

Parecer Jurídico

À Comissão Permanente de Licitação
Município de Chapadinha
Processo Administrativo nº 01.01.0284.2021
Interessado(a): Secretaria de Saúde.
Origem: Comissão Permanente de Licitação do Município

EMENTA: Dispensa de Licitação. Lei 14.133/2021.

Relatório

Trata-se de solicitação de parecer jurídico, encaminhada a esta Assessoria, nos termos do art. 38, parágrafo único da Lei 8.666/93, na qual requer análise jurídica da legalidade de processo que visa a contratação de empresa fornecedora de bens por meio do procedimento de dispensa de licitação, nos termos do art. 75, II da Lei nº 14.133/21.

O processo em comento tem como objeto a contratação de empresa para aquisição de prótese transfemural endoesquelética com joelho em titânico e pé articulado de interesse da Sec. Municipal de Saúde de Chapadinha/MA.

Junto ao pedido de parecer, foi encaminhado o pedido para a contratação do serviço/termo de referência, as cotações de preços realizadas pelas empresas e o mapa de apuração de preço. É importante destacar que os valores informados nos orçamentos realizados pela secretaria, são de sua inteira responsabilidade, não competindo a esta assessoria, avaliar a procedência e a regularidade dos valores apresentados pelas empresas que realizaram as cotações.

É o necessário a relatar. Em seguida, exara-se o opinativo.

Análise Jurídica

Preliminarmente, cumpre esclarecer que a presente manifestação limitar-se-á à dúvida estritamente jurídica "in abstracto", ora proposta e, aos aspectos jurídicos da matéria, abstendo-se quanto aos aspectos técnicos, administrativos, econômico financeiros e quanto à outras questões não ventiladas ou que exijam o exercício de conveniência e discricionariedade da Administração.

A emissão deste parecer não agrava, sob o mérito administrativo, tendo em vista que é relativo à área jurídica, não adentrando à competência técnica da Administração, em atendimento à recomendação da Consultoria-Geral da União, por meio das Boas Práticas Consultivas - BCP nº 07, qual seja:

"O Órgão Consultivo não deve emitir manifestações conclusivas sobre temas não jurídicos, tais como os técnicos, administrativos ou de conveniência ou oportunidade, sem prejuízo da possibilidade de emitir opinião ou fazer recomendações sobre tais questões, apontando tratar-se de juízo discricionário, se aplicável, e, caso adentre em questão jurídica que possa ter reflexo significativo em aspecto técnico deve apontar e esclarecer qual a situação jurídica em tela que autoriza sua manifestação naquele ponto."

Portanto, passa-se à análise dos aspectos relacionados às orientações jurídicas ora perquiridas.

A contratação ora pretendida, na hipótese de dispensa de licitação, é perfeitamente possível, eis que encontra fundamento factual e legal. Inclusive, é autorizada pela própria Constituição Federal ao dispor em seu art. 37, XXI que: "ressalvados os casos excepcionais na legislação, as obras, serviços, compras e alienações serão contratados mediante processo de licitação pública".

Por exceção, o afastamento do dever de licitar deve ser acolhido pela administração pública apenas em casos excepcionais e que tenham respaldo legal, sob pena de desvirtuamento do mandamento constitucional.

Dentre os casos excepcionados da legislação, estão aqueles nos quais a formalização de processos mais burocráticos torna-se inviável do ponto de vista prático e da economicidade, são os processos considerados como dispensáveis.

No caso em comento, define-se a contratação de empresa para o fornecimento de prótese transfemural endoesquelética, conforme Pesquisa e Termo de Referência anexo ao processo.

Verifica-se que o valor total da aquisição será de R\$ 27.900,00 (vinte e sete mil e novecentos reais), por meio de uma "dispensa de licitação".

Sobre referida contratação, primeiramente, é preciso analisar sob o prisma do art. 75, II da nova Lei de Licitações nº 14.133/2021, in verbis:

Art. 75. É dispensável a licitação:
II - para contratação que envolva valores inferiores a R\$ 50.000,00 (cinquenta mil reais), no caso de outros serviços e compras;

Nesse passo, importante destacar que, com a vigência da nova lei de licitações (14.133/2021), o valor antes previsto no Decreto Federal nº 9.412/2018 de 18 de junho de 2018, de R\$ 17.600,00 (dezoito mil e seiscentos reais), foi atualizado e passou a ser de R\$ 50.000,00 (cinquenta mil reais). Assim, é possível realizar a referida contratação.

Outrossim, destaca-se que o processo formalizado também precisa atender as regras do art. 72 da lei 14.133/2021:

Art. 72. O processo de contratação direta, que compreende os casos de dispensa de licitação, deverá ser instruído com os seguintes elementos:
I - documento de formalização de demanda e, se for o caso, estudo técnico preliminar, análise de riscos, termo de referência, projeto básico ou projeto executivo;
II - estimativa de despesa, que deverá ser calculada na forma estabelecida no art. 40 desta Lei;



- III - a ser realizado e pareceres técnicos, se for o caso, que demonstrem atendimento aos requisitos exigidos;
- IV - a observância do art. 17, II, da previsão de recursos orçamentários e o compromisso a ser assumido;
- V - compatibilidade de que o contratado preenche os requisitos de habilitação e qualificação mínima necessária;
- VI - a regularidade do contratado;
- VII - a situação da empresa;
- VIII - a possibilidade da autoridade competente, pois, apresenta a documentação mínima necessário para a formalização da dispensa de licitação.

É preciso que a escolha seja feita no modo da escolha e da evidente necessidade de contratação, tome os cuidados necessários, para que referida contratação não exceda o valor de mercado (dentro de possibilidades) e que sejam respeitados os princípios da legalidade, impessoalidade, moralidade, publicidade e eficiência (Art. 37CF/88).

Por fim, alerte-se que a contratação direta quando houver emergência ou calamidade pública, limita-se aos bens e serviços necessários ao atendimento dos interesses da Administração, quando é preciso confirmar se os referidos produtos e a quantidade são realmente necessários para o atendimento. Desta forma a Lei não autoriza a contratação de quantidades de serviços em qualquer quantidade.

Atenciosamente,

Diante do exposto, a proposta para aquisição direta, por dispensa de licitação, em fundamento no art. 17, II, da Lei nº 8.666/90 desde que observadas as colocações postas acima.

Assalta-se apenas para o presente procedimento, seja seguida a legalidade, devendo ser aplicada a legislação vigente e que orientam o procedimento licitatório e que não foram analisados que os pareceres orçamentários e financeiros, a conveniência/oportuniade de se contratar diretamente, as especificidades técnicas do objeto, por não serem de competência desta Secretaria Jurídica. No mais que a presente manifestação é de natureza estritamente opinativa, não tendo o condão de cancelar opções



técnicas adotadas pelo Poder Judiciário para emitir juízo de conveniência e oportunidade.

É o parecer, ora subscrito, para apreciação superior.

Chapadina, 02 de Junho de 2021.


Nayolanda Coutinho Lobo Amorim de Souza
Assessora Jurídica - OAB/MA 15.780

Prefeitura Mun. de Chapadinha
Nayolanda Coutinho L. A. de Souza
Assessora Jurídica
OAB/MA 15.780