



ESTADO DO MARANHÃO
PREFEITURA MUNICIPAL DE DAVINÓPOLIS
CNPJ: 01.616.269/0001-60



PARECER

REFERÊNCIA: INEXIBILIDADE DE LICITAÇÃO Nº 001/2023
INTERESSADO: MUNICÍPIO DE DAVINÓPOLIS (MA). SECRETARIA MUNICIPAL DE CULTURA E JUVENTUDE

EMENTA: DIREITO ADMINISTRATIVO. INEXIBILIDADE DE LICITAÇÃO. CONTRATAÇÃO DE PESSOA FÍSICA E JURÍDICA PARA APRESENTAÇÕES ARTÍSTICAS NO EVENTO CARNAVAL 2023 EM DAVINÓPOLIS - MA. REGULARIDADE COM A LEI Nº LEI 8.666/1993, ART. 25, INCISO III.

RELATÓRIO

Consulta-nos excelentíssimo senhor **Secretário Municipal de Cultura e Juventude**, acerca da possibilidade da CONTRATAÇÃO DE PESSOA FÍSICA E JURÍDICA PARA APRESENTAÇÕES ARTÍSTICAS NO EVENTO CARNAVAL 2023 EM DAVINÓPOLIS - MA, levando-se em consideração o valor da previsto para a contratação que é de R\$ 98.200,00 (noventa e oito mil e duzentos reais).

Juntamente com a consulta é encaminhado o ofício contendo a justificativa da contratação pretendida, da escolha do fornecedor e o preço proposto, orçamento, bem como o Termo de Referência contendo o objeto detalhado e as condições para a contratação.

1. DO FUNDAMENTO JURÍDICO

Prima facie, cumpre salientar que o exame dos autos processuais se restringe aos seus aspectos jurídicos, excluídos, portanto, aqueles de natureza técnica. Em relação a estes, partiremos da premissa de que a autoridade competente se municiou dos conhecimentos específicos imprescindíveis para a sua adequação as necessidades da administração, observando os requisitos legalmente impostos.

A lei 8.666/93, em seu artigo 25 "*in verbis*" menciona:

Art. 25. É inexigível a licitação quando houver inviabilidade de competição, em especial:

I - ...;

II - ...;

III - para contratação de profissional de qualquer setor artístico, diretamente ou através de empresário exclusivo, desde que consagrado pela crítica especializada ou pela opinião pública.
(negritamos)

Jorge Ulisses Jacoby Fernandes, afirma que:

"artista, nos termos da lei, é o profissional que cria, interpreta ou executa obra de caráter cultural de qualquer natureza, para efeito de exibição ou divulgação pública, através de meios de comunicação de

RUA CINCO, S/N, CENTRO - DAVINOPOLIS - MARANHÃO



ESTADO DO MARANHÃO
PREFEITURA MUNICIPAL DE DAVINÓPOLIS
CNPJ: 01.616.269/0001-60



massa ou em locais onde se realizam espetáculos de diversão pública"
(Contratação Direta sem Licitação: modalidades, dispensa e
inexigibilidade de licitação. 5 ed. Brasília: Editora Brasília Jurídica,
2000, p. 532). (negritamos)

A respeito disso, Marçal Justen Filho alerta que:

"tal medida se destina a evitar contratações arbitrárias, em que uma
autoridade pública pretenda impor preferências totalmente pessoais
na contratação de pessoas destituída de qualquer virtude. Exige-se
que ou a crítica especializada ou a opinião pública reconheçam que o
sujeito apresenta virtudes no desempenho de sua arte" (Comentários
à lei de licitações e contratos administrativos. 3 ed. Rio de Janeiro:
Aide, 1994, pp. 170 e 172). (negritamos)

O saudoso mestre Hely Lopes Meirelles, em sua obra "Licitação e Contrato Administrativo", assim trata acerca do assunto, senão vejamos:

"A atual lei, endossando a doutrina, que equipara os trabalhos
artísticos aos serviços técnicos profissionais especializados (cf. cap.
II, item 3.2.2), prescreve a inexigibilidade de licitação para a
contratação de profissional de qualquer setor artístico, diretamente ou
através de seu empresário. O essencial para legitimar a dispensa do
procedimento licitatório é que o artista seja consagrado pela crítica
especializada ou pela opinião pública." (Licitação e Contrato
Administrativo – 14ª edição, atualizada por Eurico de Andrade Azevedo
e Vera Monteiro, 2ª tiragem – página 127) (negritamos)

Ainda opinião compartilhada por Hely Lopes Meirelles que nos apresenta o seguinte comentário:

Em todos esses casos a licitação é inexigível em razão da
impossibilidade jurídica de se instaurar competição entre eventuais
interessados, pois não se pode pretender melhor proposta quando
apenas um é proprietário do bem desejado pelo Poder Público, ou
reconhecidamente capaz de atender às exigências da Administração
no que concerne à realização do objeto do contrato (2006, p.284).

Os ilustres juristas BENEDICTO DE TOLOSA FILHO e LUCIANO MASSAO SAITO, em sua obra denominada "Manual de Licitações e Contratos Administrativos", ensina que:





**ESTADO DO MARANHÃO
PREFEITURA MUNICIPAL DE DAVINÓPOLIS
CNPJ: 01.616.269/0001-60**

"A hipótese de inexigibilidade para contratação de artista é a mais pacífica, desde que o escolhido, independentemente de estilo que, diga-se de passagem, é muito subjetivo, seja consagrado pelos críticos especializados e pelo gosto popular. O artista tem que ser conhecido, mas não precisa, necessariamente ser excepcional. Com a grande extensão territorial e o regionalismo de cultura existente no Brasil, com o afloramento regionalizado de tradições e de folclore, o conceito de consagração popular deve ser tomado de forma particularizada, isto é, um artista muito popular no norte pode não ser conhecido no sul, sendo, assim, na sua região a licitação é inexigível".

2. DO PARECER

Feitos as considerações iniciais do que a doutrina nos leciona acerca do tema, passamos a tratar especificamente do caso em tela.

No caso aqui delineado e fundamentado voltamos nossas considerações para os profissionais do setor artístico, em destaque a contratação de duplas sertanejas, dada a ausência comparativa. Segundo afirma Jorge Ulisses Jacoby Fernandes,

"artista, nos termos da lei, é o profissional que cria, interpreta ou executa obra de caráter cultural de qualquer natureza, para efeito de exibição ou divulgação pública, através de meios de comunicação de massa ou em locais onde se realizam espetáculos de diversão pública"

Dada a potencialidade criativa ou características intrínsecas do trabalho, não há como estabelecer pontos mensuradores para estabelecer uma competição que seja julgada através de critérios objetivos, o que não afasta a possibilidade de haver uma contratação com observância da seleção da proposta mais vantajosa, dentre outros princípios a ela atrelados.

Mesmo cabendo certa discricionariedade na escolha do executante, nos cercamos de informações que demonstrem a consagração dos artistas, bem como o mínimo exigido para uma contratação segura e a razoabilidade de um preço justo, conforme conclui Marçal Justen Filho que a ausência de licitação não equivale a contratação informal, realizada com quem a Administração bem entender, sem cautelas nem documentação.

Ao contrário, a contratação direta exige um procedimento prévio, em que a observância de etapas e formalidades é imprescindível. Atentando para o princípio da economicidade nos voltamos à pesquisa de mercado, o que nos mostra uma contratação compatível do ponto de vista custo-benefício, dentro do objeto de nosso interesse, comprovando a garantia de resultados eficientes e econômicos, procedimento este que Marçal Justen Filho acrescenta:

Não bastam honestidade e boas intenções para validação de atos administrativos. A economicidade impõe adoção da solução mais conveniente e eficiente sob o ponto de vista da gestão dos recursos públicos.

RUA CINCO, S/N, CENTRO - DAVINOPOLIS - MARANHÃO



ESTADO DO MARANHÃO
PREFEITURA MUNICIPAL DE DAVINÓPOLIS
CNPJ: 01.616.269/0001-60



Portanto, é possível concluir que dentro das características e performances desejadas, sem qualquer escolha arbitrária, a inexigibilidade é o meio mais adequado para a contratação dos profissionais ora citados, tendo em vista a inviabilidade de competição, dentro de critérios objetivos, entre as bandas musicais, estas consagradas pela crítica especializada e ainda assim obtendo um preço justo a ser desembolsado pela Administração.

Por fim, verifica-se que esse dispositivo apresenta certo limite discricionário, autorizando o administrador a optar pela escolha que melhor atenda ao interesse público em razão das próprias características da performance artística desejada. Em sendo assim, entendemos ser **INEXIGÍVEL A LICITAÇÃO**, tendo em vista que a Banda atende aos requisitos acima mencionados.


3. CONCLUSÃO

EX POSITIS, com fundamento nos artigos supracitados artigos da Lei nº. 8.666/93 esta Procuradoria apresenta parecer FAVORÁVEL para ratificação e demais considerações que por ventura se fizerem necessárias.

Este é o entendimento da Procuradoria Municipal, pelas razões expostas neste documento.

É o parecer.

Davinópolis – MA; 09 de fevereiro de 2023



RADIGE RODRIGUES BARBOSA
ASSESSORA JURÍDICA
OAB/MA 4.403