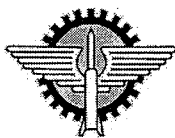


Minuta Municipal de Parnamirim/RN
Fl. nº 355
-51470



PREFEITURA DE PARNAMIRIM
PROCURADORIA GERAL DO MUNICÍPIO
AV. CASTOR VIEIRA REGIS, 500 - CENTRO ADMINISTRATIVO AGNELO ALVES
1º ANDAR- CEP 59.140-670, COHABINAL -PARNAMIRIM/RN
TELEFONE (84)3645-9937 / (84) 3645-9203 E-MAIL: procuradoria@parnamirim.rn.gov.br

Protocolo: 20202820530

Origem: SESAD

Assunto: Parecer acerca da legalidade do Processo Licitatório de Pregão Eletrônico cujo objeto aquisição de Pistola de Ar comprimido e seladora para uso exclusivo da central de material e esterilização do HMDA, Hospital Márcio Marinho e Unidade de Pronto Atendimento Maria Nazaré , por meio de Registro de Preços e a destinação de cotas para ME e EPP , conforme condições, quantidades e especificações constantes do Termo de Referência - Anexo da Minuta do Edital e do Contrato.

PARECER JURÍDICO

I – RELATÓRIO

Trata o presente processo de procedimento licitatório, instaurado na modalidade Pregão Eletrônico encaminhada a PROGE, nos termos do art. 9 da Lei 10520/2002 e art. 38, parágrafo único da Lei 8.666/93, na qual requer análise jurídica da legalidade do Processo de Licitação em epígrafe do tipo de menor preço por lote, modo de disputa aberta, conforme condições e especificações constantes do Termo de Referência - Anexo I do edital.

Foram apresentados ao processo o ato requerimento e demanda do Município de Parnamirim através da Secretária de Saúde, termo de referência, autuação do presente processo, ato de designação do pregoeiro, encaminhamento ao setor de cotação de preço, a dotação orçamentaria bem como minuta do instrumento convocatório para tal desiderato, instruído de edital de licitação, especificações do objeto, modelo de proposta de preços, termo de referência, modelo de todas as declarações exigidas em lei e requeridas no Edital, declaração de habilitação e declaração de cumprimento dos requisitos legais, bem como a minuta do edital constando a previsão do lote 4 exclusivo para Microempresa e Empresa de Pequeno Porte, a minuta da ata de registro de preços e a minuta do contrato.

Preeitura Municipal de Patamirim/RS
Fl. nº 356
-5447

Observa-se que o julgamento foi Menor Preço por lote, tendo como parâmetro orçamentos realizados em várias empresas do ramo. Importante destacar que é de responsabilidade da secretaria, toda e qualquer responsabilidade sobre os preços informados, não competindo a PROGE, avaliar a procedência e regularidade dos valores apresentados pelas empresas que realizaram as cotações e já encontra-se encerrada com as empresas vencedoras no certame.

Neste contexto deve ser analisando o processo licitatório como todo inclusivo a destinação das cotas da ME e EPP.

É o breve relatório.

II. FUNDAMENTAÇÃO

O objeto da licitação tem por escopo o Pregão Eletrônico de preços para contratação do objeto citado no introito, de acordo com as especificações e quantitativos estabelecidos no edital e seus anexos, especialmente no termo de referência.

A licitação na modalidade de Pregão Eletrônico destina-se à aquisição de bens e serviços comuns, nele não há limites de valor estimado da contratação, sendo licitação de Menor Preço por Item ou lote, além de concentrar todos os atos em uma única sessão, conjugando propostas escritas e os lances durante a sessão, e, por fim, mas não menos importante, possibilita a negociação entre o pregoeiro e o proponente que ofertou o menor preço, o que torna o procedimento muito célere e econômico para o município.

A Lei nº 10.520/02 instituiu, no âmbito da União, Estados, Distrito Federal e Municípios a modalidade de licitação denominada Pregão, para aquisição de bens e serviços comuns. Diferentemente da Lei de Licitações, onde a eleição da modalidade de licitação cabível, a rigor, opera-se por meio da análise do valor estimado para a contratação, o pregão, nos termos do que dispõe o Caput do artigo primeiro, da Lei nº 10.520/02, destina-se à aquisição de bens e serviços comuns, qualquer que seja o valor estimado para a contratação.

O § único do art. 1º da Lei Federal nº. 10.520, de 17 de julho de 2002, assim preleciona:

Art. 1º - Para aquisição de bens e serviços comuns, poderá ser adotada a licitação na modalidade de pregão, que será regida



por esta Lei. Consideram-se bens e serviços comuns, para os fins e efeitos deste artigo, aqueles cujos padrões de desempenho e qualidade possam ser objetivamente definidos pelo edital, por meio de especificações usuais no mercado.

Portanto, a modalidade pregão eletrônico poderá ser utilizada para a contratação do objeto ora mencionado.

O art. 38, § único da Lei Federal nº. 8.666, de 21 de junho de 1993, assim preleciona

(...) § único: 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. (Redação dada pela Lei nº. 8.883, de 1994).

Sobre o julgamento das propostas pelo menor preço, impende destacar previsão legal do artigo 4º, X da Lei 10.520/2002:

Art. 4º. A fase externa do pregão será iniciada com a convocação dos interessados e observará as seguintes regras:
X - para julgamento e classificação das propostas, será adotado o critério de menor preço, observados os prazos máximos para fornecimento, as especificações técnicas e parâmetros mínimos de desempenho e qualidade definidos no edital.

No que tange o julgamento pelo Tipo Menor Preço por Item/lote, imperioso mencionar Súmula 247 do TCU, que acabou por pacificar a necessidade de seu uso, *ipsis verbis*:

Súmula 247. É obrigatória a admissão da adjudicação por item e não por preço global, nos editais das licitações para a contratação de obras, serviços, compras e alienações, cujo objeto seja divisível, desde que não haja prejuízo para o conjunto ou complexo ou perda de economia de escala, tendo em vista o objetivo de propiciar a ampla participação de licitantes que, embora não dispondo de capacidade para a execução, fornecimento ou aquisição da totalidade do objeto, possam fazê-lo com relação a itens ou

unidades autônomas, devendo as exigências de habilitação adequar-se a essa divisibilidade. (grifo nosso).

Assim, temos que o certame poderá ser formalizado sob a modalidade já referida, PREGÃO ELETRÔNICO, do tipo MENOR PREÇO POR LOTES possibilitando assim uma maior participação das licitantes interessadas, devendo-se tomar como parâmetro a minuta de instrumento convocatório acostado ao processo.

Quanto a análise legal, temos que o presente processo consta também a minuta do edital indicando as exigências constantes do art. 40 da Lei 8.666/93 c/c art. 4º da Lei 10.520/2002, bem como a documentação que os interessados deverão apresentar para serem considerados habilitados. Verificando o edital, pode-se observar que o mesmo seguiu todas as cautelas recomendadas pela Lei 10.520/2002, com aplicação subsidiária da Lei 8.666/93, como:

- I - Definição do objeto de forma clara e sucinta;
- II - Local a ser retirado o edital;
- III - Local, data e horário para abertura da sessão;
- IV - Condições para participação;
- V - Critérios para julgamento;
- VI - Condições de pagamento;
- VII - Prazo e condições para assinatura do contrato;
- VIII - Sanções para o caso de inadimplemento; IX - Especificações e peculiaridades da licitação.

Cumpre-se destacar que consta-se do edital do item 2.1 que poderão participar, exclusivamente, microempresas e empresa de pequeno porte , conforme art. 64 da lei municipal nº 2036 23/06/2020. Portanto deve ser objeto de apreciação pela PROGE em relação as cotas da ME e EPP,.

Dentro dos quadros da Lei 8.666/93, o ato convocatório pode fixar requisitos que condicionem a participação de um licitante em potencial. Cada certame licitatório possui um objeto específico e persegue um determinado interesse de natureza coletiva. Isso justifica certas restrições e exigências para se atingir com

plenitude o interesse coletivo sob a responsabilidade da Administração. Assim, para atingir a finalidade pública, o edital pode prever limitações, porém, jamais poderá extrapolar os limites da Lei 8.666/93 ou suas leis correlatas, a exemplo da Lei Complementar nº 123/06 e Lei Complementar nº 147/14.

A previsão do item 3.4 do edital insurgiu-se a a observância ao disposto no art. 48, inciso I, da Lei Complementar nº 123/2006 (alterada pela Lei Complementar Federal nº 147/2014), o qual estabelece:

Art. 48. Para o cumprimento do disposto no art. 47 desta Lei Complementar, a administração pública:

I - **deverá** realizar processo licitatório destinado **exclusivamente à participação de microempresas e empresas de pequeno porte** nos itens de contratação **cujo valor seja de até R\$ 80.000,00** (oitenta mil reais); [Grifou-se].

Importante destacar que a partir da publicação da Lei Complementar nº 147/2014, determinou-se que as licitações de até R\$ 80.000,00 **deveriam** (e não mais poderiam, como constava na redação anterior) ser destinadas exclusivamente à participação das microempresas e empresas de pequeno porte. Nos termos da nova norma, somente pode ser possibilitada a participação de outras empresas nos casos previstos no art. 49 da Lei Complementar nº 123/06, *in verbis*:

Art. 49. Não se aplica o disposto nos arts. 47 e 48 desta Lei Complementar quando:

I - (revogado pela LC 147/14)

II - **não houver um mínimo de 3 (três) fornecedores competitivos enquadrados como microempresas ou empresas de pequeno porte sediados local ou regionalmente e capazes de cumprir as exigências estabelecidas no instrumento convocatório;**

III - **o tratamento diferenciado e simplificado para as microempresas e empresas de pequeno porte não for vantajoso para a administração pública ou representar prejuízo ao conjunto ou complexo do objeto a ser contratado;**

IV - a licitação for dispensável ou inexigível, nos termos dos arts. 24 e 25 da Lei nº 8.666, de 21 de junho de 1993, excetuando-se as dispensas tratadas pelos incisos I e II do art. 24 da mesma Lei, nas quais a compra deverá ser feita preferencialmente de microempresas e empresas de pequeno porte, aplicando-se o disposto no inciso I do art. 48. (Redação dada pela Lei Complementar nº 147, de 2014). [Grifou-se].

Do exame da LC nº 123/2006, extrai-se que o tratamento diferenciado outorgado às microempresas e empresas de pequeno porte (art. 48, I) não será aplicado, dentre outras hipóteses (art. 49): i) quando não houver um mínimo de 3 fornecedores enquadrados nessa categoria, sediados local ou regionalmente, capazes de cumprir as exigências estabelecidas no instrumento convocatório; ii) quando o tratamento diferenciado e simplificado não for vantajoso para a administração pública ou representar prejuízo ao conjunto ou complexo do objeto a ser contratado.

Quanto à omissão prevista na Lei Complementar nº 123/06 – a qual não definia os termos “local” e “regionalmente” –, cabe apontar que a referida norma, em seu art. 47, parágrafo único, estabeleceu que enquanto não houvesse legislação específica sobre a matéria (estadual, municipal ou regulamento de cada órgão) deveria ser aplicada a regra federal.

No Município de Parnamirim foi elaborada a legislação específica a lei municipal nº 2036/2020 que institui o tratamento diferenciado e favorecido as Microempresa e Empresa de Pequeno Porte do âmbito municipal.

Segundo a legislação vigente são pressupostos cumulativos constante do edital para destinação de cotas para ME e EPP de até 25%(R\$ 80.000,00 oitenta mil reais); deve haver um mínimo de 3 (três) fornecedores competitivos enquadrados como microempresas ou empresas de pequeno porte sediados local ou regionalmente; deve ser vantajoso para a administração pública e não representar prejuízo ao conjunto ou complexo do objeto a ser contratado.

Na licitação em análise (Pregão Eletrônico), observa-se que houve mais de tres empresas apresentam e consta informações sobre certidões simplificadas da Junta Comercial comprovando a qualidade de microempresa ou empresa de pequeno porte.

Diante de todo esse contexto, percebe-se que a deflagração de licitação prevendo a participação de cotas de até 25% para micro e pequenas empresas (deve que existissem pelo menos três licitantes capazes e interessadas em disputar o certame) e representa condição mais vantajosa para a Administração, visto que não prejudicaria a ampla competitividade e não contraria a regra do art. 3º, § 1º, inciso I da Lei nº 8.666/93.

Processo Municipal de Licitação
Fl. nº 361
51470

Logo, no caso em apreço, a previsão da destinação para ME e EPP, verifica-se a não ocorrência da exceção prevista no inciso III do art. 49 da LC nº 123/2006, segundo o qual não se aplica a licitação exclusiva quando não for vantajoso para a administração pública ou representar prejuízo ao conjunto ou complexo do objeto a ser contratado. Portanto, observa-se que a destinação do item do edital 3.4 corresponde mais vantajoso para a administração pública municipal.

Examinada a minuta referida e encartada nos presentes autos, devidamente rubricadas, entendemos que guardam regularidade com o disposto na Lei nº 10.520/02 e subsidiariamente a Lei Federal nº 8.666/93, da Lei Complementar nº 123/06 e Lei Complementar nº 147/14, bem como a lei municipal nº 2036/2020, visto que presentes as cláusulas essenciais, sem quaisquer condições que possam tipificar preferências ou discriminações. Não detectando nenhuma irregularidade ou contrariedade à legislação pertinente, pelo que exaro aprovação ao referido edital, para competente publicação e trâmite do processo licitatório.

Considerando que até então o procedimento não apresenta irregularidades que possam macular o certame e que a minuta do edital segue os preceitos legais que regem a matéria, opino pelo prosseguimento do processo licitatório em seus ulteriores atos.

A regulamentação dos contratos administrativos encontrase prevista no artigo 54 e seguintes da Lei n.º 8.666/93, tendo o art. 55, da referida norma, previsto quais são as cláusulas que necessariamente deverão estar consignadas nos chamados contratos administrativos, sendo as seguintes:

- I - o objeto e seus elementos característicos;
- II - o regime de execução ou a forma de fornecimento;
- III - o preço e as condições de pagamento, os critérios, data-base e periodicidade do reajustamento de preços, os critérios de atualização monetária entre a data do adimplemento das obrigações e a do efetivo pagamento;
- IV - os prazos de início de etapas de execução, de conclusão, de entrega, de observação e de recebimento definitivo, conforme o caso; V - o crédito pelo qual correrá a despesa,



com a indicação da classificação funcional programática e da categoria econômica;

V-o crédito pelo qual correrá a despesa, com a indicação da classificação funcional programática e da categoria econômica;

VI - as garantias oferecidas para assegurar sua plena execução, quando exigidas;

VII - Os direitos e as responsabilidades das partes, as penalidades cabíveis e os valores das multas;

VIII - os casos de rescisão;

IX - o reconhecimento dos direitos da Administração, em caso de rescisão administrativa prevista no art. 77 desta Lei;

X - as condições de importação, a data e a taxa de câmbio para conversão, quando for o caso;

XI - a vinculação ao edital de licitação ou ao termo que a dispensou ou a inexigiu, ao convite e à proposta do licitante vencedor;

XII - a legislação aplicável à execução do contrato e especialmente aos casos omissos;

XIII - a obrigação do contratado de manter, durante toda a execução do contrato, em compatibilidade com as obrigações por ele assumidas, todas as condições de habilitação e qualificação exigidas na licitação.

A minuta do contrato, por sua vez, segue todas as cautelas recomendadas pela legislação vigente.

Conforme podemos verificar, pela análise dos documentos que compõe os presentes autos, a Comissão de Licitação obedeceu, in casu, aos princípios da supremacia do interesse público, eficiência, economicidade, razoabilidade, isonomia, legalidade e ao princípio da vinculação ao instrumento convocatório.

III. CONCLUSÃO

Desse modo obedecidas as demais regras contidas na Lei Federal nº. 8.666, de 21 de junho de 1993 e na Lei nº. 10.520/2002, entende-se que a Administração Pública Consulente poderá adotar a modalidade de Licitação Pregão Eletrônico,



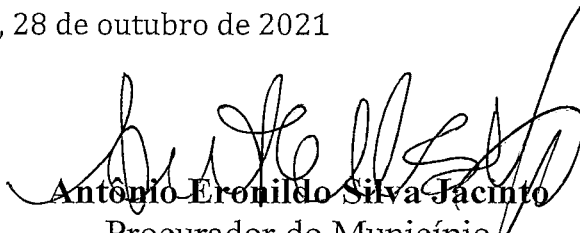
encontrando-se o atos praticados em consonância com os dispositivos da Lei Federal, supra citada, razão pela qual se encontra dentro na legalidade e neste sentido pela **REGULARIDADE** do procedimento, até o presente momento.

Por derradeiro, cumpre salientar que a Procuradoria emite parecer sob o prisma estritamente jurídico, não lhe competindo adentrar a conveniência e à oportunidade dos atos praticados no âmbito da Administração, nem analisar aspectos de natureza eminentemente técnico-administrativa, além disso, este parecer é de caráter meramente opinativo.

Desta forma, ressalvado o caráter opinativo desta alçada jurídica, e com o inarredável respeito ao entendimento diverso, este é o entendimento.

É o parecer, salvo melhor juízo.

Parnamirim/RN, 28 de outubro de 2021


Antônio Eronildo Silva Jacinto
Procurador do Município
OAB/RN 11526 Mat. 39985