złożył oświadczenie 9 grudnia 2020 r., w którym zrzeka się prawa do skorzystania z uprawnień, o których mowa w art. 10 k.p.a.

Mając powyższe na uwadze, Prezes UTK zważył, co następuje:

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

Szczegółowe regulacje dotyczące procedury przyznawania otwartego dostępu, omówione w dalszej części rozstrzygnięcia, zostały przewidziane w art. 29c ustawy o transporcie kolejowym oraz rozporządzeniu 869/2014.

Wskazać jednocześnie należy, że stosownie do art. 13a ust. 1 ustawy o transporcie kolejowym, do postępowania przed Prezesem UTK stosuje się, z zastrzeżeniem art. 13b ust. 2 i 3, przepisy k.p.a.

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

Ze względu na zmianę ustawy o transporcie kolejowym, m.in. w zakresie odnoszącym się do otwartego dostępu, należy w tym miejscu przywołać brzmienie art. 4 ustawy z dnia 13 lutego 2020 r. o zmianie ustawy o transporcie kolejowym oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 400), który stanowi jak poniżej:

1. *Do postępowania w sprawie wydania decyzji o przyznaniu otwartego dostępu, o której mowa w art. 29c ust. 1 ustawy zmienianej w art. 1, wszczętych i niezakończonych przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy, stosuje się przepisy ustawy zmienianej w art. 1 w brzmieniu dotychczasowym.*
2. *Do nowych kolejowych przewozów pasażerskich, w przypadku których aplikant, o którym mowa w art. 4 pkt 9b ustawy zmienianej w art. 1, powiadomił o zamiarze ich wprowadzenia w terminie umożliwiającym rozpoczęcie ich wykonywania przed dniem 12 grudnia 2020 r., stosuje się przepisy rozporządzenia wykonawczego Komisji (UE) nr 869/2014 z dnia 11 sierpnia 2014 r. w sprawie nowych kolejowych przewozów pasażerskich (Dz. Urz. UE L 239 z 12.08.2014, str. 1).*

Art. 12 przywołanej powyżej ustawy stwierdza, że: *ustawa wchodzi w życie po upływie 2 miesięcy od dnia ogłoszenia, z wyjątkiem przepisów art. 1 pkt 7 lit. a tiret drugie, art. 3 pkt 3 oraz art. 6, które wchodzi w życie z dniem następującym po dniu ogłoszenia.*

Ustawa zmieniająca ustawę o transporcie kolejowym, o której mowa powyżej, została ogłoszona w Dzienniku Ustaw 11 marca 2020 r. Wobec tego regulacje w niej przewidziane, z wyjątkiem przepisów art. 1 pkt 7 lit. a tiret drugie, art. 3 pkt 3 oraz art. 6 ww. ustawy, niemające wpływu na postępowania w sprawie przyznania otwartego dostępu, zaczęły obowiązywać od 12 maja 2020 r.

Ze względu na to, że przedmiotowe postępowanie zostało wszczęte przed wejściem w życie nowych przepisów, należało stwierdzić, że do niniejszego postępowania znajdują zastosowanie przepisy ustawy o transporcie kolejowym w brzmieniu obowiązującym przed 12 maja 2020 r.

Należy stwierdzić, że 3 lutego 2020 r. do Prezesa UTK wpłynął, za pośrednictwem wiadomości elektronicznej, wniosek RegioJet o przyznanie otwartego dostępu na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej na okres od 13 grudnia 2020 r. do 12 grudnia 2025 r.

Prezes UTK ustalił, że RegioJet jest przewoźnikiem kolejowym, posiadającym licencję nr L/2009/1521, na wykonywanie przewozów kolejowych osób, wydaną 30 kwietnia 2009 r. przez Drážní úřad, certyfikat bezpieczeństwa cz. A nr CZ1120190021, wydany 3 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 oraz cz. B nr PL1220170019, wydany 30 listopada 2017 r. przez Prezesa UTK (ważny od 30 listopada 2017 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.

Stosownie do art. 29c ust. 1 ustawy o transporcie kolejowym: *regularny przewóz kolejowy osób niebędący przewozem o charakterze użyteczności publicznej jest wykonywany wyłącznie na podstawie decyzji o przyznaniu otwartego dostępu.*

Zgodnie z art. 29d ust. 4 ustawy o transporcie kolejowym: *w zakresie kolejowych przewozów osób innych niż przewozy okazjonalne zarządca zawiera umowę o przydzielenie zdolności przepustowej w takim zakresie, w jakim aplikant zawarł umowę o świadczenie usług publicznych, przedstawił oświadczenie organizatora publicznego transportu kolejowego o zamiarze objęcia pociągów umową o świadczenie usług publicznych albo uzyskał decyzję o przyznaniu otwartego dostępu.*

W świetle wyżej cytowanych przepisów ustawy o transporcie kolejowym, podmiotem uprawnionym do złożenia wniosku o przyznanie otwartego dostępu na danej trasie krajowej jest więc aplikant. Zgodnie z treścią art. 4 pkt 9b ustawy o transporcie kolejowym, aplikantem jest 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. Natomiast przez przewoźnika kolejowego, zgodnie z art. 4 ust. 9 ustawy o transporcie kolejowym, należy rozumieć przedsiębiorcę uprawnionego na podstawie licencji do wykonywania przewozów kolejowych lub świadczenia usługi trakcyjnej lub podmiot wykonujący przewozy na infrastrukturze kolei wąskotorowej.

RegioJet w związku z posiadaniem jednolitej licencji, uprawniającej m.in. do wykonywania przewozów kolejowych osób, spełnia wymagania ustawy o transporcie kolejowym, pozwalające uznać RegioJet za przewoźnika kolejowego. RegioJet przysługuje zatem uprawnienie do złożenia wniosku będącego przedmiotem rozpoznania w niniejszej sprawie. Wnioski Przewoźnika z 30 stycznia 2020 r. i 6 sierpnia 2020 r. zostały podpisane ważnym kwalifikowanym podpisem elektronicznym przez osobę upoważnioną do reprezentacji Przewoźnika, zgodnie z informacjami wskazanymi w czeskim rejestrze handlowym (odpowiednik polskiego rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego).

Zgodnie z art. 29c ust. 2 ustawy o transporcie kolejowym: *Prezes UTK wydaje decyzję o przyznaniu otwartego dostępu na danej trasie międzynarodowej, w przypadku gdy spełnione zostaną następujące warunki:*

- 1) *w wyniku przeprowadzonego badania, o którym mowa w art. 7 rozporządzenia wykonawczego Komisji (UE) nr 869/2014 z dnia 11 sierpnia 2014 r. w sprawie nowych kolejowych przewozów pasażerskich (Dz. Urz. UE L 239 z 12.08.2014, str. 1), zwanego dalej „rozporządzeniem 869/2014”, Prezes UTK określi, że głównym celem proponowanych nowych usług kolejowych jest przewóz pasażerów między stacjami znajdującymi się w różnych państwach członkowskich Unii Europejskiej, albo żaden podmiot nie wystąpi o przeprowadzenie takiego badania;*
- 2) *w wyniku przeprowadzonego badania, o którym mowa w art. 12 rozporządzenia 869/2014, Prezes UTK określi, że proponowane nowe międzynarodowe połączenie pasażerskie nie zagraża równowadze ekonomicznej umowy o świadczenie usług publicznych, albo żaden podmiot nie wystąpi o przeprowadzenie takiego badania.*

Z przywołanego przepisu wynikają warunki, w których Prezes UTK jest obowiązany wydać decyzję o przyznaniu otwartego dostępu na trasie międzynarodowej.

Użycie spójnika „albo” wskazuje na alternatywę wykluczającą (rozłączną) zawartą w art. 29c ust. 2 pkt 2 ustawy o transporcie kolejowym. Jej zastosowanie oznacza, że należy wybrać pomiędzy dwoma wykluczającymi się możliwymi do zaistnienia wariantami.

Decyzja o przyznaniu otwartego dostępu, w przypadku warunków dotyczących badania równowagi ekonomicznej, może być zatem przyznana w sytuacji, gdy:

1. nie wpłynęły żaden wniosek o badanie równowagi ekonomicznej, złożony przez podmiot uprawniony;
2. złożony wniosek o badanie równowagi ekonomicznej nie pozwoli stwierdzić wystąpienia zagrożenia równowagi ekonomicznej umowy o świadczenie usług publicznych w zakresie transportu kolejowego.

W odpowiedzi na powiadomienie RegioJet z 30 stycznia 2020 r., w terminie wynikającym z przepisu art. 5 ust. 1 rozporządzenia 2018/1795 w związku z art. 11 ust. 2 dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2012/34/UE z dnia 21 listopada 2012 r. w sprawie utworzenia jednolitego europejskiego obszaru kolejowego (Dz. Urz. UE L 343 z 14 grudnia 2012 r., str. 32, z późn. zm.) w brzmieniu nadanym dyrektywą Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/2370 z dnia 14 grudnia 2016 r. zmieniającą dyrektywę 2012/34/UE w odniesieniu do otwarcia rynku krajowych kolejowych przewozów pasażerskich oraz zarządzania infrastrukturą kolejową (Dz. Urz. UE L 352 z 23 grudnia 2016 r., str. 1), do sprawy wpłynęło stanowisko od jednego podmiotu uprawnionego, tj. wniosek PKP Intercity z 27 kwietnia 2020 r. (data wpływu do Urzędu: 30 kwietnia 2020 r.) o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej.

W zgłoszonym wniosku o badanie równowagi ekonomicznej PKP Intercity wskazała, że: *„PKP Intercity” S.A. (dalej: „PKP IC”) jako narodowy przewoźnik kolejowy w Polsce oraz strona umów o świadczenie międzynarodowych i międzywojewódzkich kolejowych przewozów pasażerskich na terenie całego kraju wykazuje zainteresowanie wszystkimi zmianami w ofercie przewozowej generowanymi przez przewoźników kolejowych. Dodatkowo PKP Intercity wskazała, że przeanalizowany został również wpływ na połączenia międzynarodowe między Krakowem a Czechami. Jednocześnie jednak PKP Intercity do wniosku z 27 kwietnia 2020 r. załączyła jedynie umowę roczną międzywojewódzką. Dlatego w celu dokładnego wyjaśnienia stanu faktycznego Prezes UTK włączył w poczet materiału dowodowego także umowę roczną międzynarodową oraz umowę ramową, stanowiącą podstawę dla zawierania umów rocznych.*

Pismem z 7 sierpnia 2020 r. (data wpływu do Urzędu: 12 sierpnia 2020 r.), w związku z zaktualizowanym powiadomieniem z 6 sierpnia 2020 r. RegioJet zwróciła się do Prezesa UTK z żądaniem dokonania zmiany w zakresie rozkładu jazdy pociągów, terminu rozpoczęcia i zakończenia wykonywania nowej usługi komercyjnego przewozu osób oraz sposobu świadczenia usługi (postoje handlowe przeznaczone wyłącznie do wejścia lub wyjścia podróżnych). W zaktualizowanym przez RegioJet powiadomieniu, jako planowany okres wykonywania przewozów w ramach otwartego dostępu Przewoźnik wskazał termin od 11 grudnia 2020 r. do 10 grudnia 2025 r.

Zgodnie z art. 15 rozporządzenia 2018/1795: *Rozporządzenie wykonawcze (UE) nr 869/2014 traci moc ze skutkiem od dnia 12 grudnia 2020 r. Ma ono zastosowanie do powiadomień wnioskodawców otrzymanych po dniu 1 stycznia 2019 r. wyłącznie w przypadku, gdy powiadomienia te zostały złożone z odpowiednim wyprzedzeniem, aby możliwe było rozpoczęcie nowych kolejowych przewozów pasażerskich przed dniem 12 grudnia 2020 r.*

W konsekwencji żądania RegioJet przedstawionego w piśmie z 7 sierpnia 2020 r., w związku z przepisem intertemporalnym oraz konkurencyjnością rozporządzeń unijnych, Prezes UTK zmienił zakres oraz kwalifikację prawną postępowania w przedmiocie przyznania otwartego dostępu. Modyfikacja polegała na tym, że dalsze postępowanie w sprawie toczyło się w przedmiocie wydania przez Prezesa UTK, decyzji o przyznaniu otwartego dostępu na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny w relacji powrotnej w okresie od 11 grudnia 2020 r. do 10 grudnia 2025 r., tj. w rocznych rozkładach jazdy pociągów: 2020/2021, 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024 oraz 2024/2025, zgodnie z procedurą przewidzianą w rozporządzeniu 869/2014.

Wskazane zmiany skutkowały koniecznością powtórzenia czynności w prowadzonym postępowaniu, zgodnie z procedurą przewidzianą w rozporządzeniu 869/2014. Wobec powyższego 19 sierpnia 2020 r. na stronie internetowej Urzędu została opublikowana informacja o wpływie powiadomienia RegioJet z 6 sierpnia 2020 r.

W odpowiedzi na zaktualizowane powiadomienie RegioJet z 6 sierpnia 2020 r., w terminie wynikającym z przepisu art. 4 ust. 1 rozporządzenia 869/2014, do Prezesa UTK nie wpłynął nowy wniosek o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej lub wnioski o przeprowadzenie badania głównego celu. Jednocześnie należy podkreślić, że zgodnie z art. 4 ust. 1 rozporządzenia 869/2014 termin na złożenie wniosku o przeprowadzenie badania równowagi ekonomicznej lub wniosku o przeprowadzenie badania głównego celu, liczony jest od momentu dokonania publikacji przez organ regulacyjny. Oznacza to, że 16 września 2020 r. upływał termin na złożenie ww. wniosków dla wszystkich podmiotów uprawnionych w sprawie, bez względu na indywidualną dla każdego z podmiotów datę doręczenia pisma Prezesa UTK 19 sierpnia 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.14.AJ) informującego o zaktualizowanym powiadomieniu RegioJet z 6 sierpnia 2020 r.

Należy wskazać, że po ponownej analizie katalogu podmiotów uprawnionych w niniejszym postępowaniu, który uległ modyfikacji, PKP Intercity także tym razem znalazło się wśród adresatów pisma Prezesa UTK z 19 sierpnia 2020 r. (znak: DPP-WOPN.718.1.2020.14.AJ, data doręczenia do PKP Intercity: 24 sierpnia 2020 r.), informującego podmioty uprawnione o zaktualizowanym wniosku RegioJet z 6 sierpnia 2020 r. W tym samym piśmie Prezes UTK poinformował podmioty uprawnione o zmianie zakresu oraz kwalifikacji prawnej postępowania w przedmiocie przyznania otwartego dostępu z wniosku RegioJet z 6 sierpnia 2020 r.

Dodatkowo należy przywołać stanowisko PKP Intercity z 8 grudnia 2020 r. (znak: BBPR1k-070-032/2020), zgodnie z którym *nie ma podstaw do przeprowadzenia tabelarycznego badania równowagi ekonomicznej i Spółka o takie badanie nie będzie wnioskować.*

Biorąc pod uwagę powyższe, w przedmiotowej sprawie do Prezesa UTK nie wpłynęły wnioski podmiotów uprawnionych o badania głównego celu lub o badanie równowagi ekonomicznej. Wobec tego, w świetle art. 29c ust. 2 ustawy o transporcie kolejowym, Prezes UTK obowiązany był wydać decyzję przyznającą otwarty dostęp na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej w okresie od 11 grudnia 2020 r. do 10 grudnia 2025 r., tj. na roczne rozkłady jazdy 2020/2021, 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024 i 2024/2025.

Zgodnie z art. 29c pkt 5 ustawy o transporcie kolejowym, Prezes UTK ma obowiązek w decyzji o przyznaniu otwartego dostępu określić warunki oraz zakres wykorzystywania dostępu do linii kolejowej lub linii kolejowych. Na podstawie art. 29c pkt 5 ustawy o transporcie kolejowym w decyzji o przyznaniu otwartego dostępu określa się w szczególności:

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

Zgodnie z art. 29c ust. 5 pkt 4 ustawy o transporcie kolejowym, Prezes UTK jest obowiązany do określenia w decyzji warunków oraz zakresu wykorzystywania dostępu do infrastruktury kolejowej.

Z tego względu, Prezes UTK określił na jakich warunkach i w jaki sposób Przewoźnik będzie mógł korzystać z infrastruktury kolejowej na podstawie niniejszej decyzji.

Przewoźnik planuje realizowanie przejazdów w relacji Praha hl. n. – Przemysł Główny na następujących stacjach: Praha hl. n., Pardubice hl. n., Zábřeh na Moravě, Olomouc hl. n., Hranice na Moravě, Ostrava-Svinov, Ostrava hl. n., Bohumín, Czechowice-Dziedzice (przystanek tylko do wyjścia), Kraków Główny (przystanek tylko do wyjścia) i Przemysł Główny (przystanek tylko do wyjścia).

W relacji powrotnej, tj. Przemysł Główny – Praha hl. n. RegioJet planuje realizowanie przejazdów na następujących stacjach: Przemysł Główny (przystanek tylko do wejścia), Kraków Główny (przystanek tylko do wejścia), Czechowice-Dziedzice (przystanek tylko do wejścia), Bohumín, Ostrava hl. n., Ostrava-Svinov, Hranice na Moravě, Olomouc hl. n., Zábřeh na Moravě, Pardubice hl. n. oraz Praha hl. n.

Zgodnie z żądaniem RegioJet Prezes UTK ustalił, że Przewoźnik będzie uruchamiać nowe połączenia pasażerskie w częstotliwości oraz terminach wynikających z niniejszej decyzji. Możliwość uruchamiania przez RegioJet pociągów w mniejszym wymiarze (tj. częstotliwości lub terminach) niż to wynika z punktu 1 sentencji niniejszej decyzji, została zastrzeżona wyłącznie dla sytuacji wynikłych z zaistnienia niemożliwych do przewidzenia zdarzeń zewnętrznych, niezależnych od Przewoźnika, będących następstwem siły wyższej lub działalności podmiotów trzecich (jak np. zarządcy infrastruktury).

Prezes UTK stoi na stanowisku, że każdy aplikant, starający się o decyzję o przyznaniu otwartego dostępu, powinien racjonalnie podchodzić do kwestii jego faktycznych możliwości świadczenia usług w sposób określony w złożonym przez niego wniosku.

Rolą organu regulacyjnego jest przeprowadzenie postępowania, w wyniku którego analizowany jest zarówno wniosek aplikanta (tu: RegioJet), ewentualne wnioski o badanie równowagi ekonomicznej lub badanie głównego celu (to drugie badanie w przypadku postępowań o przyznanie dostępu na trasie międzynarodowej). W następstwie przeprowadzonego postępowania i analizy zgromadzonego materiału w sprawie organ regulacyjny decyduje o przyznaniu, zmianie, przyznaniu warunkowym lub odmowie przyznania prawa dostępu do infrastruktury kolejowej. Z tego względu zasadne jest, aby aplikant racjonalnie podchodził do danych wskazywanych we wniosku o przyznanie otwartego dostępu dotyczących m.in. częstotliwości realizowania przewozów czy okresu ich wykonywania. Należy podkreślić, że niecelowe jest postępowanie organu regulacyjnego polegające na analizie wniosku o przyznanie otwartego dostępu, który z założenia aplikanta nie będzie realizowany w taki sposób jak to wskazano w ww. wniosku. Dla przykładu, w sytuacji, gdy aplikant zadeklarował we wniosku np. wykonywanie kursów codziennie, to oczekiwane jest, aby faktycznie realizował te połączenia codziennie, a nie jedynie w dwa wskazane przez siebie dni. Prezes UTK zwraca uwagę, że nie zasługuje na aprobatę nieprawdziwe (w stosunku do zamierzonego) zakładanie przez przewoźników kolejowych częstotliwości wykonywania usług przewozu osób (np. przewoźnik kolejowy deklaruje wykonywanie połączeń dwa razy w tygodniu, a faktycznie realizuje usługę siedem razy w tygodniu). Należy zwrócić uwagę, że złożenie takiego wniosku może skutkować reakcją ze strony podmiotów uprawnionych np. w postaci złożenia wniosków o badanie równowagi ekonomicznej, które niekoniecznie zostałyby złożone gdyby aplikant już na początku przedstawił swoje rzeczywiste intencje oraz realne możliwości prowadzenia działalności na danej trasie. Z tego względu, mając na uwadze realizowanie przez RegioJet przewozów zgodnie z wnioskiem, Prezes UTK zastrzegł do wyjątkowych sytuacji, niezależnych od RegioJet, możliwość wykonywania usługi w sposób odmienny.

Analiza przeprowadzona przez Prezesa UTK pozwoliła ustalić, że połączenia realizowane na podstawie niniejszej decyzji powinny stanowić uzupełnienie oferty przewozowej zapewnianej na obszarze województw śląskiego, małopolskiego i podkarpackiego, organizowanej przez właściwego organizatora publicznego transportu zbiorowego. W ocenie Prezesa UTK nowa usługa RegioJet powinna przede wszystkim stanowić odpowiedź na dotychczas niezaspokojone potrzeby podróżnych, w szczególności w przedmiocie możliwości odbywania przejazdów na terytorium innego państwa (tj. w innych terminach oraz z inną częstotliwością niż połączenia służby publicznej, realizowane przy współpracy z czeskim organizatorem publicznego transportu zbiorowego). Z tego też względu Prezes UTK określił w decyzji, w przypadku prac modernizacyjnych i remontowych skutkujących zmniejszeniem zdolności przepustowej na odcinkach linii kolejowych, przez które przebiega trasa pociągów kursujących na podstawie niniejszej decyzji i odcinkach linii kolejowych stycznych do nich, że kursowanie pociągów na podstawie niniejszej decyzji nie może powodować nieuruchomienia pociągów ważnych z punktu widzenia interesu społeczno-gospodarczego kraju.

W zgodzie z powyższym Prezes UTK zastrzegł również, że Przewoźnik uprawniony jest do uruchamiania pociągów, na podstawie niniejszej decyzji, w pełnej relacji, tj. na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej.

Uruchamianie przez Przewoźnika połączeń w krótszej relacji, na podstawie niniejszej decyzji, zostało zastrzeżone dla sytuacji będących następstwem zaistnienia niemożliwych do przewidzenia zdarzeń zewnętrznych, niezależnych od Przewoźnika, będących następstwem siły wyższej lub działalności podmiotów trzecich (jak np. zarządcy infrastruktury). W ocenie Prezesa UTK, skoro RegioJet złożyła wniosek o przyznanie otwartego dostępu, na podstawie którego uruchamiane będą połączenia przebiegające docelowo przez terytorium dwóch państw, umożliwiające podróżnym z tych państw odbycie przejazdu w pełnej relacji, niecelowe byłoby postępowanie Przewoźnika, w którym usługa uruchamiana byłaby np. tylko pomiędzy subiektywnie wyselekcjonowanymi przez niego stacjami. Prezes UTK zauważa, że takie działanie mogłoby godzić nie tylko w prawidłowość przeprowadzonego postępowania przez organ regulacyjny, oceny ewentualnie zgłoszonych wniosków przez podmioty uprawnione, ale również w interes potencjalnych podróżnych.

Prezes UTK, zgodnie z wnioskiem RegioJet ustalił, że dopuszczalne jest zatrzymywanie się pociągów Przewoźnika na następujących stacjach:

– w relacji Praha hl. n. – Przemysł Główny: Praha hl. n., Pardubice hl. n., Zábřeh na Moravě, Olomouc hl. n., Hranice na Moravě, Ostrava-Svinov, Ostrava hl. n., Bohumín, Czechowice-Dziedzice (przystanek tylko do wyjścia), Kraków Główny (przystanek tylko do wyjścia) i Przemysł Główny (przystanek tylko do wyjścia); oraz

– w relacji powrotnej, tj. Przemysł Główny – Praha hl. n.: Przemysł Główny (przystanek tylko do wejścia), Kraków Główny (przystanek tylko do wejścia), Czechowice-Dziedzice (przystanek tylko do wejścia), Bohumín, Ostrava hl. n., Ostrava-Svinov, Hranice na Moravě, Olomouc hl. n., Zábřeh na Moravě, Pardubice hl. n. oraz Praha hl. n.

Jednocześnie Prezes UTK stwierdził, że nie stanowi naruszenia postanowień niniejszej decyzji wprowadzenie dodatkowych postojów:

- a) po otrzymaniu pisemnego wniosku od organizatora publicznego transportu zbiorowego 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.

Uruchamianie nowej usługi RegioJet nie powinno powodować zakłócenia istniejących skomunikowań pomiędzy pociągami uruchamianymi na podstawie umów o świadczenie usług publicznych. Prezes UTK zwrócił uwagę, że nowe połączenia Przewoźnika powinny mieć charakter uzupełniający wobec istniejącej oferty przewozowej, a więc stanowić dla niej wartość dodaną, a nie skutkować jej pogorszeniem. Z tego względu zarządca infrastruktury powinien uwzględnić w procesie alokacji zdolności przepustowej charakter realizowanej nowej usługi Przewoźnika.

RegioJet poinformowała, że głównym celem proponowanych nowych przewozów pasażerskich jest przewóz pasażerów między stacjami znajdującymi się w różnych państwach, tj. w Czechach oraz w Polsce za pomocą pojazdów składających się wyłącznie z wagonów kuszetkowych. Docelową grupą klientów planowanej usługi są pracownicy zagraniczni pracujący w Czechach (zwłaszcza z Ukrainy).

Przewoźnik wskazał, że średnie ceny biletów na pociąg w relacji Praha hl. n. – Przemysł Główny będą odpowiadać średnim cenom biletów na pociągi PKP Intercity. Sposób dystrybucji biletów opisany został w złożonym przez RegioJet powiadomieniu.

Zgodnie ze złożonym przez RegioJet wnioskiem przewozy realizowane na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej, w zakresie odcinka na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, przebiegającej liniami kolejowymi oznaczonymi w sentencji niniejszej decyzji, Przewoźnik będzie wykonywał przy pomocy lokomotywy typu TRAXX lub Vectron, w zestawieniu składającym się z od 8 do 12 wagonów Bcmz, Bvcnz, Bvcmbz o pojemności od 400 do 600 kuszetek. W ww. pojazdach Przewoźnik zapewni co najmniej 2 miejsca dla osób o ograniczonej możliwości poruszania się.

Dopuszcza się możliwość wykorzystywania innych typów pojazdów kolejowych, jeżeli RegioJet zagwarantuje takie same bądź lepsze parametry techniczne, eksploatacyjne i jakościowe pojazdów.

Przewoźnik jest zobowiązany do wykorzystywania wyłącznie taboru spełniającego warunki techniczne, środowiskowe i eksploatacyjne określone przez zarządcę infrastruktury dla poszczególnych linii kolejowych.

Prezes UTK zastrzegł w decyzji, że dopuszczalne jest korzystanie przez Przewoźnika z tras przebiegających innymi liniami kolejowymi niż wymienione w niniejszej decyzji, przyznanych przez zarządcę infrastruktury, o ile ich przyznanie nastąpi z przyczyn niezależnych od Przewoźnika (np. w związku z ograniczoną zdolnością przepustową konkretnego odcinka infrastruktury kolejowej lub obowiązywaniem trasy okrężnej dla określonego fragmentu trasy).

Podobną klauzulę Prezes UTK przewidział w zakresie planowanych godzin uruchomienia połączeń przez RegioJet. Prezes UTK ustalił, że dopuszczalne jest uruchomienie połączeń, o których mowa w pkt 1 sentencji, w innych godzinach niż wskazane w rozkładzie jazdy zawartym w załącznikach nr 1 i 2 do niniejszej decyzji, o ile nastąpi to z przyczyn niezależnych od Przewoźnika (np. w związku z ograniczoną zdolnością przepustową infrastruktury kolejowej lub przesunięciem godzin odjazdu ze względu na obowiązujące priorytety przy układaniu rozkładu jazdy).

Mając na względzie rolę Prezesa UTK jako organu regulacyjnego w zakresie sektora kolejowego, ustalono, że Przewoźnik obowiązany jest poinformować organ regulacyjny każdym przypadku wystąpienia okoliczności uzasadniających uruchomienie połączenia na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej:

- a) w niepełnej relacji;
- b) w częstotliwości i terminie innymi niż wprost wynikającym z niniejszej decyzji.

W przypadku wystąpienia okoliczności, o których mowa powyżej, Przewoźnik obowiązany jest, w terminie nie dłuższym niż 14 dni od dnia ich wystąpienia, przedstawić stanowisko w sprawie wraz z uzasadnieniem.

Powyższa klauzula ma na celu uzyskiwanie na bieżąco wiedzy na temat faktycznie realizowanych przez RegioJet przewozów i ich zgodności z treścią postanowień zawartych w niniejszej decyzji.

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

Zgodnie z art. 29c ust. 6 ustawy o transporcie kolejowym, decyzja o przyznaniu otwartego dostępu jest wydawana na okres nieprzekraczający 5 lat. Ze względu na złożony przez RegioJet wniosek, Prezes UTK przyznał Przewoźnikowi prawo otwartego dostępu na trasie Praha hl. n. – Przemysł Główny i w relacji powrotnej w okresie od 11 grudnia 2020 r. do 10 grudnia 2025 r., tj. na roczne rozkłady jazdy: 2020/2021, 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024 i 2024/2025.

Prezes UTK dokonuje okresowej kontroli działalności przewoźników kolejowych wykonujących usługę w ramach otwartego dostępu w zakresie warunków jej wykonywania określonych w decyzji o przyznaniu otwartego dostępu (art. 29c ust. 7 ustawy o transporcie kolejowym).

Jednocześnie należy podkreślić, że decyzja o przyznaniu otwartego dostępu wygasa w przypadku likwidacji albo ogłoszenia upadłości aplikanta, któremu decyzja została wydana (art. 29c ust. 8 ustawy o transporcie kolejowym).

W art. 29c ust. 9 ustawy o transporcie kolejowym określono sytuacje, w jakich Prezes UTK uchyla decyzję o przyznaniu otwartego dostępu w przypadku:

- 1) wystąpienia rażącego naruszenia warunków określonych w tej decyzji;
- 2) zaprzestania wykonywania przewozów przez co najmniej 6 miesięcy z przyczyn leżących po stronie aplikanta.

Oplata

Od niniejszej decyzji należna opłata skarbową wynosi 10 zł (słownie: dziesięć złotych), zgodnie z cz. I pkt 53 Załącznika do ustawy z dnia 16 listopada 2006 r. o opłacie skarbowej (tekst jednolity: Dz. U. z 2020 r. poz. 1546, z późn. zm.).

RegioJet przedstawiła, przy wiadomości elektronicznej z 10 marca 2020 r., dowód przelewu bankowego z 18 lutego 2020 r. na kwotę 10,00 złotych na rachunek bankowy Urzędu m. st. Warszawy dla Dzielnicy Ochota.

W związku z powyższym uznać należy, że opłata za wydanie niniejszej decyzji została uiszczona przez Przewoźnika w całości.

POUCZENIE

Strona niezadowolona z niniejszej decyzji może wnieść odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – sądu ochrony konkurencji i konsumentów. Odwołanie od decyzji wnosi się za pośrednictwem Prezesa UTK w terminie 14 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji, zgodnie z art. 29c ust. 3 w związku z art. 13b ust. 2 ustawy o transporcie kolejowym oraz art. 479⁶⁹ § 1 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2020 r. poz. 1575, z późn. zm.), zwanej dalej: „k.p.c.”. Postępowanie w sprawie odwołania od niniejszej decyzji toczy się według przepisów k.p.c. o postępowaniu w sprawach z zakresu regulacji transportu kolejowego (art. 13b ust. 4 ustawy o transporcie kolejowym).

Opłata od odwołania wynosi 1.000 zł, zgodnie z art. 32 ust. 1 ustawy z dnia 28 lipca 2005 r. o kosztach sądowych w sprawach cywilnych (tekst jednolity: Dz. U. z 2020 r. poz. 755, z późn. zm.), zwanej dalej „u.k.s.c.”. Opłata uiszczana jest na rachunek bankowy sądu lub w kasie sądu właściwego lub w znakach opłaty sądowej według ustalonego wzoru - § 2 rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 21 marca 2016 r. w sprawie sposobu uiszczania opłat sądowych w sprawach cywilnych (Dz. U. z 2016 r. poz. 408, z późn. zm.).

Stronie przysługuje prawo zwolnienia od kosztów sądowych oraz pomocy prawnej z urzędu na zasadach określonych w art. 95 i nast. u.k.s.c. w związku z art. 117 i nast. k.p.c.

Prezes Urzędu Transportu Kolejowego *Ignacy Góra*

Załączniki:

1. Projekt rozkładu jazdy pociągów na trasie Praha hl. n. - Przemysł Główny.
2. Projekt rozkładu jazdy pociągów na trasie Przemysł Główny - Praha hl. n.

Załącznik nr 1: Projekt rozkładu jazdy pociągów na trasie Praha hl. n. - Przemysł Główny.

Stacja zatrzymania	km	Godzina przyjazdu/odjazdu
Praha hl. n.	0	22:00
Pardubice hl. n.	104	22:59 – 23:00
Zábřeh na Moravě	100	23:54 – 23:55
Olomouc hl. n.	46	00:20 – 00:22
Hranice na Moravě	51	00:49 – 00:51
Ostrava-Svinov	50	01:17 – 01:19
Ostrava hl. n.	5	01:25 – 01:27
Bohumín	8	01:34 – 02:10
Czechowice-Dziedzice*	50	02:50 – 02:55
Kraków Główny*	85	04:50 – 04:55
Przemysł Główny*	245	07:55 – -
*tylko do wyjścia	744	

Załącznik nr 2: Projekt rozkładu jazdy pociągów na trasie Przemysł Główny - Praha hl. n.

Stacja zatrzymania	km	Godzina przyjazdu/odjazdu
Przemysł Główny*	0	- - 20:45
Kraków Główny*	245	23:45 – 23:50
Czechowice-Dziedzice*	85	01:25 – 01:30
Bohumín	50	02:00 – 02:47
Ostrava hl. n.	8	02:54 – 02:56
Ostrava-Svinov	5	03:02 – 03:04
Hranice na Moravě	50	03:34 – 03:35
Olomouc hl. n.	51	03:59 – 04:01
Zábřeh na Moravě	46	04:25 – 04:26
Pardubice hl. n.	100	05:20 – 05:22
Praha hl. n.	104	06:42 – -
*tylko do wejścia	744	