



FELIX CONSTRUÇÕES
E PAVIMENTAÇÕES

AO ILUSTRÍSSIMO SENHOR PRESIDENTE DA COMISSÃO
PERMANENTE DE LICITAÇÕES DA PREFEITURA MUNICIPAL
DE CAICÓ, ESTADO DO RIO GRANDE DO NORTE

TOMADA DE PREÇOS Nº 004/2023
PROC. ADMIN. MC/RN Nº 2023.12.05.0138

FÉLIX CONSTRUÇÕES E PAVIMENTAÇÃO EIRELI, inscrita no Cadastro de Pessoas Jurídicas sob o nº 02.085.687/0001-30, com sede na Rua Manoel Francelino de Almeida, nº 63, bairro: Centro, Patu/RN, CEP: 59.770-000, por seu representante legal, Manoel Lindomar de Almeida Melo, inscrito no CPF/MF sob o nº 024.296.424-92, vem muito respeitosamente à ilustre presença de Vossa Excelência, interpor **RECURSO ADMINISTRATIVO**, com fundamento no art. 109, inciso I, alínea “b” da Lei nº 8.666/1993, em impugnação à decisão de julgamento das propostas na **TOMADA DE PREÇOS Nº 004/2023 - PROC. ADMIN. MC/RN Nº 2023.12.05.0138**, matéria publicada em 22/01/2024 no Diário Oficial dos Municípios do Estado do Rio Grande do Norte – FEMURN (Edição 3205), pelos argumentos fáticos e jurídicos que passa a expor para, ao final, requerer.

Felix construções e pavimentação EIRELI - CNPJ:
02.085.687/0001-30 - Rua Manoel Francelino de
Almeida 63, Centro, Patu-rn - cep: 59.770-000



FELIX CONSTRUÇÕES
E PAVIMENTAÇÕES

DA TEMPESTIVIDADE RECURSAL

A Lei nº 8.666/1993 dispõe que:

Art. 109. Dos atos da Administração decorrentes da aplicação desta Lei cabem:

I - recurso, no prazo de 5 (cinco) dias úteis a contar da intimação do ato ou da lavratura da ata, nos casos de:

a) habilitação ou inabilitação do licitante;

b) julgamento das propostas;

(...)

§ 2º O recurso previsto nas alíneas "a" e "**b**" do inciso I deste artigo terá efeito suspensivo, podendo a autoridade competente, motivadamente e presentes razões de interesse público, atribuir ao recurso interposto eficácia suspensiva aos demais recursos. (Grifo nosso)

Nesse contexto, em alusão ao caso tratado nesse recurso administrativo, a matéria publicada em 22/01/2024 no Diário Oficial dos Municípios do Estado do Rio Grande do Norte – FEMURN (Edição 3205), sendo que na presente data mostra-se a tempestividade da obstinação.

Assim, preliminarmente, requer o recebimento do presente Recurso Administrativo devendo ser atribuído o efeito suspensivo, na forma do art. 109, inciso I, alínea "b" e § 2º da Lei nº 8.666/1993, por ser o meio próprio e tempestivo.

DAS ALEGAÇÕES FÁTICAS

A recorrente é licitante participante na **TOMADA DE PREÇOS Nº 004/2023 - PROC. ADMIN. MC/RN Nº 2023.12.05.0138**, processo licitatório organizado pela Prefeitura Municipal de Caicó/RN.

Por ocasião do julgamento das propostas de preços, a Comissão Permanente de Licitação desclassificou a proposta da recorrente promovendo o respectivo julgamento da seguinte forma:



FELIX CONSTRUÇÕES
E PAVIMENTAÇÕES

**1 - PROPOSTA DA EMPRESA: FELIX CONSTRUÇÕES
E PAVIMENTAÇÃO LTDA**
CNPJ: 02.085.687/0001-30

A empresa acima qualificada apresentou "proposta de preço" com valor global de RS 380.305,69 (Trezentos e Oitenta mil, Trezentos e Cinco reais e Sessenta e Nove centavos), correspondendo a uma redução de 24,54% do valor total (preço básico) do projeto técnico de engenharia que compõe o presente edital.

A planilha de preços unitários e as composições analíticas encontram-se de acordo com a planilha orçamentária prevista no projeto de engenharia, apresentando quantidades iguais e preços iguais ou menores que os presentes no orçamento do processo licitatório.

O cronograma físico financeiro apresentado na proposta está compatível com os percentuais de desembolso previsto no projeto de engenharia.

O BDI calculado apresentado tem um percentual de **26,62%**. A composição do BDI, no que diz respeito ao percentual de ISS, encontra-se em desconformidade com o ISS exigido pela planilha orçamentária licitada que é de **3,50%** (Lei Tributária do Município de Caicó/RN). O valor do ISS utilizado pela empresa foi de **2,74%**. Este fato afeta diretamente nas composições de todos os preços da mão de obra e serviços além de desencadear a sonegação de impostos.

Os Encargos Sociais adotados estão de acordo com os que são recomendados para empresas optantes pelo Simples Nacional. Os percentuais dos encargos sociais adotados para colaboradores Horistas e Mensalistas são, respectivamente, **76,09%** e **40,04%**.

Tendo como pressuposto as inconsistências apresentadas e o descumprimento dos itens do Edital, opinamos pela **DECLASSIFICAÇÃO** da proposta da empresa **FELIX CONSTRUÇÕES E PAVIMENTAÇÃO LTDA**.

Ao final a empresa **FÉLIX CONSTRUÇÕES E PAVIMENTAÇÃO EIRELI**, inscrita no Cadastro de Pessoas Jurídicas sob o nº 02.085.687/0001-30, obteve a desclassificação da sua proposta de preços, mesmo apresentando a proposta mais vantajosa à administração pública municipal, sem qualquer diligência da Comissão Permanente de Licitações.

Assim sendo, por meio da presente obstinação, requer a abertura de diligência para apresentação da proposta de preços retificada, sem majoração de valor total do preço global, apenas com a retificação da composição do ISS, na forma determinada pela legislação tributária do município de Caicó/RN.

DOS FUNDAMENTOS JURÍDICOS

Como regra o Tribunal de Contas da União compreende possível permitir que a empresa ofertante da melhor proposta possa corrigir a planilha apresentada durante o certame. No entanto, essa possibilidade não pode resultar em aumento do valor total já registrado que serviu de parâmetro comparativo entre os participantes.

Felix construções e pavimentação EIRELI - CNPJ:
02.085.687/0001-30 - Rua Manoel Francelino de
Almeida 63, Centro, Patu - rn - cep: 59.770-000



FELIX CONSTRUÇÕES
E PAVIMENTAÇÕES

Vejam os a decisão do TCU no Acórdão 1.811/2014 nesse âmbito:

“Erro no preenchimento da planilha de formação de preço do licitante não constitui motivo suficiente para a desclassificação da proposta, **quando a planilha puder ser ajustada sem a necessidade de majoração do preço ofertado.** (Acórdão nº 1.811/2014-Plenário) (Grifo nosso)

Logo, a recorrente pode fazer as devidas correções sem que haja **majoração do preço ofertado.**

Recentemente, ao analisar hipótese semelhante, o TCU indicou ser **dever da administração a promoção de diligências para o saneamento de eventuais falhas na proposta e reafirmou a impossibilidade do licitante majorar o valor inicialmente proposto:**

“A existência de erros materiais ou omissões nas planilhas de custos e preços das licitantes não enseja a desclassificação antecipada das respectivas propostas, devendo a Administração contratante realizar diligências junto às licitantes para a devida correção das falhas, desde que não seja alterado o valor global proposto. (Acórdão nº 2.546/2015-Plenário).”

Conforme publicação, não foi realizado diligências pela Comissão Permanente de Licitação junto a licitante para poder realizar a correção sem que o valor global da proposta fosse alterado, a decisão da Comissão já foi pela desclassificação da proposta da empresa recorrente sem que fosse aberto prazo para diligência com a finalidade de adequação dos encargos de ISS na proposta apresentada. Tal decisão afronta o entendimento jurídico dos tribunais e cortes superiores.

A existência de apenas um erro material não deve ser motivo para desclassificação total de uma proposta de preços, especialmente em uma planilha de preços unitários e das composições analíticas em acordo com a planilha orçamentária prevista no projeto de engenharia, apresentando quantidades iguais e preços iguais ou menores que os presentes no orçamento do processo licitatório.



FELIX CONSTRUÇÕES
E PAVIMENTAÇÕES

Segundo a Lei nº 8.666/93 dispõe, em seu art. 3º, que um dos objetivos da licitação é “selecionar a proposta mais vantajosa para a Administração”. Conforme o edital “trata-se de licitação do tipo menor preço, adjudicação por valor global, conforme disposto no art. 45, §1º, inciso I da Lei nº 8.666/93”.

Salientamos que a própria planilha enviada pelo setor competente pode apresentar erros cometidos por quem elabora, ou seja, falhas humanas, portanto tal erro material não é suficiente para revogar o certame, razão pela qual também deve ser permitido sua correção com relação a planilha apresentada pela licitante ora recorrente. Erros irrelevantes podem ser cometidos e podem ser corrigidos a fim de não comprometer a lisura do processo e também para se chegue a melhor proposta ofertada.

A recorrente apresentou a melhor proposta, ofertou o menor preço global do certame, no montante de R\$ 380.305,69 (Trezentos e Oitenta mil, Trezentos e Cinco reais e Sessenta e Nove centavos), correspondendo a uma redução de 24,54% do valor total (preço básico) do projeto técnico de engenharia que compôs o presente edital.

Vale ressaltar que a licitação em questão é na modalidade Tomada de Preços, do tipo **menor preço, adjudicação por valor global**, o regime de execução do contrato será o de empreitada por **preço global**, ou seja, está perfeitamente claro que é pelo valor global ou valor final, sendo dada a liberdade da recorrente elaborar seus preços sem que seja estritamente iguais aos preços elaborados pela prefeitura, de modo que não ultrapasse o valor global estimado.

No caso dos autos do certame em análise, em tese, a composição do ISS na planilha apresentada não é ilegal, bem como não significa sonegação de imposto, uma vez que a alíquota contida na planilha é correspondente a empresas optantes pelo simples nacional, que é o caso da recorrente, sendo que os Encargos Sociais adotados estão de acordo com os que são recomendados para empresas optantes pelo Simples Nacional.

Ademais, observa-se que no referido contexto, há conflito da norma federal que prevê a alíquota referente ao ISS para empresas optantes pelo Simples Nacional, frente o Código Tributário do Município de Caicó/RN que é um valor maior, ressaltando que não há irregularidade passível de desclassificação da proposta da recorrente.



FELIX CONSTRUÇÕES
E PAVIMENTAÇÕES

Nesse sentido, aos órgãos e entidades subordinados À disciplina das instruções normativas editadas pelo MPOG, a IN nº 02/2008 dispõe expressamente, em seu art. 29-A, §2º, que *“erros no preenchimento da planilha não são motivo suficiente para desclassificação da proposta, quando a planilha puder ser ajustada sem a necessidade de majoração do preço ofertado, e desde que se comprove que este é suficiente para arca com todos os custos da contratação”*, no presente certame, a permissão de retificação de planilha ainda gera maior vantagem à Administração, sem, contudo, majorar o valor global.

Portanto, após todo o exposto, manter a decisão de desclassificação da proposta da licitante por parte da CPL, tornar-se-á excesso de formalismo, pois a mesma atendeu a todas exigências do edital e a todas as qualificações exigidas pela Lei nº 8.666/93. Portanto não há conflito de interesses que possam colocam em dúvida a lisura do certame, pois o sigilo das propostas esteve mantido durante todo trâmite do processo, não acarretando a diligência em majoração do valor ofertado.

Resumidamente, o formalismo moderado se relaciona a ponderação entre o princípio da eficiência e o da segurança jurídica, ostentando importante função no cumprimento dos objetivos descritos no art. 3º da lei de licitações: busca da proposta mais vantajosa a Administração, garantia da isonomia e a promoção do desenvolvimento nacional sustentável.

Nesse sentido, orienta o TCU no acórdão nº 357/2015-Planário:

“No curso de procedimentos licitatórios, a Administração Pública deve pautar-se pelo princípio do formalismo moderado, que prescreve a adoção de formas simples e suficientes para propiciar adequado grau de certeza, segurança e respeito aos direitos dos administrados, promovendo, assim, a prevalência do conteúdo sobre o formalismo extremo, respeitadas, ainda, as praxes essenciais à proteção das prerrogativas dos administrados”.

Como exemplo, esse raciocínio pode ser percebido nas seguintes decisões do Tribunal de Contas da União:



FELIX CONSTRUÇÕES
E PAVIMENTAÇÕES

“Rigor formal no exame das propostas dos licitantes não pode ser exagerado ou absoluto, sob pena de desclassificação de propostas mais vantajosas, devendo as simples omissões ou irregularidades na documentação ou na proposta, desde que irrelevantes e não causem prejuízos à Administração ou aos concorrentes, serem sanadas mediante diligências. (Acórdão nº 2302/2012-Plenário).”

Nesse sentido, observa-se que não há motivo para dar continuidade a desclassificação da proposta ofertada pela recorrente, pois a exigência pode ser cumprida sem causar prejuízo à Administração, bem como a manutenção da desclassificação fere o princípio da isonomia e da competitividade, em razão de retirar da disputa uma proposta que poderá ser mais vantajosa para a Administração Pública.

Por último, se mostra imperioso esclarecer, conforme decisão anexada, que o **entendimento de abertura de diligência para retificação de proposta de preços ofertada já foi adotada no âmbito da Prefeitura de Caicó/RN, especialmente nos autos da Tomada de Preços nº 011/2022 – Proc. Admin. MC/RN nº 2022.11.03.0064, sendo necessário invocar o princípio da segurança jurídica, a fim de garantir a aplicação do mesmo entendimento ao caso tratado pelo presente recurso administrativo.**

Ante ao exposto, resta demonstrada de forma cristalina os fundamentos que autorizam a abertura de diligência por parte da Comissão Permanente de Licitação, com fulcro no §3º, do art. 43, da Lei nº 8.666/93, objetivando a adequação do erro formal contido na planilha, mormente à alíquota de ISS, sem, contudo, alterar o valor global da proposta de preços, sobretudo pela vantajosidade da proposta para Administração Pública.

Por todas essas razões, entende-se respeitosamente que merece reforma a decisão que desclassificou a proposta de preços da recorrente, merecendo o acatamento dos fundamentos para determinação de abertura de diligência, na forma do que restou fundamentado acima.



FELIX CONSTRUÇÕES
E PAVIMENTAÇÕES

DOS REQUERIMENTOS FINAIS

Diante de todo o exposto, e para fins de atender integralmente aos objetivos do procedimento licitatório em epígrafe, a Recorrente requer a Vossa Excelência a revisão da r. decisão de julgamento das propostas na **TOMADA DE PREÇOS Nº 004/2023 - PROC. ADMIN. MC/RN Nº 2023.12.05.0138**, matéria publicada em 22/01/2024 no Diário Oficial dos Municípios do Estado do Rio Grande do Norte – FEMURN (Edição 3205), determinando a abertura de diligência por parte da Comissão Permanente de Licitação, com fulcro no §3º, do art. 43, da Lei nº 8.666/93, visando a retificação da planilha e classificando a proposta ofertada pela **FÉLIX CONSTRUÇÕES E PAVIMENTAÇÃO EIRELI**, inscrita no Cadastro de Pessoas Jurídicas sob o nº 02.085.687/0001-30, promovendo o julgamento de sua proposta juntamente com a da outra licitante, especialmente por ser considerada a proposta mais vantajosa e em razão de que a diligência não gera prejuízo à administração pública, bem como não acarreta modificação do valor final da proposta de preços.

Nestes termos,
Pede e espera o deferimento.

Patu/RN, 23 de janeiro de 2024.

Manoel Lindomar de Almeida Melo

Sócio proprietário

CPF: 024.296.424-92

RG: 01719629 SSP/RN

ESTADO DO RIO GRANDE DO NORTE
PREFEITURA MUNICIPAL DE CAICÓ

COMISSÃO PERMANENTE DE LICITAÇÃO
DECISÃO DE JULGAMENTO DOS RECURSOS ADMINISTRATIVOS -
TOMADA DE PREÇOS Nº 011/2022 – PROC. ADMIN. MC/RN Nº
2022.11.03.0064

DECISÃO DE JULGAMENTO DOS RECURSOS ADMINISTRATIVOS

Trata-se de Recurso Administrativo interposto pela empresa **WB EMPREENDIMENTOS, SERVIÇOS E COMÉRCIO EIRELI-ME (CNPJ nº 28.240.229/0001-12)**, em impugnação à Decisão do Julgamento das Propostas de Preços, nos autos da TOMADA DE PREÇOS Nº 011/2022 – PROC. LIC. MC/RN Nº 2022.11.03.0064, visando a **CONTRATAÇÃO DE EMPRESA ESPECIALIZADA EM ENGENHARIA DESTINADA A CONSTRUÇÃO DA QUADRA ESCOLAR COBERTA RAIMUNDO GUERRA E VESTIÁRIO PADRÃO FNDE, MODELO 2, NO MUNICÍPIO DE CAICÓ/RN, EM CONFORMIDADE COM O TERMO DE COMPROMISSO DE EMENDAS Nº 202201727-1.**

O inteiro teor do referido Recurso Administrativo esteve disponível para consulta no site da Prefeitura Municipal de Caicó/RN no seguinte link: <https://caico.rn.gov.br/licitacaolista.php?id=1303>, não havendo protocolo de contrarrazões.

Ato contínuo, após expirado o prazo para o oferecimento de contrarrazões e sendo certificado pela CPL o seu decurso, os autos foram remetidos a Engenharia da Prefeitura Municipal de Caicó/RN, bem como a Procuradoria Geral do Município, respectivamente, para análise e emissão de Parecer.

É o que importa aduzir.

Instado a se manifestar, o Setor de Engenharia opinou pelo acatamento do recurso administrativo da recorrente, fundamentado no Acórdão nº 1.811/2014 – Plenário do TCU, Acórdão nº 2.546/2015 – Plenário do TCU e Acórdão 2.302/2012 – Plenário do TCU.

Por sua vez, a Procuradoria Geral do Município de Caicó/RN passou a análise dos aspectos jurídicos dos Recursos Administrativos, esclarecendo o seguinte:

“Parecer Jurídico**Interessado: Comissão Permanente de Licitação****Assunto: Recurso Administrativo em Licitação - Tomada de Preços nº 011/2022****EMENTA: DIREITO ADMINISTRATIVO. TOMADA DE PREÇOS. RECURSO ADMINISTRATIVO EM PROCESSO LICITATÓRIO. ANÁLISE JURÍDICA DAS RAZÕES RECURSAIS. CONSTRUÇÃO DE QUADRA COBERTA. PLANILHA ORÇAMENTÁRIA. DILIGÊNCIA. DEVER. CONFIRMAÇÃO DE DOCUMENTAÇÃO. RECURSO. PARCIALMENTE. DEFERIDO.****I – DA TEMPESTIVIDADE DOS RECURSOS**

Oportuno mencionar que foi aberta a sessão de julgamento das propostas de preços em 19 de dezembro de 2022. Remetido ao Setor de Engenharia, em 05 de janeiro de 2023, foram analisadas as referidas propostas de preços e expedido o Parecer Técnico da lavra da Sra. Ana Sulamita Bezerra da Silva - Engenheira Civil, classificando tão somente a empresa WSC -

EMPREENHIMENTOS E CONSTRUÇÕES LTDA, CNPJ nº 03.231.417/0001-53.

Oportunizado as intenções de recursos, o qual foi no momento adequado apresentado as razões recursais da empresa WB EMPREENHIMENTOS, SERVIÇOS E COMÉRCIO EIRELI, CNPJ nº 28.240.229/0001-12.

Instada novamente, em sede de reconsideração do recurso, pugnou o Setor de Engenharia em ratificar os termos da apreciação anteriormente emanada, considerando as recorrentes desclassificadas, no seguinte sentido: **“opinamos pelo acatamento do Recurso Administrativo impetrado pela licitante...”**

Todavia, em que pese a abertura de prazo recursal, percebo de imediato que não houve sequer uma decisão por parte da Comissão Permanente de Licitação, o que não impede, entretanto, de apreciar os recursos e contrarrazões apresentados, visto que há elementos necessários para aferição, no entanto, não exime a CPL de cancelar ou não o entendimento desta Procuradoria Jurídica.

II – DA RESPONSABILIDADE DO PARECERISTA.

O parágrafo único do artigo 38 da Lei 8.666/1993, com redação dada pela Lei 8.883/1994, afirma que as minutas “de editais de licitação, bem como as dos contratos, acordos, convênios ou ajustes devem ser previamente examinadas e aprovadas por assessoria jurídica da Administração”. Esse é um dos casos em que, por disposição legal, é necessário que o advogado público se manifeste, a fim de que o ato administrativo a ser produzido — no caso, procedimento licitatório — tenha validade. Assim, qual seria a responsabilidade do advogado público que após vistos no procedimento caso, em posterior procedimento de controle, administrativo ou judicial, fosse constatado ter a licitação provocado dano ao erário? Até o julgamento do Mandado de Segurança 24.631-6, a resposta legal, doutrinária e jurisprudencial para essa pergunta era relativamente pacífica: por seus atos profissionais, o advogado público é imune, podendo ser responsabilizado somente em caso de erro inescusável, dolo ou má-fé.

No voto condutor do acórdão, o relator, o ministro Carlos Velloso, entendeu que o parecer emitido por procurador ou advogado de órgão da administração pública não é ato administrativo. É, sim, uma opinião emitida pelo operador do Direito, opinião técnico-jurídica que orientou o administrador na tomada da decisão, na prática do ato administrativo. Trata-se, assim, de opinião não vinculante, a qual o administrador não estava adstrito, não podendo o advogado público ser responsabilizado solidariamente com este. Foi fundamento para a decisão o artigo 2º, parágrafo 3º do Estatuto da OAB, vejamos:

Segundo dispõe a Lei Federal n.º 8.906/1994:

Art. 2.º O advogado é indispensável à administração da justiça.
(...)

§ 3.º No exercício da profissão, o advogado é inviolável por seus atos e manifestações, nos limites desta lei.
(...)

Art. 32. O advogado é responsável pelos atos que, no exercício profissional, praticar com dolo ou culpa.

Parágrafo único. Em caso de lide temerária, o advogado será solidariamente responsável com seu cliente, desde que coligado com este para lesar a parte contrária, o que será apurado em ação própria.

Citemos a jurisprudência do TCE/MT acerca da matéria:

Responsabilidade. Advogado público. Parecer jurídico sobre minutas de editais de licitação e contratos. Hipóteses de não responsabilização.

Os pareceres jurídicos emitidos sobre minutas de editais de licitação e contratos administrativos – art. 38, parágrafo único, Lei n.º 8.666/93 – têm natureza obrigatória, não havendo que se falar em responsabilização do parecerista quando o ato está devidamente fundamentado e se defende tese jurídica aceitável, com amparo em lição doutrinária ou jurisprudencial, bem como não reste comprovado culpa grave ou dolo do advogado público ou inexistência de nexos causal entre o parecer emitido e eventual dano causado ao erário.

(Contas Anuais de Gestão. Relator: Conselheiro Sérgio Ricardo. Acórdão n.º 3.046/2015-TP. Julgado em 04/08/2015. Publicado no DOC/TCE-MT em 27/08/2015)

III - RELATÓRIO.

A empresa WB EMPREENDIMENTOS, SERVIÇOS E COMÉRCIO EIRELI, CNPJ n.º 28.240.229/0001-12 apresentou recurso contra o ato da Comissão Permanente de Licitação que inabilitou, nos seguintes termos:

A empresa acima qualificada apresentou “proposta de preço” com valor global de **R\$ 1.104.440,66** (Um milhão, Cento e Quatro mil, Quatrocentos e Quarenta reais e Sessenta e Seis centavos), correspondendo a uma redução de **12,05%** do valor total (preço básico) do projeto técnico de engenharia que compôs o presente edital.

A planilha de preços unitários (sintética) encontra-se em desacordo com a planilha orçamentária prevista no projeto de engenharia, uma vez que a quantidade apresentada em um item é **menor** que a presente no orçamento do processo licitatório, a saber:

Item 6.1.1 - COMPOSIÇÃO 90843.

Além disso a unidade do item 7.9 não corresponde com a presente no orçamento do processo licitatório.

A planilha de composições analíticas encontra-se de acordo com a planilha orçamentária prevista no projeto de engenharia, apresentando coeficientes iguais e preços iguais ou menores que os presentes no orçamento do processo licitatório.

O **cronograma físico financeiro** apresentado na proposta está compatível com os percentuais de desembolso previsto no projeto de engenharia.

O **BDI** calculado apresentado tem um percentual de **30,53%**. Sendo a empresa **optante** pelo **Simple Nacional**, a composição do BDI encontra-se em conformidade com os valores aceitos para empresas optantes pelo Simple Nacional. Os Encargos Sociais adotados também estão de acordo com os que são recomendados para empresas optantes pelo Simple Nacional. Os percentuais dos encargos sociais adotados para colaboradores Horistas e Mensalistas foram, respectivamente, **76,08%** e **40,06%**.

Tendo como pressuposto as inconsistências apresentadas e os itens do edital que foram **DESCUMPRIDOS**, opinamos pela **DECLASSIFICAÇÃO** da proposta da empresa **WB EMPREENDIMENTOS, SERVIÇOS E COMÉRCIO EIRELI – ME**.

A empresa apresentou Recurso Administrativo, nos seguintes termos:

“Como regra, o Tribunal de Contas da União compreende possível permitir que a empresa ofertante da melhor proposta possa corrigir a planilha apresentada durante o certame. No entanto, essa possibilidade não pode resultar em aumento do valor total já registrado que serviu de parâmetro comparativo entre os participantes.

Vejamos decisão do TCU no Acórdão 1.811/2014 nesse âmbito: Erro no preenchimento da planilha de formação de preço do licitante não constitui motivo suficiente para a desclassificação da proposta, **quando a planilha puder ser ajustada sem a necessidade de majoração do preço ofertado**”.

(...)

“Recentemente, ao analisar hipótese semelhante, o TCU indicou ser dever da Administração a promoção de diligências para saneamento de eventuais falhas na proposta e reafirmou a impossibilidade de o licitante majorar inicialmente proposto: A existência de erros materiais ou omissões nas planilhas de custos e preços das licitantes não enseja a desclassificação antecipada das respectivas propostas, devendo a Administração contratantes realizar diligências junto às licitantes para a devida correção das falhas, desde que não seja alterado o valor global proposto. (Acórdão 2.546/2015 - Plenário).”

(...)

“Resumidamente, o formalismo moderado se relaciona a ponderação entre o princípio da eficiência e o da segurança jurídica, ostentando importante função no cumprimento dos objetivos descritos no art. 3º da lei de licitações: busca da proposta mais vantajosa para a Administração, garantia da isonomia e promoção do desenvolvimento nacional sustentável”.

IV – DA REVISÃO DOS ATOS ADMINISTRATIVOS – AUTOTUTELA

Os atos jurídicos se configuram como eventos relacionados à vontade de uma pessoa. Significa que o ato jurídico é uma ocorrência materializada no mundo físico como emanção da vontade de um sujeito. Nesses casos, é relevante para o Direito não apenas a ocorrência externa, física. Aliás, é muito mais importante para o Direito a vontade interna do sujeito, a qual consiste no real fundamento da produção de efeitos jurídicos. Na clássica lição de Enneccerus, Kipp e Wolff, tem extrema importância, lógica e histórica, o tema de o ato jurídico requerer “além da declaração, uma vontade interna (vontade de negócio) congruente com esta declaração (ou seja, dirigida aos efeitos que se qualificam de efeitos desejados)”.

Ocorre também que a Administração Pública, no exercício cotidiano de suas funções, está autorizada a anular ou revogar seus próprios atos, quando tais atos são contrários à lei ou aos interesses públicos.

Segundo Odete Medauar, em virtude do princípio da autotutela administrativa, “a Administração deve zelar pela legalidade de seus atos e condutas e pela adequação dos mesmos ao interesse público. Se a Administração verificar que atos e medidas contêm ilegalidades, poderá anulá-los por si própria; se concluir no sentido da inoportunidade e inconveniência, poderá revogá-los” (Medauar, 2008, p. 130).

· Não estou aqui a dizer que os atos foram eivados de ilegalidade, de modo inverso, este parecerista é consciente que os atos foram revestidos, salvo melhor juízo, de extrema legalidade. A Comissão Permanente de Licitação pode, salvo melhor juízo, a qualquer momento rever seus atos, inclusive de ofício, contudo, ressalto que se trata de um ato discricionário, ressalvado os casos de ilegalidade, o que deve aplicar a Súmula 473/STF e Súmula 633/STJ.

O Setor de Engenharia, ao fazer nova análise dos documentos apresentados, identificou atos que podem trazer um excesso em suas atitudes e que podem prejudicar a ampla concorrência da licitação. Nesse sentido, foi o posicionamento do parecerista, o Sr. José Aroldo Queiroga de Moraes: “...**opinamos pelo acatamento do Recurso Administrativo impetrado pela licitante...**”. De forma cristalina, o parecerista entendeu a necessidade de revisão dos atos, desde que a CPL entenda a possibilidade de diligenciar para sanar a planilha apresentada e desde que não implique em majoração da própria planilha.

Em suma, portanto, a autotutela é tida como uma emanção do princípio da legalidade e, como tal, impõe à Administração Pública o dever, e não a mera prerrogativa, de zelar pela regularidade de sua atuação (dever de vigilância), ainda que para tanto não tenha sido provocada.

O procedimento licitatório, da mesma forma, está sujeito a autotutela, podendo ser revogado ou anulado. E no artigo 49 da Lei Federal nº 8.666/93 que este princípio se confirma na licitação:

Art. 49 - A autoridade competente para aprovação do procedimento somente poderá revogar licitação por razões de interesse público decorrente de fato superveniente devidamente comprovado, pertinente e suficiente para justificar tal conduta, devendo anulá-la por ilegalidade, de ofício ou por provocação de terceiros, mediante parecer escrito e devidamente fundamentado.

V. FUNDAMENTAÇÃO

Preliminarmente, cumpre esclarecer que a Administração, por intermédio da Comissão Permanente de Licitação, deve procurar sempre o fim público, respeitando todos os princípios basilares da licitação e dos atos administrativos, mormente os da isonomia, impessoalidade, moralidade e transparência.

O Mestre e Doutor em Direito MARÇAL JUSTEM FILHO, em sua obra Comentários à Lei de Licitações e Contratos Administrativos – 13ª edição, pagina 5161, ensina:

“O Edital é elemento fundamental do procedimento licitatório. Ele é que fixa as condições de realização da licitação, determina o seu objeto, discrimina as garantias e os deveres de ambas as partes, regulando todo o certame público. (RMS Nº 10.847/MA, 2ª T, rel. Min. Laurita Vaz, j. em 27.11.2001, DJ. De 18.02.2002 – Jurisprudência do STJ).

Sobre o que concerne à conceituação de licitação, José Roberto Dromi fala que a mesma é o procedimento administrativo pelo qual um ente público, no exercício da função administrativa, abre a todos os interessados, que se sujeitem às condições fixadas no instrumento convocatório, a possibilidade de formularem propostas dentre as quais selecionará e aceitará a mais conveniente para celebração do contrato.

O doutrinador Hely Lopes complementa o raciocínio acerca da licitação dizendo que:

Como procedimento, desenvolve-se através de uma sucessão ordenada de atos vinculantes para a Administração e para os licitantes, o que propicia igual oportunidade a todos os interessados e atua como fator de eficiência e moralidade nos negócios administrativos. Tem como pressuposto a competição.

A finalidade da licitação deve ser sempre atender o interesse público, buscar a proposta mais vantajosa, como dito acima, deve haver igualdade de condições, bem como os demais princípios resguardados pela constituição.

Quanto a contrariedade da empresa recorrente, temos que, num primeiro momento, observar que o direito é formado por um sistema no qual não podemos interpretar uma lei puramente sua letra, sob pena de frustrar, no caso concreto, a proposta mais vantajosa e, sem pormenorizar, o desapego ao formalismo exegético.

No entanto, para observarmos o desapego ao formalismo temos que introduzir os conceitos de erro formal e erro material.

O **erro formal** não invalida ou vicia o documento. Ele se estabelece quando for possível identificar a que se refere e validar o ato, pela circunstância e contexto, independentemente do equívoco. **Caso um documento seja produzido de forma distinta da exigida**, mas os objetivos ou finalidades pretendidas foram alcançadas, é possível torná-lo válido. **Um exemplo de erro formal é nos casos de licitação apresentada em formato manuscrito**, quando deveria ser impresso ou datilografado. Ou seja, o conteúdo exigido pelo edital foi

respeitado, apesar do modelo de apresentação incorreto. Outros exemplos de **erro formal são detectados na ausência da numeração de páginas na licitação**, informações organizadas fora de ordem, equívoco na identificação do envelope sanado antes de sua abertura, etc.

Já o erro material é caracterizado por sua **fácil identificação**, isto é, perceptível no primeiro instante de sua visualização. Assim, a constatação do equívoco **não necessita de uma complexa análise ou da interpretação de doutrinas, conceitos ou estudos; é percebido por qualquer um**. É um erro manifesto, notório, indiscutível, mas que não deve viciar a licitação. **Um claro exemplo de erro material é a falha no cálculo do valor da proposta da licitação, seja pela soma, seja multiplicação executada incorretamente**. Outro caso comum é a imprecisão de uma data informada no documento ou contrato. Portanto, **o erro material necessita de um rápido reparo**, uma vez que destaca a inexatidão, isto é, reflete um acontecimento que, claramente, não ocorreu.

A proposta de preços expedida pela recorrente, num primeiro momento pode ser interpretada como erro material, considerando o entendimento do setor de Engenharia.

Todavia, não é de forma alguma objetivo desta Administração Municipal alijar licitantes, pelo contrário, todos os procedimentos visam garantir os princípios basilares da licitação pública, tais como a isonomia, competitividade, legalidade e eficiência.

Tal dispositivo objetiva garantir igualdade de condições entre os licitantes e, especialmente, **garantir que as exigências do edital não restrinjam o número de participantes de uma licitação. Na verdade, sendo maior o número de licitantes, na maioria das vezes, é maior a chance de a Administração Pública fazer o negócio mais vantajoso para si**.

Quanto ao maior número de possíveis participantes, no processo licitatório, trago a bailo o entendimento do nobre DIOGO DE FIGUEIREDO MOREIRA NETO, ao comentar o princípio da competitividade, que:

"A finalidade de identificar o administrado que ofereça a proposta mais vantajosa é, na verdade, a legítima, pois é a que atende aos interesses da sociedade, que deverá arcar com os ônus e, por isso, deverá auferir o máximo de vantagens. A competição se estabelece para favorecer a sociedade, detentora de interesses primários e não o administrador público, que tem interesse derivado". (Princípios da Licitação. Boletim de Licitações e Contratos nº 9.995, São Paulo: NDJ, 1995, pág. 436).

A Lei de Licitações (Lei nº 8.666/93), em seu parágrafo único do artigo 4º, exige formalidade no procedimento licitatório. Contudo, a formalidade a que se refere à norma não tem o intuito de afastar a participação de quem quer que seja. Na verdade, deve-se atentar para o princípio do formalismo moderado. O fim buscado pela Lei, no que concerne ao aspecto formal foi muito bem lecionado por Marçal Justen Filho quando afirma que **"o formalismo do procedimento licitatório encontra conteúdo na seleção da proposta mais vantajosa"**. (grifamos)

O Direito deve ser visto de forma sistêmica, logo, evitando conceitos exegéticos e que levavam a interpretações desarrazoadas e frustradores de participação de certames licitatórios.

É cediça a torrencial jurisprudência contra os famigerados formalismos constantes dos editais de licitação, vejamos:

LICITAÇÃO – EDITAL – APEGO A FORMALISMO IRRELEVANTES – DESNECESSIDADE. Conquanto sejam as formalidades exigidas na licitação meios necessários para

obtenção do bem comum, para garantia da igualdade de todos e para que os critérios de legalidade e impessoalidade sejam observados, não se justifica o apego ao formalismo quanto a elemento irrelevante, incapaz de comprometer o processo licitatório não implica perda do objeto do mandado de segurança impetrado por licitante, antes de esgotado o prazo decadencial, se o que se pretende anular é o ato de declaração da vencedora, sob o fundamento de preterição de formalidades exigidas no respectivo edital, não se cogitando dos efeitos da contratação (TA-MG – Ac. Unân. Da 5ª Cam. Civ. Julg. Ap. 239.272-5 – Rel. Juiz Lopes de Albuquerque).

Ademais, é cristalino que a Administração tem de ter cautela com o excesso de formalismo ao analisar quaisquer documentos, a fim de que não deturpe a finalidade precípua da licitação, que é a Supremacia do Interesse Público e a busca da proposta mais vantajosa. Nesse sentido, acrescenta mais uma vez o professor Marçal Justen ensina:

Portanto, quando se analisa a Proposta apresentada na licitação, existe a atividade de exame de aceitabilidade, que não se confunde com o exame da vantajosidade propriamente dita. O julgamento da aceitabilidade consiste na verificação da presença dos requisitos exigidos em lei e pelo edital para a existência e a validade da proposta. **O julgamento da vantajosidade propriamente dita é produzido pela avaliação da proposta em vista dos parâmetros objetivos previstos no edital.** (JUSTEN FILHO, Marçal. Comentários ao RDC. Dialética. São Paulo: 2013). (grifos nossos)

Nessa corrente, o Tribunal de Justiça do Estado do Espírito Santo tem firmado entendimento que não se pode exagerar no formalismo quando do operacionamento das licitações, pois o que a Administração visa é o baixo custo na compra, in verbis:

Na licitação pública, o formalismo indevido (desnecessário e inadequado) não pode impedir a proposta mais vantajosa, quando for inteiramente desimportante para a configuração do ato. (2º Câmara Cível do TJES. Ag nº 24099157943. Relato Des. Samuel Meira Brasil Júnior).

Não bastando tudo isso, esta Administração encontra-se vinculada a atuar consoante a Ponderação entre os Princípios, pois se de um lado há a Vinculação ao Instrumento Convocatório doutro há a Razoabilidade, a Proporcionalidade, a Supremacia do Interesse Público e tantos outros. Assim, esse é o entendimento do TCU, leia-se:

"essa cláusula deve ser interpretada à luz dos princípios da razoabilidade e da proporcionalidade, em conjunto com." os outros dispositivos do instrumento convocatório e com a Lei n. 8.666/1993". Acórdão nº 2767/2011- Plenário, TC-025.560/2011-5, rel. Min.-Subst. Marcos Bemquerer Costa, 19.10.2011.

Assim, vejo que a CPL poderá reformar seu entendimento, mas estritamente nos termos do Parecer Técnico, considerando o entendimento exposto pelo Setor de Engenharia que afirma poder haver a possibilidade de diligências e a ratificação da proposta, mas desde que não haja majoração dos valores já ofertados.

A finalidade de cada licitação é a meta a ser alcançada pela Administração Pública, realçando-se a preponderância da eficiência e da eficácia sobre a burocracia dos atos administrativos. À Comissão compete, pois, ter a máxima cautela para não exceder o formal de que se reveste cada edital de licitação. Na verdade, o pedido formal do edital não visa a afastar licitante; muito menos quando cumprida a exigência formulada.

É certo que a Administração se encontra vinculada ao edital de licitação (Lei nº 8.666/93, art. 41). Porém, não menos certo é que referida regra deve ser interpretada "*cum grano salis*" para

que exigências absurdas, ainda que contidas no edital, sejam afastadas e desconsideradas pela Administração Pública.

Neste viés deve-se esclarecer que não há vedação legal aos meios utilizados pela Administração para perseguir sua finalidade maior, qual seja: o atendimento das necessidades da Administração de forma eficiente e eficaz, entretanto sem afastar a legalidade, a razoabilidade e a probidade em seus atos. Assim, este Procurador, salvo melhor juízo, abalou seu entendimento sem perder de vista a necessidade de harmonizar o princípio da vinculação ao instrumento convocatório e o cariz formalista de que se reveste o processo licitatório com a finalidade precípua da licitação, qual seja, selecionar a proposta mais vantajosa para o interesse público.

V. OPINIÃO FINAL.

Diante dos fatos e fundamentos apresentados no corpo da presente manifestação, orienta esta Procuradoria, nos termos do Parecer Técnico, da lavra do Sr. José Aroldo Queiroga de Moraes - Engenheiro Civil para **dar provimento ao recurso da empresa WB EMPREENDIMENTOS, SERVIÇOS E COMÉRCIO EIRELI**, CNPJ nº 28.240.229/0001-12, desde que haja diligência, nos termos do § 3º, do art. 43, da Lei nº 8.666/93 e a ratificação da planilha de preços apresentada.

Por fim, vale ressaltar que o presente parecer tem caráter meramente opinativo, não vinculando a autoridade competente a seguir a opinião ora exarada. É o parecer, salvo melhor juízo.

Caicó, RN, em 15 de fevereiro de 2023.

Alex Sandro Dantas de Medeiros
Procurador Municipal
Mat. nº 1.5766"

DA DECISÃO

De acordo com os Pareceres do Setor de Engenharia e da Procuradoria Geral do Município, assim como considerando a documentação acostada ao presente processo licitatório, a Comissão Permanente de Licitação **acolhe os fundamentos apresentados pela empresa WB EMPREENDIMENTOS, SERVIÇOS E COMÉRCIO EIRELI-ME (CNPJ nº 28.240.229/0001-12), conhecendo o recurso interposto para, no mérito, conceder-lhe parcial provimento.**

Nesse sentido, **determina-se a abertura do prazo de 05 (cinco) dias úteis, a ser contados na forma do art. 110 da Lei nº 8.666/93, para diligência administrativa nos termos do que preceitua o § 3º, do art. 43, da Lei nº 8.666/93, conforme entendimento uníssono do Setor de Engenharia e da Procuradoria Geral do Município, com a finalidade de recorrer retificar a proposta de preços, sanando os erros formais contidos, desde que não seja alterada o valor global da proposta, restando condicionado o integral provimento recursal ao cumprimento da diligência supra determinada.**

Submeto o presente processo à autoridade superior para que profira sua decisão.

Esta decisão será publicada no Diário Oficial dos Municípios do Estado do Rio Grande do Norte – FEMURN.

Caicó/ RN, 17 de fevereiro de 2023.

WASHINGTON RODRIGO SOUTO DE MEDEIROS
Presidente da CPL

Publicado por:
Washington Rodrigo Souto de Medeiros
Código Identificador:C0F4AF05

Matéria publicada no Diário Oficial dos Municípios do Estado do Rio Grande do Norte no dia 20/02/2023. Edição 2975
A verificação de autenticidade da matéria pode ser feita informando o código identificador no site:
<https://www.diariomunicipal.com.br/femurn/>

ESTADO DO RIO GRANDE DO NORTE
PREFEITURA MUNICIPAL DE CAICÓ

COMISSÃO PERMANENTE DE LICITAÇÃO
TOMADA DE PREÇOS Nº 011/2022 – PROC. ADMIN. MC/RN Nº
2022.11.03.0064 - DECISÃO DO PREFEITO

**TOMADA DE PREÇOS Nº 011/2022 – PROC. ADMIN.
MC/RN Nº 2022.11.03.0064**

OBJETO: CONTRATAÇÃO DE EMPRESA ESPECIALIZADA EM ENGENHARIA DESTINADA A CONSTRUÇÃO DA QUADRA ESCOLAR COBERTA RAIMUNDO GUERRA E VESTIÁRIO PADRÃO FNDE, MODELO 2, NO MUNICÍPIO DE CAICÓ/RN, EM CONFORMIDADE COM O TERMO DE COMPROMISSO DE EMENDAS Nº 202201727-1.

DECISÃO

O PREFEITO MUNICIPAL, no uso de suas atribuições legais, em conformidade com o disposto no art. 109, § 4º, da Lei nº 8.666/93;

CONSIDERANDO as alegações apresentada no Recurso Administrativo interposto pela empresa WB EMPREENDIMENTOS, SERVIÇOS E COMÉRCIO EIRELI-ME (CNPJ nº 28.240.229/0001-12);

CONSIDERANDO o posicionamento adotado pela Comissão Permanente de Licitação no Julgamento do Recurso Administrativo na Tomada de Preços nº 011/2022;

CONSIDERANDO os fatos circunstanciados pela CPL;

DECIDE:

Ratificar a decisão tomada pela Comissão Permanente de Licitação, com a finalidade de **acolhe os fundamentos apresentados pela empresa WB EMPREENDIMENTOS, SERVIÇOS E COMÉRCIO EIRELI-ME (CNPJ nº 28.240.229/0001-12), conhecendo o recurso interposto para, no mérito, conceder-lhe parcial provimento.** Nesse sentido, determina-se a abertura do prazo de **05 (cinco) dias úteis**, a ser contados na forma do art. 110 da Lei nº 8.666/93, para diligência administrativa nos termos do que preceitua o § 3º, do art. 43, da Lei nº 8.666/93, conforme entendimento uníssono do Setor de Engenharia e da Procuradoria Geral do Município, com a finalidade da recorrente retificar a proposta de preços, sanando os erros formais contidos, desde que não seja alterada o valor global da proposta, restando condicionado o integral provimento recursal ao cumprimento da diligência supra determinada.

Publique-se a presente Decisão no Diário Oficial dos Municípios do Estado do Rio Grande do Norte – FEMURN.

Caicó/RN, 17 de fevereiro de 2023.

JUDAS TADEU ALVES DOS SANTOS

Prefeito Municipal

Publicado por:

Washington Rodrigo Souto de Medeiros

Código Identificador:EFC093AB

Materia publicada no Diário Oficial dos Municípios do Estado do Rio Grande do Norte no dia 20/02/2023. Edição 2975
A verificação de autenticidade da matéria pode ser feita informando o código identificador no site:
<https://www.diariomunicipal.com.br/femurn/>