

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40
Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018
Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,
Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia
Fone.: (074) 3620 - 2565
Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141
Email: datasystemif@gmail.com

ILUSTRÍSSIMA SENHORA PREGOEIRA DO MUNICÍPIO AMÉRICA DOURADA, ESTADO DA BAHIA.

PREGÃO PRESENCIAL Nº 013/2022

ROGERIO CARLOS SCHIMIDT, pessoa jurídica de direito privado, inscrita no CNPJ/MF sob o nº 05.208.516/0001-40, com sede à Praça Enzo Ferroni, 136, Centro, São Gabriel/BA, por intermédio de seu Advogado, abaixo assinado, devidamente constituído (carta de credenciamento e contrato social juntados ao processo licitatório), vêm, mui respeitosamente, perante V. Exa., interpor o presente:

RECURSO ADMINISTRATIVO, COM EFEITO SUSPENSIVO

contra a decisão dessa digna Pregoeira que julgou habilitada a empresa **UPDOWNET PROVEDOR DE INTERNET LTDA**, no PREGÃO PRESENCIAL nº 013/2022, apresentando no articulado as razões de sua irrisignação.

I - DA TEMPESTIVIDADE

Antes de passar a discorrer ponto a ponto sobre o objeto do vertente recurso, o que será argumentado na narração dos fatos e dos direitos da recorrente, sobreleva-se ressaltar que a norma processual administrativa aplicável ao caso em tela (Lei 10.520/2002), dispõe em seu artigo 4º, Inciso XVIII, que qualquer licitante poderá, durante a sessão pública, manifestar sua intenção de recorrer, quando lhe será concedido o prazo de três dias para apresentar suas razões recursais. Veja-se: “Art. 4º A fase externa do pregão será iniciada com a convocação dos interessados e observará as seguintes regras: [...] XVIII - declarado o vencedor, qualquer licitante poderá manifestar imediata e motivadamente a intenção de recorrer, quando lhe será concedido

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40
Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018
Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,
Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia
Fone.: (074) 3620 - 2565
Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141
Email: datasystemif@gmail.com

o prazo de 3 (três) dias para apresentação das razões do recurso, ficando os demais licitantes desde logo intimados para apresentar contra-razões em igual número de dias, que começarão a correr do término do prazo do recorrente, sendo-lhes assegurada vista imediata dos autos;”

Verificamos, portanto, que a legislação supra é similar ao Direito Processual, entendendo-se que a parte necessita, sob pena de decadência, manifestar seu interesse recursal, após a declaração do vencedor, quando será oportunizado o prazo para apresentação de suas razões por escrito. A dita disposição é repetida nos itens editalícios em comento. Consoante o disposto no artigo 110, da Lei Federal nº. 8.666/1993, na contagem dos prazos estabelecidos, exclui-se o dia de início e inclui-se o dia de vencimento. Dessa forma a empresa ROGERIO CARLOS SCHIMIDT apresentou sua intenção de recurso por não concordar com a decisão da pregoeira. Em sua intenção de Recurso assim expôs: “Motivo Intenção: A empresa UPDOWNET PROVEDOR DE INTERNET LTDA não apresentou Balanço Patrimonial, conforme item 25.2.3, alínea “a”, bem como não atenderam as exceções trazidas no Item 25.2.3.1”. Intenções tempestivas e motivadas não são passíveis de recusa, vide Acórdão 339/2010-TCU.

A Sessão Pública ocorreu em 29 de setembro de 2022, excluindo o dia e contando os três dias úteis o prazo final para apresentação das razões recursais encerra em 04 de outubro de 2022. Portanto, inteira e claramente demonstrada está a tempestividade do presente recurso administrativo.

II - DOS FATOS SUBJACENTES

Em data de 29 de setembro de 2022 ocorreu a licitação na modalidade Pregão Presencial, tombada sob o nº 013/2022 cujo objeto é “Registro de Preços para contratação de empresa especializada para a disponibilização de links de acesso à internet, para atender as demandas das secretarias municipais do município de América Dourada/BA.”

Após a fase de lances, deu-se início a análise dos documentos de habilitação, e, tendo os documentos verificados, a empresa UPDOWNET PROVEDOR DE INTERNET LTDA, foi considerada habilitada para o certame, ocorre que, a habilitação se deu de forma indevida, pois, a empresa não cumpriu com todas as exigências do edital. A empresa não apresentou, balanço patrimonial, conforme item conforme item 25.2.3, alínea “a”, bem como não atenderam as exceções trazidas no Item 25.2.3.1 do edital.

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40

Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018

Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,

Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia

Fone.: (074) 3620 - 2565

Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141

Email: datasystemif@gmail.com

Portanto, não vislumbramos outra forma de resguardar os direitos de tratamento isonômico e legal, a não ser por meio do presente Recurso Administrativo, onde a empresa UPDOWNNET PROVEDOR DE INTERNET LTDA, possa ser inabilitada, pois, não cumpriu com todos os requisitos de habilitação exigidos no edital.

III - DAS RAZÕES DA REFORMA

III.I DA AUSÊNCIA DE APRESENTAÇÃO DO BALANÇO PATRIMONIAL

Consta no Instrumento Convocatório, como exigência para a comprovação da qualificação econômico financeira, a apresentação dos seguintes documentos RELATIVOS À QUALIFICAÇÃO ECONÔMICO-FINANCEIRA:

25.2.3. A Qualificação Econômica Financeira será comprovada mediante a apresentação do seguinte documento:

a) Balanço Patrimonial e demonstrações contábeis do último exercício social, já exigíveis e apresentados na forma da lei, que comprovem a boa situação financeira da empresa, vedada a sua substituição por balancetes ou balanços provisórios, podendo ser atualizados, quando encerrados há mais de 3 (três) meses da data de apresentação da proposta, tomando como base a variação, ocorrida no período, do Índice Geral de Preços - Disponibilidade Interna - IGP-DI, publicado pela Fundação Getúlio Vargas - FGV ou de outro indicador que o venha substituir.

Obs. Serão considerados aceitos como na forma da lei o balanço patrimonial e demonstrações contábeis assim apresentados:

1 - Sociedades regidas pela Lei nº 6.404/76 (sociedade anônima):

- publicados em Diário Oficial; ou

- publicados em jornal de grande circulação; ou

- por fotocópia registrada ou autenticada na Junta Comercial da sede ou domicílio da licitante.

2 - Sociedades por cota de responsabilidade limitada (LTDA):

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40

Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018

Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,

Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia

Fone.: (074) 3620 - 2565

Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141

Email: datasystemif@gmail.com

- por fotocópia do livro Diário, inclusive com os Termos de Abertura e de Encerramento, devidamente autenticado na Junta Comercial da sede ou domicílio da licitante ou em outro órgão equivalente, ou

- por fotocópia do Balanço e das Demonstrações Contábeis devidamente registrados ou autenticados na Junta Comercial da sede ou domicílio da licitante.

3 - Sociedade criada no exercício em curso:

- fotocópia do Balanço de Abertura, devidamente registrado ou autenticado na Junta Comercial da sede ou domicílio da licitante.

4 - O balanço patrimonial e as demonstrações contábeis deverão estar assinadas por Contador ou por outro profissional equivalente, devidamente registrado no Conselho Regional de Contabilidade.

b) certidão negativa de falência ou recuperação judicial expedida pelo distribuidor da sede do licitante, com data de expedição ou revalidação dos últimos 30 (trinta) dias anteriores à data da realização da licitação, caso o documento não consigne prazo de validade.

c) Sociedade criada no exercício em curso:

c.1 fotocópia do balanço de Abertura, na forma da lei, registrado no Livro Diário, acompanhados do respectivo Termo de Abertura ambos devidamente registrados na Junta Comercial ou órgão equivalente da sede ou domicílio do LICITANTE.

d) Para as empresas que entregam suas declarações por meio do SPED, obrigatoriamente os documentos necessários ao cumprimento do Item 24.2.3 a) limitam-se a:

I. Termo de Abertura e Termo de Encerramento do Livro Diário (em modo sped);

II. Balanço Patrimonial (em modo sped);

III. Declaração de capacidade financeira – Índices conforme anexo XVIII;

IV. Demonstração de Resultado do Exercício (em modo sped);

V. Dados das assinaturas dos responsáveis pela elaboração dos documentos (em modo sped);

VI. Recibo de Entrega do Livro Digital (em modo sped);

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40

Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018

Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,

Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia

Fone.: (074) 3620 - 2565

Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141

Email: datasystemif@gmail.com

VII. Termo de Autenticação de Livro Digital no órgão competente (em modo sped);

VIII. Certificado de Regularidade Profissional – CRP (Decore eletrônico), do responsável pelas informações contidas no Balanço Patrimonial da época do seu registro ou atualizada, certidão emitida pela internet, conforme modelo da Resolução CFC nº 1402/2012.

Os valores lançados no balanço e DRE devem ser compatíveis entre si, assim como os cálculos dos índices solicitados neste item. Caso o resultado final da DRE não apareça lançado igual no balanço na conta lucros/prejuízos, apresentar a demonstração das mutações do patrimônio líquido (ou nota explicativa), que justifique ou demonstre a diferença, ou evidencie em qual conta o valor foi alocado. Exemplo: Reserva de lucro, investimento, imobilizado, etc.

d.1 - Empresas que entregam suas declarações por meio do SPED apresentar todos os documentos elencados a cima registrado conforme o órgão competente do último exercício financeiro. Com exceção índices contábeis que poderá ser apresentado conforme anexo XVIII.

25.2.3.1. Na habilitação em licitações para o fornecimento de bens para pronta entrega ou para a locação de materiais, não será exigido do MEI, ME ou EPP a apresentação de documentação relativa à qualificação econômico-financeira, de que trata o art. 31 da Lei Federal nº 8.666/93.

O artigo 27 da Lei 8.666/93 determina que para habilitação de toda e qualquer empresa devem ser cumpridos alguns requisitos, sendo apresentado no Envelope nº 01, referente à Habilitação, documentos que comprovem habilitação jurídica, qualificação técnica, qualificação econômico-financeira, regularidade fiscal e trabalhista e o cumprimento do disposto no inciso XXXIII do art. 7º da Constituição Federal.

O artigo 31 da Lei 8.666/93 limita a documentação relativa à qualificação econômico-financeira em:

I - balanço patrimonial e demonstrações contábeis do último exercício social, já exigíveis e apresentados na forma da lei, que comprovem a boa situação financeira da empresa, vedada a sua substituição por

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40

Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018

Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,

Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia

Fone.: (074) 3620 - 2565

Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141

Email: datasystemif@gmail.com

balancetes ou balanços provisórios, podendo ser atualizados por índices oficiais quando encerrado há mais de 3 (três) meses da data de apresentação da proposta;

II - certidão negativa de falência ou concordata expedida pelo distribuidor da sede da pessoa jurídica, ou de execução patrimonial, expedida no domicílio da pessoa física;

III - garantia, nas mesmas modalidades e critérios previstos no "caput" e § 1º do art. 56 desta Lei, limitada a 1% (um por cento) do valor estimado do objeto da contratação.

§ 1º A exigência de índices limitar-se-á à demonstração da capacidade financeira do licitante com vistas aos compromissos que terá que assumir caso lhe seja adjudicado o contrato, vedada a exigência de valores mínimos de faturamento anterior, índices de rentabilidade ou lucratividade.

§ 2º A Administração, nas compras para entrega futura e na execução de obras e serviços, poderá estabelecer, no instrumento convocatório da licitação, a exigência de capital mínimo ou de patrimônio líquido mínimo, ou ainda as garantias previstas no § 1º do art. 56 desta Lei, como dado objetivo de comprovação da qualificação econômico-financeira dos licitantes e para efeito de garantia ao adimplemento do contrato a ser ulteriormente celebrado.

§ 3º O capital mínimo ou o valor do patrimônio líquido a que se refere o parágrafo anterior não poderá exceder a 10% (dez por cento) do valor estimado da contratação, devendo a comprovação ser feita relativamente à data da apresentação da proposta, na forma da lei, admitida a atualização para esta data através de índices oficiais.

§ 4º Poderá ser exigida, ainda, a relação dos compromissos assumidos pelo licitante que importem diminuição da capacidade operativa ou absorção de disponibilidade financeira, calculada esta em função do patrimônio líquido atualizado e sua capacidade de rotação.

§ 5º A comprovação de boa situação financeira da empresa será feita de forma objetiva, através do cálculo de índices contábeis previstos no edital e devidamente justificados no processo administrativo da licitação que tenha dado início ao certame licitatório, vedada a exigência

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40
Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018
Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,
Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia
Fone.: (074) 3620 - 2565
Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141
Email: datasystemif@gmail.com

de índices e valores não usualmente adotados para correta avaliação de situação financeira suficiente ao cumprimento das obrigações decorrentes da licitação.

Todas as empresas que participem de licitação devem comprovar que tem uma boa saúde financeira para ser contratada pela Administração Pública.

Cabe ainda fazer uma abordagem quanto a figura do pequeno empresário (art. da Lei Complementar 123/06), também considerado como Microempreendedor Individual - MEI, ou empresário individual, nos termos do § 10 do art. 18A da Lei Complementar 123/06, já que o parágrafo 22 do art. 1.179 do Código Civil Lei nº 10.406/02, previu que o pequeno empresário estaria dispensado da exigência de seguir um sistema de contabilidade e levantar anualmente o balanço patrimonial e o de resultado econômico

Entretanto, apesar da dispensa expressa no parágrafo 22 do art. 1.179 do Código Civil, pelo princípio da especificidade, para fins de habilitação em licitação, aplicam-se as disposições constantes da Lei 8.666/93, que não dispensa a apresentação do balanço patrimonial.

Pelos mesmos motivos, também não há de se justificar a falta de apresentação do balanço patrimonial com base na dispensa de escrituração comercial tratada no Art. 1º, §1º, Inciso I da INSTRUÇÃO NORMATIVA RFB Nº 2004, DE 18 DE JANEIRO DE 2021, uma vez que a referida Instrução Normativa regulamenta apenas aspectos relacionados a tributação, fiscalização, arrecadação e administração do Imposto sobre a Renda e Proventos de Qualquer Natureza.

Desse modo, verificamos que, embora as microempresas e empresas de pequeno porte possam adotar modelo de contabilidade simplificada, os dispositivos legais citados não dispensam a apresentação do balanço patrimonial para fins de habilitação em licitações.

A única exceção se dá para os casos de habilitação em licitações para o fornecimento de bens para pronta entrega ou para a locação de materiais, conforme prevê o art. 3º do Decreto 8.538/2015, que reproduziu a mesma redação constante do Decreto 6.204/2007, que foi por ele revogado, e o disposto no Item 25.2.3.1 do Edital, vejamos:

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40
Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018
Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,
Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia
Fone.: (074) 3620 - 2565
Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141
Email: datasystemif@gmail.com

"Art. 3º Na habilitação em licitações para o fornecimento de bens para pronta entrega ou para a locação de materiais, não será exigida da microempresa ou da empresa de pequeno porte a apresentação de balanço patrimonial do último exercício social."

25.2.3.1. Na habilitação em licitações para o fornecimento de bens para pronta entrega ou para a locação de materiais, não será exigido do MEI, ME ou EPP a apresentação de documentação relativa à qualificação econômico-financeira, de que trata o art. 31 da Lei Federal nº 8.666/93.

Assim, devemos observar o estabelecido no § 4 do art. 40, da Lei 8.666/93, que considera compra para entrega imediata aquelas com prazo de entrega de até trinta dias:

"§ 4º Nas compras para entrega imediata, assim entendidas aquelas com prazo de entrega até trinta dias da data prevista para apresentação da proposta, poderão ser dispensadas".

Portanto, apenas nas licitações para o fornecimento de bens para pronta entrega ou para a locação de materiais será dispensada a apresentação do balanço patrimonial por parte dos Microempreendedores Individuais (MEI), Micro Empresas e Empresas de Pequeno Porte, sendo que nos demais casos, o balanço deverá ser apresentado conforme rege o edital do certame licitatório.

No presente caso, trata-se de licitação para prestação de serviço na disponibilização de links de acesso à internet, para atender as demandas das secretarias municipais do município de América Dourada/BA, não se podendo ser enquadrada fornecimento de bens para pronta entrega.

Destarte, diante do exposto acima, resta evidente que não há dispositivo legal que dispense as ME ou EPP, como é o caso da Recorrida, da apresentação do balanço patrimonial.

Acerca do assunto, o jurista Sidney Bittencourt leciona: Situação sui generis ocorre no caso de microempresa, principalmente em função do tratamento diferenciado a ela conferido pelo art. 175 da Constituição Federal, vigindo, para essa, o Estatuto das Microempresas, que

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40

Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018

Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,

Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia

Fone.: (074) 3620 - 2565

Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141

Email: datasystemif@gmail.com

afasta a necessidade de possuírem demonstrações contábeis, o que não impede que o edital exija essas demonstrações referentes ao último exercício social, de modo a permitir uma avaliação das condições financeiras para arcar com o compromisso. De outra forma, entendendo a Administração licitadora que o objeto é simples e facilmente executável, poderá não exigir a demonstração no edital. (in Licitação passo a passo. 4ª ed. atualizada e ampliada. Rio de Janeiro: Temas & idéias Editora, 2002, p. 158).

Outrossim, o prof. Carlos Pinto Coelho Motta versou: As microempresas e empresas de pequeno porte devem, igualmente, elaborar o balanço patrimonial, considerando que, nesse aspecto, a LNL não foi derogada pela LC 123/06. (in Eficácia nas Licitações e Contratos. 11ª ed. rev. E atual. Belo Horizonte: Del Rey, 2008, 389)

Ainda, nesse sentido explica Joel de Menezes Niebuhr que “ainda que as pequenas empresas estejam dispensadas de levantar balanço para efeito contábil, se quiserem participar de licitação, terão que fazê-lo, por força do inciso I do art. 31 da Lei n. 8.666/93, ou terão que apresentar outro documento, também oficial e devidamente registrado, que demonstre sua situação econômico-financeira. Ocorre que a Administração não é permitido contratar com pessoa que não tenha capacidade para cumprir o contrato” (NIEBUHR, Joel de Menezes. In “Licitação Página 9 de 11 Pública e Contrato Administrativo”, 2ª edição. Belo Horizonte: Editora Forum, 2011, p. 406).

É esse o posicionamento do Tribunal de Contas do Estado de Minas Gerais – TCE/MG:

3. As microempresas e empresas de pequeno porte que pretendam participar de licitações promovidas pelos órgãos públicos, em que se tenha exigido, como requisito de qualificação econômico-financeira, a apresentação de balanço patrimonial, nos moldes previstos pelo art. 31, I, da Lei n. 8.666/93, deverão elaborá-lo e apresentá-lo, ainda que somente para atender a essa finalidade específica, sob pena de inabilitação. (DENÚNCIA N. 911600. Relator: Mauri Torres).

Até porque dispensar determinada licitante da apresentação do balanço patrimonial na participação de licitações sem ter previsão legal seria dar um tratamento não isonômico, vez que as licitantes para participar e cumprir com os requisitos habilitatórios previstos na legislação

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40

Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018

Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,

Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia

Fone.: (074) 3620 - 2565

Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141

Email: datasystemif@gmail.com

precisam também cumprir com os prazos para protocolo de documentação, precisam manter escrituração e quando não cumprem com tais formalidades não participam da licitação. Diante disso, habilitar a empresa UPDOWNNET PROVEDOR DE INTERNET LTDA ainda se estaria a dar um tratamento anti-isonômico, o que é vedado inclusive pela Constituição:

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:

(...)

XXI - ressalvados os casos especificados na legislação, as obras, serviços, compras e alienações serão contratados mediante processo de licitação pública que assegure igualdade de condições a todos os concorrentes (...)

Desta forma, a empresa UPDOWNNET PROVEDOR DE INTERNET LTDA mesmo possuindo a condição de Micro Empresa/Empresa de Pequeno Porte, deveria atender ao Item 25.2.3 do Edital, apresentando o balanço patrimonial.

III.II – DA VINCULAÇÃO AO INSTRUMENTO CONVOCATÓRIO

Em que pese a decisão da D. Pregoeira, esta não merece prosperar, pois verifica-se pelas razões descritas no presente recurso, bem como nas exigências do edital de licitação em referência, que a licitante UPDOWNNET PROVEDOR DE INTERNET LTDA, não trouxe a documentação essencial, conforme determina e prevê o presente Pregão Presencial nº 013/2022.

Desta feita, a decisão da d. Pregoeira necessita ser modificada, haja vista que as exigências contidas no edital são plenamente cabíveis e encontram acolhimento na legislação vigente e seus princípios.

Dentre as principais garantias, pode-se destacar a vinculação da Administração ao edital que regulamenta o certame licitatório. Trata-se de uma segurança para o licitante e para o interesse público, extraída do princípio do procedimento formal, que determina à Administração que observe as regras por ela própria lançadas no instrumento que convoca e rege a licitação.

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40

Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018

Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,

Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia

Fone.: (074) 3620 - 2565

Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141

Email: datasystemif@gmail.com

Segundo Lucas Rocha Furtado, Procurador-Geral do Ministério Público junto ao Tribunal de Contas da União, o instrumento convocatório: “é a lei do caso, aquela que irá regular a atuação tanto da administração pública quanto dos licitantes. Esse princípio é mencionado no art. 3º da Lei de Licitações, e enfatizado pelo art. 41 da mesma lei que dispõe que “a Administração não pode descumprir as normas e condições do edital, ao qual se acha estritamente vinculada”. (Curso de Direito Administrativo, 2007, p.416)”.

O mesmo autor prossegue no exame da questão, e reforça sua argumentação a respeito da vinculação do edital com o art. 41, §2º, da Lei 8.666: “Ali, fixa-se prazo para que o licitante possa impugnar os termos do edital. Expirado esse prazo, decairá o participante da licitação do direito de impugná-lo. Isto significa dizer que quem participa da licitação não pode esperar pela sua inabilitação ou desclassificação para, somente então, impugnar a regra contida no edital que levaria à sua exclusão do processo” (Curso de Direito Administrativo, 2007, p.417).

Ainda sobre a vinculação ao edital, Marçal Justen Filho afirma que “Quando o edital impuser comprovação de certo requisito não cogitado por ocasião do cadastramento, será indispensável a apresentação dos documentos correspondentes por ocasião da fase de habilitação” (Pregão. Comentários à Legislação do Pregão Comum e do Eletrônico, 4ª ed., p. 305).

Maria Sylvia Zanella Di Pietro traz um ponto muito importante: “Quando a Administração estabelece, no edital ou na carta-convite, as condições para participar da licitação e as cláusulas essenciais do futuro contrato, os interessados apresentarão suas propostas com base nesses elementos; ora, se for aceita proposta ou celebrado contrato com desrespeito às condições previamente estabelecidas, burlados estarão os princípios da licitação, em especial o da igualdade entre os licitantes, pois aquele que se prendeu aos termos do edital poderá ser prejudicado pela melhor proposta apresentada por outro licitante que os desrespeitou.”

Com isso, restou observado, ainda, o princípio do julgamento objetivo, o qual é corolário do princípio da vinculação ao instrumento convocatório, já que a análise dos documentos deve se dar com base em critérios indicados no ato convocatório.

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40

Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018

Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,

Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia

Fone.: (074) 3620 - 2565

Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141

Email: datasystemif@gmail.com

Sobre o tema, igual orientação pode ser encontrada na jurisprudência pátria, senão vejamos: “EMENTA: RECURSO ORDINÁRIO EM MANDADO DE SEGURANÇA. CONCORRÊNCIA PÚBLICA. PROPOSTA FINANCEIRA SEM ASSINATURA. DESCLASSIFICAÇÃO. PRINCÍPIOS DA VINCULAÇÃO AO INSTRUMENTO CONVOCATÓRIO E DO JULGAMENTO OBJETIVO. 1. Se o licitante apresenta sua proposta financeira sem assinatura ou rubrica, resta caracterizada, pela apócrifa, a inexistência do documento. 2. Impõe-se, pelos princípios da vinculação ao instrumento convocatório e do julgamento objetivo, a desclassificação do licitante que não observou exigência prescrita no edital de concorrência. 3. A observância ao princípio constitucional da preponderância da proposta mais vantajosa para o Poder Público se dá mediante o cotejo das propostas válidas apresentadas pelos concorrentes, não havendo como incluir na avaliação a oferta eivada de nulidade. 4. É imprescindível a assinatura ou rubrica do licitante na sua proposta financeira, sob pena de a Administração não poder exigir-lhe o cumprimento da obrigação a que se sujeitou. 5. Negado provimento ao recurso.” (STF - RMS 23640/DF).

“EMENTA: APELAÇÃO CÍVEL - PROCEDIMENTO LICITATÓRIO - MICROEMPRESA OPTANTE PELO SIMPLES NACIONAL - QUALIFICAÇÃO ECONÔMICO/FINANCEIRA - EXIGÊNCIA DE APRESENTAÇÃO DO BALANÇO PATRIMONIAL - PREVISÃO EXPRESSA NO EDITAL- RECURSO NÃO PROVIDO. - A dispensa de obrigatoriedade de formular o balanço patrimonial para MEs e EPPs optantes pelo Simples Nacional é para fins fiscais e não se estende necessariamente para outros cenários - O princípio da vinculação ao edital regulamenta o certame licitatório e é princípio administrativo que prevê que a Administração Pública deve respeitar as regras previamente estabelecidas no instrumento que convoca e rege a licitação, como medida de garantia e de segurança jurídica a ela e aos licitantes - Não sendo questionado o ato administrativo, a tempo e modo, é de se concluir que a empresa anuiu com as regras do Edital, restando preclusa a oportunidade do licitante de questionar suas cláusulas e de apresentar novos documentos. (TJ-MG - AC 10000170604367002 MG, Relator: Belizário de Lacerda, Data de julgamento: 28/09/2021, Câmaras Cíveis / 7ª Câmara cível, data da publicação: 08/10/2021)”.

“EMENTA: APELAÇÃO CÍVEL. Página 20 de 25 MANDADO DE SEGURANÇA. LICITAÇÃO PELA MODALIDADE DE CONCORRÊNCIA. EDITAL Nº 001/2013. CONCESSÃO DE AUTORIZAÇÃO PARA PRESTAÇÃO DE SERVIÇOS DE TAXI NO MUNICÍPIO DE CURITIBA. DESCLASSIFICAÇÃO POR INABILITAÇÃO.

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40

Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018

Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,

Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia

Fone.: (074) 3620 - 2565

Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141

Email: datasystemif@gmail.com

AUSÊNCIA DE CUMPRIMENTO DE DISPOSIÇÃO EDITALÍCIA.VIOLAÇÃO AO ITEM 6.1, ALÍNEA K DO EDITAL.ALEGAÇÃO DE MERA IRREGULARIDADE FORMAL.NÃO CONFIGURADA. INABILITAÇÃO EFETUADA DE FORMA LEGAL. OBSERVÂNCIA AOS PRINCÍPIOS DA LEGALIDADE, ISONOMIA E VINCULAÇÃO AO INSTRUMENTO CONVOCATÓRIO (ART. 37, CAPUT DA CF E ARTS. 3º E 41 DA LEI Nº 8.666/93). DESNECESSIDADE DO DISPOSITIVO EDITALÍCIO.IMPOSSIBILIDADE DE SE ADENTRAR AO MÉRITO ADMINISTRATIVO. SEGURANÇA DENEGADA. 1. O princípio da vinculação ao instrumento convocatório, disposto no art. 41 da Lei nº 8.666/93, determina que a Administração estará estritamente vinculada às normas que previamente estabelecer para disciplinar o certame. 2. Nesse sentido, não cumpre ao Judiciário a análise quanto à necessidade e utilidade da disposição editalícia, tão somente quanto à sua legalidade, sob pena de afronta ao princípio constitucional da separação dos Poderes. 3. O princípio da isonomia veda que o impetrante seja favorecido, quando da não apresentação de documentação exigida pelo edital, em detrimento daqueles que cumpriram todas as exigências previstas. RECURSO NÃO PROVIDO. (TJPR - 5ª C.Cível - AC - 1587485-6 - Curitiba - Rel.: Nilson Mizuta - Unânime - J. 07.02.2017) (TJ-PR - APL: 15874856 PR 1587485-6 (Acórdão), Relator: Nilson Mizuta, Data de Julgamento: 07/02/2017, 5ª Câmara Cível, Data de Publicação: DJ: 1975 21/02/2017) (Grifo nosso) De mais a mais, para além dos tribunais judiciários, mister trazer à baila a posição do TCU sobre a matéria aqui discutida. Há centenas de acórdãos do TCU que tratam da vinculação ao edital, com orientação alinhada àquela apresentada nesta peça e que podem ser sintetizadas na recomendação apresentada pelo tribunal no Acórdão 483/2005: “Observe com rigor os princípios básicos que norteiam a realização dos procedimentos licitatórios, especialmente o da vinculação ao instrumento convocatório e o do julgamento objetivo, previstos nos artigos 3º, 41, 44 e 45 da Lei nº 8.666/1993”.

Desse modo, observada a legislação vigente, não cabe à Administração Pública conceder qualquer tratamento distinto do previsto em Edital, devendo ser declarada a inabilitação da empresa.

IV – DOS REQUERIMENTOS

Ante o exposto, com fundamento nas razões precedentemente aduzidas, requer-se que o RECURSO ADMINISTRATIVO seja recebido e julgado TOTALMENTE PROCEDENTE,

Prefeitura Municipal de America Dourada



CNPJ: 05.208.516/0001-40
Ato de Autorização – Anatel: Nº 3177 DE 26/04/2018
Praça Enzo Ferroni, 136, Centro,
Cep: 44.915-000, São Gabriel – Bahia
Fone.: (074) 3620 - 2565
Cel.: (074) 99979 – 1997, (074) 99978-5141
Email: datasystemif@gmail.com

para fins de INABILITAR do certame a empresa licitante UPDOWNET PROVEDOR DE INTERNET LTDA, ante o descumprimento dos seguintes requisitos legais e editalícios, que determinou de forma expressa que os licitantes deveriam apresentar: Balanço Patrimonial referente ao último exercício social, ou o Balanço de Abertura, caso a licitante tenha sido constituída em menos de um ano.

Por fim, lastreada nas razões recursais, requer-se que a i. Pregoeira reconsidere sua decisão e, na hipótese não esperada disso não ocorrer, faça este subir, devidamente informando, à autoridade superior, em conformidade com o § 4º, do art. 109, da Lei n. 8.666/93. Nestes termos, pede e espera deferimento.

São Gabriel, 04 de outubro de 2022.

RAFAEL FERNANDES MATIAS
CPF: 014.740.795-80
OAB/BA Nº 33.889