



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

PARECER n. 00032/2023/GAB/PFUNIFAP/PGF/AGU

NUP: 23125.027469/2022-35 (SAPIENS - 00893.000055/2023-15)

INTERESSADOS: DIREÇÃO GERAL DO CAMPUS BINACIONAL DA UNIFAP - DIRG/CAMPUS BINACIONAL E OUTROS

ASSUNTOS: DIREITO ADMINISTRATIVO E OUTRAS MATÉRIAS DE DIREITO PÚBLICO E OUTROS

LICITAÇÃO. OBRA. CONSTRUÇÃO DE UM BLOCO MULTIDISCIPLINAR "C NO CAMPUS BINACIONAL, DO OIAPOQUE. TOMADA DE PREÇOS. ANÁLISE DAS MINUTAS DE EDITAL E DE CONTRATO. APROVAÇÃO CONDICIONADA.

I - RELATÓRIO

1. Trata-se de processo administrativo instaurado para realização de processo licitatório, na modalidade tomada de preços, para construção de um bloco multidisciplinar C no campus Binacional, no município de Oiapoque, sob o regime de empreitada por preço global.
2. O valor máximo que a administração se dispõe a pagar equivale a importância de R\$ 4.762.265,72 (quatro milhões, setecentos e sessenta e dois mil mil, duzentos e sessenta e cinco reais e setenta e dois centavos).
3. No que interessa a presente análise, constam nos autos os seguintes documentos:
 - documento de formalização da demanda oriundo da Direção do Campus Oiapoque;
 - autorização do Reitor para abertura da licitação;
 - portaria constituindo equipe de planejamento da contratação;
 - minuta de edital;
 - minuta de contrato;
 - projeto básico inicial;
 - orçamento sintético;
 - cronograma físico financeiro;
 - composição analítica de preços unitários (SINAPI 01/2023-Amapá);
 - planta de cobertura e planta baixa;
 - especificações técnicas e memorial descritivo;
 - mapa de riscos;
 - registro de responsabilidade técnica/ CAU dos responsáveis técnicos;
 - despacho nº 5961/2023-Prefeitura;
 - ETP nº 06/2023;
 - Projeto básico revisado;
 - Lista de verificação preenchida para contratação de serviços de engenharia;
 - Cadastro da contratação no portal nacional de contratações públicas;
 - Despacho nº 17895/2023-DGO, informando existência de disponibilidade orçamentária de R\$ 2.000,00 (dois milhões) para cobertura da despesa no presente exercício financeiro;
 - Despacho nº 17984/2023-Reitoria.

II - CONSIDERAÇÕES PRELIMINARES

4. Inicialmente, cumpre registrar que a análise jurídica por parte desta Procuradoria é feita nos termos do art. 10, §1º, da Lei nº 10.480/02 c/c o art. 11 da Lei Complementar nº 73/93, bem como do parágrafo único do art. 38 da Lei nº 8.666/93.

5. Não se insere no âmbito da competência institucional deste órgão jurídico análises que importem considerações de ordem técnica, próprias dos órgãos de administrativos e acadêmicos da UNIFAP, e aquelas referentes ao juízo de conveniência e oportunidade de seus gestores.

6. Pontua-se, que o parecer jurídico não vincula o gestor, que deve examiná-lo, até mesmo para corrigir eventuais disfunções na administração, e, portanto, não afasta, por si só, a sua responsabilidade por atos considerados irregulares pelo Tribunal de Contas da União (Acórdãos TCU nº 206/2007 – Plenário e nº 19/2002 – Plenário).

7. É nesse sentido o teor do Enunciado nº 7, do Manual de Boas Práticas Consultivas da AGU, que dispõe:

A manifestação consultiva que adentrar questão jurídica com potencial de significativo reflexo em aspecto técnico deve conter justificativa da necessidade de fazê-lo, evitando-se posicionamentos conclusivos sobre temas não jurídicos, tais como os técnicos, administrativos ou de conveniência ou oportunidade, podendo-se, porém, sobre estes emitir opinião ou formular recomendações, desde que enfatizando o caráter discricionário de seu acatamento.

8. A Administração Pública Federal Direta e Indireta de qualquer dos Poderes da União obedece aos princípios da legalidade, impessoalidade, moralidade, publicidade e eficiência (CF, art. 37, caput).

9. As Universidades, por sua vez, gozam de autonomia didático-científica, administrativa e de gestão financeira e patrimonial, e obedecerão ao princípio de indissociabilidade entre ensino, pesquisa e extensão (CF, art. 207, caput).

10. No exercício dessa autonomia, é assegurado às Universidades firmar contratos, acordos e convênios (Lei 9.394/96, art. 53, VII).

III - LEGISLAÇÃO APLICÁVEL

11. No dia 01 de abril de 2021 foi publicado no DOU a Lei 14.133, nova lei de licitações, que embora tenha entrado em vigor imediatamente, previu que a revogação das leis 10.520/2002 e 8.666/93 somente ocorria após dois anos de sua publicação, com exceção dos arts. 89 a 108 da última lei que foram revogados imediatamente (art. 193).

12. Em 31 de março de 2023 foi editada a Medida Provisória nº 1167 (DOU de 31/03/2023), alterando o art. 91 da lei 14.133 para estender a vigência das leis anteriores até o dia 30 de dezembro de 2023.

13. Isso significa que até o penúltimo dia deste ano tanto as normas antigas quanto a nova Lei continuarão produzindo efeitos jurídicos, não sendo possível, todavia, combinar regras das duas leis em uma mesma contratação.

14. Assim durante o período de vigência simultânea das normas a administração pode adotar validamente uma das seguintes possibilidades:

- a) Aplicar a lei nova;
- b) Aplicar a lei antiga, ou
- c) Alternar a aplicação de regimes, ora promovendo licitações sob a lei antiga e ora promovendo sob a lei nova.

15. Tendo em vista que a opção da administração no presente caso é pela aplicação da Lei 8666/93, esta manifestação terá como base normativa esta lei e normas dela decorrentes.

IV - ANÁLISE JURÍDICA

DA AUTORIZAÇÃO PARA REALIZAÇÃO DA LICITAÇÃO E CELEBRAÇÃO DE NOVOS CONTRATOS

16. Nos Despacho nº 28942/2022 (ordem 05) e 15374/023 (ordem 49), o Magnífico Reitor autoriza a realização da licitação.

DA MODALIDADE LICITATÓRIA - TOMADA DE PREÇOS

17. Tratando-se execução de obra estimada em R\$ 883.540,48 (oitocentos e oitenta e três mil, quinhentos e quarenta reais e quarentas e oito centavos) afigura-se correta a opção pela modalidade Tomada de Preços, conforme o § 2º, do art. 22, bem como a alínea "b", do art. 23 ambos da Lei nº. 8.666, de 21 de junho de 1993, que assim dispõem:

Art.22. São modalidades de licitação:

(...)

II - Tomada de Preços;

(...)

§ 2º Tomada de Preços é a modalidade de licitação entre interessados devidamente cadastrados ou que atenderem a todas as condições exigidas para cadastramento até o terceiro dia anterior à data do recebimento das propostas, observada a necessária qualificação.

(...)

Art. 23. As modalidades de licitação a que se referem os incisos I a III do artigo anterior serão determinadas em função dos seguintes limites, tendo em vista o valor estimado da contratação:

I - para obras e serviços de engenharia:

(...)

b) Tomada de Preços - até R\$ 1.500.000,00 (um milhão e quinhentos mil reais).

PLANEJAMENTO DA CONTRATAÇÃO

Projeto básico e aprovação da autoridade competente

18. A elaboração do estudo técnico preliminar ou projeto básico constitui-se em importante etapa que antecede o projeto básico, nos termos do artigo 6º, da Lei 8.666/93:

Art. 6º Para os fins desta Lei, considera-se:

(...)

IX – Projeto Básico – conjunto de elementos necessários e suficientes, com nível de precisão adequado, para caracterizar a obra ou serviço, ou complexo de obras ou serviços objeto da licitação, elaborado com base nas indicações dos estudos técnicos preliminares, que assegurem a viabilidade técnica e o adequado tratamento do impacto ambiental do empreendimento, e que possibilite a avaliação do custo da obra e a definição dos métodos e do prazo de execução, devendo conter os seguintes elementos (...).

19. As orientações do Tribunal de Contas da União, constantes em seu Manual intitulado “Obras públicas: recomendações básicas para a contratação e fiscalização de obras de edificações públicas”, 3ª edição, referentes à elaboração de estudo técnico preliminar ou anteprojeto, podem ser estendidas à contratação de serviço de engenharia, senão veja-se:

Os projetos para construção, reforma ou ampliação de um empreendimento serão elaborados em três etapas sucessivas: estudo preliminar ou anteprojeto – realizado na fase preliminar a licitação

–, projeto básico e projeto executivo. Todos esses estudos e projetos deverão ser desenvolvidos de forma que guardem sintonia entre si, tenham consistência material e atendam às diretrizes gerais do programa de necessidades e dos estudos de viabilidade.

20. No caso, consta dos autos um documento denominado Especificações Técnicas e Memorial Descritivo, além de projetos de engenharia elaborados por profissionais da equipe da Assessoria Especial de engenharia, sendo tais projetos aprovados pela AEEA e Reitoria.

Da definição do regime de execução.

21. A partir da Lei nº 12.309/2010 (Lei de Diretrizes Orçamentárias para 2011) foram introduzidas diferenciações importantes na disciplina das obras e serviços de engenharia executados mediante o regime de empreitada por preço global, em comparação com os demais regimes (empreitada por preço unitário, tarefa e empreitada integral).

22. Os dois regimes de execução mais comuns – empreitada por preço global ou unitário – não possuem relação com o critério de julgamento da licitação (menor preço global ou unitário). Referem-se, ao contrário, à forma de apuração do preço final da obra ou serviço.

23. **A empreitada por preço global é aquela em que se contrata a execução da obra ou serviço por preço certo e total.** Em tese, cada parte assume o risco de eventuais distorções nos quantitativos a serem executados, que podem ser superiores ou inferiores àqueles originalmente previstos na planilha orçamentária da contratação.

24. A adoção de tal regime pressupõe um projeto básico de boa qualidade, que estime com adequado nível de precisão as especificações e quantitativos da obra ou serviço, fornecendo aos licitantes todos os elementos e informações necessários para o total e completo conhecimento do objeto e a elaboração de proposta fidedigna (art. 47 da Lei nº 8.666/93), justamente para evitar distorções relevantes no decorrer da execução contratual.

25. **Já a empreitada por preço unitário é aquela em que o preço é fixado por unidade determinada.** Os pagamentos correspondem à medição dos serviços efetivamente executados, de modo que os riscos dos contratantes em relação a diferenças de quantitativos são menores.

26. Tal regime é mais apropriado para os casos em que não se conhecem de antemão, com adequado nível de precisão, os quantitativos totais da obra: a execução das “unidades” se dará de acordo com a necessidade observada, com a realização de medições periódicas a fim de quantificar os serviços efetivamente executados e os correspondentes valores devidos.

27. Veja-se a seguinte recomendação do TCU sobre o tema:

1.5.1.2. atentar para o melhor regime de contratação de seus empreendimentos, dando preferência à modalidade de empreitada por preço unitário quando o objeto for pouco previsível, como, por exemplo, no caso de serviços de terraplanagem em áreas com influência de maré; (Acórdão nº 755/2009 – Plenário).

28. A opção da Administração por um ou outro regime não decorre de mera conveniência: depende da possibilidade, no caso concreto, de predefinir uma estimativa precisa dos itens e respectivos quantitativos que compõem o objeto a ser licitado. Se tal possibilidade existir, a regra é a adoção da empreitada por preço global – normalmente atrelada às obras de menor complexidade. Do contrário, deve ser adotada a empreitada por preço unitário.

29. A empreitada por preço global só terá resultado satisfatório se os elementos técnicos instrutores da licitação forem elaborados com elevada capacidade técnica, tais quais, o projeto básico, o projeto executivo, os memoriais descritivos, a planilha orçamentária e o cronograma físico-financeiro.

30. Destaca-se, ainda, que os regimes de execução por empreitada global ou empreitada por preço unitário apresentam diferenças em relação ao limite dos respectivos termos aditivos, nos moldes do DECRETO Nº 7.983, DE 8 DE ABRIL DE 2013, *in verbis*:

Art. 13. Em caso de adoção dos regimes de **empreitada por preço global e de empreitada integral**, deverão ser observadas as seguintes disposições para formação e aceitabilidade dos preços:

I - na formação do preço que constará das propostas dos licitantes, poderão ser utilizados custos unitários diferentes daqueles obtidos a partir dos sistemas de custos de referência previstos neste Decreto, desde que o preço global orçado e o de cada uma das etapas previstas no cronograma físico-financeiro do contrato, observado o art. 9º, fiquem iguais ou abaixo dos preços de referência da administração pública obtidos na forma do Capítulo II, assegurado aos órgãos de controle o acesso irrestrito a essas informações; e

II - **deverá constar do edital e do contrato cláusula expressa de concordância do contratado com a adequação do projeto** que integrar o edital de licitação e as alterações contratuais sob alegação de falhas ou omissões em qualquer das peças, orçamentos, plantas, especificações, memoriais e estudos técnicos preliminares do projeto **não poderão ultrapassar, no seu conjunto, dez por cento do valor total do contrato**, computando-se esse percentual para verificação do limite previsto no § 1º do art. 65 da Lei nº 8.666, de 1993.

Parágrafo único. Para o atendimento do art. 11, **os critérios de aceitabilidade de preços serão definidos em relação ao preço global e de cada uma das etapas** previstas no cronograma físico-financeiro do contrato, que deverão constar do edital de licitação.

Art. 14. **A diferença percentual** entre o valor global do contrato e o preço global de referência **não poderá ser reduzida em favor do contratado em decorrência de aditamentos que modifiquem a planilha orçamentária**.

(..)

Parágrafo único. Em caso de adoção dos regimes de **empreitada por preço unitário e tarefa**, a diferença a que se refere o caput poderá ser reduzida para a **preservação do equilíbrio econômico-financeiro do contrato em casos excepcionais e justificados**, desde que os custos unitários dos aditivos contratuais não excedam os custos unitários do sistema de referência utilizado na forma deste Decreto, assegurada a manutenção da vantagem da proposta vencedora ante a da segunda colocada na licitação.

Art. 15. A formação do preço dos aditivos contratuais contará com orçamento específico detalhado em planilhas elaboradas pelo órgão ou entidade responsável pela licitação, na forma prevista no Capítulo II, observado o disposto no art. 14 e mantidos os limites do previsto no § 1º do art. 65 da Lei nº 8.666, de 1993.

31. No caso, conforme o preâmbulo da minuta de edital, a Administração optou pelo regime de empreitada por preço global.

32. **Deve a Administração estar bem segura da opção pelo regime de empreitada por preço global e atentar ao previsto no art. 13, inc. II, do Decreto n. 7.983/2013:**

Art. 13. Em caso de adoção dos regimes de empreitada por preço global e de empreitada integral, deverão ser observadas as seguintes disposições para formação e aceitabilidade dos preços:

(....)

II - deverá constar do edital e do contrato cláusula expressa de concordância do contratado com a adequação do projeto que integrar o edital de licitação e as alterações contratuais sob alegação de falhas ou omissões em qualquer das peças, orçamentos, plantas, especificações, memoriais e estudos técnicos preliminares do projeto não poderão ultrapassar, no seu conjunto, dez por cento do valor total do contrato, computando-se esse percentual para verificação do limite previsto no [§ 1º do art. 65 da Lei nº 8.666, de 1993](#)

33. Em face disso, **recomenda-se ao setor técnico certificar-se se o mapa de riscos juntado aos autos contempla efetivamente os itens relevantes e correspondentes graus de riscos. Saliente-se que tal recomendação**

decorre do entendimento do Tribunal de Contas da União nesse sentido (vide Acórdão TCU 1977/2013-Plenário).

34. A esse respeito, destaca-se os termos da Nota Explicativa constante na minuta da AGU para tomada de preços:

A partir dessa matriz, o Projeto Básico deverá contemplar os índices de “subestimativas ou superestimativas relevantes” a fim de garantir segurança jurídica de eventual necessidade de aditivos para correção de Projeto, como orienta o Tribunal de Contas da União no Acórdão n. 1977/2013-Plenário: “...recomendação à jurisdicionada, para que, doravante, inclua nos editais cláusula a estabelecer, de forma objetiva, o que será objeto de aditamentos durante a execução da avença, bem como a definição do que venha a ser "subestimativas ou superestimativas relevantes””.

Isso consiste em um percentual parâmetro para aferição se eventual necessidade de modificação no projeto básico já estaria inclusa nos riscos do empreendimento (sendo remunerada no contrato pelo BDI) ou se poderia fundamentar uma alteração do projeto e de seu valor mediante termo aditivo. No caso, apenas se a modificação no projeto gerar uma alteração de valor superior ao percentual referencial supracitado é que seria possível a alteração do valor por Termo Aditivo, já que somente neste caso a subestimativa/superestimativa seria considerada "relevante" e superior aos riscos ordinários inclusos no BDI. Tudo isso sem prejuízo da análise técnica acerca dos demais requisitos necessários para que possa haver alteração ulterior do projeto básico, nos termos do art. 65, II da Lei nº 8.666/93.

35. **Dessa forma, a área técnica deverá definir o que será considerado como mera imprecisão, a ser tolerada pelas partes e quais os percentuais de superestimativas ou subestimativas dos itens de maior valor e relevância técnica (avaliado de acordo com a metodologia ABC) que, por erros ou omissões, devem ensejar a elevação de termos aditivos para manutenção do equilíbrio econômico-financeiro da avença, por certo que se observando o limite máximo de tolerância de erros de 10% do valor total do contrato, previsto no art. 13, inciso II, do Decreto n. 7.983, de 2013, em prestígio ao princípio da segurança jurídica, como ainda do art. 6º, inciso VIII, alínea ‘a’ c/c art. 47, art. 49 e art. 65, inciso II, alínea ‘d’, todos da Lei 8.666/93”.**

Licenciamento ambiental

36. Na etapa de preparação do Projeto Básico é necessário verificar se o empreendimento necessita de licenciamento ambiental. No entanto, referida providência não foi adotada.

37. **Com isso, sugere-se que seja feita uma análise pela área técnica acerca da necessidade de licenciamento ambiental. Caso haja referida obrigatoriedade, sugere-se inclusão de cláusula específica no edital e no contrato.**

Anotação de responsabilidade técnica

38. O projeto básico de engenharia deve ser elaborado por um responsável técnico a ele vinculado, com inscrição no Conselho Regional de Engenharia e Agronomia (CREA) que efetuará o registro das Anotações de Responsabilidade Técnica (ARTs), referentes a esses instrumentos. A propósito já se manifestou o TCU, por meio da Súmula nº 260/2010:

É dever do gestor exigir apresentação de Anotação de Responsabilidade Técnica – ART referente ao projeto, execução, supervisão e fiscalização de obras e serviços de engenharia, com indicação do responsável pela elaboração de plantas, orçamento-base, especificações técnicas, composições de custos unitários, cronograma físico-financeiro e outras peças técnicas.

39. Quanto à exigência do registro de ART, cabe destacar o entendimento consignado pela Câmara Permanente de Licitações e Contratos da PGF, no Parecer nº 07/2015/CPLC/DEPCONSU/PGF, concluindo que todos os

trabalhos técnicos que demandem registro de responsabilidade técnica produzidos por servidores públicos engenheiros estão obrigados ao registro da Anotação de Responsabilidade Técnica – ART, ainda que seja questionável a constitucionalidade do pagamento da taxa a que ela se refere.

40. No caso dos autos, consta Registro de Responsabilidade Técnica/CAU de profissionais da equipe da AEEA que elaboraram os respectivos projetos.

Cronograma físico-financeiro

41. O Projeto Básico deve abarcar, também, o cronograma físico-financeiro com as despesas mensais previstas para serem incorridas ao longo da execução da obra ou serviço de engenharia. Esse cronograma auxiliará na estimativa dos recursos orçamentários necessários ao longo de cada exercício financeiro.

42. Consta nos autos o cronograma físico-financeiro.

Projeto Executivo

43. Nos termos do inciso X, do art. 6º, da Lei nº 8.666, de 1993, o Projeto Executivo é *o conjunto de elementos necessários e suficientes à execução completa da obra, de acordo com as normas pertinentes da Associação Brasileira de Normas Técnicas – ABNT.*

44. É possível que o projeto executivo não seja apresentado quando da realização do procedimento licitatório, uma vez que o § 1º do art. 7º da Lei nº 8.666, de 1993, permite que tenha o seu desenvolvimento concomitante com a execução das obras e serviços, desde que autorizado pela Administração. Em outras palavras, o projeto executivo será incluído no objeto da licitação como encargo do contratado.

Necessidade da contratação e vedações às especificações restritivas

45. A justificativa da necessidade da contratação ilustra o documento de formalização da demanda.

Parcelamento da contratação e regra geral da necessária adjudicação por itens

46. Outro ponto relevante diz respeito ao parcelamento do objeto a ser contratado em licitações. Em havendo divisibilidade de natureza técnica e econômica, a regra geral é realizar a adjudicação por itens, tal qual previsto na Súmula TCU nº 247:

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

47. Dito isso, percebe-se que o presente certame previu a adjudicação do objeto em um único item conforme item 4.2 da minuta de edital.

Crítérios e práticas de sustentabilidade nas contratações

48. Em relação aos critérios e práticas de sustentabilidade (subitem 3.3, c, do anexo III da IN SEGES/MP nº 05/2017), deverão ser tomados três cuidados gerais à luz dos arts. 2º e 3º do Decreto nº 7.746/2012:

a) definir os critérios e práticas objetivamente no instrumento convocatório como especificação técnica do objeto, obrigação da contratada ou requisito previsto em lei especial;

- b) justificar a exigência dos mesmos nos autos;
- c) verificar se os critérios e práticas preservam o caráter competitivo do certame.

49. Não foi por outra razão que os arts 1º e 2º da IN SLTI/MPOG nº 01/2010 dispuseram que as especificações para serviços devem conter critérios de sustentabilidade ambiental, devendo a Administração Pública formular as exigências de forma a não frustrar a competitividade.

50. Posto isso, para definição dos critérios e práticas de sustentabilidade, *recomenda-se* consultas ao art. 5º da Instrução Normativa SLTI/MPOG nº 01/2010, ao art. 3º da IN SLTI/MPOG nº 02/2014 (uso da Etiqueta Nacional de Conservação de Energia - ENCE) e ao "Guia Nacional de Licitações Sustentáveis", disponibilizado pela Consultoria-Geral da União no sítio "http://www.agu.gov.br/page/content/detail/id_conteudo/400787".

51. **Feitas essas considerações, sugere-se que a unidade técnica declare, expressamente, se foram observados os critérios e práticas de sustentabilidade previstos pela legislação, notadamente o guia de sustentabilidade da AGU.**

52. **Caso se entenda que os serviços não se sujeitam aos critérios de sustentabilidade ou que as especificações restringem indevidamente a competição, deverá apresentar a devida justificativa.**

Do orçamento da contratação e da obrigatoriedade de elaboração de planilhas

53. O Decreto nº 7.983/2013 estabelece regras e critérios a serem seguidos por órgãos e entidades da administração pública federal para a elaboração do orçamento de referência de obras e serviços de engenharia, contratados e executados com recursos dos orçamentos da União.

54. O orçamento de referência é definido no art. 2º, VIII, do citado decreto, como "detalhamento do preço global de referência que expressa a descrição, quantidades e custos unitários de todos os serviços, incluídas as respectivas composições de custos unitários, necessários à execução da obra e compatíveis com o projeto que integra o edital de licitação".

55. Por sua vez, o art. 3º, do mesmo decreto, define que:

O custo global de referência de obras e serviços de engenharia, exceto os serviços e obras de infraestrutura de transporte, será obtido a partir das composições dos custos unitários previstas no projeto que integra o edital de licitação, menores ou iguais à mediana de seus correspondentes nos custos unitários de referência do Sistema Nacional de Pesquisa de Custos e Índices da Construção Civil - Sinapi, excetuados os itens caracterizados como montagem industrial ou que não possam ser considerados como de construção civil.

56. A metodologia acima, contudo, não é exclusiva, tanto que previstas nos arts. 5º e 6º do referido decreto:

(i) a possibilidade de desenvolvimento de novos sistemas de referência de custos, mediante justificativa técnica e submissão à aprovação do Ministério do Planejamento, Orçamento e Gestão, e desde que haja incompatibilidade na adoção do Sinapi;

(ii) a possibilidade de a estimativa de custo global ser apurada por meio da utilização de dados contidos em tabela de referência formalmente aprovada por órgãos ou entidades da administração pública federal em publicações técnicas especializadas, em sistema específico instituído para o setor ou em pesquisa de mercado.

57. Ao preço global de referência, diz o Decreto 7.983/2013 que o BDI deverá ser acrescido, o qual deverá evidenciar em sua composição, no mínimo, a taxa de rateio de administração, os percentuais de tributos incidentes sobre o preço do serviço, excluídos aqueles de natureza direta e personalística que oneram o contratado, a taxa de risco, seguro e garantia do empreendimento e ainda a taxa de lucro. No mesmo sentido, a Súmula 258 do TCU:

SÚMULA Nº 258 As composições de custos unitários e o detalhamento de encargos sociais e do BDI integram o orçamento que compõe o projeto básico da obra ou serviço de engenharia, devem constar dos anexos do edital de licitação e das propostas das licitantes e não podem ser indicados mediante uso da expressão verba ou de unidades genéricas.

58. Na hipótese de haver inviabilidade técnica do parcelamento do objeto, justificada mediante fundamentação plausível e aprovada pela autoridade competente, o projeto básico deverá apresentar BDI diferenciado para a parcela relativa ao fornecimento, conforme consignado na Súmula n. 253 do TCU, *in verbis*:

Comprovada a inviabilidade técnico-econômica de parcelamento do objeto da licitação, nos termos da legislação em vigor, os itens de fornecimento de materiais e equipamentos de natureza específica que possam ser fornecidos por empresas com especialidades próprias e diversas e que representem percentual significativo do preço global da obra devem apresentar incidência de taxa de Bonificação e Despesas Indiretas - BDI reduzida em relação à taxa aplicável aos demais itens” - Súmula/TCU nº 253/2010 (DOU de 13.04.2010, S. 1, p. 72).

59. **No caso, deve o setor técnico competente atestar que o orçamento constante nos autos observou em sua totalidade as regras acima expostas e se necessita ou não de atualização, tendo em vista que tem como referência a tabela SINAPI - 01/2023-Amapá.**

60. Já o critério de aceitabilidade de preço, por sua vez, é definido no art. 2º, IX, do Decreto nº 7.983/2013 como sendo os “parâmetros de preços máximos, unitários e global, a serem fixados pela administração pública e publicados no edital de licitação para aceitação e julgamento das propostas dos licitantes”. Os mesmos devem constar do edital de licitação (art. 11 do Decreto nº 7.983/2013 e Orientação Normativa AGU nº 05/2009), destacando-se a existência de norma específica quando forem adotados os regimes de empreitada por preço global e ou empreitada por preço unitário (art. 13 do Decreto nº 7.983/2013). Referido entendimento foi consolidado também na SÚMULA TCU Nº 259, nos seguintes termos:

Nas contratações de obras e serviços de engenharia, a definição do critério de aceitabilidade dos preços unitário e global, com fixação de preços máximos para ambos, é obrigação e não faculdade do gestor.

61. No caso, foram juntados, como anexos do edital, as composições de custos unitários e o detalhamento dos encargos sociais e do BDI que integram o orçamento, tal qual exigido pelas Súmulas TCU nº 258 e 259.

Designação formal da comissão especial de licitação

62. Referida exigência foi devidamente cumprida, conforme portaria 1791/2022 (ordem 09).

DAS MINUTAS PADRONIZADAS DA AGU - EDITAL E CONTRATO

63. A unidade técnica anexou aos autos minuta de edital de licitação, cuja nota de rodapé indica tratar-se de modelo da AGU para tomada de preços de obras/serviço de engenharia atualizada em setembro de 2021.

64. Tal modelo de tomada de preços para obras/serviços não comuns de engenharia é efetivamente o mais recente conforme se verifica no link <https://www.gov.br/agu/pt-br/composicao/cgu/cgu/modelos/licitacoescontratos/modalidades-convencionais-obras-e-servicos-de-engenharia>.

65. **Recomendações sugeridas:**

- a) no preâmbulo, identificar corretamente o regime de execução como " **empreitada por preço global**";
- b) no item 4.1, suprimir a seguinte passagem "de empresa especializada para execução";

- c) no item 10.22, excluir o texto se não for possível definir uma data precisa de divulgação do resultado do certame;
- d) nos itens 5.1, 11.4, 11.5, 13.2, 13.2.1 e 19.4 e 20.16, complementar os espaços em branco;
- e) nos itens 12.1, certificar-se se o projeto básico realmente dispõe sobre as regras da garantia de execução;
- f) nos itens 14.1, 15.1, 16.1 e 17.1, certificar-se se existe efetiva correspondência no projeto básico;
- g) no item 18.8 substituir "união ou entidade" por "UNIFAP";
- h) suprimir os destaques em cores no corpo do edital e anexos sem a supressão dos respectivos textos;
- i) suprimir a nota de rodapé (indicação do modelo utilizado) na versão a ser publicada.

66. **Quanto a minuta de contrato (ordem) observo que não consta em nota de rodapé a indicação do modelo do modelo da AGU para obras/serviços de engenharia, o que requer o devido saneamento e efetiva utilização do último modelo atualizado em setembro de 2021 (se ainda não o foi).**

67. **Ademais, recomendam-se as seguintes modificações:**

- a) no item 2.1.1, especificar, assim que possível, a data de início e término da vigência, conforme o modelo de contrato da AGU, atentando-se para a necessidade de se certificar se o prazo é razoável e suficiente para a conclusão da obra, de modo a se evitar aditivos e prorrogações desnecessárias;
- b) idem no item 2.2;
- c) nos itens 6.1, 7.1, 9.1 e 11,1, atentar ao sugerido nas letras "e" e "f" do item 65 supra;
- d) no item 12.1, incluir subitens conforme modelo da AGU;
- e) na cláusula décima Terceira, substituir o título "DAS VEDAÇÕES" por " **VEDAÇÕES E PERMISSÕES**", observando a integralidade do texto dado aos itens da mesma cláusula modelo da AGU;
- f) na cláusula décima Quarta, substituir o título " DAS ALTERAÇÕES" por "**DO REGIME DE EXECUÇÃO E DAS ALTERAÇÕES**", observando a a integralidade do texto dado aos itens da mesma cláusula modelo da AGU aplicáveis ao regime de empreitada por preço global;
- g) suprimir a cláusula décima oitava.

DOTAÇÃO ORÇAMENTÁRIA E LEI DE RESPONSABILIDADE FISCAL

68. As exigências do art. 16, incisos I e II, da Lei de Responsabilidade Fiscal – LRF, somente se aplicam às licitações e contratações fundadas em ações orçamentárias do tipo projeto, pois somente essas teriam potencial para criar, expandir ou aperfeiçoar ação com o consequente aumento de despesa (cf. Acórdão TCU nº 1.973/2006 – Plenário).

69. Por consequência, só há necessidade de juntar os cálculos previstos no art. 16, I, §2º, da LRF e a declaração de compatibilidade do aumento da despesa com a LDO e o PPA se a despesa for considerada não rotineira (art. 16, I e II, da Lei Complementar nº 101/2000, Orientação Normativa AGU nº 52 e Conclusão DEPCONS/PGE/AGU nº 01/2012).

70. **Se este for o caso, deverão ser juntados em data anterior à realização da licitação os documentos previstos no art. 16, incisos I e II, da LRF, com as premissas da estimativa de impacto orçamentário-financeiro e a metodologia de cálculo utilizadas (art. 16, §2º, da LRF).**

V - CONCLUSÃO

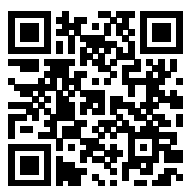
71. Ante o exposto, condiciona-se a aprovação da minuta de edital de licitação e do termo de contrato ao atendimento das recomendações arroladas neste opinativo, especialmente nos itens 32, 33, 35, 37, 51, 52, 59, 65, 66, 67 e 70.

72. Adotadas ou não as providências, não incumbe pronunciamento subsequente desta Procuradoria para verificação do cumprimento das recomendações consignadas (enunciado nº 05 do Manual de Boas Práticas consultivas da AGU), nada obstando a formulação de nova consulta com indicação de dúvida jurídica específica.

Macapá, 06 de junho de 2023.

Waldinelson Adriane S. Santos
Procurador-Chefe Substituto
Portaria 1840/2019-UNIFAP

Atenção, a consulta ao processo eletrônico está disponível em <https://supersapiens.agu.gov.br> mediante o fornecimento do Número Único de Protocolo (NUP) 00893000055202315 e da chave de acesso 62074d27



Documento assinado eletronicamente por WALDINELSON ADRIANE SARMENTO DOS SANTOS, com certificado A1 institucional (*.agu.gov.br), de acordo com os normativos legais aplicáveis. A conferência da autenticidade do documento está disponível com o código 1192250091 e chave de acesso 62074d27 no endereço eletrônico <https://sapiens.agu.gov.br>. Informações adicionais: Signatário (a): WALDINELSON ADRIANE SARMENTO DOS SANTOS, com certificado A1 institucional (*.agu.gov.br). Data e Hora: 06-06-2023 11:57. Número de Série: 51385880098497591760186147324. Emissor: Autoridade Certificadora do SERPRO SSLv1.
