



ADVOCACIA-GERAL DA UNIÃO
PROCURADORIA-GERAL FEDERAL
PROCURADORIA FEDERAL JUNTO À FUNDAÇÃO UNIVERSIDADE FEDERAL DO AMAPÁ
GABINETE

PARECER n. 00022/2021/GAB/PFUNIFAP/PGF/AGU

NUP: 23125.032971/2019-26

INTERESSADOS: GABINETE DA REITORIA UNIFAP

ASSUNTOS: LICITAÇÕES

EMENTA: I. Análise da minuta do quinto termo aditivo. Readequação do prazo de vigência e de execução. Aprovação da área técnica. II. Viabilidade jurídica. III. Prazo de execução expirado. **Recomendações a que se condiciona a aprovação da minuta e regularidade do procedimento.**

I- PRELIMINARMENTE

1. Cabe informar que a atuação consultiva da Advocacia-Geral da União (AGU), através da Procuradoria Federal, se dá por meio do assessoramento e orientação às autarquias e fundações públicas, com a finalidade de gerar segurança jurídica aos atos administrativos que serão por elas praticados, quanto à viabilização das licitações e dos contratos e na análise de medidas legislativas (Leis, Medidas Provisórias, Decretos e Resoluções, entre outros) necessárias ao desenvolvimento e aprimoramento do Estado Brasileiro.

2. Assim pontifica Oswaldo Aranha Bandeira de Mello:

“Órgão consultivo

O ato praticado sem dito pronunciamento estará eivado de vício de nulidade, por desrespeito a solenidade essencial. A obrigação, entretanto, é só de pedir o parecer, jamais de segui-lo, de emanar o ato ativo ou de controle segundo a sua manifestação. O seu desrespeito não invalida o ato, poderá, quando muito, se injustificável a orientação em contrário, sujeitar o órgão ativo ou de controle às consequências de responsabilidade administrativa, após regular apuração.” ¹ Mello, Oswaldo Aranha Bandeira de, *Princípios Gerais de Direito Administrativo*, vol. I; Ed. 1ª – 1969, p. 514.

3. Sobre a competência da Procuradoria Federal para a representação das autarquias, entre outros, manifesta-se a Advocacia-Geral da União – AGU, na Orientação Normativa nº. 28/2009:

A COMPETÊNCIA PARA REPRESENTAR JUDICIAL E EXTRAJUDICIALMENTE A UNIÃO, SUAS AUTARQUIAS E FUNDAÇÕES PÚBLICAS, BEM COMO PARA EXERCER AS ATIVIDADES DE CONSULTORIA E ASSESSORAMENTO JURÍDICO DO PODER EXECUTIVO FEDERAL, É EXCLUSIVA DOS MEMBROS DA ADVOCACIA-GERAL DA UNIÃO E DE SEUS ÓRGÃOS VINCULADOS.

II – RELATÓRIO

4. Os presentes autos foram remetidos a esta Procuradoria para que se proceda à análise e parecer do Quinto Termo Aditivo ao Contrato nº 013/2020, a ser celebrado entre a Universidade Federal do Amapá e a empresa E.F. ACRIS EIRELI., tendo por objeto, nos termos da cláusula primeira:

O presente instrumento tem por objeto prorrogar o prazo de vigência e execução do contrato nº 013/2020 – UNIFAP.

5. Constatam nos autos os seguintes documentos relevantes para a análise:

- o Contrato n. 13/2020. Data da assinatura: 21/01/2020. Contratação de empresa especializada para para execução da obra de construção do Bloco B e urbanização do entorno, no Campus Binacional, no Município •de Oiapoque — AP. Cláusula Segunda estipula o seguinte: a) Prazo de vigência: 240 dias a contar da assinatura. Prazo de execução: 150 dias corridos, a partir da data de emissão da ordem de serviço;
- o PRIMEIRO TERMO ADITIVO AO CONTRATO Nº 013/2020: "Prorroga-se o prazo de vigência do contrato nº 13/2020 por mais 90 (noventa dias), para vigorar no período de 17/09/2020 a 16/12/2020."; "Prorroga-se o prazo de execução do contrato nº 13/2020 por mais 90 (noventa dias), para vigorar no período de 09/07/2020 a 07/10/2020.";
- o EXTRATO DE TERMO ADITIVO Nº 1/2020 - UASG 154215;
- o SEGUNDO TERMO ADITIVO AO CONTRATO Nº 013/2020: "Prorroga-se o prazo de vigência do contrato nº 13/2020 por mais 50 (cinquenta dias), para vigorar no período de 17/12/2020 a 05/02/2021.";
- o EXTRATO DE TERMO ADITIVO Nº 2/2020 - UASG 154215;
- o TERCEIRO TERMO ADITIVO AO CONTRATO Nº 013/2020: "O presente termo tem por objeto o acréscimo e supressão de serviços do contrato nº013/2020,. conforme o memorando eletrônico nº103/2020 — PREFEITURA. ";
- o EXTRATO DE TERMO ADITIVO Nº 3/2021 - UASG 154215 - UNIFAP;
- o TERMO DE JUNTADA POR ANEXAÇÃO Nº 2/2021 - DICONTE;
- o DESPACHO Nº 2183/2021 - SEGARE;
- o DESPACHO Nº 2212/2021 - PROAD;
- o QUARTO TERMO ADITIVO AO CONTRATO Nº 013/2020, QUE ENTRE SI CELEBRAM A FUNDAÇÃO UNIVERSIDADE FEDERAL DO AMAPÁ E EMPRESA EFA ACRIS LTDA: "Prorroga-se o prazo de vigência do contrato nº 13/2020 por mais 60 (sessenta dias), para vigorar no período de 05/02/2021 a 06/04/2021.". "Prorroga-se o prazo de execução do contrato n* 13/2020 por mais 150 (cento e cinquenta dias), para vigorar no período de 07/10/2020 a 06/03/2021.";
- o EXTRATO DE TERMO ADITIVO Nº 4/2021 - UASG 154215;
- o TERMO DE JUNTADA POR ANEXAÇÃO Nº 4/2021 - DICONTE;
- o MEMORANDO ELETRÔNICO Nº 19/2021 - PREFEITURA: "Solicito a Vossa Senhoria providências de aditamento de prazo de vigência em 60 (sessenta) dias, a partir da data de 06/04/2021 a 05/06/2021, e o de Execução por 60 (sessenta) dias, a contar de 06/03/2020 a 05/05/2021, ao Contrato nº 13/2020 - UNIFAP";
- o Ofício: 002/2021 – AP EFA EMPREENDIMENTOS: "Diante dos fatos expostos, solicitamos a aprovação do 5º aditivo de prazo sendo de 60 (Sessenta) dias corridos para a conclusão da obra do objeto do Contrato n. ° 13/2019";
- o RELATÓRIO TÉCNICO Nº. 06/2020;
- o Sistema de Cadastramento Unificado de Fornecedores - SICAF;
- o TRIBUNAL DE CONTAS DA UNIÃO CERTIDÃO NEGATIVA DE LICITANTES INIDÔNEOS;
- o Certidão Negativa Improbidade Administrativa e Inelegibilidade;
- o CERTIDÃO NEGATIVA DE DISTRIBUIÇÃO (AÇÕES DE FALÊNCIAS E RECUPERAÇÕES JUDICIAIS) 1ª e 2ª Instância;
- o MINUTA DO QUINTO TERMO ADITIVO AO CONTRATO Nº 013/2020: "Prorroga-se o prazo de vigência do contrato nº 13/2020 por mais 60 (sessenta dias), para vigorar no período de 07/04/2021 a 05/06/2021.". "Prorroga-se o prazo de execução do contrato nº 13/2020 por mais 60 (sessenta dias), para vigorar no período de 07/03/2021 a 05/05/2021.";
- o DESPACHO Nº 5916/2021 - DICONTE;
- o DESPACHO Nº 6028/2021 - PROAD.

6. Isto posto, passa-se à análise dos aspectos jurídicos do termo aditivo pretendido e aspectos formais do processo, na forma do artigo 38, § único da Lei 8.666/93, que dispõe sobre as normas de licitações e contratos da Administração Pública.

III- ANÁLISE JURÍDICA

7. Trata-se do Quinto Termo Aditivo ao Contrato nº 013/2020, a ser celebrado entre a Universidade Federal do Amapá e a empresa Empresa E.F. ACRIS EIRELI, visando prorrogar o prazo de vigência e de execução do contrato nº 013/2020 - UNIFAP.

8. Primeiramente, faz-se necessário repisar que todo contrato celebrado pela Administração Pública deve estar de acordo com os princípios constitucionais a ela atinentes, conforme art. 37, “caput”, da Constituição Federal, e art. 2º da Lei 9.784/99 que regula o processo administrativo no âmbito da Administração Pública Federal, *in verbis*, respectivamente:

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. (GRIFOS NOSSOS)

Lei 9.784/99

Art. 2º A Administração Pública obedecerá, dentre outros, aos princípios da legalidade, finalidade, motivação, razoabilidade, proporcionalidade, moralidade, ampla defesa, contraditório, segurança jurídica, interesse público e eficiência. (GRIFOS NOSSOS)

9. O aditivo em análise é o quarto pedido de aditamento contratual.

10. Na Cláusula Segunda do Contrato está estipulado o seguinte acerca da vigência:

CLÁUSULA SEGUNDA — DA VIGÊNCIA

2.1. O **prazo de vigência** deste Contrato é de **240 (duzentos e quarenta) dias corridos**, contados a partir da **data da sua assinatura**, podendo ser prorrogado nas hipóteses elencadas no parágrafo primeiro do artigo 57 da Lei nº 8.666, de 1993.

2.2. O **prazo de execução da obra será de 150 (cento e cinquenta) dias** corridos conforme cronograma e terá início a partir da **data de emissão da ordem de serviço**.

2.2.1. A prorrogação dos prazos de execução é vigência do contrato **será precedida da correspondente adequação do cronograma físico-financeiro, bem como de justificativa e autorização da autoridade competente para a celebração do ajuste**, devendo ser formalizada nos autos do Processo nº 23125.032971/2019-26. '

(grifos e negritos nossos)

11. Quanto à **vigência do contrato**, nota-se que o prazo de vigência é de 240 dias corridos, contados a partir da data da assinatura. A assinatura do contrato ocorreu em 21/01/2020. Portanto, o contrato estaria vigente até 17/09/2020.

12. O PRIMEIRO TERMO ADITIVO AO CONTRATO Nº 013/2020 prorrogou o prazo de vigência do contrato nº 13/2020 por mais 90 (noventa dias), para vigorar no período de 17/09/2020 a 16/12/2020.

13. O SEGUNDO TERMO ADITIVO AO CONTRATO Nº 013/2020 prorrogou o prazo de vigência do contrato nº 13/2020 por mais 50 (cinquenta dias), para vigorar no período de 17/12/2020 a 05/02/2021.

14. O QUARTO TERMO ADITIVO AO CONTRATO Nº 013/2020 prorrogou o prazo de vigência do contrato nº 13/2020 por mais 60 (sessenta dias) para vigorar no período de 05/02/2021 a 06/04/2021.

15. Portanto, **o contrato ainda está vigente até a data de hoje.**

16. A minuta do QUINTO TERMO ADITIVO AO CONTRATO Nº 013/2020 dispõe o seguinte: "Prorroga-se o prazo de vigência do contrato nº 13/2020 por mais 60 (sessenta dias), para vigorar no período de 07/04/2021 a 05/06/2021."

17. Quanto ao **prazo de execução**, nota-se que contrato prevê que será de 150 dias corridos a contar da data da emissão da ordem de serviço. A ORDEM DE SERVIÇO N. 03/2020- AEEA é datada do dia 10 de fevereiro de 2020, sendo que estipula prazo de execução de 10/02/2020 a 09/07/2020.

18. O PRIMEIRO TERMO ADITIVO AO CONTRATO Nº 013/2020 prorrogou o prazo de execução do contrato por mais 90 (noventa dias), para vigorar no período de 09/07/2020 a 07/10/2020.

19. O QUARTO TERMO ADITIVO AO CONTRATO Nº 013/2020 prorrogou o prazo de execução por mais 150 (cento e cinquenta dias), para vigorar no período de 07/10/2020 a 06/03/2021.

20. Nota-se, portanto, que **o prazo de execução está expirado.**

21. A Minuta do QUINTO TERMO ADITIVO AO CONTRATO Nº 013/2020 pretende prorrogar o prazo de execução do contrato nº 13/2020 por mais 60 (sessenta dias), para vigorar no período de 07/03/2021 a 05/05/2021.

22. Sobre prorrogação contratual, esta pode ser entendida como o prolongamento da vigência do contrato, para além do termo final inicialmente previsto. Ela poderá ser realizada desde que o contrato permaneça nas mesmas condições, com os mesmos contratantes, e será realizada mediante termo aditivo, observadas as disposições legais pertinentes e previsão contratual.

23. Toda prorrogação contratual deve ser justificada e autorizada expressamente pela autoridade competente, nos termos do que determina o art. 57, § 2º, da Lei 8.666/93.

Art. 57 . A duração dos contratos regidos por esta Lei ficará adstrita à vigência dos respectivos créditos orçamentários, exceto quanto aos relativos:

§2º Toda prorrogação de prazo deverá ser justificada por escrito e previamente autorizada pela autoridade competente para celebrar o contrato.

(GRIFOS NOSSOS)

24. Conforme Orientação Normativa nº. 3 da Advocacia Geral da União – AGU, nos processos relativos à prorrogação de prazo, cumpre aos órgãos jurídicos verificar se não ocorre a extrapolação do prazo de vigência contratual:

“Ementa: Na análise dos processos relativos à prorrogação de prazo, cumpre aos órgãos jurídicos verificar se não há extrapolação do atual prazo de vigência, bem como eventual ocorrência de solução de continuidade nos aditivos precedentes, hipóteses que configuram a extinção do ajuste, impedindo a sua prorrogação.”

(GRIFOS NOSSOS)

25. Entende-se, que deve ser suficientemente justificada qualquer prorrogação de prazo contratual, seja de execução ou de vigência.

26. A uma, porque reiteradas prorrogações imotivadas de prazo de vigência e de execução por parte da Administração ferem a regra da vinculação ao Edital, pois esta é uma das cláusulas que selecionam as licitantes interessadas

- conforme estabelece o artigo 8º, *caput*, da Lei 8.666/91.

27. A duas, porque o reiterado descumprimento de prazos pela contratada é motivo de aplicação de severas penalidades administrativas, que podem variar da advertência a declaração de inidoneidade para licitar ou contratar com a Administração Pública.

28. Logo, somente é possível a prorrogação dos prazos de execução e de vigência dos contratos administrativos nas hipóteses capituladas nos incisos do artigo 57, §1º. da Lei 8.666/91.

29. No caso em análise, consta nos autos as justificativas para a prorrogação do prazo que seriam, em síntese, os impactos ocasionados pela pandemia COVID-19. Ver Ofício: 002/2021 – AP EFA EMPREENDIMENTOS e RELATÓRIO TÉCNICO Nº. 06/2020.

30. Observa-se, portanto, que, apesar da singela justificativa, a situação enquadra-se na situação prevista no parágrafo 1º, do art. 57, da Lei n. 8.666/93:

Art. 57. A duração dos contratos regidos por esta Lei ficará adstrita à vigência dos respectivos créditos orçamentários, exceto quanto aos relativos:

(...)§ 1º Os prazos de início de etapas de execução, de conclusão e de entrega admitem prorrogação, mantidas as demais cláusulas do contrato e assegurada a manutenção de seu equilíbrio econômico-financeiro, desde que ocorra algum dos seguintes motivos, devidamente autuados em processo:

I - alteração do projeto ou especificações, pela Administração;

II - superveniência de fato excepcional ou imprevisível, estranho à vontade das partes, que altere fundamentalmente as condições de execução do contrato;

III - interrupção da execução do contrato ou diminuição do ritmo de trabalho por ordem e no interesse da Administração;

IV - aumento das quantidades inicialmente previstas no contrato, nos limites permitidos por esta Lei;

V - impedimento de execução do contrato por fato ou ato de terceiro reconhecido pela Administração em documento contemporâneo à sua ocorrência;

VI - omissão ou atraso de providências a cargo da Administração, inclusive quanto aos pagamentos previstos de que resulte, diretamente, impedimento ou retardamento na execução do contrato, sem prejuízo das sanções legais aplicáveis aos responsáveis.

§ 1º Os prazos de início de etapas de execução, de conclusão e de entrega admitem prorrogação, mantidas as demais cláusulas do contrato e assegurada a manutenção de seu equilíbrio econômico-financeiro, desde que ocorra algum dos seguintes motivos, devidamente autuados em processo:

(...)

III - interrupção da execução do contrato ou diminuição do ritmo de trabalho por ordem e no interesse da Administração;

(...)

§ 2º Toda prorrogação de prazo deverá ser justificada por escrito e previamente autorizada pela autoridade competente para celebrar o contrato.

31. Ressalta-se que o contrato ainda está vigente, portanto, existe ausência de solução de continuidade do contrato até o momento, o que autoriza sua prorrogação.

32. Sendo assim, o **contrato em análise se encontra em vigor e apto a ser prorrogado**, observada, portanto, a verificação recomendada na Orientação Normativa nº. 3 da AGU, acima destacada.

33. No entanto, conforme também já ressaltado, o prazo de execução está expirado desde o dia 06/03/2021. **Recomenda-se, portanto, o cuidado devido pela Administração no controle dos prazos contratuais, observando o vencimento dos prazos de vigência e de execução. Nesse passo, deflui-se a aparente falta de diligência dos**

responsáveis pela fiscalização no atendimento dessa formalidade legal, o que não deve se admitir, face a possibilidade de responsabilidade funcional por omissão.

34. Cabe ressaltar que, conforme estipulado na Cláusula Segunda do Contrato, a **prorrogação dos prazos de execução e vigência do contrato será precedida da correspondente adequação do cronograma físico-financeiro**, bem como **de justificativa e autorização da autoridade competente para a celebração do ajuste. Verifica-se que não consta nos autos nem a adequação do cronograma físico-financeiro e nem a autorização da autoridade competente, o que deve ser providenciado antes da celebração do aditivo.**

35. Repisa-se, portanto, que **não se deve admitir que os fatos se sobreponham às formalidades exigidas por lei**. Em se tratando de prazo de execução, porém, considerando que a vigência contratual não se encontra expirada, sua readequação se mostra viável.

36. **Em que pese vencido, o contrato mantém-se em vigor, dado que o prazo de vigência ainda está em curso, considerando-se que a falha pode ser novamente sanada com a fixação de novo prazo para término do prazo de execução, a ser incluído no objeto do termo aditivo a ser celebrado.**

37. Foram juntados documentos atinentes à regularidade fiscal, trabalhista e jurídica da contratada.

38. Quanto à minuta do primeiro termo aditivo não há sugestões de alteração.

IV- CONCLUSÃO

39. Diante de todo o exposto, conclui-se pela possibilidade de readequação do seu prazo de vigência e de execução com a celebração do quinto termo aditivo proposto, **desde que atendidas todas as orientações declinadas neste Parecer, especialmente as dos itens 33, 34, 35 e 36.**

Macapá, 06 de abril de 2021.

LARISSA MOUTINHO DE MOURA MOREIRA
Procuradora-Chefe

Atenção, a consulta ao processo eletrônico está disponível em <http://sapiens.agu.gov.br> mediante o fornecimento do Número Único de Protocolo (NUP) 23125032971201926 e da chave de acesso 0a76ef37