



ILUSTRÍSSIMO(A) SENHOR(A) PREGOEIRO(A), M.D. AUTORIDADE
RESPONSÁVEL PELO PROCESSAMENTO DO PREGÃO Nº 003/2015 –
SUBSECRETARIA MILITAR – SECRETARIA DE ESTADO DA CASA CIVIL
DO ESTADO DO RIO DE JANEIRO/RJ

Pregão Eletrônico nº 003/2015

Objeto: Pedido de Esclarecimentos

Recorrente: **RAÍZEN COMBUSTÍVEIS S/A**

RAÍZEN COMBUSTÍVEIS S/A, pessoa jurídica de direito privado, inscrita no CNPJ/MF sob o nº 33.453.598/0001-23, com sede na Av. das Américas, nº 4.200, Blocos 4 e 5, Barra da Tijuca, cidade do Rio de Janeiro/RJ, vem, respeitosamente, à presença de V.Sa, por seu representante firmatário e de acordo com o disposto no item 1.5 do edital de licitação supra identificado, apresentar **PEDIDO DE ESCLARECIMENTOS**, o que faz de acordo com as razões a seguir alinhadas:

Cumpra a licitante apontar para o fato de que os princípios jurídicos da competição, liberdade de preços e da vedação à condutas anticoncorrenciais, consignados em normas setoriais brasileiras, criaram o cenário segundo o qual os contratos celebrados entre os agentes de produção e comercialização de combustíveis são protegidos por cláusulas de confidencialidade. Em função disso, para abalizar eventuais pedidos de revisão de preços em contratos administrativos, exige-se a apresentação de planilha de custo e memória de cálculo, ou qualquer outro meio idôneo de

Avenida das Américas, nº 4.200, bloco 5 – 2º andar

Barra da Tijuca – Rio de Janeiro/RJ

comprovação da elevação de custo sem a indevida e antijurídica exposição do contratado.

A leitura do presente edital, no entanto, revela a presença de potencial iniquidade a macular a disputa que se pretende estabelecer no presente certame, tendo em vista a estipulação de exigência incompatível com normas jurídicas que regulam a atividade desenvolvida pelas empresas licitantes. Trata-se do disposto na alínea "p", Cláusula Quarta, do modelo de Contrato estabelecido no Anexo 3, cuja redação é a seguinte:

p) apresentar a Tabela de Preços praticada pela Refinaria, com periodicidade semanal ou mensal conforme o caso, toda vez que houver alteração no valor do litro do QAV-1, de acordo com o reajuste autorizado pela ANP;

Tendo em vista a exigência em apreço, questiona-se:

- a) a exigência está de acordo com a Lei 9.478/1997, que estabelece a liberdade de preços para toda a cadeia de produção e comercialização de combustíveis?
- b) a exigência está de acordo e considera a sistemática de confidencialidade dos contratos entabulados entre os agentes da cadeia de produção e comercialização de combustíveis (produção, comercialização e revenda)?
- c) a exigência de apresentação de Tabela de Preços praticada pela refinaria e, portanto, a publicização de informações confidenciais não ofende o direito subjetivo à competição dos licitantes?
- d) Esta entidade administrativa, em certames anteriores, fez incluir nos contratos de fornecimento de combustível a referida exigência?



Rio de Janeiro, 02 de setembro de 2015.

Nestes termos,

Pede e Espera Deferimento,


RAÍZEN COMBUSTÍVEIS S/A



GOVERNO DO ESTADO DO RIO DE JANEIRO
Secretaria de Estado da Casa Civil
Subsecretaria Militar
Superintendência de Orçamento e Finanças

PREGÃO ELETRÔNICO Nº 003/2015

NOTA DE ESCLARECIMENTO I

ÀS EMPRESAS INTERESSADAS NO CERTAME

Torno público a todos os interessados em participar do **Pregão Eletrônico nº 003/2015**, a Solicitação de Esclarecimentos encaminhada pela empresa RAÍZEN COMBUSTÍVEIS S/A, acerca do certame supramencionado e os respectivos esclarecimentos prestados.

QUESTIONAMENTOS:

...

A leitura do presente edital, no entanto, revela a presença de potencial iniquidade a macular a disputa que se pretende estabelecer no presente certame, tendo em vista a estipulação de exigência incompatível com normas jurídicas que regulam a atividade desenvolvida pelas empresas licitantes. Trata-se do disposto na alínea “p”, Cláusula Quarta, do modelo de Contrato estabelecido no Anexo 3, cuja redação é a seguinte:

p) apresentar a Tabela de Preços praticada pela Refinaria, com periodicidade semanal ou mensal conforme o caso, toda vez que houver alteração no valor do litro QAV-1, de acordo com o reajuste autorizado pela ANP;

Tendo em vista a exigência em apreço, questiona-se:

- a) a exigência está de acordo com a Lei 9.478/1997, que estabelece a liberdade de preços para toda a cadeia de produção e comercialização de combustíveis?



GOVERNO DO ESTADO DO RIO DE JANEIRO
Secretaria de Estado da Casa Civil
Subsecretaria Militar
Superintendência de Orçamento e Finanças

- b) a exigência está de acordo e considera a sistemática de confidencialidade dos contratos entabulados entre os agentes da cadeia de produção e comercialização de combustíveis (produção, comercialização e revenda)?
- c) a exigência de apresentação de Tabela de Preços praticada pela refinaria e, portanto, a publicização de informações confidenciais não ofende o direito subjetivo à competição dos licitantes?
- d) esta entidade administrativa, em certames anteriores, fez incluir nos contratos de fornecimento de combustível a referida exigência?

...

ESCLARECIMENTOS PRESTADOS:

À Empresa RAÍZEN COMBUSTÍVEIS S/A,

Inicialmente esclareço, que a exigência questionada consta também do subitem nº 7.1.11 do Termo de Referência referente ao certame e tem por objetivo resguardar a administração, buscando garantir que eventuais alterações no valor do litro do QAV-1, só sejam reivindicados quando efetivamente ocorrerem.

Face ao exposto passo a responder aos questionamentos:



- a) **Conforme exposto anteriormente a exigência prevista no edital não intenta restringir qualquer liberdade de preços para a cadeia de produção e comercialização de combustíveis, apenas busca garantir que qualquer aumento pleiteado junto à administração esteja realmente vigente.**



GOVERNO DO ESTADO DO RIO DE JANEIRO
Secretaria de Estado da Casa Civil
Subsecretaria Militar
Superintendência de Orçamento e Finanças

- b) Em atenção ao questionamento formulado no item b, preliminarmente cumpre esclarecer que os atos da administração se sujeitam ao princípio da publicidade que está inserido no artigo 37 da Constituição Federal, e este nada mais é que a ampla divulgação oficial dos atos praticados pela Administração Pública, a fim de que adquiram validade universal, não só perante as partes, mas também perante terceiros.

Considerando tal princípio, portanto, torna-se obrigatória a divulgação de atos, contratos e outros instrumentos celebrados pela Administração Pública direta, indireta ou fundacional, para conhecimento, controle e início de seus efeitos.

Cumpra ainda esclarecer, que os contratos administrativos contêm cláusulas que não seriam admissíveis em uma relação contratual de Direito Privado e que colocam a Administração em posição privilegiada em relação à outra, garantindo-lhe diversas prerrogativas, dentre elas, as denominadas cláusulas exorbitantes, presentes nos contratos firmados pela Administração, cujo regime jurídico encontra-se previsto no art. 58 da lei nº 8.666/93.

Essas prerrogativas são reflexos do regime jurídico-administrativo, o qual se fundamenta em dois importantes princípios, o da supremacia do interesse público sobre o privado e o princípio da indisponibilidade do interesse público, dos quais provém outros tantos.

Sendo assim não há o que se falar de confidencialidade acerca dos atos praticados pela administração pública.

- c) Com relação ao item c, esclareço que a apresentação da tabela de preços só é exigível quando houver **ALTERAÇÃO NO VALOR DO LITRO QAV-1** fato este que só ocorrerá após a efetiva celebração do contrato com o licitante vencedor, logo, não há que se falar do “direito subjetivo à competição dos licitantes”, uma vez que caso seja necessária a apresentação da Tabela mencionada, o certame licitatório já haverá findado e o contrato já estará celebrado.



GOVERNO DO ESTADO DO RIO DE JANEIRO
Secretaria de Estado da Casa Civil
Subsecretaria Militar
Superintendência de Orçamento e Finanças

- d) Sim, tal exigência tem figurado nos últimos anos nos termos de referência e/ou minutas contratuais de mesmo objeto, elaborados por este órgão.

Atenciosamente,


MONICA OTERO CAAMANO

PREGOEIRA