

## **PARECER JURÍDICO**

**EMENTA: PROCESSO LICITATÓRIO. DISPENSA DE LICITAÇÃO. CONTRATAÇÃO EMERGENCIAL DE EMPRESA PARA REALIZAR O FORNECIMENTO DE TUBOS GALVANIZADOS E BOMBA SUBMERSA, EM RAZÃO DE ACONTECIMENTO/CASO FORTUITO. QUEIMA DE BOMBA SUBMERSA. INICIO DE RETIRADA PARA REPARO, BOMBA QUEIMADA, SE DESPRENDEU DA TUBULAÇÃO CAINDO DENTRO DO POÇO. POÇO ARTESIANO N. 02, RESPONSÁVEL PELO ABASTECIMENTO PARCIAL DA COMUNIDADE DA LINHA DIANISTA. NECESSIDADE EMERGENCIAL. POSSIBILIDADE JURÍDICA.**

### **1 - SÍNTESE**

Trata-se de pedido de análise jurídica do procedimento administrativo de dispensa de licitação para contratação de empresa para realizar o fornecimento de tubos galvanizados e de bomba submersa, de caráter emergencial, em razão de caso fortuito. Durante procedimento de retirada de bomba queimada para reparo, a mesma se desprende da tubulação, caindo dentro do poço artesiano. Poço artesiano imprescindível para o abastecimento parcial da comunidade de Linha Dianista.

O processo está devidamente instruído com solicitação/termo de referência, justificativa, orçamentos e documentação inerente à espécie.

É o relatório.

### **2 - FUNDAMENTAÇÃO**

Com efeito, o fornecimento de água é serviço essencial que não pode ser interrompido sob pena de consequências graves e irreparáveis.



No caso concreto, durante o início do processo de reparo de bomba submersa queimada, a mesma se desprende da tubulação durante o procedimento de retirada, vindo a cair dentro do próprio poço artesiano, sendo impossível realizar a sua retirada/recuperação.

Desta forma, considerando a necessidade de fornecimento de água potável como bem essencial à vida e à saúde, bem como a menor onerosidade do fornecimento de água do poço artesiano quando comparada ao transporte com caminhões, tem-se por comprovados os requisitos para a dispensa de licitação.

A emergência está relacionada a assegurar o respeito às garantias fundamentais, mormente em relação à saúde, corolário do direito à vida.

Não se pode deixar de citar que a Constituição Federal assegura o direito à água, que é essencial à vida e indispensável à saúde. Desta forma, observa-se que a Administração busca com esta contratação propiciar o fornecimento de água, a fim de atender as necessidades primordiais dos munícipes, uma vez que é indispensável à vida.

O legislador pátrio entendeu, conforme disposto no art. 37, XXI, da Constituição Federal de 1988 que, ressalvados os casos especificados na legislação, as obras, serviços, compras e alienações serão contratados mediante procedimento licitatório público, vejamos:

*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, com cláusulas que estabeleçam obrigações de pagamento, mantidas as condições efetivas da proposta, nos termos da lei, o qual somente permitirá as exigências de qualificação técnica e econômica indispensáveis à garantia do cumprimento das obrigações.*

*ew*



Como se vê, o Legislador ressaltou as hipóteses em que o Processo Licitatório, por diversas razões poderia não se mostrar viável, ou seja, o próprio texto constitucional abre a possibilidade de a Lei Ordinária fixar hipóteses para estabelecer exceções à regra de licitar.

As exceções acima mencionadas estão contempladas nos artigos 24 e 25 da Lei Federal nº. 8.666/93.

Como se nota, o caso em comento se trata de uma das hipóteses taxativamente previstas no corpo da Lei de Licitações (Lei Federal nº. 8.666/93), conforme dispõe o Art. 24, inciso IV, da citada lei, vejamos:

*Art. 24. É dispensável a licitação:*

*(...)*

***IV - nos casos de emergência ou de calamidade pública, quando caracterizada urgência de atendimento de situação que possa ocasionar prejuízo ou comprometer a segurança de pessoas, obras, serviços, equipamentos e outros bens, públicos ou particulares, e somente para os bens necessários ao atendimento da situação emergencial ou calamitosa e para as parcelas de obras e serviços que possam ser concluídas no prazo máximo de 180 (cento e oitenta) dias consecutivos e ininterruptos, contados da ocorrência da emergência ou calamidade, vedada a prorrogação dos respectivos contratos;***

Consoante o Professor Manuel Justen Filho, para a caracterização dessa hipótese de dispensa de licitação é necessário o preenchimento de dois requisitos, quais sejam, a demonstração concreta e efetiva da potencialidade do dano e a demonstração de que a contratação e a via adequada e efetiva para eliminar o risco.

Nesse sentido, o entendimento do escritor Niebuhr<sup>1</sup> (2003):

*A propósito, a redação dada ao inciso em comento é bastante clara ao autorizar a dispensa nos casos de emergência ou calamidade, quando caracterizada urgência de atendimento de situação que possa ocasionar prejuízo ou comprometer a segurança das pessoas, obras, serviços, equipamentos e outros bens públicos ou particulares. Dessa sorte, o que sobreleva na redação do inciso não é simplesmente a emergência ou a calamidade pública, mas a situação de urgência por elas provocada, que requerem a contratação imediata de determinado objeto, sem o qual o interesse público seria desatendido.*

<sup>1</sup> (NIEBUHR, Joel de Menezes. *Dispensa e Inexigibilidade de Licitação Pública*. São Paulo: Dialética, 2003. p. 277).





O Tribunal de Contas da União tem mantido o posicionamento de que é cabível a dispensa de licitação:

*"(...) A urgência de atendimento para a dispensa de licitação é aquela qualificada pelo risco da ocorrência de prejuízo ou comprometimento da segurança de pessoas, obras e serviços, equipamentos ou outros bens públicos e particulares, caso as medidas requeridas não sejam adotadas de pronto." (TCU. Processo nº 009.248/94-3. Decisão nº 347/1994 - Plenário e TCU - Processo nº 500.296 /96-0. Decisão nº 820 / 1996- Plenário)".*

Ainda, conforme entendimento do Tribunal de Contas da União, configurado o risco para pessoas, obras, serviços, bens e equipamentos públicos ou particulares, admite-se a contratação direta emergencial, vejamos:

*"REPRESENTAÇÃO DE UNIDADE TECNICA. CONTRATAÇÃO FUNDAMENTADA EM SITUAÇÃO EMERGENCIAL. CONHECIMENTO. IMPROCEDENCIA.*

*1. A situação prevista no art. 24 IV, da Lei n 8.666/93 não distingue a emergência real, resultante do imprevisível, daquela resultante da incúria ou inércia administrativa, sendo cabível, em ambas as hipóteses, a contratação direta, desde que devidamente caracterizada a urgência de atendimento a situação que possa ocasionar prejuízo ou comprometer a segurança de pessoas, obras, serviços, equipamentos e outros bens, públicos ou particulares. 2. A incúria ou inércia administrativa caracteriza-se em relação ao comportamento individual de determinado agente público, não sendo possível falar-se da existência de tais situações de forma genérica, sem individualização de culpas." (TCU, TC 006.399/2008-2, Acórdão nº 1138/2011, Relator Min. UBIRATAN AGUIAR, Plenário, julgado em 04.05.2011)."*

Assim, coadunando os fatos com as razões de direito acima estampadas, e demonstrada a necessidade emergencial para o atendimento imediato à comunidade da Linha Dianista, ante a situação grave de desabastecimento em razão decorrente de fato fortuito, é possível e recomendável a adoção do procedimento emergencial para regularização do abastecimento de água potável.

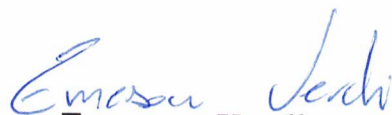
Ademais, a demora na contratação representa severo risco de comprometimento de valores tutelados pelo ordenamento jurídico, em especial aos princípios constitucionais, bem como prejuízo ao desempenho da atividade produtiva no âmbito municipal.

### **3 - CONCLUSÃO**

Ante o exposto, verifica-se que estão presentes os aspectos formais e legais, razão pela qual, esta Assessoria Jurídica opina pelo prosseguimento do feito, devendo ser providenciado a ratificação e a respectiva publicação do processo na imprensa oficial, dentro do prazo legal, nos termos do artigo 26 da Lei Federal n. 8.666/93.

Salienta-se, por derradeiro, que a presente manifestação possui natureza estritamente jurídica/consultiva, não tendo o condão de cancelar opções técnicas adotadas pela Administração, nem de emitir juízo de conveniência e oportunidade.

Cordilheira Alta, SC, 16 de janeiro de 2023.



**Emerson Verdi**  
**Procurador Geral do Município**  
**OAB/SC 44.809**