

Visualização de Recursos, Contrarrazões e Decisões

F E M A R	
PROCESSO N.º	13.043/93
DATA DE INÍCIO:	22/06/93
RUB.:	FOLHA 03

RECURSO :

AO ILMO SENHOR PREGOEIRO DA FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ – FEMAR

Pregão Eletrônico nº 07/2023 Junta Comercial do Estado do Rio de Janeiro
Comissão de Licitação ou Pregoeiro (a)
A/c Sr. Presidente da comissão ou Pregoeiro (a)
PE: 007/2022

Ao ILUSTRÍSSIMO SENHOR PREGOEIRO DA FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ – FEMAR DESIGNADO PARA PROCESSAR O PREGÃO ELETRÔNICO Nº 007/2023.

A empresa WP Sistemas Reprográficos e Impressão Ltda, com endereço na Avenida Dom Hélder Câmara, 7.651 – Abolição – Rio de Janeiro – RJ, CNPJ nº 03.951.766/0001-40, telefone (21) 3281-5276, vem tempestivamente, por meio de seu representante infra assinado, com lastro no Art. 4º, Inciso XVIII da Lei nº 10.520, de 17 de julho de 2020, c/c com o disposto na Lei nº 8.666, de 21 de junho de 1993, INTERPOR, o presente

RECURSO ADMINISTRATIVO

Contra a decisão de que declarou irregularmente a empresa vencedora EL SHADAY COMERCIO E SERVICOS LTDA bem como contra as latentes irregularidades na condução do certame, as quais geraram gravíssimos prejuízos a esta Recorrente e feriu a isonomia de todo o processo, requerendo ao final a seu deferimento a bem do serviço público.

I. DAS RAZÕES DA E FUNDAMENTOS

Promove este órgão a presente licitação sob a modalidade pregão, do tipo eletrônico, visando a formação de ata de registro de preços para a contratação de serviço de outsourcing de impressão/cópia com fornecimento de toner monocromática, toner colorida e reposição de peças.

Apesar de o subitem 7.1.1 – Do preenchimento da proposta, prever o preenchimento do valor anual do lote, o próprio compasnet, atribuiu como critério de valor total o valor mensal da contratação e como lances, o valor unitário de cada equipamento. Este condicionamento, divergente do edital, feriu gravemente o princípio da competitividade, onde se for restabelecer os lances multiplicados pelos anuais, não teremos os mesmos vencedores.

No início do lances, não foi corrigido pela Comissão de licitação, então ficou caracterizado como se fosse lance unitário, pois a maioria dos competidores assim registraram suas propostas. E na disputa Sagrou-se vencedora para ambos os grupos a empresa El Shaday, que não apresentou a melhor proposta para a Administração Pública;

Ou seja, diante de tamanha discrepância, e pela quantidade de vícios que feriram o princípio da isonomia, da eficiência e da vinculação ao instrumento convocatório, faz-se necessária a imediata anulação do Processo, com a correção das quantidades no compasnet, ou o tipo de disputa no Edital, para que todas possam disputar de forma isonômica e a Administração obter a proposta mais vantajosa e certa para a contratação.

II. DA FUNDAMENTAÇÃO:

Já o Saudoso Hely Lopes Meirelles, pai do Direito Administrativo Brasileiro leciona que:

“Na Administração Pública, não há liberdade nem vontade pessoal. Enquanto, na Administração pessoal é lícito fazer tudo o que a lei não proíbe. Na Administração Pública só é permitido fazer aquilo que a lei autoriza.”

Veremos agora o que diz a nossa lei maior, ela Impôs um limite nas exigências de Habilitação em licitações públicas.

Inciso XXI do Artigo 37 da Constituição Federal.

Art. 37. A administração pública direta e indireta de qualquer dos Poderes da União, dos Estados, do Distrito Federal e dos Municípios obedecerá aos princípios de legalidade, impessoalidade, moralidade, publicidade e eficiência e, também, ao seguinte: (Redação dada pela Emenda Constitucional nº 19, de 1998).

I [...]

XXI – as obras, serviços, compras e alienações serão contratados mediante processo de licitação pública ... , o qual somente permitirá as exigências de qualificação técnica e econômica indispensáveis à garantia do cumprimento das obrigações. (grifo nosso)

Sob os auspícios da vinculação ao edital, portanto, tem-se que a condução do certame descumpriu o instrumento convocatório e de isonomia entre os participantes flagrantemente, não obtendo a melhor proposta para a Administração (no caso da remota manutenção do segundo classificado).

III. DAS CONSIDERAÇÕES FINAIS E PEDIDO:

Assim, em apreço ao Princípio da vinculação ao instrumento convocatório, impõe-se aos licitantes, bem como a Administração Pública a observância das normas contidas no Edital, de forma objetiva.

A Administração Pública baseia-se muitas vezes para anular o ato administrativo na súmula 473 do Egrégio Supremo Tribunal Federal:

A Administração tem o direito de rever seus atos, mas não de forma discricionária e subjetiva, e sim resguardando o direito adquirido e demais princípios como boa-fé, segurança jurídica.

Desta forma, requer:

Pelo exposto, a empresa WP SISTEMAS REPROGRÁFICOS E IMPRESSÃO LTDA. requer que SEJA RECEBIDO E CONHECIDO o presente Recurso Administrativo, tempestivo, julgando-o TOTALMENTE PROCEDENTE, conforme as razões acima aventadas, onde pugna-se pela anulação do Processo, diante de todos os vícios apresentados restabelecendo a lisura, legalidade, razoabilidade, moralidade da presente licitação;

Termos em que, pede deferimento.

Rio de Janeiro, 27 de junho de 2022.

Gustavo Molina Soares – Diretor
CPF: 199.682.867-37 // RG: 33856003 Detran
WP SISTEMAS REPROGRÁFICOS E IMPRESSÃO LTDA

Fechar

FEMAR	
PROCESSO N.º	3244/23
DATA DE INÍCIO:	28/06/23
RUB.: *	FOLHA 05

FEMAR	
PROCESSO N.º	13.955/03
DATA DE INÍCIO:	28/06/03
RUB.:	FOLHA 05

■ **Visualização de Recursos, Contrarrazões e Decisões**

CONTRARRAZÃO :

Ao Ilmo. Sr (a). Pregoeiro (a) da Fundação Estatal De Saúde De Maricá – FEMAR.
Referência: Pregão Eletrônico 07/2023.

Assunto: Contrarrazão aos recursos apresentados pelas empresas WP SISTEMAS REPROGRÁFICOS E IMPRESSÃO LTDA, SIMPRESS COMÉRCIO LOCAÇÃO E SERVIÇOS LTDA e R8 SOLUÇÕES EIRELI.

I – PREÂMBULO.

EL SHADAY COMERCIO E SERVICOS LTDA - ME, CNPJ no. 38.403.980/0001-46, Inscrição Estadual 11.820.590, Inscrição Municipal 0020201791625, com sede à PC Manuel Marques, 14 – Loja 04 – Japeri-RJ CEP.: 26.440-360. Endereço Eletrônico: elshadaycomercio040@gmail.com; Fone – (21) 96816-6972, por intermédio de seu representante legal, o Sr. GUSTAVO MACHADO DA CRUZ, CPF no 098.796.547-65, vem, mui respeitosamente, à presença de V. Sa., com fulcro no artigo 4o, inciso XVIII, da Lei 10.520 de 17 de julho de 02, bem como, no artigo 5o, LV, da Constituição Federal, para apresentar sua CONTRARRAZÃO em face dos RECURSOS apresentados contra a habilitação desta empresa, concernente aos lotes do Pregão referenciado, fazendo-o em conformidade com os fatos e fundamentos a seguir delineados.

Cumpre inicialmente, aludir à lisura com que tramitou até o presente momento o processo licitatório em referência. É forçoso reconhecer a clarividente presença dos princípios basilares e norteadores do CONTRADITÓRIO e da AMPLA DEFESA, cujos princípios são corolários do Estado Democrático de Direito e foram colocados à disposição de todos os participantes do certame pelo (a) Sr (a). Pregoeiro (a) e sua Equipe de Apoio.

II - DA TEMPESTIVIDADE.

Conforme notificação do Pregoeiro, em amplo respeito ao estabelecido no Art. 109 da Lei 8.666 de 1993, as licitantes tiveram conhecimento da possibilidade de manifestação do interesse em Recorrer da decisão de Habilitação da empresa RECORRIDA, bem como a confirmação do prazo de três dias úteis para a apresentação do Recurso e mais três dias úteis para apresentação de defesa, onde consta o dia 30 de junho de 2023 às 23:59 horas como data limite para apresentar tais contrarrazões. Desta forma, resta devidamente comprovada a tempestividade da apresentação desta.

III – DOS FATOS.

Acudindo ao chamamento dessa Instituição para o certame em questão, a RECORRIDA e outras licitantes, dele vieram participar. Sucede que, após a análise da documentação apresentada pela RECORRIDA, a Comissão de Licitação culminou por, DE MANEIRA ACERTADA, julgar habilitada a arrematante EL SHADAY COMERCIO E SERVICOS LTDA, indo em sentido às normas editalícias.

IV – DOS ARGUMENTO DAS RECORRENTES

Em resumo, a Recorrentes fundamentam em suas peças recursais, basicamente em um argumento de “quebra” do princípio de Competividade e Isonomia.

Ressalta-se, por ser de grande importância, que o princípio da competitividade, tem como objetivo ALCANÇAR A PROPOSTA MAIS VANTAJOSA PARA A ADMINISTRAÇÃO PÚBLICA. Serve para que a administração pública consiga alcançar o melhor contrato através da promoção e ampliação do acesso ao processo licitatório.

Ainda, ressalta-se que a definição que isonomia nada mais é do que a equalização das normas e dos procedimentos jurídicos entre os licitantes, garantindo que a lei será aplicada de forma igualitária, levando em consideração suas desigualdades para a aplicação dessas normas.

De maneira clara e objetiva, identificamos que os princípios destacados, bem como todos os norteadores do processo licitatório não foram deixados de lado. Todos os licitantes tiveram o mesmo tempo hábil para analisar o instrumento convocatório, registrar suas propostas via Sistema, bem como, em caso de dúvidas ou discordâncias, tempo para motivar “pedidos de esclarecimentos” e impugnações. Esta ultima não sendo realizada por nenhum interessado.

É forçoso reconhecer que as unidades de medida eram claras, tanto no Edital quanto no Sistema e que diversos foram os lances registrados, tanto para os itens do Lote 1, quanto para os itens do Lote 2. O que pode ser aferido junto à ATA da sessão. Sendo assim, a argumentação de que não houve competição ou que o processo foi tratado de maneira não isonômica resta comprovada como improcedente.

V – DA ATENÇÃO AO PRINCÍPIO DA ECONOMICIDADE

Mesmo nossa empresa tendo cumprido em totalidade com as exigências do Edital e seus anexos, a decisão em recusar nossa proposta prejudica não só nossa organização, mas também em paralelo à Administração e os cofres públicos. Nossa empresa ofertou, em relação às empresas recorrentes, o menor preço na fase de lances.

De maneira conceitual e disciplinar, economicidade se vincula no domínio da ciência econômica e das ciências de gestão à ideia fundamental de desempenho qualitativo. Trata-se da obtenção do melhor resultado estratégico possível de uma determinada alocação de recursos financeiros, econômicos e/ou patrimoniais em um dado cenário socioeconômico.

Sabe-se que Administração Pública tem a obrigação de zelar pelo bem público, e portanto, obrigada a regular a gestão dos recursos públicos orçamentários e financeiros. O controle dos gastos públicos está elucidado na Constituição Brasileira de 1988, onde também nota-se que é indispensável adotar o princípio da eficiência na gestão dos recursos. Ensina Isaac Gezer Silva de Oliveira em Análise de correspondência aplicada a preposições sobre a eficiência e eficácia do processo de compras públicas a partir da percepção de diferentes atores envolvidos,

que: "A deficiência nos recursos orçamentário-financeiros é um assunto recorrente, fato que exige da Administração Pública seguir as orientações das diversas leis para que não incorra em erro com a desobediência. É necessário reconhecer que na Administração Pública, os recursos públicos cuja finalidade é adquirir materiais assim como serviços é bastante importante para a economia, sendo necessário o uso de um volume considerável de recursos públicos, E ESSES SEREM UTILIZADOS DE FORMA EFICIENTE. [grifo nosso]

Portanto, não o fazer é contrariar o legislador na busca da preservação, especialmente se da sua recusa à seguir a lei, a Administração impede economia aos cofres públicos em franco descompasso com Lei 8666/93, onde: Art. 3 - A licitação destina-se a garantir a observância do princípio constitucional da isonomia, A SELEÇÃO DA PROPOSTA MAIS VANTAJOSA PARA A ADMINISTRAÇÃO e a promoção do desenvolvimento nacional sustentável e será processada e julgada em estrita conformidade com os princípios básicos da legalidade, da impessoalidade, da moralidade, da igualdade, da publicidade, da probidade administrativa, da vinculação ao instrumento convocatório, do julgamento objetivo e dos que lhes são correlatos. [grifo nosso]

Portanto, da simples leitura do acima referido artigo é possível verificar que o ato em afastar a nossa organização do certame, licitante este que apresentou proposta com a significativa economia para os cofres públicos, respeitosamente, seria desacertado. Juarez Freitas ensina que: "No tocante ao princípio da eficiência (art. 37 da CF) ou da economicidade (art. 70 da CF) ou da otimização da ação estatal, impende rememorar que o administrador público está obrigado a obrar tendo como parâmetro a busca da melhor atuação (fundamental como tal). Em outro dizer, tem o compromisso indeclinável de encontrar a solução mais adequada economicamente ao gerir a coisa pública. A violação manifesta do princípio dá-se quando constatado vício de escolha dos meios ou dos parâmetros voltados para obtenção de determinados fins administrativos. Não aparecerá no controle a luz da economicidade, nenhum traço de invasão da discricionariedade, pois é certo que esta precisa ser preservada, não é menos certo que qualquer discricionariedade legítima somente o será se guardar vinculação com os imperativos da sensatez, incompatível com qualquer desperdício. Com base nisso, não se está a pedir, em especial ao Poder Judiciário, o controle de juízos de conveniências em si mesmos, mas o controle das motivações obrigatórias, ou seja, a vigilância quanto aos aspectos que dizem respeito não ao merecimento em si, mas a compatibilidade do ato administrativo com a eficiência, já que inexistem atos exclusivamente políticos e se vincula o administrador aos motivos que oferta."

VI - CONCLUSÃO.

Conforme fatos, fundamentos e comprovações apresentadas nesta peça, requer que, seja mantida a decisão em nos habilitar neste certame.

Caso este Pregoeiro opte por manter sua decisão, requer com fulcro no Princípio do Duplo Grau de Jurisdição, seja remetido o processo para apreciação por autoridade superior competente.

Nestes Termos,
Pede Deferimento.

Japeri, RJ, em 29 de junho de 2023.

F E M A R	
PROCESSO N.º	13.244/2023
DATA DE INÍCIO:	28/06/23
RUB.:	FOLHA 06

EL SHADAY COMÉRCIO E SERVIÇOS LTDA ME
GUSTAVO MACHADO DA CRUZ
PROPRIETÁRIO
CPF: 098.796.547-65

Fechar

FEMAR	
Processo Número	13244/2023
Data do Início	28/06/2023
Folha	07
Rubrica	A

PROCESSO ADMINISTRATIVO n°: 13244/2023
REFERÊNCIA: EDITAL PE n.º 07/2023 (PA n.º 19212/2022)
OBJETO: AQUISIÇÃO DE DESKTOP, NOTEBOOKS E NOBREAKS.
RECORRENTE: WP SISTEMAS REPROGRÁFICOS E IMPRESSÃO LTDA.
DATA: 03/07/2023

1. Trata-se o presente de recurso administrativo interposto pela empresa WP SISTEMAS REPROGRÁFICOS E IMPRESSÃO LTDA., contra a decisão da Comissão Permanente de Licitação que consagrou a empresa EL SHADAY COMERCIO E SERVICOS LTDA vencedora do certame

I. DAS PRELIMINARES

2. Em sede de admissibilidade, foram preenchidos os pressupostos de legitimidade, interesse processual, fundamentação, pedido de provimento ao recurso, bem como, certifica-se a tempestividade, tendo a Recorrente o interposto seu recurso dentro do limite do prazo, conforme previsto pelo art. 44 da Decreto n° 10.024/2019.

II. DO REGISTRO E ACEITABILIDADE DA MANIFESTAÇÃO DE INTENÇÃO DE RECURSO NO SISTEMA COMPRASNET.

3. Verifica-se a seguir o registro no Sistema COMPRASNET da intenção de recurso proposto pela empresa Recorrente.

“Contra a decisão de que declarou irregularmente a empresa vencedora EL SHADAY COMERCIO E SERVICOS LTDA bem como contra as latentes irregularidades na condução do certame, as quais geraram gravíssimos prejuízos a esta Recorrente e feriu a isonomia de todo o processo, requerendo ao final a seu deferimento a bem do serviço público.”

4. Haja vista que a manifestação de intenção de recurso preenche os requisitos mínimos para sua aceitação, quanto à tempestividade, motivação, legitimidade e interesse de agir, e com vistas a promover a transparência dos atos deste Pregão, nas alegações

FEMAR	
Processo Número	13244/2023
Data do Início	28/06/2023
Folha	08
Rubrica	FA

propostas pela empresa recorrente, a intenção de recurso foi aceita, estando os autos com vistas acessíveis conforme previsto em Edital.

III. DOS PEDIDOS DA RECORRENTE

5. A Recorrente insurge-se contra a decisão que declarou a empresa EL SHADAY COMERCIO E SERVICOS LTDA vencedora do certame, alegando ser indevida, uma vez que:

“Promove este órgão a presente licitação sob a modalidade pregão, do tipo eletrônico, visando a formação de ata de registro de preços para a contratação de serviço de outsourcing de impressão/cópia com fornecimento de toner monocromática, toner colorida e reposição de peças.

Apesar de o subitem 7.1.1 – Do preenchimento da proposta, prever o preenchimento do valor anual do lote, o próprio compasnet, atribuiu como critério de valor total o valor mensal da contratação e como lances, o valor unitário de cada equipamento. Este condicionamento, divergente do edital, feriu gravemente o princípio da competitividade, onde se for restabelecer os lances multiplicados pelos anuais, não teremos os mesmos vencedores. No início do lances, não foi corrigido pela Comissão de licitação, então ficou caracterizado como se fosse lance unitário, pois a maioria dos competidores assim registraram suas propostas. E na disputa Sagrou-se vencedora para ambos os grupos a empresa El Shaday, que não apresentou a melhor proposta para a Administração Pública;

Ou seja, diante de tamanha discrepância, e pela quantidade de vícios que feriram o princípio da isonomia, da eficiência e da vinculação ao instrumento convocatório, faz-se necessária a imediata anulação do Processo, com a correção das quantidades no compasnet, ou o tipo de disputa no Edital, para que todas

FEMAR	
Processo Número	13244/2023
Data do Início	28/06/2023
Folha	09
Rubrica	*

possam disputar de forma isonômica e a Administração obter a proposta mais vantajosa e certa para a contratação

(...)

Sob os auspícios da vinculação ao edital, portanto, tem-se que a condução do certame descumpriu o instrumento convocatório e de isonomia entre os participantes flagrantemente, não obtendo a melhor proposta para a Administração (no caso da remota manutenção do segundo classificado)

(...)

Pelo exposto, a empresa WP SISTEMAS REPROGRÁFICOS E IMPRESSÃO LTDA. requer que SEJA RECEBIDO E CONHECIDO o presente Recurso Administrativo, tempestivo, julgando-o TOTALMENTE PROCEDENTE, conforme as razões acima aventadas, onde pugna-se pela anulação do Processo, diante de todos os vícios apresentados restabelecendo a lisura, legalidade, razoabilidade, moralidade da presente licitação;”

IV. DAS CONTRARRAZÕES

6. A empresa EL SHADAY COMERCIO E SERVICOS LTDA - ME, ora recorrida, inseriu as contrarrazões no sistema nos seguintes termos

“IV – DOS ARGUMENTO DAS RECORRENTES

Em resumo, as Recorrentes fundamentam em suas peças recursais, basicamente em um argumento de “quebra” do princípio de Competitividade e Isonomia.

Ressalta-se, por ser de grande importância, que o princípio da competitividade, tem como objetivo ALCANÇAR A PROPOSTA MAIS VANTAJOSA PARA A ADMINISTRAÇÃO PÚBLICA. Serve para que a administração

FEMAR	
Processo Número	13244/2023
Data do Início	28/06/2023
Folha	10
Rubrica	X

pública consiga alcançar o melhor contrato através da promoção e ampliação do acesso ao processo licitatório.

(...)

É forçoso reconhecer que as unidades de medida eram claras, tanto no Edital quanto no Sistema e que diversos foram os lances registrados, tanto para os itens do Lote 1, quanto para os itens do Lote 2. O que pode ser aferido junto à ATA da sessão. Sendo assim, a argumentação de que não houve competição ou que o processo foi tratado de maneira não isonômica resta comprovada como improcedente.

V – DA ATENÇÃO AO PRINCÍPIO DA ECONOMICIDADE

Mesmo nossa empresa tendo cumprido em totalidade com as exigências do Edital e seus anexos, a decisão em recusar nossa proposta prejudica não só nossa organização, mas também em paralelo à Administração e os cofres públicos. Nossa empresa ofertou, em relação às empresas recorrentes, o menor preço na fase de lances.

(...)

Sabe-se que Administração Pública tem a obrigação de zelar pelo bem público, e portanto, obrigada a regular a gestão dos recursos públicos orçamentários e financeiros. O controle dos gastos públicos está elucidado na Constituição Brasileira de 1988, onde também nota-se que é indispensável adotar o princípio da eficiência na gestão dos recursos. Ensina Isaac Gezer Silva de Oliveira em Análise de correspondência aplicada a preposições sobre a eficiência e eficácia do processo de compras públicas a partir da percepção de diferentes atores envolvidos, que: “A deficiência nos recursos orçamentário-financeiros é um assunto recorrente, fato que exige da Administração Pública seguir as orientações das diversas leis para que não incorra em erro com a

X

FEMAR	
Processo Número	13244/2023
Data do Início	28/06/2023
Folha	11
Rubrica	11

desobediência. É necessário reconhecer que na Administração Pública, os recursos públicos cuja finalidade é adquirir materiais assim como serviços é bastante importante para a economia, sendo necessário o uso de um volume considerável de

recursos públicos, E ESSES SEREM UTILIZADOS DE FORMA EFICIENTE. [grifo nosso]

(...)

Portanto, não o fazer é contrariar o legislador na busca da preservação, especialmente se da sua recusa à seguir a lei, a Administração impede economia aos cofres públicos em franco descompasso com Lei 8666/93, onde: Art. 3 - A licitação destina-se a garantir a observância do princípio constitucional da isonomia, A SELEÇÃO DA PROPOSTA MAIS VANTAJOSA PARA A ADMINISTRAÇÃO e a promoção do desenvolvimento nacional sustentável e será processada e julgada em estrita conformidade com os princípios básicos da legalidade, da impessoalidade, da moralidade, da igualdade, da publicidade, da probidade administrativa, da vinculação ao instrumento convocatório, do julgamento objetivo e dos que lhes são correlatos. [grifo nosso]

Portanto, da simples leitura do acima referido artigo é possível verificar que o ato em afastar a nossa organização do certame, licitante este que apresentou proposta com a significativa economia para os cofres públicos, respeitosamente, seria desacertado.

(...)

VI – CONCLUSÃO.

Conforme fatos, fundamentos e comprovações apresentadas nesta peça, requer que, seja mantida a decisão em nos habilitar neste certame.

11

FEMAR	
Processo Número	13244/2023
Data do Início	28/06/2023
Folha	12
Rubrica	12

Caso este Pregoeiro opte por manter sua decisão, requer com fulcro no Princípio do Duplo Grau de Jurisdição, seja remetido o processo para apreciação por autoridade superior competente.

V. DA ANÁLISE

7. Em que pese os argumentos trazidos à baila, pela Recorrente não há que se falar em quebra dos Princípios da Isonomia e da Vinculação ao edital, pois conforme asseverou a Recorrida em suas contrarrazões, as unidades de medidas presentes no sistema, assim como no edital, eram de cristalina compreensão de modo a permitir que os licitantes ofertassem seus lances de forma clara e objetiva, sendo a EL SHADAY COMERCIO E SERVICOS LTDA – ME a empresa que apresentou a proposta mais vantajosa para a Administração.

8. Ademais, ainda que os lances tenham sido ofertados com bases nos valores unitários, em razão da forma constante no próprio COMPRASNET, o referido sistema faz automaticamente a soma dos valores unitários perfazendo o valor global, constante no edital do procedimento licitatório.

9. Vale ressaltar que, obedecendo ao princípio do julgamento objetivo, a Administração observou o Valor Total Global de todas as propostas ofertadas, sendo julgada a proposta vencedora, aquela que apresentava o menor Valor Global, no presente caso a proposta da empresa EL SHADAY COMERCIO E SERVICOS LTDA – ME, razão pela qual são improcedentes as razões e os pedidos apresentados pela Recorrente.

10. Importante salientar que, o certame seguiu rigorosamente os princípios norteadores das Licitações Públicas, dentre eles o da Vinculação ao Edital, de modo a garantir a lisura das futuras contratações, e ainda que não tivesse obedecido a certos formalismos a doutrina e a jurisprudência vem flexibilizando algumas exigências formais no intuito de garantir maior competitividade e assim alcançar a melhor proposta para os entes estatais.

11. O aludido acima se encontra em consonância com o entendimento presente nos julgados do Tribunal de Contas da União em casos semelhantes, a seguir:

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

FEMAR	
Processo Número	13244/2023
Data do Início	28/06/2023
Folha	13
Rubrica	K

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. (Acórdão nº 357/2015 – Plenário)

12. Ademais, é público e notório o precedente fixado pelo Supremo Tribunal Federal ao julgar casos semelhantes ao presente, que nos ensina:

“a irregularidade praticada pela licitante vencedora, que não atendeu à formalidade prevista no edital licitatório, não lhe trouxe vantagem nem implicou prejuízo para os demais participantes, bem como se o vício apontado não interferiu no julgamento objetivo das propostas, não se vislumbrando ofensa aos demais princípios exigíveis na atuação da Administração Pública, correta é a adjudicação do objeto da licitação à licitante que ofereceu a proposta mais vantajosa, em prestígio do interesse público, escopo da atividade administrativa” (RO em MS n. 23.714-1, DF, rel. Min. Sepúlveda Pertence).

13. Assim sendo, mantém-se a empresa EL SHADAY COMERCIO E SERVICOS LTDA – ME como vencedora do certame, por ter apresentado a proposta mais vantajosa de acordo com os ditames editalícios.

VI. DA CONCLUSÃO

14. Nesse sentido, encaminhamos os presentes autos à Assessoria Jurídica para análise dos aspectos suscitados.


Marcos Vinicius Torres da Cunha
Superintendente de Licitações/Pregoeiro
3.300.019

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	14
Rubrica:	

07 de julho de 2023.

Parecer ASSEJUR/FEMAR n.º 30/2023 IAL/TAM/ESO

PARECER JURÍDICO

RECURSO EM FACE DE DECISÃO DO PREGOEIRO. WP SISTEMAS REPROGRÁFICOS E IMPRESSÃO LTDA. PREGÃO ELETRÔNICO N.º 07/2023. DECRETO FEDERAL N.º 10.024/12. LEI COMPLEMENTAR N.º 123/06. LEIS N.º 8.666/93 E N.º 10.520/02. DECRETOS MUNICIPAIS N.º 270/02, N.º 158/18 E N.º 611/20. ANÁLISE DE LEGALIDADE.

I – DO RELATÓRIO

1. Submete-nos o i. Pregoeiro da Fundação Estatal de Saúde de Maricá (FEMAR), para análise e parecer, o recurso interposto pela pessoa jurídica WP SISTEMAS REPROGRÁFICOS E IMPRESSÃO LTDA contra a decisão que declarou a pessoa jurídica EL SHADAY COMÉRCIO E SERVIÇOS LTDA-ME vencedora do Pregão Eletrônico n.º 07/2023, cujo objeto consiste na formação de Ata de Registro de Preços para futura e eventual contratação de serviço de outsourcing de impressão/cópia com fornecimento de toner monocromática, toner colorida e reposição de peças.
2. O Edital de Pregão Eletrônico n.º 07/2023 encontra-se às fls. 866/895 do processo administrativo licitatório de n.º 19212/2022.
3. A documentação da licitante vencedora (EL SHADAY COMÉRCIO E SERVIÇOS LTDA-ME) encontra-se às fls. 965/989 do processo administrativo licitatório de n.º 19212/2022.
4. A Ata de Realização do Pregão Eletrônico encontra-se às fls. 993/1008 do processo administrativo licitatório de n.º 19212/2022.

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	13
Rubrica:	

5. As Razões de Recurso da WP SISTEMAS REPROGRÁFICOS E IMPRESSÃO LTDA. encontram-se às fls. 3/4 do presente processo administrativo.
6. As Contrarrazões apresentadas pela EL SHADAY COMÉRCIO E SERVIÇOS LTDA-ME. encontram-se às fls. 5/6 do presente processo administrativo.
7. A resposta do i. Pregoeiro encontra-se às fls. 7/13 do presente processo administrativo.
8. É o relatório. Passa-se à análise.

II – DA FUNDAMENTAÇÃO

II.1 DAS PRELIMINARES

9. A Recorrente interpôs o recurso ora analisado alegando, em síntese, que a pessoa jurídica EL SHADAY COMÉRCIO E SERVIÇOS LTDA-ME, declarada vencedora do certame, descumpriu o Edital, uma vez que os lances a serem ofertados por todos os licitantes deveriam ter por base o valor anual do lote e não o valor unitário dos itens que compõem o lote. Argumenta, ainda, que o sistema “comprasnet”, em dissonância com o previsto no Edital, assimilou que a proposta e os lances teriam por base critério divergente do esperado pelos licitantes. Sendo assim, a Recorrente alega prejuízo na competição, pela forma como foi conduzido o certame. Com base nisso, a recorrente argumenta a afronta aos princípios da isonomia e da vinculação ao instrumento convocatório, motivo pelo qual requer a anulação da concorrência, com base no enunciado de súmula nº 473 do STJ (fls. 3/4).

10. Em contrarrazões, a Recorrida sustentou que todos os princípios norteadores do processo licitatório foram observados, de modo que todos os

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	
Rubrica:	

licitantes tiveram tempo hábil para analisar o instrumento convocatório, registrar suas propostas via Sistema, bem como, em caso de dúvidas ou discordâncias, pedir esclarecimentos ou impugnar, ressaltando que não houve impugnações. Registrou que apresentou a proposta mais vantajosa para a Administração, de modo que a sua desclassificação importaria em afronta ao princípio da economicidade e da eficiência. Ademais, foi ratificada a estrita observância das regras editalícias (fls. 5/6).

11. O O i. Pregoeiro, em sua resposta, sustentou que as previsões do Edital do Pregão Eletrônico foram observadas e que não prospera a irresignação da recorrente, não havendo que se cogitar da afronta aos princípios da isonomia e vinculação ao edital. Informou que ainda que os lances tenham sido ofertados com base nos valores unitários, em razão da forma constante no próprio COMPRASNET, o referido sistema faz automaticamente a soma dos valores unitários, perfazendo o valor global constante no Edital. Dessa forma, conclui que a empresa EL SHADAY COMÉRCIO E SERVIÇOS LTDA-ME de ser mantida como a vencedora do certame, por ter apresentado a proposta mais vantajosa (fls. 7/13).

12. No mais, houve registro da intenção de recurso na sessão de julgamento, nos termos estabelecidos no subitem 13.1 do Instrumento Convocatório¹, e o Pregoeiro, na ocasião, decidiu pela sua aceitação (fl. 1004 do processo administrativo n.º 19212/2022).

13. A sessão de julgamento foi encerrada no dia 22/06/2023 e as Razões Recursais foram apresentadas em 27/06/2023, do que se conclui que **foi respeitado o prazo de 3 (três) dias** previsto no subitem 13.2.3², considerando

¹ As licitantes que desejarem recorrer dos atos do julgamento da proposta ou da habilitação deverão manifestar a sua intenção em sessão, após o ato de declaração do licitante vencedor, sob pena de preclusão.

² Uma vez admitido o recurso, o recorrente terá, a partir de então, o prazo de 3 (três) dias para apresentar as razões, pelo sistema eletrônico, ficando os demais licitantes, desde logo, intimados para, querendo, apresentarem contrarrazões também pelo sistema eletrônico, em outros 3 (três) dias, que começarão a contar do término do prazo do recorrente, sendo-lhes

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	7
Rubrica:	

a contagem do prazo prevista no item 26.9³, ambos do Edital de Pregão Eletrônico nº 07/2023. Assim, é tempestivo o presente Recurso.

14. A apresentação das contrarrazões ocorreu em 29/06/2023, fato que permite concluir, igualmente, **pela sua tempestividade**, eis que interposta 3 (três) dias após o exaurimento do prazo para a apresentação das razões dos recursos.

II.2 DO MÉRITO

Da alegação da afronta aos princípios da isonomia e da vinculação ao instrumento convocatório

15. Diante da inobservância do que consta do item 8.6.1 do Edital do Pregão Eletrônico 07/2023⁴, a recorrente requer a anulação do certame com base no enunciado de súmula nº 473 do STJ, com a alegação de que, na condução do certame, foram identificadas irregularidades significativas.

16. Com base nisso, a recorrente alega prejuízo à isonomia do certame, já que foi aceita a apresentação de lances em moldes distintos do previsto no Edital. Enquanto os concorrentes deveriam ofertar lances com base no valor anual do lote, foi narrado que algumas participantes adotaram metodologia distinta.

17. Nos termos do recurso apresentado, a licitante que se sagrou vencedora, ora recorrida, foi uma das que ofertou lances em dissonância com as regras do Edital. Tal fato importou na desproporcionalidade dos valores dos

assegurada vista imediata dos elementos indispensáveis à defesa de seus interesses.

³ Os prazos previstos iniciam e expiram exclusivamente em dia de expediente no âmbito da FEMAR.

⁴ 8.6.1 O lance deverá ser ofertado pelo valor anual do lote

lances apresentados, já que foram consideradas bases distintas apresentadas pelos licitantes: o valor anual do lote, o valor mensal do lote e o valor unitário.

18. Conforme se depreende do processo administrativo nº 19212/2022, especificamente da ata de realização do Pregão Eletrônico (fls. 993/1008), os valores dos lances apresentados, de fato, parecem discrepantes:

Item 1, grupo 1	Variação dos lances de R\$ 150,00 a R\$ 2.229,96
Item 2, grupo 1	Variação dos lances de R\$ 150,00 a R\$ 4.200,00
Item 3, grupo 1	Variação dos lances de R\$ 0,04 a R\$ 0,84
Item 4, grupo 1	Variação dos lances de R\$ 0,25 a R\$ 4,56
Item 5, grupo 2	Variação dos lances de R\$ 570,00 a R\$ 15.120,00
Item 6, grupo 2	Variação dos lances de R\$ 1,25 a R\$ 53,64

19. Neste caso, há aparente conflito entre o princípio licitatório da vinculação ao edital e o da economicidade. Em poucas palavras, aquele impõe à Administração Pública e aos licitantes a observância das normas previstas no instrumento convocatório (art. 3º da Lei n.º 6.666/93), ao passo que esse objetiva a minimização dos gastos públicos, de modo que, em regra, o preço de uma contratação não pode ser superior ao praticado no mercado (art. 70 da CRFB).

20. A desproporção dos valores apresentados na fase de lances pode indicar mera variação de preços no mercado para o objeto licitado ou pode sugerir que tenha ocorrido equívoco do(s) participante(s) no momento do cadastramento das propostas de lances. Além disso, em caso de apresentação

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	
Rubrica:	



de preço muito baixo, há de se verificar se a proposta e o lance são inexecutáveis.

21. A segunda hipótese, ou seja, a possibilidade de o(s) licitante(s) terem se equivocado no momento do cadastramento das propostas de lances, consiste em aparente confusão fática, de encontro a qual o Edital em referência não deixa dúvidas, prevê expressa e claramente que os lances serão ofertados pelo *valor anual do lote*.

22. Nesse sentido, é importante ressaltar que a licitação é regida pelo princípio da **vinculação ao instrumento convocatório**, segundo o qual a Administração e os licitantes não podem descumprir as normas e condições previstas no Edital.

23. Desse modo, há vinculação entre as normas editalícias e aqueles que participam do certame, nos termos dos artigos 41 e 55, inciso XI, ambos da Lei n.º 8.666/93. Logo, as exigências previstas no Edital devem ser cumpridas integralmente, cabendo aos licitantes apresentar suas propostas com base nas condições estabelecidas, expressamente, no Instrumento Convocatório.

24. Posto isso, **a oferta dos lances deveria guardar sintonia com as regras do Edital. Não obstante isso, o i. Pregoeiro, afirmou que a recorrida apresentou a proposta mais vantajosa para a Administração Pública, de forma que não houve afronta a quaisquer dos princípios que orientam a licitação.**

25. Sendo certo que é de responsabilidade do licitante as informações apresentadas no sistema eletrônico, efetuadas em seu nome, o ônus da apresentação de informações errôneas somente por ele deve ser suportado, nos termos do art. 19 do Decreto Federal n.º 10.024/2019:

Art. 19. Caberá ao licitante interessado em participar do pregão, na forma eletrônica:

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	20
Rubrica:	

III - **responsabilizar-se** formalmente pelas transações efetuadas em seu nome, **assumir como firmes e verdadeiras suas propostas e seus lances**, inclusive os atos praticados diretamente ou por seu representante, excluída a responsabilidade do provedor do sistema ou do órgão ou entidade promotora da licitação por eventuais danos decorrentes de uso indevido da senha, ainda que por terceiros; (Grifo nosso)

26. O Edital em questão possui regramento similar:

4.4 O licitante **responsabiliza-se exclusiva** e formalmente pelas transações efetuadas em seu nome, assume como firmes e verdadeiras suas propostas e seus lances, inclusive os atos praticados diretamente ou por seu representante, excluída a responsabilidade do provedor do sistema ou do órgão ou entidade promotora da licitação por eventuais danos decorrentes de uso indevido das credenciais de acesso, ainda que por terceiros. (Grifo nosso)

27. Noutro giro, conforme exposto, detectada desproporção considerável entre os valores poderá surgir os questionamentos: se é hipótese de mero erro material no preenchimento dos valores do lance, ou se a proposta e o lance são inexequíveis.

28. **Na hipótese de se tratar de mero erro material facilmente detectável, deve ser oportunizado, na respectiva fase, o seu saneamento, antes de qualquer medida mais drástica – em atenção ao princípio formalismo moderado**⁵. Nesse sentido, o Ministério Público do TCE/DF, em caso análogo assim se manifestou:

[...] Conforme o teor da Representação (e-doc E3DC9EED-c, peça 31), a empresa PETROENGE **insurge-se contra a condução do Pregão Eletrônico nº 006/2020 – ASCAL/PRES, alegando, em síntese, que teria sido desclassificada indevidamente por ter apresentado preço**

⁵ 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. (TCU no acórdão 357/2015-Plenário)

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	21
Rubrica:	

inexequível, quando, na verdade, teria ocorrido “erro material, de fácil constatação, perceptível e possível de ser reparado”.

12. Segundo a Representante, ao formular seu último lance, no pregão, por ter ocorrido **erro de digitação**, foi postado o valor de R\$1.685.939,99 (um milhão, seiscentos e oitenta e cinco mil, novecentos e trinta e nove reais e noventa e nove centavos), quando, na verdade, o correto seria R\$16.856.049,99 (dezesseis milhões, oitocentos e cinquenta e seis mil, quarenta e nove reais e noventa e nove centavos).

13. Asseverou que, diante do registro do lance, o Sr. Pregoeiro solicitou a sua desistência, pois o preço era inexequível, **não lhe tendo sido concedida a oportunidade de correção da proposta**. Entendeu que, caso lhe tivesse sido dada a oportunidade de corrigir o erro, teria se sagrado vencedora com preço mais vantajoso para os cofres do DF.

14. Assim, defendeu que o resultado deve ser revogado ou o pregão anulado ante o flagrante desrespeito ao princípio da economicidade. Segundo a Representante, caso fosse aceita a proposta de R\$ 16.856.049,99, conforme apresentado na lista de lances da ata do pregão, haveria economia de R\$ 1.086.550,01 em relação ao preço da oferta vencedora, de R\$ 17.942.600,001, da CONSTRUTORA POLLO.

[...] Conforme destacado na Representação, a procedência do pedido teria como consequência a contratação de preço mais vantajoso para a Administração, o que estaria em consonância com o princípio da economicidade. Caso seja considerado o lance de número 146 da Representante, no montante de R\$ 16.856.049,99, haveria economia de R\$997.700,01 em relação ao lance da arrematante, CONSTRUTORA POLLO, no montante de R\$ 17.853.750,00, mostrando-se significativa a diferença.

28. Assim, este Órgão ministerial considera procedentes os argumentos para anular o ato que desclassificou a Representante no certame em razão da inexequibilidade da proposta, sobretudo em razão dos princípios da legalidade, da vinculação ao instrumento convocatório e da economicidade, devendo os atos do Pregão Eletrônico serem refeitos a partir deste ponto. **Frise-se, caso o Tribunal acolha a proposta deste Órgão ministerial, o certame deverá ser retomado a partir do ato anulado, ou seja, a partir da desclassificação da Representante, prosseguindo-se com as demais fases do pregão.** (PROCESSO Nº 00600-00000106/2020-97-e. PARECER Nº 476/2020-G3P. MINISTÉRIO PÚBLICO DE CONTAS DO DISTRITO FEDERAL - TERCEIRA PROCURADORIA. Procurador : Demóstenes Tres Albuquerque. Brasília, 19 de junho de 2020.) (Grifo nosso)

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	22
Rubrica:	

29. Em sintonia com esse entendimento, o TCU entende que deve ser realizada diligências para o fim de sanear as falhas passíveis de saneamento.

Assim:

ACÓRDÃO

[...]

9.4.3. **não-realização de diligências** na documentação de habilitação técnica e **na proposta da representante** (segunda colocada no certame) , que **possibilitassem sanear as falhas encontradas, em busca de preservar a possibilidade de contratar proposta mais vantajosa**, ou possibilitassem melhor caracterizar o aspecto insanável dessas falhas e/ou a inexecutabilidade dos preços e custos ofertados, sem demonstrar e explicitar a desnecessidade das diligências ou outra razão para sua não-realização, contrariando os princípios da economicidade e da transparência e a jurisprudência deste Tribunal (Acórdãos do Plenário 2.546/2015, 2.730/2015, 918/2014, 1.924/2011, e 1.899/2008)

(ACÓRDÃO 2290/2019 - PLENÁRIO. RELATOR: RAIMUNDO CARREIRO. DATA DA SESSÃO: 25/09/2019) (Grifos nossos)

30. O Portal de consultoria Zenite⁶ também tratou sobre o tema ratificando que:

[...] Contudo, não se pode desconsiderar que os licitantes, ao ofertarem lances no pregão eletrônico, **podem incorrer em erros de digitação (ainda que o sistema eletrônico, no mais das vezes, gere alertas), inserindo caracteres a mais ou a menos no valor de suas propostas.**

Inclusive, alguns sistemas, a exemplo do Comprasnet, oferecem ao pregoeiro a opção de excluir lances manifestamente inexequíveis durante a própria etapa. **Assim, se o pregoeiro pode excluir um lance no decorrer da respectiva etapa por considerá-lo manifestamente inexequível, o mesmo pode ocorrer após o fim dessa fase, durante o exame de aceitabilidade do menor preço, caso não tenha havido tempo hábil para adotar essa medida, a exemplo do que ocorreria se o lance fosse apresentado ao final do tempo randômico, por exemplo.**

Agora, para que seja possível o cancelamento do lance equivocado e o aproveitamento dos lances anteriormente realizados pelo particular, é preciso que o sistema eletrônico admita essa prática e que fique patente que o lance a ser excluído corresponde, de fato e de direito, a um erro.

⁶ Disponível em: <<https://zenite.blog.br/como-a-administracao-deve-proceder-quando-licitante-comete-erro-de-digitacao-na-sua-proposta-e-em-vez-de-digitar-r45-00000-digita-r4-50000-e-adequado-afirmar-que-o-licitante-esta-obrigado-a-hon/>>

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	23
Rubrica:	

Se o sistema não permitir o retorno à fase de lances após seu encerramento para proceder à nova ordem de classificação e for confirmada a inexecução manifesta do lance, caberá apenas a desclassificação da proposta[...]

Por último, não se deve perder de vista que, consoante prevê o art. 138 do Código Civil, “são anuláveis os negócios jurídicos, quando as declarações de vontade emanarem de erro substancial que poderia ser percebido por pessoa de diligência normal, em face das circunstâncias do negócio”.

Por sua vez, o inc. I do art. 139 determina que “o erro é substancial quando: I – interessa à natureza do negócio, ao objeto principal da declaração, ou a alguma das qualidades a ele essenciais”. Ao que tudo indica, a propositura de valor tão mais baixo do que o valor estimado do objeto, revelando circunstância incomum, pode evidenciar ou, ao menos chamar a atenção, para a ocorrência de erro que isentaria o proponente do cumprimento dessa condição.

Diante dessa ordem de ideias, considerando a diferença gritante de valores (R\$ 45.000,00 e R\$ 4.500,00), inclina-se a entender não assistir razão ao pregoeiro, devendo a Administração promover a anulação do último lance oferecido pela licitante.

Agora, para que seja possível excluir o valor do último lance oferecido pelo licitante, é preciso avaliar detidamente as particularidades do caso concreto. Tal análise é indispensável em razão de, no pregão eletrônico, o licitante “responsabilizar-se formalmente pelas transações efetuadas em seu nome, assumindo como firmes e verdadeiras suas propostas e lances”. Logo, a exclusão desse lance deve ser entendida como ato excepcional, exigindo, para tanto, a juntada de indícios e provas que permitam concluir tratar-se, de fato e de direito, de uma manifestação do licitante baseada em erro. (Grifos nossos)

31. Por outro lado, se considerar que se trata de lance em valor muito aquém dos demais não advindo de erro, deve-se questionar acerca da exequibilidade da proposta. É certo que o licitante se vincula aos lances ofertados, na forma do que determina o art. 19, inciso III, do Decreto Federal n.º 10.024/2019 e o item 4.4 do respectivo Edital, motivo pelo qual deverá o licitante assegurar o cumprimento da obrigação pelo preço ofertado.

32. O Edital de licitação n.º 07/2023 dispõe sobre as hipóteses de (in)exequibilidade das propostas (fl. 875):

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	24
Rubrica:	

9.8 O Pregoeiro analisará se o preço é simbólico ou irrisório, de acordo com a evidenciação da inviabilidade de sua execução, **podendo formular diligências, caso julgue necessário, para apurar a viabilidade da execução, inclusive solicitar composição de preço do item a ser diligenciado.**

9.9 O Pregoeiro analisará a compatibilidade dos preços unitários apresentados na Planilha de Custos e Formação de Preços com aqueles praticados no mercado em relação aos insumos e também quanto aos salários das categorias envolvidas na contratação.

9.10 Quando o licitante apresentar preço final inferior a 30% (trinta por cento) da média dos preços ofertados para o mesmo item/lote e a inexecuibilidade da proposta **não for flagrante e evidente pela análise da Planilha de Custos e Formação de Preços, não sendo possível a sua imediata desclassificação**, será obrigatória a realização de diligências para aferir a legalidade e exequibilidade da proposta.

9.11 A inexecuibilidade dos valores referentes a itens isolados da Planilha de Custos e Formação de Preços não caracteriza motivo suficiente para a desclassificação da proposta, desde que não contrariem exigências legais. (Grifo nosso)

33. Dessa forma, quanto a discussão acerca da inexecuibilidade/exequibilidade das propostas, o instrumento convocatório prevê que será realizada diligência para analisar a viabilidade da contratação no valor ofertado. Em sentido similar, o Tribunal de Contas da União:

ENUNCIADO TCU

O juízo do pregoeiro acerca da aceitabilidade da proposta deve ser feito após a etapa competitiva do certame (fase de lances), **devendo o licitante ser convocado para comprovar a exequibilidade da sua proposta antes de eventual desclassificação**. Apenas em **situações extremas**, quando os lances ofertados configurarem **preços simbólicos, irrisórios ou de valor zero, gerando presunção absoluta de inexecuibilidade, admite-se a exclusão de lance durante a etapa competitiva do pregão**.

[...] 21. Extrai-se, portanto, dos dispositivos, que a análise da proposta deve ser feita após a fase de lances. **A contrario sensu, o exame da exequibilidade não deve ocorrer durante a etapa competitiva, a não ser em casos extremos, onde se perceba, por exemplo, evidente erro de digitação.** É para situações como esta que o Manual do Fornecedor, disponível no Comprasnet e editado pelo então Ministério do Planejamento, Orçamento e Gestão, prevê (pg. 48) :

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/08/2023
Folha:	25
Rubrica:	

"Se o fornecedor der um lance considerado inexecuível pelo pregoeiro, esse lance será excluído. Após a exclusão do lance, o sistema enviará mensagem ao fornecedor informando sobre a exclusão e orientando ao fornecedor se ele não concordar com a exclusão, ele deverá reenviar outro lance".

22. Trata-se, portanto, de solução dada pelo sistema informatizado com o propósito de preservar a disputa do certame em hipóteses específicas, e não fundamento normativo para que o pregoeiro, com base em juízo subjetivo acerca da exequibilidade do lance oferecido, faça a exclusão.

23. Apenas em situações excepcionais admite-se a desclassificação da proposta quando os preços ofertados configurarem valor irrisório (na dicção do § 3º do art. 44 da Lei 8.666/1993), gerando uma presunção absoluta de inexecuibilidade. Quando da prolação do Acórdão 2068/2011-TCU-Plenário, o tema foi abordado no voto do relator, Ministro Augusto Nardes:

"15. Como se vê, em licitação para contratação de serviços comuns, como é o caso, a Lei de Licitações não define critérios objetivos para aferição da exequibilidade das propostas. Cabe ao administrador público exercer tal tarefa com cautela, sob pena de eliminar propostas exequíveis que à primeira vista se mostrem inviáveis, em descompasso com a busca pela proposta mais vantajosa e, por consequência, com o princípio da economicidade.

16. Exceto em situações extremas nas quais se veja diante de preços simbólicos, irrisórios ou de valor zero, a teor do § 3º do art. 44, a norma não outorga à comissão julgadora ou ao pregoeiro poder para desclassificar proposta sem que esteja demonstrada, no procedimento licitatório, a incompatibilidade entre os custos dos insumos do proponente e os custos de mercado, bem como entre os seus coeficientes de produtividade e os necessários à execução do objeto. É esta a intelecção a ser extraída da leitura do referido comando, combinado com a disciplina do art. 48, inciso II".

24. A essa altura, é importante mencionar que foram três os lances considerados inexecuíveis pela pregoeira. **Espera-se que a inserção de um lance por engano, como num erro de digitação, seja corrigida no próximo lance. Não foi o que ocorreu, visto que a empresa insistiu naquele patamar, indicando que não se tratava de erro, mas proposta firme da empresa.** Não é crível que a licitante, ao fazer lances de valores próximos, tenha incorrido no mesmo erro por três vezes. Nem mesmo o pequeno intervalo de tempo (aproximadamente um segundo) entre a notificação pelo sistema e o lance subsequente me leva a acreditar que possa haver equívocos em sequência. É que, ao oferecer o terceiro lance na faixa de quinze mil reais, a licitante já tinha sido notificada há quase um minuto (peça 3, p. 67) acerca da exclusão do primeiro lance supostamente inexecuível, tempo

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	26
Rubrica:	

mais do que suficiente para perceber eventual erro na inserção dos dados no sistema.

[...]

26. Junte-se a tudo isso o entendimento de que não cabe ao pregoeiro fazer juízo acerca da exequibilidade da proposta sem que o licitante seja convocado para se pronunciar. A jurisprudência do TCU é firme nesse sentido:

[...]

27. Portanto, é o licitante quem deve comprovar a exequibilidade de sua oferta, e não a Administração, sem ouvir a empresa, quem deve desconsiderar a proposta.

[...]

29. Prosseguindo, é oportuno registrar que o edital estabelece que a responsabilidade pelo lance é do licitante:

"4.1 A LICITANTE será responsável por todas as transações que forem efetuadas em seu nome no sistema eletrônico, assumindo como firmes e verdadeira sua proposta e lances".

30. O dispositivo se amolda perfeitamente à conclusão de que a exclusão de lances deve ser feita somente em situações excepcionais. A oferta é de responsabilidade do licitante, que deve assumi-la como firme e verdadeira. A apresentação de proposta que a licitante sabe que não será honrada deve ser resolvida pela Administração de outra forma, a exemplo do previsto no art. 28 do Decreto 5.450/2005:

Acórdão:

9.1. conhecer da presente representação para, no mérito, considerá-la parcialmente procedente;

9.2. assinar prazo de quinze dias ao Serviço Federal de Processamento de Dados para que adote as seguintes providências:

9.2.1. tornar sem efeito as exclusões dos lances apresentados pela empresa [concorrente] durante a fase aleatória do pregão, ocorridas às 11:20:30, 11:21:16 e 11:33:03, relativas respectivamente aos lances apresentados nos seguintes horários: 11:18:33.830, 11:20:31.287 e 11:21:16.623;

9.2.2. caso a empresa não honre a proposta, proceder à anulação do PE SRP 1.609/2017;

[...]

9.4. dar ciência ao Serviço Federal de Processamento de Dados de que:

[...]

(Acórdão 1620/2018-Plenário. DATA DA SESSÃO: 18/07/2018. RELATOR: JOSÉ MUCIO MONTEIRO)
(Grifos nossos)

34. Inclusive, é nesse sentido a regra constante do "Manual do Fornecedor"⁷, que consigna que:

⁷ O Manual do Pregão Eletrônico – Fornecedor, tem por finalidade orientar os fornecedores

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	
Rubrica:	

Importante: Se o fornecedor der um lance considerado inexequível pelo pregoeiro, esse lance será excluído. Após a exclusão do lance, o sistema enviará mensagem ao fornecedor informando sobre a exclusão e orientando ao fornecedor se ele não concordar com a exclusão, ele deverá reenviar outro lance.

35. Cabe registrar o entendimento de Marçal Justen Filho⁸, de acordo com o qual não é possível avaliar a inexequibilidade antes do fim da fase de lances em pregão. Observe-se:

“f) em face da natureza específica do pregão, é impossível promover avaliação precisa da inexequibilidade antes do término da fase de lances; g) se o lance vencedor do pregão apresentar-se como significativamente mais reduzido do que o valor do orçamento, incumbirá ao pregoeiro exigir do ofertante, antes de encerrar a etapa competitiva, comprovação de que sua oferta é exequível; h) no pregão, a comprovação da exequibilidade da oferta deverá fazer-se documentalmente, através de planilhas de custos, demonstrativos que evidenciem que o valor ofertado é suficiente para cobrir as despesas referidas no art. 48, inc. II, da Lei n.º 8.666; i) se o licitante não dispuser de informações concretas e confiáveis, deverá reputar-se sua proposta como inexequível, eis que é irrelevante para a Lei e para a Administração que o sujeito atue com dolo ou culpa: quem não dispuser de informações acerca dos custos necessários a executar uma prestação não poderá assegurar que sua proposta será exequível; j) o ato convocatório deverá prever o dever de o licitante (ou seu representante) portar informações acerca dos custos em que incorrerá para executar a prestação, aptas e satisfatórias para justificar a proposta ou o lance que formular.”
(Grifos nossos)

devidamente cadastrados no SICAF/COMPASNET, a participarem de licitações na modalidade de Pregão Eletrônico. Contempla os procedimentos para operacionalização do Pregão Eletrônico por SISPP – Sistema de Preços Praticados e por SRP – Sistema de Registro de Preços, “passo a passo” com todas as funcionalidades do Sistema e a legislação vigente. Disponível em:

<<https://antigo.comprasgovernamentais.gov.br/images/manuais/pregao/ManualPregaoFornecedor.pdf>>. Acesso em 05 de julho de 2023.

⁸ JUSTEN FILHO, Marçal. Pregão. Comentários à legislação do pregão comum e eletrônico, 5. ed. rev. atual, São Paulo: Dialética, 2009, p. 188 e 189. Apud SILVA, Caroline Rodrigues da. A desclassificação de propostas em função do valor apresentado no pregão. momento adequado. Coluna Jurídica da Administração Pública. Disponível em:

<https://portal.jmlgrupo.com.br/arquivos/news/newsletter_adm_publica/arquivos/ANEXO_2_45_10.pdf>. Acesso em 06 de julho de 2023.

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	28
Rubrica:	

36. Há entendimento do Tribunal de Contas da União no sentido de que, tratando-se de proposta inquestionavelmente irrisória, a desclassificação da licitante que a apresentou por manifesta inexecuibilidade pode ocorrer antes da fase de lances (TCU. Acórdão 2437/2016 – Plenário). Contudo, tal posição da Corte de Contas é de aplicação excepcional, para casos em que haja apresentação de preço simbólico, irrisório ou de valor zero (TCU. Acórdão 674/2020 – Plenário).

37. **Em resumo, em ambas as situações deveria ser oportunizada a manifestação da licitante cuja proposta foi apresentada de forma irregular (seja por erro material, seja por inexecuibilidade). Em não sendo saneado, seria possível sua desclassificação, nos termos do item 9.2 do Edital de Pregão Eletrônico n.º 07/2023 (fl. 874).**

38. Por fim, a título de complementação, a consultoria técnica da Zênite⁹ já opinou que quando se tratar de pregão eletrônico, o erro na oferta da proposta configura erro substancial e não mero erro formal: [...] *Ainda, o erro no valor do lance, após sua publicidade aos demais licitantes e ao pregoeiro no sistema eletrônico, não é meramente formal, mas substancial, pois afeta o objetivo da disputa, a substância da proposta propriamente dita.*

39. Por tal motivo, eventual equívoco que implique na oferta à menor do lance pretendido no certame eletrônico, não poderia ser objeto de sanatória, inclusive porque, de acordo com o art. 30, §3º, do Decreto Federal n.º 10.024/2019, somente será possível a oferta de lances em valor inferior ao último lance, e não à maior:

⁹ “A impossibilidade de retificação de lances em pregão eletrônico e acórdão do TJ/SP”. Disponível em <<https://zenite.blog.br/a-impossibilidade-de-retificacao-de-lances-em-pregao-eletronico-e-acordao-do-tjsp/>>. Acesso em 05 de julho de 2023.

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	89
Rubrica:	

Art. 30. Classificadas as propostas, o pregoeiro dará início à fase competitiva, oportunidade em que os licitantes poderão encaminhar lances exclusivamente por meio do sistema eletrônico.

§ 3º O licitante **somente** poderá oferecer **valor inferior ou maior percentual de desconto ao último lance por ele ofertado e registrado pelo sistema**, observado, quando houver, o intervalo mínimo de diferença de valores ou de percentuais entre os lances, que incidirá tanto em relação aos lances intermediários quanto em relação ao lance que cobrir a melhor oferta.

(Grifos nossos)

40. Nesse mesmo sentido entende o TCU:

REPRESENTAÇÃO. MODIFICAÇÃO DA PROPOSTA APÓS A FASE COMPETITIVA. CONHECIMENTO. SUSPENSÃO CAUTELAR DO ANDAMENTO DO CERTAME. AGRAVO. REALIZAÇÃO DE OITIVAS. ESCLARECIMENTOS INSUFICIENTES PARA ELIDIR IRREGULARIDADES. EDITAL IMPRECISO. NÃO ENQUADRAMENTO NO CONCEITO DE AJUSTE. VANTAGEM INDEVIDA PARA LICITANTE. PROCEDÊNCIA DA REPRESENTAÇÃO. ASSINATURA DE PRAZO PARA ANULAÇÃO DA FASE COMPETITIVA COM POSSIBILIDADE DE RETOMADA DA LICITAÇÃO. CONSIDERAÇÕES ACERCA DO CRITÉRIO DE JULGAMENTO. DECISÃO DEFINITIVA DE MÉRITO. PERDA DE OBJETO DO AGRAVO. 1. A jurisprudência do TCU no tocante ao art. 43, § 3º, da Lei 8.666/1993, que serviu de inspiração para os arts. 24 e 29-A, caput e § 2º, da IN-SLTI/MPOG 2/2008, se firmou no sentido de estabelecer a possibilidade de aproveitamento das propostas com erros materiais sanáveis e irrelevantes em suas respectivas planilhas de custo e de formação de preços, que não prejudiquem o teor das ofertas, em homenagem ao princípio da razoabilidade e quando isso não se mostra danoso aos demais princípios exigíveis na atuação da Administração Pública. 2. Nos preções eletrônicos cujo critério de julgamento seja o de menor preço global por item, após encerrada a fase de disputa de preços não se admitem majorações nos lances individuais ofertados em cada item.[...]

(ACÓRDÃO 834/2015 – PLENÁRIO. RELATOR: BRUNO DANTAS. DATA DA SESSÃO: 15/04/2015)

(Grifos nossos)

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	30
Rubrica:	

41. Continuando na análise da orientação do Zenite¹⁰, acima referida, ficou firmado que:

[...] Outro ponto suscitado pelo acórdão dizia respeito à exigibilidade de o pregão eletrônico, por sua dinâmica, ser norteado pelos princípios da ampla competitividade e da isonomia, por meio do qual se assegura aos licitantes a igualdade de direitos e condições de participação.

Ademais, o acórdão da 3ª Câmara considerou que a **permissão de retificação de lances impregnaria o certame de subjetividade, que poderia dar oportunidade à ocorrência de fraude** e macularia a moralidade do procedimento, razão pela qual reputou corretas as regras do edital ao vedar a retificação.

A 3ª Câmara, ainda, fez referência a caso análogo (adotado como razão de decidir) julgado no acórdão da 1ª Câmara de Direito Público do TJSP, relatado pela Exma. Des. Regina Capistrano nos autos da apelação cível nº 0386768-07.2010.8.26.0000. Neste acórdão, concluiu-se que (i) o sistema não permitia a correção do lance; (ii) o programa advertia o licitante em caso de procedimento contrário ao edital; (iii) o licitante teve oportunidade de corrigir seu lance antes de ofertá-lo formalmente, já que alertado pelo programa; (iv) o pregão é instantâneo e, portanto, o lance oferecido teria vinculado o licitante no momento em que tornado público; (v) o ato de não permitir correção do lance errôneo não é ilegal ou desarrazoado; (vi) a concessão de nova oportunidade de retificação de lance favoreceria o licitante em detrimento dos demais; (vii) o licitante não pode querer se valer de erro próprio para poder anular o certame e novamente participar dele; (viii) o pregoeiro agiu de acordo com o edital ao não permitir a retificação; e (ix) **como o licitante não chegou a formular oferta correta, na realidade, não chegou a oferecer o lance de menor valor e mais vantajoso para a Administração.**

Em consonância com os precedentes acima, foi publicado no Informativo de Licitações e Contratos da Revista Zênite artigo em que foram apresentadas as razões para a vedação da retificação de lances equivocados e da reabertura da etapa de lances em pregão eletrônico.

Resumidamente, a pretensão de tratar um licitante a partir de critérios distintos dos que valem para os demais, além de proporcionar benefícios indevidos (atentando contra a isonomia), ofende o sigilo inerente ao procedimento do pregão eletrônico, bem como à vinculação ao edital. Além disso, atrapalha-se a sequência dos atos no sistema (impondo paralisações constantes à disputa, que tem como premissa um

¹⁰ Ibid

FUNDAÇÃO ESTADUAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	31
Rubrica:	

intervalo predeterminado de tempo) e, por consequência, a criação da pressão concorrencial inerente à disputa eletrônica.

Outra questão importante que se indicou **diz respeito à segurança do sistema de pregão eletrônico, que ficaria à mercê de ajustes entre os licitantes com vistas a frustrar a competitividade**, sendo fácil aos insatisfeitos contornar o resultado da fase de lances. Além disso, a tentativa de repetição da competição, em verdade, retiraria todo e qualquer esforço competitivo entre os licitantes, que já conheceriam as propostas finais de seus concorrentes.

Ainda, o erro no valor do lance, após sua publicidade aos demais [...] Nessa perspectiva, e nos termos do entendimento do TJ/SP, é necessário que os lances sejam firmes e não possam ser revistos. (Grifos nossos)

42. Ademais disso, o TCU possui entendimento de que nas hipóteses de erro formal/sanável, deverá prevalecer o princípio da economicidade:

[...]

VOTO

[...]

3. No que tange à matéria de fundo, a representante alega, em linhas gerais, que foi desclassificada do certame em razão de divergência entre as composições e os preços unitários de quatro itens de serviços constantes de sua planilha orçamentária, o que caracterizaria **critério meramente formal**, em desacordo, portanto, com a jurisprudência do TCU e com os princípios da legalidade, da economicidade e da ampla competitividade.

[...]

21. Em face de todo esse exame e nada mais havendo a acrescentar, evidencia-se que, independentemente do que dispõe a Lei 8.666/1993, o **excessivo rigor da Comissão de Licitação do Senac-PE ao decidir pela desclassificação das duas melhores propostas de preços apresentadas na Concorrência 001/CPL/2017, sem antes lançar mão da possibilidade de saneamento das falhas detectadas**, enseja a nulidade dessa decisão, por afronta aos princípios da razoabilidade, da ampla competitividade dos certames e da busca de economicidade nas contratações.

(ACÓRDÃO 2742/2017 – PLENÁRIO. RELATOR: AROLDO CEDRAZ. DATA DA SESSÃO: 06/12/2017) (Grifos nossos)

43. Assim, pelo exposto, pode-se concluir que os erros substanciais não comportam convalidação.

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	82
Rubrica:	

III – DA CONCLUSÃO

44. Pelo exposto, esta Assessoria Jurídica **recomenda** que:

- a) O Edital, na sua Cláusula 8.6.1 - “o lance deverá ser ofertado pelo valor anual do lote” - dispõe, de forma clara e objetiva, o critério para apresentação de lances. Contudo, em desconformidade com o Edital, três pessoas jurídicas enviaram seus lances pelo valor unitário nos quatro itens do “Grupo 1” e quatro apresentaram lances no valor mensal para os itens 5 e 6 do “Grupo 2”. Assim, tendo em vista a quantidade de licitantes que apresentaram valores em desconformidade, deve o i. Pregoeiro certificar a compatibilidade e adequação do Sistema Comprasnet. com o Edital – tendo em vista possível contradição -, de forma a garantir a devida participação isonômica dos licitantes. Caso se verifique algum elemento que possa ter prejudicado a competitividade da licitação, deverá ser promovida as adequações necessárias no Edital/Sistema e proceder com a repetição dos atos do certame;
- b) Se for o caso de mero erro material facilmente detectável, deve ser oportunizado ao licitante vencedor, na respectiva fase, o seu saneamento – e proceder a devida verificação se a licitante vencedora efetivamente apresentou a melhor proposta final -, antes de qualquer medida mais drástica, em atenção ao princípio do formalismo moderado e princípio da supremacia do interesse público. Ressalta-se que o erro material não permite a modificação substancial da proposta após a fase competitiva (nesse caso, configuraria burla à licitação). Assim, em razão da quantidade de licitantes que apresentaram valores em desconformidade, deve ser verificado se é, efetivamente, caso de erro material;

FUNDAÇÃO ESTATAL DE SAÚDE DE MARICÁ	
N.º do processo administrativo:	13244/2023
Data do início:	28/06/2023
Folha:	83
Rubrica:	

c) Não sendo caso de erro material, mas de exequibilidade/inexequibilidade das propostas, o instrumento convocatório também prevê que será realizada diligência para analisar a viabilidade da contratação no valor ofertado.

d) Não sendo o caso de erro material e nem de exequibilidade – e estando o Edital e o Sistema do Comprasnet. devidamente compatíveis -, deverá ser promovida a desclassificação da licitante que não apresentou a proposta de acordo com o Edital.

45. No mais, informa-se que as decisões proferidas no âmbito do presente processo administrativo devem ser devidamente justificadas e fundamentadas e que a presente manifestação possui **caráter orientador e opinativo**, não vinculando o Pregoeiro tampouco o Gestor às recomendações/apontamentos realizados.

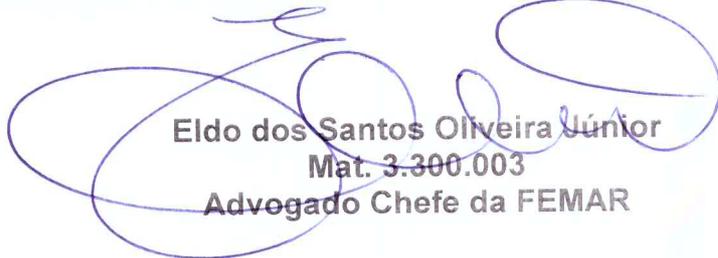
46. Adverte-se, por fim, que esta Assessoria não é competente para analisar as ponderações de ordem especificamente técnica, motivo pelo qual a análise realizada no presente opinativo limitou-se aos **aspectos jurídicos** peculiares à Impugnação apresentada.

S.M.J, é o parecer.

À Superintendência de Licitações da FEMAR, para ciência e providências.

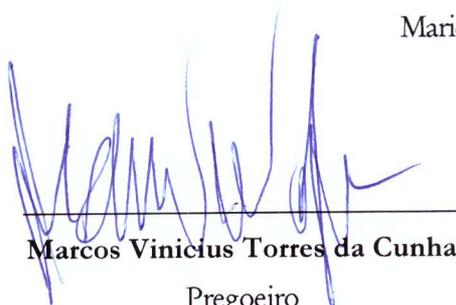

Isabela Antunes Leroy
Mat. 3.300.372
Assessora Jurídica da FEMAR


Thays Areias Maudonet
Mat. 3.300.324
Assessora Jurídica da FEMAR


Eldo dos Santos Oliveira Júnior
Mat. 3.300.003
Advogado Chefe da FEMAR

Com fulcro no art. 45, inciso VII, do Regimento Interno da Fundação Estatal de Saúde de Maricá, em observância ao princípio da autotutela, após análise e manifestações da Assessoria Jurídica, sem nada mais evocar, **CONHEÇO** o Recurso interposto pela empresa **WP SISTEMAS REPROGRÁFICOS E IMPRESSÃO LTDA**, no processo licitatório referente ao Edital **PREGÃO ELETRÔNICO n.º 07/2023**, e no mérito, **DOU PROVIMENTO**, no sentido de revogar o referido pregão, realizado no dia 22/06/2022, nos termos do art. 49 da Lei nº 8.666/93, de modo a garantir a participação isonômica entre os licitantes, devendo ser realizado novo certame em data futura.

Maricá, 07 de JULHO de 2023.



Marcos Vinicius Torres da Cunha

Pregoeiro
Mat. 3.300.019