

**ILUSTRÍSSIMO SENHOR ANDRÉ BORGES DE SOUZA – DIRETOR PRESIDENTE
DA COMPANHIA DE SANEAMENTO MUNICIPAL – CESAMA**

**Com cópia ao Presidente da Comissão Permanente de Licitação
Licitação Presencial nº 004/19**

DOPP SISTEMAS CONSTRUTIVOS DE TANQUES E SILOS

S.A., empresa sediada na Rua Cel. Antônio Marcelo, nº 260, Brás, São Paulo/SP, inscrita no CNPJ sob o nº 16.586.753/0001-60, vem respeitosamente à presença de V. Sa., por intermédio de seu representante legal que a presente subscreve, interpor:

RECURSO HIERÁRQUICO

Em face da decisão proferida pelo i. Presidente da Comissão Permanente de Licitação – CESAMA, o Sr. Roberto Tadeu dos Reis, que julgou improcedente o mérito da impugnação registrada pela recorrente junto ao processo administrativo epígrafado, com base no parecer técnico encaminhado pelo Diretor de Desenvolvimento e Expansão da CESAMA, o Sr. Marcelo Mello do Amaral.

DOPP Sistemas Construtivos de Tanques e Silos
Rua Coronel Antônio Marcelo, 260 – Brás, São Paulo / SP – CEP 03054-040
Tel : +55 11 2613.4479
dopp.com.br



I – DO CABIMENTO E COMPETÊNCIA

Em se tratando de recurso hierárquico assevera Meirelles:

"(...) recursos hierárquicos são todos aqueles pedidos que as partes dirigem à instância superior da própria Administração, propiciando o reexame do ato inferior sob todos os seus aspectos".

A Constituição Federal de 1988 (CF/88), por sua vez, considerou a imperiosa relevância da previsão dos Recursos Administrativos e o elevou a categoria de normas constitucionais. Nesse sentido, caso exista litígio administrativo, será obrigatório o direito ao contraditório e a ampla defesa e os recursos a ele inerentes, conforme preceitua o seu art. 5º, inciso LV:

"Aos litigantes, em processo judicial ou administrativo, e aos acusados em geral são assegurados o contraditório e ampla defesa, com os meios e recursos a ela inerentes"

Importante mencionar, ainda, que interposto o Recurso, o órgão administrativo competente para conhecer do reclame terá plena liberdade para revisar a decisão recorrida, conforme ensina Meirelles:

"Em qualquer modalidade de recurso a autoridade ou o tribunal administrativo tem ampla liberdade de revisão do ato recorrido, podendo modificá-lo ou invalidá-lo por motivo de legalidade, conveniência, oportunidade ou, mesmo, por razões de ordem técnica que comprometam a eficiência do serviço público ou a utilidade do negócio em exame."

No mesmo sentido, segue o enunciado da súmula nº 473 do Supremo Tribunal Federal, ao indicar que a administração poderá anular seus atos quando

eivados de vícios ou revogá-los por motivo de conveniência ou oportunidade, confira-se:

"A Administração pode anular seus próprios atos quando eivados de vícios que os tornem ilegais, porque deles não se originam direitos; ou revogá-los por motivo de conveniência ou oportunidade, respeitados os direitos adquiridos, e ressalvada, em qualquer caso, a apreciação judicial."

Deste modo, se evidencia o cabimento do presente recurso hierárquico em face da irresignação da recorrente frente a decisão administrativa exposta alhures, concluindo que autoridade competente para julgar o presente Recurso em grau de revisão da decisão do i. Presidente da Comissão de Licitação é o Excelentíssimo Senhor Diretor Presidente da CESAMA, que o fará com base nas razões, a seguir aduzidas, que lhe dão sustentação.

II –INTROITO

A Divisão de Administração da COMPANHIA DE SANEAMENTO MUNICIPAL - CESAMA, publicou o Edital da Licitação Presencial nº 004/19, cujo objeto é a *"Contratação de empresa para prestação de serviços de engenharia na execução da análise do terreno e relatório de sondagem, execução da fundação e montagem de reservatório metálico tipo vitrificado, revestido em esmalte vitrificado, com fundação, laje de fundo piso em concreto armado, próprio para armazenamento e distribuição de água potável para a população de juiz de fora "*

Em 09 de junho de 2019, a recorrente encaminhou, tempestivamente, solicitação de esclarecimentos ao instrumento convocatório epigrafado com o único objetivo de preservar o caráter competitivo da licitação e os ditames legais da Lei Federal nº 13.303/2016, uma vez que, após criteriosa análise realizada no edital e termo de referência, restou evidenciado o cerceamento da licitação, permitindo a participação somente de empresas que fornecem exclusivamente reservatórios do tipo vitrificado, impedindo a participação de empresas que ofertem reservatórios com

sistema construtivo através de dobra dupla (VERINOX), conforme indicado na descrição do objeto da licitação.

Ato contínuo, a CESAMA publicou formalmente resposta ao esclarecimento encaminhado, momento em que alicerçou a definição exclusiva do Reservatório do tipo vitrificado sob o argumento de que o projeto básico havia sido elaborado com “profunda” pesquisa de mercado, realizada no período de 1 (um) ano, com visitas a outras companhias, concluindo que o sistema parafusado (vitrificado) seria o único, dentre todos os estudados, apto a atender as necessidades desta administração, senão vejamos:

*Resposta ao questionamento: “Tal solução de engenharia **decorre de pesquisas realizadas pela CESAMA durante 1 ano, com visitas à outras empresas de Saneamento** que utilizaram as mais variadas tecnologias construtivas de reservatórios. Desta pesquisa, a CESAMA buscou identificar pontos positivos e negativos de cada tecnologia. A CESAMA adotou critérios técnicos em sua opção pela solução licitada, tendo como a redução de custos com manutenção rotineira e futura do equipamento, limitações de espaço para o canteiro de obras onde será executado o mesmo, e ainda os prazos executivos, entre outros aspectos técnicos amplamente debatidos pelas equipes de projeto e operacional da CESAMA, levando em consideração principalmente as dimensões envolvidas para o presente reservatório, as quais o caracterizam em posição de destaque dentro do parque de reservatórios da CESAMA, como sendo um dos maiores. Desta forma, foi definida a tecnologia a ser empregada, por ser amplamente discutida no mercado atualmente, e convergente com os requisitos operacionais elencados pela CESAMA. Importante destacar ainda que a licitação se processa à luz da lei 13.303 e não da lei 8.666, onde a modalidade adotada não comporta a sugestão de alternativa tecnológica àquela especificada. Portanto, do ponto de vista técnico, não será aceita tecnologia construtiva diferente daquela especificada”*

Irresignada com os argumentos lacônicos indicados na resposta ao esclarecimento encaminhado, que não se prestaram a comprovar a razão pela qual o sistema construtivo através de dobra dupla não seria capaz de atender aos objetivos da licitação, a recorrente protocolizou, em 25 de junho de 2019, pedido de Impugnação ao Edital, momento em que demonstrou e rechaçou os argumentos expostos alhures, à saciedade, uma vez que:

- I. restou demonstrado o processamento de inúmeras concorrências públicas, pregões e licitações pelas principais companhias de saneamento básico do país, em que houve ampla disputa de preços e a preservação dos princípios da competitividade e da isonomia com a participação de licitantes

ofertando soluções de reservatórios vitrificados e através do sistema construtivo de dobra dupla;

- II. comprovou-se a aderência, similaridade, compatibilidade e elevada proteção a corrosão do sistema construtivo através de dobra dupla, capaz de atender integralmente as características técnicas, dimensionais e estruturais necessárias ao correto funcionamento e instalação dos reservatórios metálicos da CESAMA.

Ato contínuo, em 01/07/2019, o Sr. Roberto Tadeu dos Reis – Presidente da Comissão de Licitação, julgou improcedente o mérito da impugnação registrada, alegando em síntese, que:

- I. em pesquisas realizadas em outras companhias não foi demonstrada a vantajosidade relacionada ao menor custo de manutenção da solução em dobra dupla, se comparada a solução especificada;
- II. que a exclusividade da solução vitrificada não fere o caráter competitivo da licitação uma vez que existem **alguns** fornecedores da solução no Brasil;
- III. que a especificação do objeto da licitação encontra-se alocada na esfera da discricionariedade, uma vez que cada poder é independente para estabelecer suas diretrizes.

Ocorre que, conforme será sobejamente demonstrado a seguir, as razões apresentadas através do parecer técnico do Sr. Diretor de Desenvolvimento e Expansão, Marcelo Mello do Amaral, não merecem prosperar, razão pela qual torna-se imperiosa a reforma da decisão proferida, com base nos argumentos, de fato e de direito a seguir aduzidos.

III – DA “CATADUPA” DE IMPROPRIEDADES CONTIDAS NO PARECER TÉCNICO PUBLICADO.

III.I – Do integral atendimento do sistema de dobra dupla (VERINOX) ao critério técnico denominado menor custo de manutenção.

De início, com o objetivo de rechaçar o argumento de que não fora evidenciado nenhuma vantagem no sistema construtivo através de dobra dupla (VERINOX), se comparado ao sistema vitrificado, frisa-se que o sistema VERINOX se baseia em um princípio de fabricação de Reservatórios “IN LOCO”, em que máquinas, equipamentos e dispositivos de montagem são enviados para o local da obra, onde o reservatório será confeccionado, resultando num processo rápido, eficiente e flexível.

O material utilizado para este tipo de reservatório chama-se VERINOX, que é o resultado da união de uma chapa de aço galvanizado (parte externa do reservatório) e uma chapa de AÇO INOXIDÁVEL (parte interna do reservatório), unidas mediante uma fita de junção, ou seja, a parede do reservatório que fica em contato com a água potável é 100% feita de Aço inoxidável AISI 316Ti. Adicionalmente, o reservatório poderá receber 2 tipos de cobertura, o Geodésico de Alumínio (Domos) ou uma Membrana de Aço Inoxidável.

Deste modo, os reservatórios metálicos construídos através do sistema VERINOX possuem revestimento interno do tanque de armazenamento constituído por uma chapa de aço inoxidável AISI 316Ti, não necessitando de qualquer tipo de revestimento em fábrica, seja vitrificado, ou qualquer tecnologia que envolva pinturas epoxídicas, ou outras tecnologias de pintura adotadas pelos demais sistemas.

Mister salientar, de acordo com a Associação Brasileira de Aço Inoxidável (ABINOX) tal material confere proteção infinitamente superior a oxidação se comparado a outros metais, senão vejamos:

“Principais Atributos do Aço Inox: Alta resistência à corrosão; Resistência mecânica adequada; Facilidade de limpeza/Baixa rugosidade superficial Aparência

DOPP Sistemas Construtivos de Tanques e Silos
Rua Coronel Antônio Marcelo, 260 – Brás, São Paulo / SP – CEP 03054-040
Tel : +55 11 2613.4479
dopp.com.br



higiênica; Material inerte; Facilidade de conformação Facilidade de união Resistência a altas temperaturas Resistência a temperaturas criogênicas (abaixo de 0 °C); Resistência às variações bruscas de temperatura; Acabamentos superficiais e formas variadas; Forte apelo visual (modernidade, leveza e prestígio); Relação custo/Benefício favorável; Material reciclável. (ABINOX disponível em <https://www.abinox.org.br/aco-inox-abc-do-aco-inox.php>)

Nesse sentido, resta esclarecer à autoridade competente da CESAMA, que diferentemente do que fora indicado pelo Diretor de Desenvolvimento e Expansão, Marcelo Mello do Amaral, tal sistema confere custo zero de manutenção, haja vista que é cediço que o aço inoxidável é um tipo de aço de alta liga, contendo em sua composição química elementos como cromo, níquel e molibdênio, que lhe conferem uma excelente resistência à corrosão quando comparado ao aço carbono (material base utilizado para fabricação dos tanques de aço vitrificado e de aço carbono soldado).

Ademais, o inox dispensa a aplicação de um revestimento (ou pintura) na parte interna, não necessitando, assim, de manutenção contínua, a exemplo dos sistemas convencionais.

Imperioso destacar que os aços comuns, a exemplo dos que compõem o sistema vitrificado, solução especificada pela CESAMA, reagem com o oxigênio do ar formando uma camada superficial de óxido de ferro. Essa camada é extremamente porosa e permite a continua oxidação do aço produzindo a corrosão, popularmente conhecida como "ferrugem".

Ocorre, no entanto, que não é nosso objetivo aqui desqualificar o sistema vitrificado, mas sim comprovar a aderência, similaridade, compatibilidade e até superioridade em determinados aspectos do sistema de dobra dupla em relação a este sistema.

Isto posto, ainda sobre a aderência da solução VERINOX às necessidades da presente contratação, vale frisar que o sistema de dobra-dupla aceita diâmetros e alturas variados, bem como se adequa ao tipo de substrato armazenado,

atendendo exatamente a necessidade do cliente. Além de garantir outras vantagens, quais sejam:

1. Sistema construtivo 100% automatizado;
2. Menor tempo de montagem;
3. Aço estrutural do tanque EN10346 S350GD (aço galvanizado) tendo uma resistência a corrosão maior do que os demais sistemas, elevando significativamente a vida útil do reservatório;
4. Fabricante Nacional.

Vale destacar ainda, que a vantajosidade deste sistema fora corroborada por meio da publicação de inúmeros Editais processados pela COMPANHIA DE SANEAMENTO BÁSICO DO ESTADO DE SÃO PAULO - SABESP, para contratação de reservatórios de dimensões superiores a que se pretende contratar na CESAMA, momento em que evidenciamos a aceitação e a homologação dos dois sistemas construtivos, o parafusado (VITRIFICADO) e o sistema de dobra dupla – VERINOX, restando claro o entendimento de que nestas licitações, a licitante a seu critério, teria a possibilidade de escolha do sistema que comercialmente melhor se adequasse às suas necessidades, sem prejudicar quaisquer critérios técnicos dos reservatórios.

Nesse sentido, apenas por apego ao debate, cabe listar abaixo 11 (onze) números de Editais publicados pela SABESP em que houve ampla concorrência e disputa para o fornecimento de Reservatórios Metálicos, a saber:

- **Licitação SABESP - 16495/17**
 - 2 reservatórios de 6.000 m³ cada
- **Licitação SABESP - 01848/18**
 - 1 reservatório de 10.000 m³
- **Licitação SABESP - 02421/18**
 - 1 reservatório de 10.000 m³
- **Licitação SABESP - 02613/18**
 - 1 reservatório de 10.000 m³
- **Licitação SABESP - 04785/18**
 - 1 reservatório de 5.000 m³
- **Licitação SABESP - 04968/18**
 - 1 reservatório de 5.000 m³

- **Licitação SABESP - 05055/18**
 - 1 reservatório de 6.000 m³ (em execução pela DOPP)
- **Licitação SABESP - 00445/19**
 - 1 reservatório de 1.000 m³
- **Licitação SABESP - 00719/19**
 - 1 reservatório de 2.500 m³
- **Licitação SABESP - 00735/19**
 - 1 reservatório de 2.000 m³
- **Licitação SABESP - 01668/19**
 - 1 reservatório de 400 m³

Ora i. Diretor Presidente da CESAMA, haja vista o já demonstrado, resta claro que a restrição da Licitação à participação de empresas que ofertem exclusivamente o sistema do tipo VITRIFICADO, não só limitará a participação de apenas alguns fornecedores que representem a solução vitrificada, mas demonstra clara inobservância ao ditames legais estampados do art. 42, inciso VIII, alínea "d" da Lei nº 13.303/2016, senão vejamos:

"Art. 42. Na licitação e na contratação de obras e serviços por empresas públicas e sociedades de economia mista, serão observadas as seguintes definições:

VIII - projeto básico: conjunto de elementos necessários e suficientes, com nível de precisão adequado, para, observado o disposto no § 3º, caracterizar a obra ou o serviço, ou o complexo de obras ou de serviços objeto da licitação, elaborado com base nas indicações dos estudos técnicos preliminares, que assegure a viabilidade técnica e o adequado tratamento do impacto ambiental do empreendimento e que possibilite a avaliação do custo da obra e a definição dos métodos e do prazo de execução, devendo conter os seguintes elementos:

*d) informações que possibilitem o estudo e a dedução de métodos construtivos, instalações provisórias e condições organizacionais para a obra, **sem frustrar o caráter competitivo para a sua execução;**"*

(grifo nosso)

Desta feita, ratificar o entendimento, publicamente, de que o sistema vitrificado é o único sistema construtivo capaz de atender aos critérios da CESAMA, caracteriza cristalina circunstância impertinente ou irrelevante ao objeto licitado.

Mister salientar, que por ocasião da CONCORRÊNCIA SABESP ME 16495/17, a recorrente teve sua tecnologia de reservatórios através do sistema de dobra-dupla homologada pela referida Companhia, cujo objeto também era para o fornecimento de reservatório para água potável.

Deste modo, demonstrado à sociedade, a aderência, similaridade, compatibilidade e elevada proteção a corrosão do sistema construtivo através de dobra dupla, capaz de atender integralmente as características técnicas, dimensionais e estruturais necessárias ao correto funcionamento e instalação dos Reservatórios metálicos da CESAMA, resta clara a necessidade de se adequar o Termo de Referência com o objetivo de permitir que licitantes que ofertem o sistema construtivo através de dobra dupla (VERINOX) possam participar da presente licitação.

III.II – Da discricionariedade e não arbitrariedade do administrador público.

O preceito constitucional da isonomia é o princípio maior, do qual se originam os demais princípios básicos, “todos são iguais perante a ordem jurídica e, por conseguinte, perante o Estado”. Da isonomia derivam-se os princípios básicos e as normas específicas estampadas no artigo 42 da lei nº 13.303/2016.

De igual modo, o princípio da Legalidade – Significa que as licitações e, conseqüentemente, os contratos, em todos os seus procedimentos, estão sujeitos aos mandamentos da lei e às exigências do bem comum. O servidor público que se desviar da lei e das exigências do bem comum pratica ato inválido e ineficaz, estando sujeito à responsabilidade disciplinar, civil e criminal, conforme o caso.

Desta feita, conforme ensinamentos de Hely Lopes Meirelles (1993:82-3),” enquanto na administração particular é lícito fazer tudo que a lei não proíbe, **na Administração Pública, só é permitido fazer o que a lei autoriza. A**

lei para o particular significa pode fazer assim, para o administrador público significa deve fazer assim.”

O objetivo da licitação é escolher a proposta mais vantajosa para a CESAMA, deste modo, alegar que a seleção da especificação técnica é discricionária, não significa dizer que é arbitrária e que não se deve considerar critérios e preceitos legais estampados no ordenamento jurídico.

Trata-se aqui de uma licitação pública, sob os ditames legais estampados na lei Federal nº 13.303/16, e nesse sentido tal entendimento discricionário do administrador público deve ser fiel aos princípios comezinhos das licitações públicas, uma vez que deve-se ter em mente que poder discricionário não se confunde com arbitrariedade, devendo aquele sempre visar ao interesse público, sob pena de anulação dos atos abusivos praticados pelo administrador público.

Destarte, não se deve admitir ou tolerar a discriminação arbitrária, produto de preferências pessoais e subjetivas do ocupante do cargo público. A licitação consiste em um instrumento jurídico para afastar a arbitrariedade na seleção do contratante, portanto, o ato convocatório deverá definir, de modo objetivo, as diferenças que são reputadas relevantes para a Administração. A isonomia significa o tratamento uniforme para situações uniformes, distinguindo-se as na medida em que exista diferença.

Isto posto, restou demonstrado, por meio de inúmeras licitações publicadas por outras companhias de saneamento básico do país, que a publicação de editais que contemplem a aceitação de ambos os sistemas construtivos não só ampliam o caráter competitivo da licitação, como garantem os princípios norteadores do processo licitatório, razão pela qual é imperiosa a reforma da decisão proferida.

IV – PEDIDOS

Ante o exposto, resta evidente que se procurou demonstrar à saciedade, a incompatibilidade das regras do edital, no aspecto, com o sistema jurídico, fincado em fortes razões legais e doutrinárias, uma vez que os argumentos

tecidos pelo parecer técnico e ratificados pelo Presidente da Comissão de Licitação, mostraram-se rasos, lacônicos, pelo que não se prestam a demonstrar a improcedência das alegações da então impugnante.

Isto posto, requer a recorrente o reexame da matéria pela autoridade competente superior, através do presente Recurso Hierárquico, para que sejam expungidos do edital os vícios apontados alhures, com a sua consequente republicação e reabertura do prazo legal para a realização do certame permitindo a participação de empresas que ofertem reservatórios com sistema construtivo do tipo dobra dupla - VERINOX.

Requer a recorrente o conhecimento da presente peça e o julgamento de seu mérito em prazo não superior a três (3) dias úteis a contar de seu recebimento, considerando a urgência do caso haja vista a data de abertura da licitação em tela.

Termos em que pede deferimento.
São Paulo, 08 de julho de 2019.



DOPP SISTEMAS CONSTRUTIVOS DE TANQUES E SILOS S.A.
Luis Fernando Fonseca Proença
Representante Legal

16.586.753/0001-60
DOPP Sistemas Construtivos de
Tanques e Silos S.A.
Rua Coronel Antônio Marcelo, 260
Brás - CEP 03054-040
SÃO PAULO - SP

Lista com os documentos que instruem o Recurso Hierárquico:

Doc. 01 – ATA de eleição dos Diretores da Requerente;

Doc. 02 – Impugnação registrada e Decisão do Presidente da Comissão de licitação; e