



**PREFEITURA DE BEBERIBE**  
COMISSÃO PERMANENTE DE LICITAÇÃO



**TERMO DE JULGAMENTO**  
**“FASE DE IMPUGNAÇÃO”**

**TERMO:** DECISÓRIO  
**FEITO:** IMPUGNAÇÃO  
**IMPUGNANTES:** AIR LIQUIDE BRASIL LTDA E WHITE MARTINS GASES INDUSTRIAIS DO NORDESTE LTDA  
**IMPUGNADA:** PREFEITURA MUNICIPAL DE BEBERIBE  
**REFERÊNCIA:** EDITAL  
**MODALIDADE:** PREGÃO ELETRÔNICO  
**Nº DO PROCESSO:** Nº 2021.06.23.008-PE-SMS  
**OBJETO:** CONTRATAÇÃO DE EMPRESA PARA PRESTAR SERVIÇOS DE LOCAÇÃO DE CONCENTRADORES DE OXIGÊNIO, DE RESPONSABILIDADE DA SECRETARIA DE SAÚDE DO MUNICÍPIO DE BEBERIBE/CE.

**I – PRELIMINARES**

**A) DO CABIMENTO**

Trata-se de impugnação ao edital interposta pelas licitantes **AIR LIQUIDE BRASIL LTDA E WHITE MARTINS GASES INDUSTRIAIS DO NORDESTE LTDA**. Em suma, as alegações das impugnantes se referem à itens atinentes no edital e termo de referência, além de indagações para esclarecimentos.

Isto posto, urge mencionar a regularidade no tocante ao cabimento da presente impugnação, em consonância com o que dispõem o artigo 41, § 1º da Lei nº 8.666/93, conforme se observa:

*Art. 41. A Administração não pode descumprir as normas e condições do edital, ao qual se acha estritamente vinculada.*

*§ 1o Qualquer cidadão é parte legítima para impugnar edital de licitação por irregularidade na aplicação desta Lei, devendo protocolar o pedido até 5 (cinco) dias úteis antes da data fixada para a abertura dos envelopes de habilitação, devendo a Administração julgar e responder à impugnação em até 3 (três) dias úteis, sem prejuízo da faculdade prevista no § 1o do art. 113.*



**PREFEITURA DE BEBERIBE**  
COMISSÃO PERMANENTE DE LICITAÇÃO



## B) DA TEMPESTIVIDADE

Apesar do cabimento, é importante destacar que não houve a tempestividade na apresentação da presente impugnação. No tocante a tempestividade da impugnação ao edital, tem-se o que dispõe no instrumento convocatório do certame:

### 21. DA IMPUGNAÇÃO AO EDITAL E DO PEDIDO DE ESCLARECIMENTO

21.1 - Até 03 (três) dias úteis antes da data designada para a abertura da sessão pública, qualquer pessoa poderá impugnar este Edital.

Tendo em vista o transcrito alhures, a sessão pública inicial de abertura do certame está prevista para o dia **15 de julho de 2021**. Observando o disposto acima, as impugnações foram apresentadas tempestivamente no dia **08 e 11 de julho de 2021**, observando o prazo supracitado.

## II – DOS FATOS

O presente certame licitatório tem sido devidamente conduzido pela Comissão Permanente de Licitação do Município, tendo sido definido que a sessão pública inicial está prevista para iniciar na data de **15 de julho de 2021**.

O certame foi definido sob modalidade **PREGÃO ELETRÔNICO Nº 2021.06.23.008-PE-SMS**, cujo objeto é a **CONTRATAÇÃO DE EMPRESA PARA PRESTAR SERVIÇOS DE LOCAÇÃO DE CONCENTRADORES DE OXIGÊNIO, DE RESPONSABILIDADE DA SECRETARIA DE SAÚDE DO MUNICÍPIO DE BEBERIBE/CE**.

Ocorre que a empresa **AIR LIQUIDE BRASIL LTDA** impugnou o edital e solicitou esclarecimentos. Na impugnação a empresa requer que seja exigida das licitantes a **Autorização de Funcionamento e Licença Sanitária para Comercialização de Correlatos/Equipamentos para saúde perante à ANVISA**.

Ademais, a referida licitante indagou quanto ao preenchimento da proposta em plataforma digital BLL, conforme item 6.1 do edital, pergunta:

O campo PROPOSTA no sistema eletrônico para preenchimento deverá referir-se ao **VALOR MÉDIO TOTAL ANUAL** do objeto a ser fornecido pelo licitante?

ou

O campo PROPOSTA no sistema eletrônico para preenchimento deverá referir-se ao **VALOR MÉDIO TOTAL MENSAL** do objeto a ser fornecido pelo licitante?





**PREFEITURA DE BEBERIBE**  
COMISSÃO PERMANENTE DE LICITAÇÃO



Ademais, a empresa **WHITE MARTINS GASES INDUSTRIAIS DO NORDESTE LTDA** também impugnou o edital, alegando:

- A) Quem o Termo de Referência aduz que o prazo de entrega será de 24 horas, enquanto a Minuta do Contrato informa que o prazo de entrega será de 20 dias.
- B) Que a planilha de quantitativos não está clara. Considerando que a tabela descreve QUANT. MÊS 12, e não 40 SERVIÇOS MÊS, a Impugnante questiona: a disputa será Valor Unitário do Serviço ou Valor médio mensal do Serviço?

Além disso, a empresa indaga, objetivando esclarecimentos:

- A) a entrega ocorrerá somente nas UBS e Hospital Municipal ou nos domicílios dos Pacientes?
- B) Caso a entrega seja nas residências dos pacientes, a Consulente indaga: quem será responsável por disponibilizar os cilindros de oxigênio backup do concentrador (para casos de falta de energia ou defeito equipamento)?

Por fim, as impugnantes requerem a reforma do edital nos termos indagados, além de solicitarem esclarecimentos.

Não obstante o exposto pela impugnante, buscando a mais pura transparência dos atos administrativos, iremos fundamentar a decisão Administrativa, conforme segue a explanação de mérito.

Estes são os fatos.

Passamos a análise de mérito.

### III – DO MÉRITO

Inicialmente, antes de adentrar no mérito das alegações das impugnantes, cabe, por oportuno, salientar que fora feita uma análise, em termos gerais, da legislação aplicável ao objeto, ora licitado, e, ponderando entre os princípios administrativos da **legalidade**, **razoabilidade**, **proporcionalidade** e da **ampla competitividade**, se findou com o entendimento descrito em seguida.

ATA





**PREFEITURA DE BEBERIBE**  
COMISSÃO PERMANENTE DE LICITAÇÃO



**A) DA VINCULAÇÃO AO EDITAL E DAS NECESSÁRIAS EXIGÊNCIAS**

Inicialmente destaca-se que o procedimento licitatório tem por finalidade a obtenção da proposta mais vantajosa para a Administração Pública, promover o desenvolvimento nacional e garantir a isonomia entre os licitantes, com base nisso, todo o procedimento deverá ser conduzido em observância aos princípios gerais que norteiam a Administração Pública assim como aqueles relacionados à matéria licitatória.

O autor Marçal Justen Filho (2013, p. 494) ensina que a licitação é um “procedimento administrativo disciplinado por lei e por ato administrativo prévio que, determina critérios objetivos para seleção da proposta de contratação mais vantajosa, com observância do princípio da isonomia, conduzido por um órgão de competência específica”.

No tocante ao assunto dispõe o art. 37 da Constituição Federal que:

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:

Não se pode olvidar ainda que no campo das licitações, estes princípios importam em sua essência o fato de que o administrador venha a observar as regras que a lei e o instrumento convocatório traçaram para o procedimento, tratando-se, pois, de verdadeira garantia ao administrado, na medida em que são evitados subjetivismos e preferências. Sendo assim, em consonância com o Texto Constitucional, a Lei 8.666/93 estabelece os princípios específicos que regeram o procedimento licitatório, in verbis:

Art. 3º A licitação destina-se a garantir a observância do princípio constitucional da isonomia, a seleção da proposta mais vantajosa para a administração e a promoção do desenvolvimento nacional sustentável e será processada e julgada em estrita conformidade com os princípios básicos da legalidade, da impessoalidade, da moralidade, da igualdade, da publicidade, da probidade administrativa, da vinculação ao instrumento convocatório, do julgamento objetivo e dos que lhes são correlatos. (g.n)

Entre as principais garantias que permeiam o procedimento licitatório destaca-se a vinculação ao instrumento convocatório, princípio de observância obrigatória tanto para a Administração Pública como para os licitantes, pois estes não poderão deixar de considerar os requisitos contidos no Edital sob pena de ser considerados inabilitados ou





**PREFEITURA DE BEBERIBE**  
COMISSÃO PERMANENTE DE LICITAÇÃO



desclassificados, proporcionando com isso maior segurança no desdobramento de todo o processo licitatório. Ademais, a Lei 8.666/93, disciplina de forma clara:

“Art. 41. A Administração não pode descumprir as normas e condições do edital, ao qual se acha estritamente vinculada.”

Do mesmo modo, a Administração tem a finalidade de garantir maior competitividade possível à disputa, e por esse motivo, a Lei nº 8.666/93 proíbe qualquer condição desnecessária. Exigências consideradas supérfluas podem indicar o direcionamento da licitação para favorecer determinadas pessoas ou empresas. Por essa razão, admite-se tão somente que sejam exigidos os documentos estabelecidos nos artigos 27 a 31 da Lei nº 8.666/93. Todos os requisitos presumem-se ser conhecidos por todos os participantes tendo em vista a ampla divulgação do certame pelos meios idôneos.

No entanto, não devem ser consideradas as razões expendidas uma vez que, o princípio supra mencionado confere ao Edital, característica de elemento fundamental do procedimento licitatório devendo expor as condições de realização da licitação, determinar o seu objeto, discriminar as garantias e os deveres de ambas as partes, regulando todo o certame público, sendo considerado, portanto a lei que regerá todo o processo, nesse sentido afirma (DI PIETRO, 2020, p. 767):

“Quando a Administração convida os interessados pela forma de convocação prevista na lei (edital ou carta-convite), nesse ato convocatório vêm contidas as condições básicas para participar da licitação, bem como as normas a serem observadas no contrato que se tem em vista celebrar; o atendimento à convocação implica a aceitação dessas condições por parte dos interessados. Daí a afirmação segundo a qual o edital é a lei da licitação e, em consequência, a lei do contrato.”

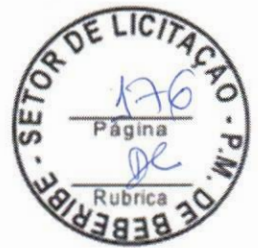
No mesmo sentido, o Supremo Tribunal Federal - STF tratou da questão em decisão assim ementada, in verbis:

EMENTA: RECURSO ORDINÁRIO EM MANDADO DE SEGURANÇA. PREGÃO PRESENCIAL. 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 apocrifia, 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





**PREFEITURA DE BEBERIBE**  
COMISSÃO PERMANENTE DE LICITAÇÃO



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. (grifo)

Portanto, a Administração, durante o processo licitatório, não pode se afastar das normas por ela mesma estabelecidas no edital, pois, para garantir segurança às relações jurídicas decorrentes do certame, bem como para assegurar o tratamento isonômico entre os licitantes, é necessário observar rigorosamente as disposições constantes do instrumento convocatório.

Dito isto, importa destacar que o TCU, em suas decisões, determina limites para que os gestores não transformem as exigências editalícias na oportunidade para garantir o interesse próprio ou de outrem, o que não é o caso, uma vez que, da forma como se encontra o Edital, além de guardar sintonia com a legislação paralela, por não haver qualquer irregularidade na decisão.

Conforme supracitado, é pacífico tal entendimento da vinculação ao edital em orientações e jurisprudências do Tribunal de Contas da União, como podemos averiguar nos acórdãos a seguir:

“Acórdão 1060/2009 Plenário (Sumário)

Observe, no que se refere a eventuais alterações propostas, o dever de manutenção do vínculo e compatibilidade estabelecidos inicialmente entre o ato convocatório, o cronograma físico-financeiro e a execução da obra.

Acórdão 1932/2009 Plenário

Abstenha-se de aceitar propostas de bens com características diferentes das especificadas em edital, em respeito ao princípio de vinculação ao instrumento convocatório, consoante o art. 3º da Lei nº 8.666/1993.”

Em vista dos argumentos em tela, **não merecem prosperar as alegativas da empresa, já que o instrumento convocatório em tela é claro em suas disposições e não possui restrição alguma à competitividade**, devendo todos os licitantes cumprir com os moldes postos no edital para assegurar a igualdade no certame.

Cumpra-se destacar que os **TERMOS, QUANTITATIVOS e PRAZOS** têm sido claros quanto às suas exigências, de modo que não oferecem risco ou cerceamento algum à competitividade no certame.

*Handwritten signature*





**PREFEITURA DE BEBERIBE**  
COMISSÃO PERMANENTE DE LICITAÇÃO



Caso a presente administração acatasse os pedidos feitos pela impugnante, ficaria prejudicada pela demora na contratação, tendo em vista a reformulação dos itens impugnados. Por isso, a administração entende por dar continuidade à contratação pública, não sendo necessário acatar a impugnação, tendo em vista que o instrumento convocatório não oferece prejuízo algum à competitividade no processo licitatório.

Por fim, do modo como se encontra os termos editalícios, observa-se que não existem numerosas exigências a qual impliquem na limitação da participação dos possíveis interessados ou frustrem a finalidade da concorrência, razão pela qual, neste viés, também não prospera as alegações pontuadas pela impugnante.

Finalmente, para concretizar o interesse público e a viabilidade do certame, decide a Administração pela **IMPROCEDÊNCIA** da integralidade dos pedidos das impugnantes.

**B) DA DISCRICIONARIEDADE DA ADMINISTRAÇÃO PÚBLICA E ESCLARECIMENTOS**

Acerca da matéria, importa mencionar que a administração pública, no processo licitatório em questão, deixou claro suas exigências em edital.

Tais exigências presentes no certame não se tratam de meros formalismos. As solicitações na forma apresentadas em edital é uma exigência que tem por objetivo a melhor administração dos recursos e melhor contratação técnica, bem como cumprir com a legalidade do certame e oferecer igual oportunidade de competitividade. Ao contrário do argumentado pela empresa, tal medida não restringe a competitividade, mas garante a padronização na fase de habilitação, o que evita a desigualdade na competição.

Além do exposto acima, é importante ressaltar que cabe ao gestor público concretizar o interesse público e agir conforme o seu poder discricionário, visando garantir a melhor conveniência e oportunidade nas situações, bem exercendo, assim, sua função administrativa.

Tal princípio se encontra claro e fundamentado em jurisprudência do Tribunal de Contas da União, em acórdão de 2020, vejamos:

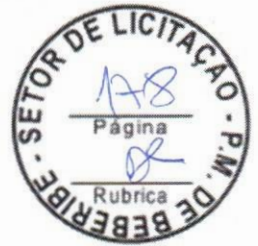
“DESESTATIZAÇÃO. FERROVIA DE INTEGRAÇÃO OESTE-LESTE (FIOL). TRECHO LOCALIZADO ENTRE CAETITÉ/BA E ILHÉUS/BA. ANÁLISE DOS ESTUDOS DE VIABILIDADE TÉCNICO, ECONÔMICO-FINANCEIRO E AMBIENTAL (EVTEA). COMPETITIVDADE DO CERTAME. PORTO SUL.

*Ades*





**PREFEITURA DE BEBERIBE**  
COMISSÃO PERMANENTE DE LICITAÇÃO



AJUSTES NOS ESTUDOS. VALOR DE OUTORGA VARIÁVEL.  
RECOMENDAÇÕES.DETERMINAÇÕES. ACOMPANHAMENTO.

Conforme consta na instrução, a unidade técnica defende que, de acordo com as boas práticas regulatórias, a melhor forma de tratar o risco de demanda é transferi-lo ao parceiro privado. Apesar de concordar com a análise empreendida no relatório precedente, vejo que a literatura apresenta uma recomendação da alocação da matriz de risco que, no entanto, deve ser analisada caso a caso. Não se trata, portanto, de uma obrigação, visto que a melhor prática para o caso concreto pode ser diferente daquele indicado na literatura mencionada.

Em que pese os argumentos ofertados pela unidade técnica, entendo o que a proposta alvitada - de se determinar uma parcela mínima da outorga atrelada ao faturamento da subconcessionária - também se encontra abarcada na discricionariedade do gestor. Verifico que não foi apontado um critério legal ou um normativo que obrigue a adoção de uma única alternativa a ser seguida.

(...)

Concluo, dessa forma, que se há mais de uma forma para se tratar a questão e inexistente uma obrigação legal ou normativa que impõe uma única alternativa, deve-se respeitar a discricionariedade do poder concedente.”

(Acórdão n°. 3005/2020- Plenário. Ata n° 43/2020 – Plenário)

Dessa forma ficou clara a importância do poder da discricionariedade para o exercício da administração, que assegura a concretização dos interesses públicos. Em seara de doutrina, leciona Meirelles (2005, p.119):

“[...] mesmo para a prática de um ato discricionário, o administrador público, deverá ter competência legal para praticá-lo; deverá obedecer à forma legal para a sua realização; e deverá atender à finalidade legal de todo ato administrativo, que é o interesse público.”

Dado o exposto, o gestor precisa exercer o poder discricionário de forma vinculada à lei regente dos atos da administração, sendo vedado o uso abusivo de tal prerrogativa em detrimento da competitividade no certame.

Desse modo, **não merecer prosperar os pedidos da impugnante em sua integralidade**. Dado o exposto, não há prejuízo algum nas disposições do edital, tendo em vista que os detalhes e reajustes da contratação podem ser feitos posteriormente.





**PREFEITURA DE BEBERIBE**  
COMISSÃO PERMANENTE DE LICITAÇÃO



A presente administração, não objetivo colocar como requisito de habilitação a **Autorização de Funcionamento e Licença Sanitária para Comercialização de Correlatos/Equipamentos para saúde perante à ANVISA, tendo em vista que seria um cerceamento da competitividade no certame.** Além de que, já existem outras exigências que comprovem a qualidade dos produtos fornecidos, não sendo necessária tal exigência.

Quanto aos esclarecimentos, a seguir estão as respostas:

- A) Quanto ao prazo de entrega: O prazo de entrega será o que consta no Termo de Referência, 24 horas.
- B) Quanto a forma de disputa na plataforma BLL: será considerado o valor mensal dos serviços.
- C) Quanto à entrega residencial para o consumidor: não haverá entrega residencial, apenas nos locais indicados no Edital, UBS e hospital.

Finalmente, a fim de manter um julgamento objetivo, constata-se a clareza e a precisão das exigências contidas no ato convocatório apresentado baseando-se na necessidade da administração pública para implementar com sucesso o objeto a ser licitado e evitar mácula ao procedimento.


Finalmente, para concretizar o interesse público e a viabilidade do certame, decide a administração pela **IMPROCEDÊNCIA** da integralidade dos pedidos das impugnantes.

#### **IV – DA DECISÃO**

Por todo o exposto, sem nada mais evocar, conheço do recurso interposto pela empresa recorrente, em que, no mérito, julgo **IMPROCEDENTE todos os pedidos presentes em impugnações apresentadas pela empresa AIR LIQUIDE BRASIL LTDA E WHITE MARTINS GASES INDUSTRIAIS DO NORDESTE LTDA.**

É como decido.

**BEBERIBE – CE**  
**13 de julho de 2021**

  
**ADSON COSTA CHAVES**  
**PREGOEIRO OFICIAL DO MUNICÍPIO**  
**PREFEITURA MUNICIPAL DE BEBERIBE/CE**