

PARECER JURIDICO Nº 01/2021

ASSUNTO: Aquisição de óleo motor (SHELL 15W40), óleo do eixo diferencial (80W90), filtro combustível separador, filtro sedimentador, filtro lubrificante, filtro ar interno e externo, filtro hidráulico, mão de obra especializada, para realizara a revisão de 500 horas trabalhadas, conforme exigido pela fábrica, para o Rolo Compactador XCMG XS 123 BR ano: 2020.

SOLICITANTE: Secretaria Municipal de Transportes e Obras de Tunápolis - SC

ASPECTOS PRELIMINARES DO CASO EM APREÇO

A pedido do Secretário Municipal de Transportes e Obras do município de Tunápolis, em face de justificativa apresentada, passamos a analisar as razões de fato e de direito que cercam a solicitação de compra de óleo, filtro e mão de obra de Empresa especializada na prestação de serviços para realizar a revisão de 500 horas trabalhadas do Rolo Compactador XCMG XS 123 BR, ano 2020, com espeque no art. 24, II da Lei Federal nº 8.666/93, com a nova redação dada pelo Decreto n. 9.412 de 18 de junho de 2018.

Referida contratação se mostra necessária no sentido de manter a garantia oferecida pela fábrica, visto não seja esta realizada da forma determinada pela fabricante, automaticamente o ente municipal estaria sendo submetido a relevantes perdas antes garantidas a este.

Ademais se mostra de plena importância, manter sempre em excelente estado de conservação os maquinários públicos, submetendo os mesmos a regulares e constantes revisões, quer por garantia de fábrica, quer por necessidade de uso, atendendo assim os requisitos necessários para o bom gerenciamento da coisa pública.

Diante de tais considerações o gerenciamento de ações que visam o controle e a segurança dos bens públicos municipais se faz dever da administração pública, devendo esta para tanto observar a mais justa e correta forma para contratação de mão de obra, aquisição de peças e insumos, levando-se em

consideração os princípios que regem a administração pública municipal, aliado a qualidade de atendimento.

Certo é, a despeito de qualquer discussão técnico-jurídica que se possa travar a respeito das razões de fato que suscitaram o pedido de compra de óleo, filtro e contratação de mão de obra em apreço, que não se pode negar que ela caracteriza uma situação perfeitamente enquadrada no melhor e mais aperfeiçoado entendimento legal, que torna possível, numa primeira análise, a dispensa de licitação com espeque art. 24, XVII da Lei Federal 8.666/93.

Destarte, passa-se a analisar os aspectos jurídicos legais que cingem o caso em epígrafe.

DA FUNDAMENTAÇÃO LEGAL

O legislador pátrio entendeu, conforme disposto no art. 37, XXI, da Constituição Federal de 1988 que, ressalvados os casos especificados na legislação, as obras, serviços, compras e alienações serão contratados mediante processo de licitação pública que assegure igualdade de condições a todos os concorrentes, com cláusulas que estabeleçam obrigações de pagamento, mantidas as condições efetivas da proposta, nos termos da lei, o qual somente permitirá as exigências de qualificação técnica e econômica indispensáveis à garantia do cumprimento das obrigações.

Como se vê, inteligentemente o Legislador ressalvou as hipóteses em que o processo licitatório, por diversas razões poderia não se mostrar viável.

A dispensa de licitação é exceção à regra da obrigatoriedade de licitação, contida no art. 37, XXI da Constituição Federal, que também indicou a possibilidade de afastamento da licitação em certas situações autorizadas pela lei.

Vejamos:

“Art. 37. (...) XXI - ressalvados os casos especificados na legislação, as obras, serviços, compras e alienações serão contratados mediante processo de licitação pública que assegure igualdade de condições a todos os concorrentes, com cláusulas que estabeleçam obrigações de pagamento, mantidas as condições efetivas da proposta, nos termos da lei, o qual somente permitirá as exigências de qualificação técnica e econômica indispensáveis à garantia do cumprimento das obrigações”.
(grifamos).

Com base na ressalva à regra da licitação contida no dispositivo constitucional supracitado a Lei nº 8.666/1993 trouxe, em seu art. 24, a descrição de diversos casos onde a licitação poderia ser dispensada, verificando-se no seu inciso XVII a seguinte redação:

“XVII - para a aquisição de componentes ou peças de origem nacional ou estrangeira, necessários à manutenção de equipamentos durante o período de garantia técnica, junto ao fornecedor original desses equipamentos, quando tal condição de exclusividade for indispensável para a vigência da garantia”; (Incluído pela Lei nº 8.883, de 1994).
(grifamos).

Eis, pois, o dispositivo legal autorizador da contratação direta, com dispensa de licitação, sempre que o bem adquirido pela administração pública se encontre em período de garantia técnica.

A hipótese legal desta dispensa se caracteriza sempre e quando a Administração Pública adquirir bens com garantia técnica, cuja vigência da garantia depende da manutenção programada ou revisão cíclica dos equipamentos do bem ou produto, como condição indispensável para sua validade.

E nisso, sempre quando for necessária a aquisição de componentes ou peças apontadas na Revisão ou Manutenção programada do bem ou produto, daremos azo a possibilidade da dispensa. Alinhado claro ao fato de que, deve haver condição de exclusividade indispensável observada no prestador do serviço.

O doutrinador Petrônio Braz analisando o tema, dispôs assim importantes considerações:

A dispensa pressupõe, nesse caso, a existência de cláusula contratual anterior, que subordine a garantia ao fornecimento de peças originais. Justifica-se a dispensa pela ausência de potencialidade de benefício em decorrência da licitação. Nada impede, contudo, que a Administração, havendo interesse público justificado, renuncie à garantia, libertando-se da cláusula vinculante, promovendo licitação para a aquisição de componentes ou peças de reposição. Se a manutenção da garantia for de interesse real da Administração e os preços dos componentes de reposição forem superiores aos do mercado, a assessoria jurídica deve ser consultada e, necessariamente, indicará o caminho jurídico a ser seguido.

Observando tais ponderações, ao caso talhado, trata-se de aquisição de Rolo Compactador XCMG XS 123 BR, ano 2020 que possui uma única concessionária que atende a região.

Tendo a referida máquina sido adquirida nova, a mesma possui Garantia de Fábrica, aqui denominada Garantia Técnica. Em tal caso, a revisão

programada da máquina se não realizada segundo as especificações da Concessionária pode acarretar em perda da Garantia.

Geralmente, não importa em benefícios para Administração e nem para os Particulares a renúncia da garantia, já que todos eventuais problemas no decorrer dos anos acobertados, não dados causa por mau uso, má-fé e dolo dos usuários, são cobertos pela Fabricante.

Diante disso, a doutrina traz a hipótese de somente no caso dos preços forem superiores aos praticados, poder-se cogitar na renúncia da Garantia.

Verificando detidamente os autos, notamos que a quantia nos parece dentro dos padrões de mercado, porém, não incumbe ao departamento jurídico essa análise e sim a Comissão Permanente de Licitação, que deve averiguar dentre outras coisas os prazos, condições e modos do termo contratual e natureza das peças que devem ser trocadas.

Outrossim, complementa-se que nas situações invocadas de dispensa do inciso III e seguintes do art. 24 da Lei 8.666/93, obrigatoriamente alguns elementos devem constar no processo licitatório de dispensa, sendo eles:

Art. 26. As dispensas previstas nos §§ 2º e 4º do art. 17 e no inciso III e seguintes do art. 24, as situações de inexigibilidade referidas no art. 25, necessariamente justificadas, e o retardamento previsto no final do parágrafo único do art. 8º desta Lei deverão ser comunicados, dentro de 3 (três) dias, à autoridade superior, para ratificação e publicação na imprensa oficial, no prazo de 5 (cinco) dias, como condição para a eficácia dos atos. (Redação dada pela Lei nº 11.107, de 2005)

Parágrafo único. O processo de dispensa, de inexigibilidade ou de retardamento, previsto neste artigo, será instruído, no que couber, com os seguintes elementos:

I - caracterização da situação emergencial ou calamitosa que justifique a dispensa, quando for o caso;

II - razão da escolha do fornecedor ou executante;

III - justificativa do preço.

IV - documento de aprovação dos projetos de pesquisa aos quais os bens serão alocados. (Incluído pela Lei nº 9,648, de 1998)

Das Razões De Escolha Do Fornecedor

As razões que levaram a escolha do fornecedor se mostram pela necessidade de contratação direta com a concessionária, visto a manutenção da garantia de fábrica, ocasião em que a mesma restaria perdida em não sendo este o procedimento adotado pelo ente federado.

Do Preço

O preço da referida aquisição se mostra compatível com as tabelas praticadas pela fabricante.

Ademais, em observância ao do art. 26 da Lei 8.666/93, temos a questão dos prazos de 03 (três) dias para Comunicação a Autoridade Superior e prazo de 05 (cinco) dias para Ratificação e Publicação na Imprensa Oficial.

Dessa feita e diante do exposto, ponderando pela prova de regularidade fiscal como requisito básico para Contratar com o Poder Público, bem como a completa desnecessidade de mover procedimento licitatório que comportaria ainda em maior ônus a Administração, observando o inteiro teor deste parecer, nosso posicionamento é favorável a Dispensa prevista desde que atendidos todos requisitos aqui mencionados.

Salvo melhor juízo e análise, é como entendemos.

Tunápolis em 05 de janeiro de 2020.

FLÁVIO MARCOS LAZAROTTO
OAB/SC 31.520
Assessor Jurídico

**Ao Senhor
MARINO FREY
Prefeito Municipal
Tunápolis – SC**

Ato Formal Interno

ADRIANO GASSEN, brasileiro, Secretário de Transportes e Obras, inscrito no CPF sob o n. 030.531.389-48, no exercício da função de seu cargo, vem a presença de Vossa Senhoria, expor e solicitar o quanto segue:

Senhor Prefeito, mostra-se necessária a Aquisição de óleo motor (SHELL 15W40), óleo do eixo diferencial (80W90), filtro combustível separador, filtro sedimentador, filtro lubrificante, filtro ar interno e externo, filtro hidráulico, mão de obra especializada, para realizara a revisão de 500 horas trabalhadas, conforme exigido pela fábrica, para o Rolo Compactador XCMG XS 123 BR ano: 2020.

Assim sendo, mostra-se conveniente a contratação da aquisição acima apresentada de maneira a cumprir com os requisitos impostos pela empresa fabricante para continuidade da garantia oferecida a máquina.

Requer seja analisada a possibilidade de dispensa de Licitação ou ainda a inexigibilidade aplicada ao caso.

Assim, diante da necessidade, requer digne-se Vossa senhoria em autorizar a contratação de referidos serviços de forma a observar o melhor entendimento legal, submetendo a presente aos demais setores competentes.

Nestes termos, espera acatamento.

Tunápolis, 04 de janeiro de 2021.

ADRIANO GASSEN
Secretário de Transportes e Obras

COMUNICAÇÃO INTERNA

Do: Gabinete do Prefeito

Para: Assessoria Jurídica

Senhor Assessor Jurídico

Tendo em vista a necessidade de Aquisição de óleo motor (SHELL 15W40), óleo do eixo diferencial (80W90), filtro combustível separador, filtro sedimentador, filtro lubrificante, filtro ar interno e externo, filtro hidráulico, mão de obra especializada, para realizara a revisão de 500 horas trabalhadas, conforme exigido pela fábrica, para o Rolo Compactador XCMG XS 123 BR ano: 2020, da forma apresentada pelo Secretário da Agricultura e Meio Ambiente, ocasião em que, o município busca respeitar devidamente o princípio legal.

Diante da necessidade constatada pelo responsável, mostra imprescindível a aquisição da forma apresentada.

Assim submeto a documentação em anexo (Orçamentos, previsão orçamentária) para análise e parecer acerca da modalidade de Licitação a ser adotada no presente caso.

Atenciosamente,

Tunápolis, 04 de janeiro de 2021

MARINO FREY

Prefeito Municipal

COMUNICAÇÃO INTERNA

Da: Secretaria de Transportes e Obras

Para: Departamento Contabilidade

Com o presente, solicito de Vossa Senhoria os bons préstimos no sentido de nos fornecer informações quanto a disponibilidade de recursos orçamentários na Secretaria Municipal de Transportes e Obras e os respectivos códigos para aquisição de óleo motor (SHELL 15W40), óleo do eixo diferencial (80W90), filtro combustível separador, filtro sedimentador, filtro lubrificante, filtro ar interno e externo, filtro hidráulico, mão de obra especializada, para realizara a revisão de 500 horas trabalhadas, conforme exigido pela fábrica, para o Rolo Compactador XCMG XS 123 BR ano: 2020.

Atenciosamente,

Tunápolis, 04 de janeiro de 2021

ADRIANO GASSEN

Secretário de Transportes e Obras

COMUNICAÇÃO INTERNA

Do: Prefeito Municipal

Para: Setor de Licitações

Com o presente, solicito de Vossa Senhoria os bons préstimos no sentido de realizar Processo Licitatório de Dispensa de Licitação com fulcro no artigo 24, inc. XVII da Lei n. 8.666/93, para aquisição de óleo motor (SHELL 15W40), óleo do eixo diferencial (80W90), filtro combustível separador, filtro sedimentador, filtro lubrificante, filtro ar interno e externo, filtro hidráulico, mão de obra especializada, para realizara a revisão de 500 horas trabalhadas, conforme exigido pela fábrica, para o Rolo Compactador XCMG XS 123 BR ano: 2020.

Atenciosamente,

Tunápolis, 05 de janeiro de 2021.

MARINO FREY

Prefeito Municipal

COMUNICAÇÃO INTERNA

Da: Assessoria Jurídica Municipal

Para: Gabinete do Prefeito Municipal

Senhor Prefeito.

Em atenção a solicitação recebida deste gabinete para expedição de parecer jurídico para aquisição de óleo motor (SHELL 15W40), óleo do eixo diferencial (80W90), filtro combustível separador, filtro sedimentador, filtro lubrificante, filtro ar interno e externo, filtro hidráulico, mão de obra especializada, para realizara a revisão de 500 horas trabalhadas, conforme exigido pela fábrica, para o Rolo Compactador XCMG XS 123 BR ano: 2020, informamos que segue em anexo nossas considerações.

Informamos ainda que somos de parecer favorável pela dispenda de licitação da forma melhor fundamentada no parecer que segue em anexo.

Respeitosamente.

Tunápolis, 05 de janeiro de 2021

FLÁVIO MARCOS LAZAROTTO

OAB/SC 31.520

Assessor Jurídico