



ILMO (A) SR. (A) PREGOEIRO (A) DA COMISSÃO DE LICITAÇÃO DA
SECRETARIA MUNICIPAL DE SAÚDE DO MUNICÍPIO DE PATOS DE MINAS/MG

REF.: PREGÃO ELETRÔNICO Nº 021/2018
PROCESSO LICITATÓRIO Nº 076/2018
DATA DA SESSÃO: 14/05/2018
HORÁRIO: 13h00min

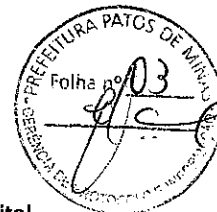
WHITE MARTINS GASES INDUSTRIAIS LTDA, sociedade empresária, com matriz estabelecida no Rio de Janeiro/RJ, CNPJ/MF nº 35.820.448/0001-36 e filial localizada na Av Jose Andraus Gassani, 1898 , Uberlândia/MG inscrita no CNPJ/MF nº 35.820.448/0039-09, doravante denominada "WHITE MARTINS", vem, tempestivamente, por seu representante legal abaixo assinado, com fundamento no mandamento legal constante do § 2º do art. 41 da Lei Federal nº 8.666/93, apresentar

IMPUGNAÇÃO

ao edital do pregão em referência, pelas razões fáticas, técnicas e jurídicas a seguir delineadas, tendo em vista os graves vícios verificados no edital, que se não sanados poderão contaminar os atos sucessivos e, conseqüentemente, o processo poderá ter sua nulidade decretada até mesmo perante o Judiciário.

I. TEMPESTIVIDADE DESTA IMPUGNAÇÃO.

Aplicando de forma subsidiária o comando instituído pela Lei nº 8.666/93 à situação em tela, o referido diploma legal assim estabelece:



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

(...)

§ 2º Decairá do direito de impugnar os termos do edital de licitação perante a administração o licitante que não o fizer até o segundo dia útil que anteceder a abertura dos envelopes de habilitação em concorrência, a abertura dos envelopes com as propostas em convite, tomada de preços ou concurso, ou a realização de leilão, as falhas ou irregularidades que viciariam esse edital, hipótese em que tal comunicação não terá efeito de recurso. (Redação dada pela Lei nº 8.883, de 1994)"

O aludido diploma legal também instituiu o seguinte mandamento:

"Art. 110. Na contagem dos prazos estabelecidos nesta Lei, excluir-se-á o dia do início e incluir-se-á o do vencimento, e considerar-se-ão os dias consecutivos, exceto quando for explicitamente disposto em contrário."

Neste sentido, excluindo da contagem o dia da sessão pública (14/05/2018), o prazo-limite para impugnar findar-se-á no término do expediente do dia 10/05/2018, razão pela qual, esta impugnação, apresentada hoje, é plenamente tempestiva.

Convém ressaltar que o Tribunal de Contas da União já se manifestou sobre a forma de contagem do prazo-limite para apresentação de impugnação. No Acórdão nº. 1/2007 (processo TC 014.506/2006-2), o TCU entendeu ser tempestiva uma impugnação apresentada em 22/11/2005 (terça-feira) em face de um pregão que teria abertura em 24/11/2005 (quinta-feira).

Da mesma forma, através do Acórdão nº. 382/2003 (processo TC 016.538/2002-2), a referida Corte entendeu ser tempestiva uma impugnação apresentada em 27/9/2002 (sexta-feira) em face de uma licitação que ocorreria em 1/10/2002 (terça-feira).

Ante o exposto, não há dúvidas sobre a tempestividade da presente impugnação.

II - MOTIVOS QUE ENSEJARAM A APRESENTAÇÃO DA PRESENTE IMPUGNAÇÃO.

A WHITE MARTINS teve conhecimento da abertura do processo licitatório em referência, que tem por objeto **A CONTRATAÇÃO DE EMPRESA VISANDO A LOCAÇÃO DE CONCENTRADOR DE OXIGÊNIO PARA USUÁRIOS DO S.U.S., e,**

WHITE MARTINS

na condição de interessada em participar da disputa para o atendimento deste objeto, veio a analisar os termos do edital.

Após acurada leitura, foram identificadas desconformidades para com exigência legal, razão esta que motivou a apresentação desta impugnação, consoante se verá adiante.

III - INCORRETA CARACTERIZAÇÃO DO OBJETO.

O edital bem como a minuta do instrumento contratual que o acompanha apresenta a seguinte definição para o objeto:

Preâmbulo do edital



Município de Patos de Minas
Secretaria Municipal de Saúde

EDITAL DE LICITAÇÃO
PROCESSO LICITATÓRIO Nº 076/2018
PREGÃO ELETRÔNICO Nº 021/2018

ESTE PROCEDIMENTO LICITATÓRIO POSSUI ITENS EXCLUSIVOS PARA MICROEMPRESAS E EMPRESAS DE PEQUENO PORTE, EM CONFORMIDADE AO DISPOSTO NO ARTIGO 48 DA LEI COMPLEMENTAR Nº 123/2006 E SUAS ALTERAÇÕES.

OBJETO: CONTRATAÇÃO DE EMPRESA VISANDO A LOCAÇÃO DE CONCENTRADOR DE OXIGÊNIO PARA USUÁRIOS DO S.U.S.

Minuta do contrato



Município de Patos de Minas
Secretaria Municipal de Saúde

ANEXO VII – MINUTA DE CONTRATO

PREGÃO ELETRÔNICO Nº 021/2018
PROCESSO Nº 076/2018
PROTOCOLO 6.032/2018

MINUTA DE CONTRATAÇÃO DE EMPRESA VISANDO A LOCAÇÃO DE CONCENTRADOR DE OXIGÊNIO PARA USUÁRIOS DO S.U.S. QUE ENTRE SI FAZEM O MUNICÍPIO DE PATOS DE MINAS E A EMPRESA/LICITANTE.

Depreende-se assim a definição do objeto como sendo "locação de concentrador de oxigênio". Contudo, o escopo licitado compreende outras atividades além da locação de equipamento, como por exemplo, a instalação e manutenção de equipamentos, o fornecimento de oxigênio gasoso medicinal em cilindro dentre outros, atividades essas que não foram consideradas na definição do objeto.

A caracterização do objeto também afeta o prazo de vigência da contratação, vez que, de acordo com previsão em lei, contrato que tenha por objeto a locação de equipamento pode ter sua vigência prorrogada por até 48 (quarenta e oito) meses, ao passo que, o contrato que tenha por objeto **prestação de serviço contínuo, pode ter sua vigência prorrogada por até 60 (sessenta) meses**, senão vejamos:

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

(...)

II - à prestação de serviços a serem executados de forma contínua, que poderão ter a sua duração prorrogada por iguais e sucessivos períodos com vistas à obtenção de preços e condições mais vantajosas para a administração, limitada a sessenta meses; (Redação dada pela Lei nº 9.648, de 1998)

(...)

IV - ao aluguel de equipamentos e à utilização de programas de informática, podendo a duração estender-se pelo prazo de até 48 (quarenta e oito) meses após o início da vigência do contrato.

Nesse diapasão, a WHITE MARTINS pede a adequação da definição prevista para o objeto no preâmbulo do edital assim como na minuta do contrato, de maneira a refletir todas as atividades inseridas no contexto da licitação, como faz constar a definição prevista no TERMO DE REFERÊNCIA.

Convém ressaltar que o Estatuto de Licitações determina que :

"Art. 14. Nenhuma compra será feita sem a adequada caracterização de seu objeto e indicação dos recursos orçamentários para seu pagamento, sob pena de nulidade do ato e responsabilidade de quem lhe tiver dado causa." (grifos nossos)

IV - QUANTITATIVO DE LOCAÇÕES CONSIDERADAS PARA EFEITO DE APRESENTAÇÃO DA PROPOSTA.

O edital estabelece o seguinte prazo de vigência para a contratação oriunda deste processo licitatório:

"12 - DO CONTRATO

- O prazo de vigência do contrato será até 31/12/2018, podendo ser prorrogado, por iguais e sucessivos períodos, até o limite de 60 (sessenta) meses, a critério do Município e no interesse das partes, desde que os serviços estejam sendo prestados de forma satisfatória para este Município e em condições compatíveis com os preços de mercado."

Verifica-se assim, que a vigência inicial prevista para o contrato é de até 31/12/2018, com possibilidade de prorrogação por períodos sucessivos, até o limite de 60 (sessenta) meses.

Contudo, da análise da quantidade de locações prevista no TERMO DE REFERÊNCIA e na minuta da PROPOSTA DE PREÇOS, **percebe-se que foi considerado o quantitativo de locações para todo o período de 60 (sessenta) meses, ao invés do período de até 31/12/2018.**

Ocorre que, via de regra, **o contrato terá vigência até 31/12/2018**, constituindo uma faculdade da Administração realizar sua prorrogação até o limite de 60 (sessenta) meses, ou seja, **a prorrogação é mera expectativa**, não constituindo um ato vinculado da Administração, mas sim, discricionário.

Nesse ínterim, **a Administração não pode utilizar como referência de quantidade de locações e preço, o período de vigência contratual equivalente a 60 (sessenta) meses**, mas sim, o período compatível com a vigência do crédito orçamentário, que, conforme previsão do edital, será de até 31/12/2018.

Oportuno registrar que a discrepância no quantitativo de locações previsto também afeta o estudo econômico-financeiro que as empresas necessitam realizar para composição de seus preços, pois a análise será baseada em período de vigência contratual, que na prática, poderá não acontecer, por se tratar de faculdade da parte Contratante.



Com base no exposto, a WHITE MARTINS pede a revisão do quantitativo de locações previsto no TERMO DE REFERÊNCIA para que seja considerado apenas a quantidade de locações para o período certo e determinado de vigência contratual que é de até 31/12/2018, tendo em vista que sua prorrogação constitui ato discricionário da Administração, podendo vir acontecer ou não, além de prejudicar a formação dos preços pelas empresas interessadas em participar da licitação.

V - CILINDRO BACKUP DE OXIGÊNIO.

Conforme previsto no TERMO DE REFERÊNCIA, a Contratada deverá fornecer cilindro portátil com capacidade de 10 m³ com oxigênio medicinal, para servir de backup do concentrador de oxigênio.

Tal exigência apresenta 02 (dois) complicadores:

- 1 - não há no mercado cilindro portátil com capacidade de 10m³;
- 2 - O cilindro com capacidade de 10 m³ possui tamanho inapropriado para atendimento domiciliar por ser grande demais e demanda ser transportado por mais de uma pessoa, o que se tornará um problema tanto na entrega em locais de difícil acesso, quanto na sua movimentação por paciente e familiares,

Por estas razões, sugere-se que a capacidade do cilindro portátil empregado para tal finalidade seja entre 0,7 e 1,0 m³.

VI - PEDIDO.

Ante o exposto, pugna a WHITE MARTINS:

- a) Pelo recebimento, apreciação e integral deferimento da presente impugnação, para que, no mérito, todas as alterações aqui evidenciadas sejam providenciadas.
- b) Na hipótese da pedido ora formulado ser indeferido, que seja emitido parecer técnico fundamentando seu indeferimento.

Nestes termos, p. Deferimento.

Uberlândia, 10 de maio de 2018.

000189



WHITE MARTINS
PRAXAIR INC

Poliana Costa Souza
Gerente de Segmento Órgãos Públicos
RG: M-7146795 SSP/MG
CPF: 025.853.616-08
Poliana_costa@praxair.com

White Martins Gases Industriais Ltda