



UOHSX00HOZ84

PROTOKOL O KONTROLE

Spisová značka: ÚOHS-K0002/2023/VZ
Číslo jednací: ÚOHS-22030/2023/536

Vyřizuje:
Kocourková
Brno 12. 6. 2023

Kontrolní orgán: Úřad pro ochranu hospodářské soutěže, třída Kpt. Jaroše 1926/7, Černá Pole, 604 55 Brno (dále jen „Úřad“)

Kontrolující osoby: Mgr. Vojtěch Svoboda – vedoucí kontrolní skupiny
Mgr. Anna Kocourková – kontrolující
(na základě pověření k provedení kontroly č. j. ÚOHS-03463/2023/500 ze dne 25. 1. 2023)

Kontrolovaná osoba: Český veslařský svaz, IČO 48136794, se sídlem Zátopkova 100/2, Břevnov, 169 00 Praha (dále jen „zadavatel“)

Ustanovení právního předpisu vymezujícího pravomoc kontrolního orgánu k výkonu kontroly: § 248 odst. 1 písm. e) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“)

Předmět kontroly: Posouzení, zda zadavatel postupoval v souvislosti s veřejnou zakázkou „Nákup veslařských lodí pro národní sportovní reprezentaci“ zadávanou v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 12. 3. 2019 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 15. 3. 2019 pod ev. č. Z2019-008299, ve znění pozdější opravy, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 15. 3. 2019 pod ev. č. 2019/S 053-121409, ve znění pozdější opravy (dále jen „veřejná zakázka č. 1“), veřejnou zakázkou „Dodávka veslařských lodí“ zadávanou v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 14. 5. 2020 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 18. 5. 2020 pod ev. č. Z2020-016873 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 19. 5. 2020 pod ev. č. 2020/S 097-231156 (dále jen „veřejná zakázka č. 2“) a veřejnou zakázkou „Nákup lodí pro národní sportovní reprezentaci“ zadávanou v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 16. 6. 2021 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 21. 6. 2021 pod ev. č. Z2021-

021736 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 21. 6. 2021 pod ev. č. 2021/S 118-309480 (dále jen „veřejná zakázka č. 3“) (společně dále též „šetřené veřejné zakázky“), v souladu s ustanovením § 89 zákona, když stanovil technické podmínky předmětu šetřených veřejných zakázek prostřednictvím přímých odkazů na konkrétní typy výrobků od konkrétních výrobců, přičemž tento postup odůvodnil specifickým předmětem šetřených veřejných zakázek.

Kontrolní úkon, jímž byla kontrola zahájena a den, kdy byl tento kontrolní úkon proveden:
Oznámení o zahájení kontroly č. j. ÚOHS-03670/2023/536 ze dne 25. 1. 2023; doručeno 25. 1. 2023.

Poslední kontrolní úkon předcházející vyhotovení protokolu o kontrole a den, kdy byl tento kontrolní úkon proveden:

Doplnění vyjádření zadavatele ze dne 18. 4. 2023 zaevidované Úřadem pod č.j. ÚOHS-14998/2023/500; obdrženo dne 19. 4. 2023.

PRŮBĚH KONTROLY, POPIS ZJIŠTĚNÝCH SKUTEČNOSTÍ A POSOUZENÍ VĚCI

Průběh kontroly

1. Kontrola byla zahájena podle zákona č. 255/2012 Sb., o kontrole (kontrolní řád), ve znění pozdějších předpisů (dále jen „kontrolní řád“), dne 25. 1. 2023 doručením oznámení o zahájení kontroly téhož dne zadavateli.
2. Úřad v rámci oznámení o zahájení kontroly vyzval zadavatele k zaslání dokumentace o zadávacím řízení pořízené v souvislosti s šetřenými veřejnými zakázkami, vč. uzavřených smluv a jejich případných dodatků, a písemného vyjádření k oprávněnosti postupu zadavatele při zadávání šetřených veřejných zakázek, kdy zadavatel stanovil technické podmínky předmětu veřejných zakázek prostřednictvím přímých odkazů na konkrétní typy výrobků od konkrétních výrobců, přičemž tento postup odůvodnil specifickým předmětem šetřených veřejných zakázek.
3. Dne 3. 2. 2023 obdržel Úřad vyjádření zadavatele ze dne 31. 1. 2023 a dne 6. 2. 2023 dokumentaci o zadávacím řízení pořízenou v souvislosti s šetřenými veřejnými zakázkami.

Vyjádření zadavatele ze dne 31. 1. 2023

4. Zadavatel v rámci svého vyjádření předně uvedl, že při stanovení požadavků na vlastnosti předmětu šetřených veřejných zakázek v maximální možné míře postupoval dle ustanovení § 89 odst. 1 písm. a) zákona, tj. prostřednictvím specifikace parametrů poptávaného plnění vyjadřujících požadavky na výkon nebo funkci a popisu účelu nebo potřeb, které mají být naplněny. Zadavatel dále podotkl, že ze zadávací dokumentace k šetřeným veřejným zakázkám vyplývá, že si zadavatel je a byl vědom povinností vyplývajících pro něj z ustanovení § 89 odst. 5 zákona, podle něž platí, že není-li to odůvodněno předmětem veřejné zakázky, zadavatel nesmí zvýhodnit nebo znevýhodnit určitého dodavatele nebo výrobky tím, že technické podmínky stanoví mj. prostřednictvím přímého nebo nepřímého odkazu na určité dodavatele nebo výrobky. Zadavatel poukázal na to, že z tohoto důvodu vždy v čl. 2 odst. 2.1 zadávací dokumentace k jednotlivým šetřeným veřejným zakázkám specifikoval nejen předmět veřejných zakázek, ale i účel, k němuž má poptávané plnění sloužit, a také vždy v daném ustanovení zadávací dokumentace uvedl, že při vymezení předmětu veřejných zakázek dochází v některých případech k použití odkazu na konkrétní typy lodí od konkrétních

výrobců, a to v souladu s § 89 odst. 5 zákona s ohledem na specifický charakter předmětu daných veřejných zakázek a jejich účel, jímž byla u všech tří šetřených veřejných zakázek mj. obnova sportovního vybavení národní veslařské reprezentace České republiky.

5. Zadavatel v této souvislosti dále konstatoval, že obnovu sportovního vybavení vždy prováděl za účelem zlepšení či alespoň zachování dosavadních sportovních výsledků národní veslařské reprezentace České republiky v rámci účasti na vrcholných veslařských sportovních soutěžích, a uvedl, že každý z poptávaných typů veslařských lodí, jejichž technické podmínky byly vymezeny odkazem na konkrétní typy lodí od konkrétních výrobců, byl vždy určen pro konkrétní sportovní kategorii a konkrétní posádku národní veslařské reprezentace, kdy docházelo k nahrazení totožného typu veslařských lodí užívaných příslušnou posádkou v rámci dané sportovní kategorie. Zadavatel uvedl, že s ohledem na účel využití nakupovaných lodí nemohl popsat odlišný typ veslařských lodí od jiných výrobců, neboť by v rámci sportovní přípravy národní veslařské reprezentace České republiky nemohlo být prováděno porovnání dřívějších dat ze sportovní přípravy a závodů jednotlivých posádek a zároveň by mohlo dojít k zásahu do dlouhodobě zažitých návyků a zkušeností jednotlivých posádek s příslušným typem veslařských lodí, což by mohlo vést k negativnímu ovlivnění výsledků národní veslařské reprezentace České republiky, čímž by došlo ke zmaření účelu, k němuž byly dané veslařské lodě pořizovány, a tím i ke zmaření finančních prostředků, které byly na pořízení těchto veslařských lodí vynaloženy.
6. Zadavatel dále uvedl, že při vymezení předmětu šetřených veřejných zakázek důsledně rozlišoval mezi plněním, pro jehož specifikaci bylo z výše uvedených důvodů nezbytné odkázat na konkrétní typ veslařské lodě od konkrétního výrobce, a plněním, pro jehož specifikaci stačilo požadované parametry vymežit bez odkazu na konkrétního výrobce nebo výrobek. Konkrétní typy veslařských lodí od konkrétních výrobců tedy zadavatel dle svých slov požadoval pouze v případech, kdy by pořízení jiného plnění zmařilo v důsledku narušení sportovní přípravy národní veslařské reprezentace České republiky účel, pro který byly dané veslařské lodě pořizovány.
7. Zadavatel poukázal na znění § 89 odst. 5 zákona a na zvláštní část důvodové zprávy k tomuto ustanovení zákona, z nichž dle zadavatele vyplývá, že zákaz použití odkazu na konkrétní výrobky a výrobce v rámci vymezení předmětu veřejné zakázky není absolutní, neboť jej lze použít v případech, kdy je takový postup odůvodněn objektivními okolnostmi na straně zadavatele vztahujícími se k předmětu veřejné zakázky. Zadavatel uvedl, že objektivní okolnosti odůvodňující použití odkazu na konkrétní výrobky a výrobce v rámci vymezení předmětu veřejné zakázky nastaly i v případě šetřených veřejných zakázek.
8. Zadavatel dále uvedl, že veslařské lodě byly vždy určeny pro konkrétní posádku v rámci konkrétní veslařské kategorie, kdy specifikace každé poptávané veslařské lodě odpovídala konkrétním parametrům veslařské posádky, pro kterou byla určena, a jednalo se tedy de facto o výrobek na míru, přičemž jednotlivé konkrétní parametry vycházely jak z fyzických parametrů členů posádky, tj. zejména jejich výšky a váhy, ale také z jejich zažitých návyků a veslařské techniky. Zadavatel zdůraznil, že potřeba, která ho vedla k realizaci šetřených veřejných zakázek, by nemohla být saturována, pokud by veslařské posádky národní veslařské reprezentace České republiky trénované na veslařských lodích značky Empacher obdržely

veslařské lodě značky Filippi či kteréhokoliv jiného výrobce, neboť by tím mohly být zmařeny měsíce a roky jejich sportovní přípravy.

9. Zadavatel dále konstatoval, že vrcholoví sportovci jsou specifickou kategorií uživatelů, jejichž potřeba dosažení sportovních výsledků se váže na krátké časové období v podobě sportovní sezóny určené klimatickými podmínkami nezbytnými pro výkon dané sportovní činnosti nebo na konkrétní okamžik v podobě vrcholné sportovní akce, v rámci níž musí dosáhnout co nejlepšího umístění, a nelze tedy ovlivňovat jejich sportovní výkony v tomto krátkém časovém rámci tím, že jim pro konkrétní vrcholnou sportovní akci či v průběhu přípravy na takovou vrcholnou sportovní akci bude poskytnuto odlišné sportovní vybavení, než které užívali v průběhu své dosavadní sportovní přípravy. Zadavatel podotknul, že v případě vrcholových sportovců může jakákoliv změna vybavení používaného v rámci jejich sportovní přípravy zmařit jejich sportovní sezonu nebo i celou jejich sportovní kariéru, pokud se v důsledku použití pro ně nového sportovního vybavení např. nequalifikují na mistrovství světa či nedosáhnou výsledků potřebných pro účast na olympijských hrách.
10. Zadavatel tedy uzavřel, že má za to, že při zadávání šetřených veřejných zakázek postupoval zcela v souladu s právní úpravou zadávání veřejných zakázek, a to včetně ustanovení § 89 odst. 5 zákona.

Další průběh kontroly

11. Úřad zadavatele přípisem č. j. ÚOHS-08233/2023/536 ze dne 27. 2. 2023 vyzval k doplnění vyjádření k jeho postupu v šetřené věci, konkrétně k zaslání údajů a dokumentů dokládajících tvrzení obsažená ve vyjádření zadavatele ze dne 31. 1. 2023. Úřad zadavatele požádal, aby ke každé konkrétní jednotlivé lodi, kterou zadavatel v rámci šetřených veřejných zakázek poptával a jejíž technickou specifikaci stanovil prostřednictvím přímého odkazu na konkrétní typ výrobku od konkrétního výrobce, uvedl, pro kterou konkrétní jednotlivou posádku národní veslařské reprezentace České republiky byla pořizována. Úřad zadavatele dále vyzval, aby ke každé této konkrétní posádce uvedl, jaký konkrétní typ lodě používala v období, které pořízení jednotlivých lodí na základě šetřených veřejných zakázek předcházelo.
12. Dne 15. 3. 2023 obdržel Úřad doplnění vyjádření zadavatele z téhož dne.

Doplnění vyjádření zadavatele ze dne 15. 3. 2023

13. Zadavatel v rámci doplnění svého vyjádření uvedl, že při pořizování veslařských lodí pro použití národní veslařskou reprezentací České republiky nemohla být jediným kritériem výběru cena, ale primárně kvalita, a to s cílem přinejmenším udržení a v optimálním případě zlepšení dosavadních sportovních výsledků v porovnání s ostatními národními sportovními reprezentacemi na mezinárodních sportovních soutěžích. Zadavatel poukázal na to, že pokud mají být posádky národní veslařské reprezentace České republiky konkurenceschopné na vrcholných soutěžích typu světových pohárů, mistrovství Evropy, mistrovství světa či olympijských her, musí používat alespoň stejně kvalitní sportovní materiál jako jiné týmy představující světovou špičku. Zadavatel v této souvislosti specifikoval, že německá společnost Bootswerft Empacher GmbH, která vyrábí veslařské lodě značky Empacher, a italská společnost Filippi Lido S.R.L., která vyrábí veslařské lodě značky Filippi, představují v oblasti výroby veslařských lodí světovou špičku, s níž se ostatní výrobci nejsou schopni srovnávat, a to co do kvality zpracování, úrovně servisního zabezpečení či vývoje nových tvarů trupů,

krakorců a dalších dílů veslařských lodí umožňujících nejen dosažení lepších sportovních výsledků, ale i vyšší míru individualizace nastavení veslařských lodí pro konkrétní veslařskou posádku, veslařskou disciplínu nebo určitý typ veslařské techniky. Pro podporu tohoto svého tvrzení zadavatel doložil statistiku značek lodí, na nichž v posledních letech startovaly posádky na nejvyšších sportovních soutěžích:

„OH 2016 Rio de Janeiro:	<i>Empacher</i>	<i>41 posádek</i>
	<i>Filippi</i>	<i>42 posádek</i>
	<i>Hudson</i>	<i>1 posádka (tým Kanada)</i>

(...)

OH 2020 Tokio:	<i>Empacher</i>	<i>37 posádek</i>
	<i>Filippi</i>	<i>46 posádek</i>
	<i>Hudson</i>	<i>1 posádka (tým USA)</i>

(...)

MS 2018 Plovdiv	<i>Empacher</i>	<i>35 posádek</i>
	<i>Filippi</i>	<i>44 posádek</i>
	<i>Hudson</i>	<i>5 posádek (tým Kanada)</i>

(...)

MS 2019 Linz	<i>Empacher</i>	<i>38 posádek</i>
	<i>Filippi</i>	<i>44 posádek</i>
	<i>Hudson</i>	<i>2 posádky (tým Kanada a USA)“</i>

Zadavatel tedy shrnul, že je nade vše pochybnost zřejmé, že až na výjimky používají všechny národní reprezentační týmy, které usilují o medaile, veslařské lodě značek Empacher a Filippi.

14. Zadavatel dále uvedl, že veslařské lodě jiných značek testovala řada posádek národní veslařské reprezentace České republiky, ale bez úspěchu. Zadavatel také Úřadu v souvislosti s veslařskými loděmi značky Hudson sdělil, že v posledních sedmi letech pouze devět posádek týmů Kanady a USA použilo lodě této značky, avšak společnost Hudson Boat Works Inc., která veslařské lodě značky Hudson vyrábí, nezajišťuje na světových soutěžích poskytování servisních služeb a životnost těchto lodí je nízká, přičemž týmy USA a Kanady v současnosti dle zadavatele přešly rovněž na veslařské lodě značek Empacher a Filippi. Zadavatel nadto konstatoval, že národní veslařská reprezentace České republiky využívá výhradně veslařské lodě značek Empacher a Filippi již nejméně 20 let, a to až na několik výjimek, kdy došlo k několika startům na lodích Hudson, které se však neosvědčily a dané posádky přešly zpět na lodě značky Filippi.
15. K zabezpečení servisních služeb na světových soutěžích zadavatel uvedl, že se jedná o jeden z klíčových faktorů pro výběr veslařských lodí, neboť veslařské lodě jsou velmi křehké a jakýkoliv náraz či pád má pro jejich konstrukci závažné následky, a je tedy nutné je v takových případech okamžitě opravit, neboť náhradní loď ve většině případů není k dispozici a

nenastoupení na start znamená pro příslušnou veslařskou posádku konec účasti na dané soutěži. Zadavatel konstatoval, že výrobci veslařských lodí značek Empacher a Filippi vysílají na základě smluvního vztahu s Mezinárodní veslařskou federací na všechny vrcholné soutěže týmy servisních techniků, kteří jsou schopni poškozené veslařské lodě těchto značek opravit tak, aby byly schopné startu, a to pro všechny účastníky těchto akcí bezplatně. Zadavatel doložil několik příkladů konkrétních situací, kdy závodníci národní veslařské reprezentace České republiky tohoto servisu během závodů využili.

16. Zadavatel dále uvedl, že požadavky na konkrétní parametry pořizovaných veslařských lodí, tj. požadavky na značku, konkrétní model a veškeré vybavení, vychází vždy z individuálních potřeb a požadavků konkrétní veslařské posádky, pro niž je loď pořizována, či z požadavků vznesených ze strany reprezentačního trenéra, pod něhož spadá veslařská disciplína, pro niž je pořizována veslařská loď určena. Zadavatel k doplnění svého vyjádření přiložil vyjádření Ondřeje Synka, který je sportovním ředitelem zadavatele a reprezentantem České republiky ve veslování, Přemysla Panušky, který je současným metodikem a bývalým ústředním trenérem národní veslařské reprezentace České republiky, a Milana Dolečka a Tomáše Kacovského, kteří jsou jedni z trenérů národní veslařské reprezentace České republiky. Z těchto vyjádření vyplývá, že jejich autoři považují veslařské lodě značek Empacher a Filippi za jednoznačně nej kvalitnější a nejlepší. V daných vyjádřeních je jejich autory také poukazováno na to, že lodě těchto značek používá drtivá většina závodníků na veslařských soutěžích nejvyšší úrovně, a rovněž na skutečnost, že výrobci lodí uvedených značek na těchto soutěžích poskytují bezplatný servis lodí. Zmiňována je také kvalita materiálu, snadná dostupnost a rychlé dodání náhradních dílů, vývoj materiálu a reakce na potřeby závodníků, stálost kvality povrchu, možnost uzpůsobit loď na míru nebo dlouhá životnost lodí.
17. Zadavatel dále poskytl Úřadu přehled toho, jaké posádky národní veslařské reprezentace České republiky používají jednotlivé veslařské lodě, jejichž pořízení bylo předmětem šetřených veřejných zakázek, a na jakých veslařských soutěžích na nich tyto posádky startovaly. Zadavatel se u některých lodí vyjádřil také k tomu, jaký konkrétní typ či značku lodě daná konkrétní posádka používala v období, které pořízení lodí na základě šetřených veřejných zakázek předcházelo. U některých posádek zadavatel uvedl, že byly nově sestaveny. U některých jiných posádek pak zadavatel uvedl, že v minulosti tyto posádky používaly stejný typ či stejnou značku lodě, jako je typ či značka lodě, která pro ně byla v rámci šetřených veřejných zakázek pořízena. K nově sestaveným posádkám zadavatel doplnil, že větší posádky jsou každoročně sestavovány na základě výsledků v nominačních závodech a až na výjimky nejezdí několik let ve stejném složení, přičemž složení posádky se mění i během přípravy, kdy posádky procházejí různými testy a měřeními v různém složení, a výsledkem je tak optimální sestava pro vrcholnou světovou akci.
18. Zadavatel také zdůraznil, že *„v současném veslování rozhodují desetiny sekundy. Reprezentační posádky na vrcholové úrovni se z toho důvodu pomocí různých měřicích metod rozhodují nejen mezi veslařskými loděmi značky Empacher a Filippi, ale i mezi jednotlivými typy lodí od těchto výrobců. Právě z těchto důvodů a stejným způsobem volí reprezentační posádky a trenéři národní veslařské reprezentace České republiky konkrétní typy lodí od těchto dvou uvedených výrobců, což se následně promítlo do vymezení požadavků (...) na jednotlivé lodě poptávané v rámci dotčených veřejných zakázek.“*

19. Zadavatel závěrem požádal o prodloužení lhůty stanovené Úřadem výzvou č. j. ÚOHS-08233/2023/536 ze dne 27. 2. 2023 alespoň o 25 kalendářních dnů, a to s odůvodněním, že zadavatel zajišťuje další podpůrné podklady v podobě vyjádření jednotlivých trenérů, na základě jejichž požadavků byla zadavatelem stanovena specifikace předmětu šetřených veřejných zakázek.

Další průběh kontroly

20. Úřad přípisem č. j. ÚOHS-11360/2023/536 ze dne 21. 3. 2023 určil zadavateli s ohledem na jeho žádost obsaženou v doplnění jeho vyjádření ze dne 15. 3. 2023 novou lhůtu k doplnění vyjádření v rozsahu dle výzvy Úřadu č. j. ÚOHS-08233/2023/536 ze dne 27. 2. 2023.
21. Dne 6. 4. 2023 obdržel Úřad doplnění vyjádření zadavatele ze dne 5. 4. 2023.

Doplnění vyjádření zadavatele ze dne 5. 4. 2023

22. Zadavatel k doplnění svého vyjádření přiložil vyjádření jednotlivých trenérů, na základě jejichž požadavků byla zadavatelem stanovena specifikace předmětu šetřených veřejných zakázek. Jednotliví trenéři se mj. podrobněji vyjádřili k otázce, jaký konkrétní typ či značku lodě daná konkrétní posádka používala v období, které pořízení lodí na základě šetřených veřejných zakázek předcházelo. Někteří trenéři uvedli, že daná posádka v minulosti používala stejný typ lodě jako ten, který jim byl v rámci šetřených veřejných zakázek pořízen, případně alespoň stejnou značku lodě. U některých posádek trenéři uvedli, že posádka byla nově sestavena, avšak v rámci dané disciplíny se v minulosti používaly lodě stejné značky jako té, která byla pro danou disciplínu pořízena, případně že byla pořízena loď značky či typu, na který byli zvyklí někteří ze členů nově složené posádky. V některých případech pak trenéři uvedli, že daný konkrétní typ a značku lodě vybrali na základě testování a měření rychlosti lodí, roli pak v některých případech hrála také nosnost lodí ve vztahu k rozsahu váhy členů jednotlivých posádek a dále i skutečnost, že výrobce lodí značky Empacher je schopen upravit loď tak, aby ji bylo možno případně změnit na jiný typ lodi bez nutnosti pořizovat celou novou loď.
23. Zadavatel dále avizoval, že si vyžádal vyjádření Mezinárodní veslařské federace k potvrzení správnosti postupu při stanovení požadavků na poptávané veslařské lodě z pohledu aplikované metodologie a tzv. best practice v oblasti vrcholového veslařského sportu, a uvedl, že je připraven toto vyjádření zaslat Úřadu, jakmile jej bude mít k dispozici a přeloženo do českého jazyka.

Další průběh kontroly

24. Dne 19. 4. 2023 obdržel Úřad doplnění vyjádření zadavatele ze dne 18. 4. 2023.

Doplnění vyjádření zadavatele ze dne 18. 4. 2023

25. Zadavatel k doplnění svého vyjádření přiložil vyjádření výkonného ředitele Mezinárodní veslařské federace Vincenta Gaillarda k postupu při výběru veslařských lodí pro účely účasti na vrcholných veslařských sportovních soutěžích. Výkonný ředitel Mezinárodní veslařské federace ve svém vyjádření potvrdil, že na soutěžích nejvyšší úrovně dominují značky lodí Empacher a Filippi, a přiložil k němu dokument „SEZNAM VYBAVENÍ – DODAVATELÉ PRO OLYMPIJSKÉ A PARALYMPIJSKÉ HRY DOPORUČOVANÍ WORLD ROWING“, v němž Mezinárodní

veslařská federace jako náhradní lodě doporučuje pořadatelům olympijských her lodě značek Filippi, Empacher a Hudson.

Popis zjištěných skutečností

26. Zadavatel zahájil dne 12. 3. 2019 odesláním oznámení o zahájení zadávacího řízení k uveřejnění otevřené řízení za účelem zadání veřejné zakázky č. 1.
27. Předmětem veřejné zakázky č. 1 byla dle čl. 2.1 zadávací dokumentace k této veřejné zakázce dodávka veslařských lodí s příslušenstvím dle technické specifikace tvořící přílohu č. 1 zadávací dokumentace.
28. Veřejná zakázka č. 1 nebyla rozdělena na části ve smyslu § 101 zákona.
29. V příloze č. 1 „Technická specifikace předmětu veřejné zakázky“ zadávací dokumentace k veřejné zakázce č. 1 zadavatel stanovil mj. následující technickou specifikaci předmětu této veřejné zakázky:

1. „Lod' veslařská EMPACHER dvojka bez kormidelníka, krakorce přední karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 2-

poptávaný typ: EMPACHER typ C32

počet kusů: 1 ks

(...)

2. Lod' veslařská EMPACHER čtyřka bez kormidelníka, krakorce přední karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 4-

poptávaný typ: EMPACHER typ C46

počet kusů: 1 ks

(...)

3. Lod' veslařská Filippi dvojskif, krakorce zadní karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 2x

poptávaný typ: Filippi typ F13 carbon aliante

počet kusů: 2 ks

(...)

4. Lod' veslařská EMPACHER kombinovaná párová čtyřka/čtyřka bez kormidelníka, krakorce přední hliníková křídla

typ označení dle FISA: FISA 4x-/4-

poptávaný typ: EMPACHER typ R40

počet kusů: 1 ks

(...)

5. Lod' veslařská EMPACHER dvojskif, krakorce zadní karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 2x
poptávaný typ: **EMPACHER typ X22**
počet kusů: 1 ks
(...)

6. Lod' veslařská EMPACHER čtyřka s kormidelníkem, krakorce přední hliníková křídla

typ označení dle FISA: FISA 4+
poptávaný typ: **EMPACHER typ R46**
počet kusů: 1 ks
(...)

7. Lod' veslařská EMPACHER osma s kormidelníkem, krakorce přední hliníková křídla

typ označení dle FISA: FISA 8+
poptávaný typ: **EMPACHER typ R86**
počet kusů: 1 ks
(...)

8. Lod' veslařská EMPACHER párová čtyřka, krakorce zadní karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 4x-
poptávaný typ: **EMPACHER typ X48**
počet kusů: 1 ks
(...)

9. Lod' veslařská EMPACHER skif, krakorec zadní karbonové křídlo

typ označení dle FISA: FISA 1x
poptávaný typ: **EMPACHER typ X17**
počet kusů: 2 ks
(...)

10. Lod' veslařská EMPACHER dvojka bez kormidelníka, krakorce přední karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 2-
poptávaný typ: **EMPACHER typ C24**
počet kusů: 1 ks.¹

30. Zadavatel zahájil dne 14.5.2020 odesláním oznámení o zahájení zadávacího řízení k uveřejnění otevřené řízení za účelem zadání veřejné zakázky č. 2.

¹ Zvýraznění bylo provedeno Úřadem.

31. Předmětem veřejné zakázky č. 2 byla dle čl. 2.1 zadávací dokumentace k této veřejné zakázce dodávka veslařských a dalších lodí s příslušenstvím dle technické specifikace tvořící přílohu č. 1 a 2 zadávací dokumentace.
32. Veřejná zakázka č. 2 byla dle čl. 2.2 zadávací dokumentace k této veřejné zakázce v souladu s § 101 zákona rozdělena na části, a to konkrétně na:
- Část I.: Dodávka veslařských lodí (dále jen „část I. veřejné zakázky č. 2“) a
 - Část II.: Dodávka gumového člunu s motorem.
33. V příloze č. 1 „Technická specifikace předmětu Části I. veřejné zakázky“ zadávací dokumentace k veřejné zakázce č. 2 zadavatel stanovil mj. následující technickou specifikaci předmětu části I. veřejné zakázky č. 2:

3. „Lod' veslařská Filippi dvojskif, krakorce zadní karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 2x

poptávaný typ: **Filippi typ F13**

počet kusů: 1 ks

(...)

4. Lod' veslařská Filippi dvojskif, krakorce zadní karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 2x

poptávaný typ: **Filippi typ F17**

počet kusů: 1 ks

(...)

5. Lod' veslařská EMPACHER kombinovaná dvojka bez kormidelníka/dvojskif, krakorce přední hliníková křídla

typ označení dle FISA: FISA 2-/x

poptávaný typ: **EMPACHER typ R34**

počet kusů: 1 ks

(...)

6. Lod' veslařská Filippi kombinovaná dvojka bez kormidelníka/dvojskif, krakorce přední hliníková křídla

typ označení dle FISA: FISA 2-/x

poptávaný typ: **Filippi typ F46**

počet kusů: 1 ks

(...)

7. Lod' veslařská Filippi kombinovaná párová čtyřka/čtyřka bez kormidelníka, krakorce přední hliníková křídla

typ označení dle FISA: FISA 4x-/4-
*poptávaný typ: **Filippi typ F40***
počet kusů: 1 ks
(...)

8. *Lod' veslařská Filippi osma s kormidelníkem, krakorec zadní karbonová křídla*

typ označení dle FISA: FISA 8+
*poptávaný typ: **Filippi F49***
počet kusů: 1 ks²

34. Zadavatel zahájil dne 16. 6. 2021 odesláním oznámení o zahájení zadávacího řízení k uveřejnění otevřené řízení za účelem zadání veřejné zakázky č. 3.
35. Předmětem veřejné zakázky č. 3 byla dle čl. 2.1 zadávací dokumentace k této veřejné zakázce dodávka veslařských a dalších lodí s příslušenstvím dle technické specifikace tvořící přílohu č. 1 až 3 zadávací dokumentace.
36. Veřejná zakázka č. 3 byla dle čl. 2.2 zadávací dokumentace k této veřejné zakázce v souladu s § 101 zákona rozdělena na části, a to konkrétně na:
- Část I.: Dodávka veslařských lodí (dále jen „část I. veřejné zakázky č. 3“),
 - Část II.: Dodávka gumového člunu s motorem a
 - Část III.: Dodávka katamaránu.
37. V příloze č. 1 „Technická specifikace předmětu Části I. veřejné zakázky“ zadávací dokumentace k veřejné zakázce č. 3 zadavatel stanovil mj. následující technickou specifikaci předmětu části I. veřejné zakázky č. 3:

3. *„Lod' veslařská Filippi čtyřka s kormidelníkem, krakorce přední hliníková křídla*

typ označení dle FISA: FISA 4+
*poptávaný typ: **Filippi typ F31***
počet kusů: 1 ks
(...)

4. *Lod' veslařská Empacher kombinovaná párová čtyřka/čtyřka bez kormidelníka, krakorce přední hliníková křídla*

typ označení dle FISA: FISA 4x-/4-
*poptávaný typ: **Empacher typ R44***
počet kusů: 1 ks
(...)

² Zvýraznění bylo provedeno Úřadem.

5. Lod' veslařská Filippi dvojskif, krakorce zadní karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 2x

poptávaný typ: **Filippi typ F51**

počet kusů: 1 ks

(...)

6. Lod' veslařská EMPACHER dvojskif, krakorce zadní karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 2x

poptávaný typ: **EMPACHER typ X21**

počet kusů: 1 ks

(...)

7. Lod' veslařská Empacher kombinovaná párová čtyřka/čtyřka bez kormidelníka, krakorce zadní karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 4x-/4-

poptávaný typ: **Empacher typ X40**

počet kusů: 1 ks

(...)

8. Lod' veslařská EMPACHER kombinovaná dvojka bez kormidelníka/dvojskif, krakorce zadní karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 2-/x

poptávaný typ: **EMPACHER typ X24**

počet kusů: 1 ks

(...)

9. Lod' veslařská EMPACHER skif, krakorce zadní karbonová křídla

typ označení dle FISA: FISA 1x

poptávaný typ: **EMPACHER typ X10**

počet kusů: 1 ks³

38. Zadavatel v čl. 2.1 zadávací dokumentace ke všem šetřeným veřejným zakázkám uvedl, že v rámci vymezení předmětu veřejných zakázek odkazuje na konkrétní typy lodí od konkrétních výrobců, kdy tento odkaz je v souladu s ustanovením § 89 odst. 5 zákona odůvodněn specifickým charakterem předmětu veřejných zakázek a zároveň samotným účelem veřejných zakázek, kterým je mj. obnova sportovního vybavení pro národní veslařskou reprezentaci České republiky. Zadavatel v čl. 2.1 zadávací dokumentace ke všem šetřeným veřejným

³ Zvýraznění bylo provedeno Úřadem.

zakázkám ve vztahu k vymezení předmětu veřejných zakázek prostřednictvím přímého odkazu na konkrétní výrobky od konkrétních výrobců dále uvedl:

„Obnova sportovního vybavení je zadavatelem prováděna za účelem zlepšení, či alespoň zachování dosavadních sportovních výsledků národní veslařské reprezentace České republiky v rámci účasti na vrcholných veslařských sportovních soutěžích pod patronací Mezinárodní veslařské federace a Mezinárodního olympijského výboru.

Každý ze zadavatelem poptávaných typů veslařských lodí, kde je odkazováno na konkrétní typy lodí od konkrétních výrobců, je určen pro konkrétní sportovní kategorii a konkrétní posádku národní veslařské reprezentace a nahrazuje totožný typ veslařských lodí užívaných příslušnou posádkou v rámci dané sportovní kategorie.

S ohledem na účel využití poptávaných veslařských lodí nemůže zadavatel v rámci zadávacího řízení na veřejnou zakázku poptat odlišný typ veslařských lodí od jiných výrobců, neboť by v rámci sportovní přípravy národní veslařské reprezentace České republiky nemohlo být prováděno porovnání dřívějších dat ze sportovní přípravy a závodů jednotlivých posádek a zároveň by mohlo dojít k zásahu do dlouhodobě zažitých návyků a zkušeností jednotlivých posádek s příslušným typem veslařských lodí.

Pořízením odlišného typu veslařských lodí by tak mohlo dojít k negativnímu ovlivnění sportovních výsledků národních veslařské reprezentace České republiky, čímž by došlo ke zmaření účelu veřejné zakázky, ale v konečném důsledku rovněž ke zmaření finančních prostředků vynaložených na pořízení předmětu veřejné zakázky a tedy neekonomickému, neefektivnímu a neúčelnému nakládání s veřejnými prostředky.“

Posouzení věci

Relevantní ustanovení právních předpisů

39. Podle § 6 odst. 1 zákona musí zadavatel při postupu podle zákona dodržovat zásady transparentnosti a přiměřenosti.
40. Podle § 6 odst. 2 zákona musí zadavatel ve vztahu k dodavatelům dodržovat zásadu rovného zacházení a zákazu diskriminace.
41. Podle § 36 odst. 1 zákona nesmí být zadávací podmínky stanoveny tak, aby určitým dodavatelům bezdůvodně přímo nebo nepřímo zaručovaly konkurenční výhodu nebo vytvářely bezdůvodně překážky hospodářské soutěže.
42. Podle § 89 odst. 1 zákona jsou technické podmínky požadavky na vlastnosti předmětu veřejné zakázky, které zadavatel stanoví prostřednictvím
 - a) parametrů vyjadřujících požadavky na výkon nebo funkci, popisu účelu nebo potřeb, které mají být naplněny,
 - b) odkazu na normy nebo technické dokumenty, nebo
 - c) odkazu na štítky.
43. Podle § 89 odst. 5 zákona platí, že není-li to odůvodněno předmětem veřejné zakázky, zadavatel nesmí zvýhodnit nebo znevýhodnit určité dodavatele nebo výrobky tím, že technické podmínky stanoví prostřednictvím přímého nebo nepřímého odkazu na

- a) určité dodavatele nebo výrobky, nebo
 - b) patenty na vynálezy, užité vzory, průmyslové vzory, ochranné známky nebo označení původu.
44. Podle § 89 odst. 6 platí, že odkaz podle odstavce 5 písm. a) nebo b) zákona může zadavatel použít, pokud stanovení technických podmínek podle odstavce 1 nemůže být dostatečně přesné nebo srozumitelné. U každého takového odkazu zadavatel uvede možnost nabídnout rovnocenné řešení.

K postupu zadavatele

45. Kontrolní činnost byla v šetřeném případě zaměřena na posouzení, zda zadavatel při zadávání šetřených veřejných zakázek postupoval v souladu s ustanovením § 89 zákona, když stanovil technické podmínky předmětu šetřených veřejných zakázek prostřednictvím přímých odkazů na konkrétní typy výrobků od konkrétních výrobců, přičemž tento postup odůvodnil specifickým předmětem šetřených veřejných zakázek.
46. Kontrolující osoby předně v obecné rovině uvádí, že zadavatelé jsou povinni stanovit zadávací podmínky veřejných zakázek tak, aby nedošlo k bezdůvodnému zvýhodnění určitého okruhu dodavatelů, kteří dodávají konkrétní výrobky od konkrétních výrobců, a zároveň tak, aby nedošlo ke znevýhodnění dodavatelů, kteří jsou objektivně schopni dostát požadavkům na předmět veřejné zakázky. Při stanovení zadávacích podmínek jsou zadavatelé povinni postupovat v souladu se zásadami rovného zacházení a zákazu diskriminace, které jsou obecně uvedeny v § 6 odst. 2 zákona a ve vztahu k zadávacím podmínkám rozvinuty v § 36 odst. 1 zákona. Tyto zásady jsou dále konkretizovány v § 89 odst. 5 zákona, ze kterého vyplývá obecné pravidlo, že zadavatelé nesmí technické podmínky, tj. požadavky na vlastnosti předmětu veřejné zakázky, stanovit prostřednictvím přímého nebo nepřímého odkazu na určité dodavatele nebo výrobky, nebo patenty na vynálezy, užité vzory, průmyslové vzory, ochranné známky nebo označení původu (dále též „odkaz“ nebo „odkaz na konkrétní výrobky“), pokud by to vedlo ke zvýhodnění nebo znevýhodnění určitých dodavatelů nebo výrobků. Pokud by tedy použití odkazu ke zvýhodnění nebo znevýhodnění určitých dodavatelů nebo výrobků nevedlo, je možné ho využít, a to bez splnění dalších podmínek. K tomu předseda Úřadu v rozhodnutí č. j. ÚOHS-R0153/2018/VZ-32251/2018/323/PBI ze dne 6. 11. 2018 uvedl, že se bude jednat o zcela výjimečné a specifické případy, protože v naprosté většině situací odkaz k omezení hospodářské soutěže povede, a proto ho nebude možné připustit, ledaže bude aplikována jedna ze dvou výjimek ze zákazu používání odkazů (blíže k tomu dále).
47. Zadavatelé jsou tedy při přípravě zadávacích podmínek obecně povinni učinit veškeré kroky k tomu, aby se při vymezení technických podmínek předmětu veřejné zakázky vyvarovali použití odkazů na konkrétní výrobky. Zákon z tohoto jinak striktního zákazu připouští v § 89 odst. 5 a 6 výjimky, kdy lze odkaz použít. Konkrétně se jedná o situaci, kdy je použití odkazu odůvodněno zvláštností předmětu veřejné zakázky (viz § 89 odst. 5 zákona), nebo situaci, kdy zadavatel jiného stanovení technických podmínek není objektivně schopen, neboť by nebylo dostatečně přesné a srozumitelné (viz § 89 odst. 6 zákona). Předseda Úřadu pak např. ve výše uvedeném rozhodnutí č. j. ÚOHS-R0153/2018/VZ-32251/2018/323/PBI zdůrazňuje, že tyto výjimky je třeba vykládat restriktivně, a v případě, že zadavatel odkaz v zadávací dokumentaci

použije, musí být schopen s ohledem na zásadu transparentnosti zakotvenou v § 6 odst. 1 zákona tento postup odůvodnit a doložit.

48. Dle první výjimky, která je uvedena přímo v § 89 odst. 5 zákona, může zadavatel použít odkaz, kterým zvýhodní nebo znevýhodní určité dodavatele nebo výrobky, je-li to „odůvodněno předmětem veřejné zakázky“. Zadavatel tedy může – pokud je to odůvodněno předmětem veřejné zakázky – stanovit, že dodavatelé jsou povinni dodat přesně ten výrobek, na který je v technických podmínkách odkázáno. Dodavatelé musí takový požadavek akceptovat a nemohou nabídnout rovnocenné řešení. Vzhledem k povinnosti zadavatelů dodržovat zásady rovného zacházení a zákazu diskriminace uvedené v § 6 odst. 2 zákona, a ve vztahu k zadávacím podmínkám rozvedené v § 36 odst. 1 zákona, se bude jednat spíše o výjimečné situace, kdy bude zadavatel schopen použití odkazu odůvodnit právě zvláštností či specifiky veřejné zakázky; v podstatě půjde o situace, kdy je zadavatel schopen prokázat, že dodání jiného než odkazovaného výrobku objektivně nenaplní jeho oprávněné potřeby.
49. V šetřeném případě zadavatel odůvodňuje svůj postup při zadávání šetřených veřejných zakázek, kdy stanovil technické podmínky předmětu šetřených veřejných zakázek prostřednictvím přímých odkazů na konkrétní typy výrobků od konkrétních výrobců, specificky na veslařské lodě značek Empacher a Filippi, právě výše popsanou výjimkou ze zákazu použití odkazů, která vyplývá přímo z § 89 odst. 5 zákona, tedy možností použití odkazu na konkrétní výrobky, je-li to odůvodněno předmětem veřejné zakázky.
50. Zadavatel odůvodnil použití odkazu na konkrétní výrobky specifickým charakterem předmětu veřejných zakázek již v čl. 2.1 zadávací dokumentace ke všem šetřeným veřejným zakázkám, když uvedl, že účelem předmětných veřejných zakázek je obnova sportovního vybavení národní veslařské reprezentace České republiky, která je zadavatelem prováděna za účelem zlepšení či alespoň zachování dosavadních sportovních výsledků národní veslařské reprezentace České republiky, přičemž každá z poptávaných lodí, jejíž technické podmínky zadavatel vymezil prostřednictvím přímého odkazu na konkrétní výrobky, je určena pro konkrétní sportovní kategorii a konkrétní posádku a nahrazuje totožný typ lodi užívaný příslušnou posádkou v rámci dané sportovní kategorie. Zadavatel v citovaném ustanovení zadávací dokumentace k šetřeným veřejným zakázkám dále poukázal na to, že pokud by pořídil odlišný typ lodi od jiných výrobců, nemohlo by být prováděno porovnání dřívějších dat ze sportovní přípravy a závodů posádek a mohlo by dojít k zásahu do jejich dlouhodobých návyků a zkušeností, což by mohlo negativně ovlivnit sportovní výsledky národní veslařské reprezentace České republiky, čímž by byl zmařen účel šetřených veřejných zakázek a zároveň i finanční prostředky, které byly na jejich realizaci vynaloženy.
51. Obdobnou argumentaci předložil zadavatel Úřadu také v rámci svého vyjádření ze dne 31. 1. 2023, načež Úřad zadavatele vyzval, aby svá tvrzení obsažená v tomto vyjádření a v čl. 2.1 zadávací dokumentace ke všem šetřeným veřejným zakázkám precizoval a doložil. Úřad po zadavateli požadoval zejména doložení skutečnosti, že jednotlivé lodě pořizované v rámci šetřených veřejných zakázek byly určeny pro konkrétní posádky národní veslařské reprezentace České republiky a měly nahradit lodě stejného typu či značky, které dané konkrétní posádky používaly v období, jež pořízení lodí na základě šetřených veřejných zakázek předcházelo. Ve vztahu k některým lodím, jejichž pořízení bylo předmětem šetřených veřejných zakázek, zadavatel uvedenou skutečnost doložil, a to prostřednictvím vyjádření

trenérů posádek národní veslařské reprezentace České republiky, na základě jejichž požadavků byl předmět šetřených veřejných zakázek vymezen, přiložených k doplnění vyjádření zadavatele ze dne 5. 4. 2023. Ve vztahu k dalším pořizovaným lodím zadavatel předložil další argumenty, a to v doplněních svého vyjádření ze dne 15. 3. 2023 a 5. 4. 2023 ve spojení s vyjádřeními trenérů národní veslařské reprezentace České republiky přiloženými k doplnění vyjádření zadavatele ze dne 5. 4. 2023. Jednalo se zejména o tvrzení, že konkrétní typy pořizovaných veslařských lodí byly jednotlivými trenéry posádek národní veslařské reprezentace České republiky vybírány rovněž pomocí testování a měření rychlosti jednotlivých lodí či na základě kompatibility jednotlivých lodí s fyzickými parametry dané konkrétní posádky či se sportovní kategorií, pro kterou byla konkrétní loď určena, přičemž zadavatel také několikrát zdůraznil, že na vrcholných veslařských soutěžích, pro něž byly pořizované lodě určeny, jednotlivé národní posádky až na ojedinělé výjimky používají lodě značek Empacher a Filippi, a že výrobci lodí těchto značek také na rozdíl od výrobců ostatních veslařských lodí na těchto vrcholných veslařských soutěžích poskytují bezodkladný a ve většině případů též bezplatný servis, který může být pro dosažení dobrých sportovních výsledků mnohdy nezbytný.

52. K argumentaci zadavatele nutností nahradit lodě, které jednotlivé konkrétní posádky národní veslařské reprezentace České republiky používaly v období, jež pořízení lodí na základě šetřených veřejných zakázek předcházelo, loděmi stejného typu či stejné značky, aby nedošlo k zásahu do dlouhodobých návyků a zkušeností předmětných posádek a tím i k možnému negativnímu ovlivnění jejich sportovních výsledků, kontrolující osoby uvádí, že uvedenou argumentaci zadavatele považují za smysluplnou, relevantní a dostatečně odůvodňující použití odkazů na konkrétní výrobky s ohledem na specifický charakter předmětu šetřených veřejných zakázek, a to zejména ve vztahu k samotnému účelu realizace těchto veřejných zakázek. Pokud je cílem a účelem zadání veřejné zakázky zlepšení či alespoň udržení dosavadních sportovních výsledků národní veslařské reprezentace České republiky, je evidentní, že pokud by byly pořízeny veslařské lodě, na nichž by posádky národní veslařské reprezentace dosahovaly horších než dosavadních sportovních výsledků, účel dané veřejné zakázky by byl zcela zmařen, stejně jako finanční prostředky, které by byly na její realizaci vynaloženy.
53. Kontrolující osoby v této souvislosti konstatují, že předmět šetřených veřejných zakázek spočívající v pořízení veslařských lodí pro národní veslařskou reprezentaci České republiky lze nepochybně označit za vysoce specifický. Jedná se totiž o pořízení sportovního vybavení určeného pro sportovce účastníci se vrcholných sportovních soutěží, kde mohou o úspěchu či neúspěchu daného sportovce rozhodovat faktory, jež nelze zcela exaktně změřit či vyčíslit, přičemž takovým faktorem mohou být i zkušenosti daného sportovce se sportovním vybavením, na něž je tento sportovec dlouhodobě zvyklý a při jehož používání si vytvořil určité specifické návyky, které mohou hrát významnou roli ve zlepšení či udržení jeho sportovních výsledků, což je zcela jednoznačně hlavním smyslem a účelem použití předmětného sportovního vybavení. Je tedy zřejmé, že změna sportovního vybavení, s nímž je daný sportovec dlouhodobě „szitý“ a při jehož používání si vytvořil specifické návyky přispívající ke zlepšení či udržení úrovně jeho sportovních výkonů, může tyto návyky předmětného sportovce narušit a přispět tak naopak ke zhoršení jím dosahovaných výsledků. V takovém případě by pořízení nového sportovního vybavení a vynaložení souvisejících nákladů postrádalo smysl, neboť by příznivějších výsledků bylo dosaženo v situaci, kdy by k pořízení

nového vybavení vůbec nedošlo, a účel veřejné zakázky by tak byl naplněn, pokud by realizace dané veřejné zakázky vůbec nenastala.

54. Vztáhnou-li kontrolující osoby výše uvedené na šetřený případ, jeví se jako nepochybné, že aby bylo dosaženo účelu šetřených veřejných zakázek, nezbytně muselo dojít k pořízení lodí, v souvislosti s nimiž lze tvrdit, že svou samotnou podstatou nepřispějí ke snížení úrovně sportovních výkonů konkrétní posádky, pro kterou byly pořizovány, či posádek ve sportovní kategorii, pro niž byly určeny, což byly dle vyjádření zadavatele a trenérů posádek národní veslařské reprezentace České republiky lodě, na něž byly dané posádky zvyklé a s jejichž používáním měly spojené určité specifické návyky, jelikož stejný typ či značku lodě používaly v minulosti. Kontrolující osoby taktéž akceptují argumentaci zadavatele ve vztahu k výběru konkrétních lodí trenéry posádek národní veslařské reprezentace České republiky na základě testování a měření rychlosti jednotlivých lodí předmětnými posádkami a na základě kompatibility lodí s fyzickými parametry členů daných posádek, neboť se nepochybně rovněž jedná o faktory, které mohou ovlivnit úroveň sportovních výkonů jednotlivých posádek. Pokud by tyto faktory při pořízení lodí v rámci šetřených veřejných zakázek nebyly zohledněny, např. pokud by byly pořízeny lodě, které se svými parametry zcela nehodí pro posádku či posádky závodící ve sportovní kategorii, pro kterou byly dané lodě určeny, ve vztahu k fyzické konstituci jednotlivých členů předmětných posádek, případně lodě, na nichž při testování a měření rychlosti lodí dané posádky dosahovaly horších výkonů než na jiných, mohlo by dojít ke zhoršení sportovních výsledků posádek národní veslařské reprezentace České republiky a tím i ke zmaření samotného smyslu a účelu realizace šetřených veřejných zakázek.
55. Kontrolující osoby dále konstatují, že ze skutečností zjištěných v průběhu kontroly je zejména nutné zdůraznit, že relevantní trh s veslařskými loděmi určenými pro použití na vrcholných veslařských soutěžích je velmi úzký a hospodářská soutěž v jeho rámci probíhá prakticky výhradně mezi dodavatelem výrobků tří výrobců, konkrétně společností Bootswerft Empacher GmbH, která vyrábí veslařské lodě značky Empacher, společností Filippi Lido S.R.L., která vyrábí veslařské lodě značky Filippi, a společností Hudson Boat Works Inc., která vyrábí veslařské lodě značky Hudson, přičemž pouze společnosti Bootswerft Empacher GmbH a Filippi Lido S.R.L. poskytují servis svých lodí přímo na vrcholných veslařských soutěžích na základě smluvního vztahu s Mezinárodní veslařskou federací. Lodě značek Empacher, Filippi a Hudson jsou také jedinými loděmi, které Mezinárodní veslařská federace doporučuje zajistit jako náhradní lodě pořadatelům olympijských her. Tyto skutečnosti tvrzené a doložené zadavatelem kontrolující osoby rovněž považují za relevantní objektivní skutečnosti ve vztahu k odůvodnění vymezení předmětu šetřených veřejných zakázek prostřednictvím odkazu na konkrétní výrobky, neboť daným postupem zadavatele prakticky nemohlo dojít k omezení hospodářské soutěže vůči dodavatelům dodávajícím lodě jiných výrobců, jelikož je relevantní trh veslařských lodí určených pro použití na vrcholných veslařských soutěžích natolik úzký, že zahrnuje pouze výrobky výše zmíněných tří výrobců. Pokud by bylo přece jen možné dovodit, že postupem zadavatele k omezení hospodářské soutěže došlo, např. ve vztahu k dodavatelům dodávajícím veslařské lodě značky Hudson, lze toto omezení soutěže přesvědčivě odůvodnit nutností zajištění servisu pořizovaných lodí přímo na vrcholných veslařských soutěžích, kdy tento servis může být pro dosažení uspokojivých sportovních výsledků jednotlivých posádek zcela klíčový, což zadavatel doložil několika případy z minulosti, kdy posádkám národní veslařské reprezentace České republiky okamžitá oprava lodi umožnila

pokračování na olympijských hrách, z nichž by dané posádky jinak musely odstoupit. Lze tedy dovodit, že v případě použití jiných veslařských lodí než lodí značky Empacher či Filippi by absence možnosti využití okamžitého servisu lodí na vrcholných veslařských soutěžích mohla rovněž vést k významnému zhoršení sportovních výsledků posádek národní veslařské reprezentace České republiky a tím i ke zmaření smyslu a účelu šetřených veřejných zakázek a prostředků na ně vynaložených.

56. Kontrolující osoby tedy považují za zřejmé, že aby mohlo dojít k uspokojení oprávněných potřeb zadavatele a k naplnění účelu šetřených veřejných zakázek, musely být v rámci těchto veřejných zakázek pořízeny veslařské lodě značky Empacher či Filippi, neboť jejich výrobci jako jediní zajišťují servis svých lodí přímo na vrcholných veslařských soutěžích. Ve spojení zejména se skutečností, že pro dosažení účelu šetřených veřejných zakázek spočívajícího v udržení či zlepšení sportovních výsledků posádek národní veslařské reprezentace České republiky je nutné, aby pořízením nových lodí nebylo zasaženo do zkušeností a návyků jednotlivých posádek, a nutností zajištění servisu pořizovaných lodí přímo na vrcholných veslařských soutěžích, lze na základě uvedeného dovodit, že předmět šetřených veřejných zakázek je skutečně natolik specifický, že jeho vymezení prostřednictvím přímých odkazů na konkrétní výrobky je nutno považovat za akceptovatelné.
57. Kontrolující osoby tak v návaznosti na vše výše uvedené uzavírají, že se neprokázalo, že by se zadavatel vymezením předmětu šetřených veřejných zakázek prostřednictvím přímých odkazů na konkrétní výrobky od konkrétních výrobců dopustil porušení § 89 zákona, neboť použití odkazů bylo v daném případě v souladu s § 89 odst. 5 zákona odůvodněno specifickým předmětem šetřených veřejných zakázek, jelikož dodání jiných než poptávaných veslařských lodí by objektivně neuspokojilo oprávněné potřeby zadavatele.

Kontrolní zjištění:

S ohledem na výše uvedená zjištění kontrolující osoby na základě provedené kontroly konstatují, že zadavatel postupoval v souvislosti s šetřenými veřejnými zakázkami v souladu s ustanovením § 89 zákona, když stanovil technické podmínky předmětu šetřených veřejných zakázek prostřednictvím přímých odkazů na konkrétní typy výrobků od konkrétních výrobců, přičemž tento svůj postup odůvodnil specifickým předmětem šetřených veřejných zakázek, neboť v daném případě byly naplněny předpoklady pro využití výjimky ze zákazu stanovení technických podmínek prostřednictvím odkazu na konkrétní výrobky, která je uvedena v § 89 odst. 5 zákona, jelikož použití odkazu na konkrétní typy výrobků bylo v daném případě odůvodněno specifickým charakterem předmětu šetřených zakázek.

Poučení:

V souladu s § 13 kontrolního řádu může proti kontrolním zjištěním uvedeným v tomto protokolu o kontrole podat kontrolovaná osoba námitky k Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, Sekce veřejných zakázek, třída Kpt. Jaroše 1926/7, Černá Pole, 604 55 Brno, a to do 15 dnů ode dne doručení protokolu o kontrole. Námitky se podávají písemně, musí z nich být zřejmé, proti jakému kontrolnímu zjištění směřují, a musí obsahovat odůvodnění nesouhlasu s tímto kontrolním zjištěním.

Datum vyhotovení protokolu: V Brně dne 12. 6. 2023

Podpisy kontrolujících osob:

Mgr. Vojtěch Svoboda
zástupce vedoucí Oddělení veřejných zakázek 6
vedoucí kontrolní skupiny

Digitálně podepsal(a):
Mgr. Vojtěch Svoboda
Dne: 12.6.2023 11:03:03
Certifikát vydal PostSignum Qualified CA 4

Mgr. Anna Kocourková
referent Oddělení veřejných zakázek 6
kontrolující

Digitálně podepsal(a):
Mgr. Anna Kocourková
Dne: 12.6.2023 11:06:04
Certifikát vydal PostSignum Qualified CA 4

Obdrží:

Český veslařský svaz, Zátopkova 100/2, Břevnov, 169 00 Praha