



Prefeitura Municipal de Taubaté

Estado de São Paulo

18/09/2018

ESCLARECIMENTO

PREGÃO PRESENCIAL Nº 328/18

Aquisição de óleo diesel S-10.

Referente ao questionamento de licitantes, temos a esclarecer:

Pergunta – A nova política de preços aplicada pela PETROBRAS está mensalmente trazendo variações no custo dos combustíveis, tanto para cima, como também para baixo. Em diversas Prefeituras para qual fornecemos, essas variações são comprovadas através de notas fiscais de compras antes e depois da variação, juntamente com o comunicado da Petrobras, e os valores do combustível também são realinhados de acordo, readequando a nova realidade, mantendo assim o devido equilíbrio econômico-financeiro da data do certame. Gostaríamos de melhores informações de como é analisado a recomposição do equilíbrio econômico-financeiro pela Prefeitura devido as variações de preços serem constantes pela PETROBRAS.

Resposta – *A matéria em questão é regulada pelo artigo 65, letra d, da Lei nº 8.666/93 de Licitações e Contratos Administrativos, que trata do restabelecimento da relação que as partes pactuaram inicialmente entre os encargos do contrato e a retribuição da Municipalidade para a justa remuneração do serviço contratado, objetivando a manutenção do equilíbrio financeiro.*

Entendemos serem duas as hipóteses motivadoras do rompimento da equação econômico-financeira de um contrato celebrado entre as partes:

1ª. - Reajuste de preços, destinados a compensar os efeitos inflacionários.

2ª. – Recomposição de preços, se sobrevirem fatos imprevisíveis, ou previsíveis, porém de conseqüências incalculáveis, que retardariam ou impediriam a execução do ajustado.

Na primeira hipótese o reajuste de preço está disciplinado pela Lei nº. 9.069/95 que instituiu o Real, em seu artigo 28, que é reproduzido a seguir:

“ Art.28. Nos contratos celebrados ou convertidos em Real com cláusula de correção monetária por índices de preço ou por índice que reflita a variação ponderada dos custos dos insumos utilizados, a periodicidade de aplicação dessas cláusulas será anual.

§ 1º. É nula de pleno direito e não surtirá nenhum efeito cláusula de correção monetária cuja periodicidade seja inferior a um ano.

Tal hipótese refere-se exclusivamente a aplicação de correção monetária, que não é senão a conseqüência da corrosão da moeda e destina-se a manter o equilíbrio econômico-financeiro através da majoração dos valores.



Prefeitura Municipal de Taubaté

Estado de São Paulo

A segunda hipótese, também destinada ao equilíbrio econômico-financeiro, está fundamentada na Teoria da Imprevisão, sendo aplicável na ocorrência de situação que mesmo tomadas precauções pelos contratantes, um fato posterior, de força maior, caso fortuito, imprevisível ou previsível, mas de conseqüências incalculáveis vem alterar a realidade na qual se firmou o contrato, ocasionando ônus excessivo para uma das partes e vantagens em demasia para a outra, momento que o equilíbrio econômico-financeiro é desfeito, situação esta delimitada pela letra “d” do art. 65, da Lei nº 8.666/93, que transcrevemos abaixo:

“d) para restabelecer a relação que as partes pactuaram inicialmente entre os encargos do contratado e a retribuição da administração para a justa remuneração da obra, serviço ou fornecimento, objetivando a manutenção do equilíbrio econômico-financeiro inicial do contrato, na hipótese de sobrevirem fatos imprevisíveis, ou previsíveis porém de conseqüências incalculáveis, retardadores ou impeditivos da execução do ajustado, ou, ainda, em caso de força maior, caso fortuito ou fato do príncipe, configurando álea econômica extraordinária e extracontratual.”

Em seu artigo “Reajustamento e recomposição de preços em contrato administrativo” conclui Celso Antonio Bandeira de Mello, citando Hely Lopes Meirelles, ao traçar a distinção entre recomposição e reajustamento:

“... a recomposição de preços não se confunde de modo algum com o reajustamento contratual de preços, pois este surge do consenso inicial das partes, para manter o equilíbrio econômico financeiro do contrato durante sua execução normal, ao passo que aquela, a recomposição, destina-se a restaurar esse mesmo equilíbrio, desfeito por eventos supervenientes e extraordinários, não previstos e imprevisíveis pelos contratantes, que acarretam modificação anormal na situação fática existente na época da celebração do ajuste.”

Podemos concluir que o prazo para aplicação de índices de reajuste de preços ou correção monetária impõe o lapso anual, mas a recomposição de preços fundada na teoria da imprevisão, visando o restabelecimento do equilíbrio econômico financeiro, pode ser aplicada desde o momento do fato que provocou a instabilidade das condições do ajuste, passível de conduzir o contratado à perda.

Da leitura do dispositivo, para que seja configurado o desequilíbrio econômico e seja reconhecido pelo Egrégio Tribunal de Contas do Estado, há de se comprovar pela parte prejudicada, de forma irrefutável a ocorrência de elemento que além de comprovar a necessidade de revisão, que também defina suas proporções.

Para o reequilíbrio de preços da forma mencionada, deverá restar demonstrado nos autos a efetiva instabilidade do petróleo decorrente de fatores imprevisíveis, ou se previsíveis, de conseqüências incalculáveis, bem como, a relação direta entre essa “instabilidade” e o fornecimento do produto, alterando-se substancialmente os elementos formadores do custo, apontando-se inclusive em qual dimensão.

Se constatado o advento do desequilíbrio do contrato, nos moldes do acima esclarecido, deverá ser restabelecido o equilíbrio, tomando-se por base o aumento realmente verificado, respaldando-se, ainda, a Administração em um levantamento de preços a ser efetuado, que demonstre que os novos preços aplicáveis serão condizentes com a realidade econômica.

Por todo o exposto a análise efetuada nos leva a concluir que se comprovados, fatos imprevisíveis ou previsíveis, porém de conseqüências incalculáveis que alterem o pacto contratual, ocasionando ônus excessivo para uma das partes e vantagens em demasia para a outra, não sendo este o motivo dos reajustes de preços



Prefeitura Municipal de Taubaté

Estado de São Paulo

efetivados pela fonte primária Petrobrás, que nada mais é do que a política econômica de preços do Governo Federal.

Comunica ainda que permanecem inalterados data e horário do presente certame.

JOSÉ BERNARDO ORTIZ MONTEIRO JUNIOR
PREFEITO MUNICIPAL