



Cada vez mais, as arbitragens, mediações, *dispute boards* e negociações administrativas integram o cotidiano da administração pública brasileira. Este livro analisa minuciosamente tais técnicas de solução adequada de conflitos (ou *Alternative Dispute Resolution* – ADR), bem como comenta a legislação mais recente a respeito do tema (leis e decretos).

O livro retrata a experiência – acadêmica e profissional – dos autores, trazendo soluções práticas com significativa profundidade teórica. Reproduz o que de mais avançado existe em arbitragens, mediações, *dispute boards* e negociações público-privadas. Presta-se, portanto, ao estudo e à aplicação eficaz dos métodos de solução adequada de controvérsias.

Leila Cuéllar
Egon Bockmann Moreira
Flávio Amaral Garcia
Elisa Schmidlin Cruz

DIREITO ADMINISTRATIVO E *ALTERNATIVE DISPUTE RESOLUTION*

Arbitragem, *dispute board*,
mediação e negociação

Com comentários à
legislação do Rio de
Janeiro, São Paulo e
União sobre arbitragem
e mediação em contratos
administrativos e
desapropriações

Área específica

DIREITO ADMINISTRATIVO

Áreas afins

DIREITO ECONÔMICO; RESOLUÇÃO DE
DISPUTAS; ARBITRAGEM; DISPUTE BOARDS;
MEDIAÇÃO; NEGOCIAÇÃO

Público-alvo/consumidores

PROFESSORES, ESTUDANTES E
PROFISSIONAIS DO DIREITO PÚBLICO.
PROCURADORIAS PÚBLICAS (ADVOCACIA-
GERAL DA UNIÃO, PROCURADORIAS
FEDERAIS, ESTADUAIS E MUNICIPAIS).
CÂMARAS DE ARBITRAGEM.
CÂMARAS DE MEDIAÇÃO.
AGÊNCIAS REGULADORAS.

EMPRESAS ESTATAIS.

FORMATO: 14,5 X 21,5 cm
CÓDIGO: 10001735

D598

Direito Administrativo e Alternative Dispute Resolution: arbitragem, dispute board, mediação e negociação. Com comentários à legislação do Rio de Janeiro, São Paulo e União sobre arbitragem e mediação em contratos administrativos e desapropriações / Leila Cuéllar ... [et al.]. – Belo Horizonte : Fórum, 2020.

358p.; 14,5cm x 21,5cm
ISBN: 978-85-450-0747-0

1. Direito Administrativo. 2. Direito Econômico. 3. Resolução de disputas. 4. Arbitragem. I. Cuéllar, Leila. II. Moreira, Egon Bockmann. III. Garcia, Flávio Amaral. IV. Cruz, Elisa Schmidlin. V. Título.

CDD 341.3
CDU 342.9

Leila Cuéllar é Mestre e Doutora em Direito (UFPR). Especialista em Regulação Econômica (Universidade de Coimbra) e em Mediação (*Harvard Law School* e *Pepperdine Law School*). Procuradora do Estado do Paraná. Atual Chefe da Coordenadoria de Estudos Jurídicos da Procuradoria-Geral do Estado do Paraná.

Egon Bockmann Moreira é Professor de Direito Econômico da UFPR. Foi Professor Visitante na Universidade de Lisboa, na USP e na FGV/RJ. Mestre e Doutor em Direito (UFPR). Especialista em Regulação Econômica (Universidade de Coimbra) e em Mediação (*Harvard Law School* e *Pepperdine Law School*). Advogado. Árbitro.

Flávio Amaral Garcia é Professor de Direito Administrativo na FGV/RJ e na EMERJ. Especialista em Regulação (FGV/RJ). Mestre em Direito Empresarial (Universidade Cândido Mendes). Doutorando em Direito Público (Universidade de Coimbra). Procurador do Estado do Rio de Janeiro. Advogado. Árbitro.

Elisa Schmidlin Cruz é Professora de Pós-Graduação em ADRs. Mestre em Direito Econômico e Social (PUCPR). Foi Supervisora Executiva da Câmara de Mediação e Arbitragem da Associação Comercial do Paraná (ARBITAC). Mediadora certificada (ICFML). Integrante de lista de árbitros (CAMFIEP). Advogada.

SUMÁRIO

APRESENTAÇÃO	13
--------------------	----

PARTE I DIREITO ADMINISTRATIVO, AUTOCOMPOSIÇÃO E CONSENSUALIDADE

O ADVOGADO COMO ARQUITETO DE PROCESSOS

Leila Cuéllar	19
Referências	21

SENTANDO-SE À MESA DE NEGOCIAÇÃO COM AUTORIDADES PÚBLICAS

Egon Bockmann Moreira	23
Referências	27

NEGOCIAÇÕES PÚBLICO-PRIVADAS: SOB A LEI, MAS PARA ALÉM DO TEXTO DA LEI

Egon Bockmann Moreira	29
Referências	32

A NEGOCIAÇÃO PROCESSUAL E SUA INCIDÊNCIA NOS PROCESSOS ADMINISTRATIVOS

Egon Bockmann Moreira	33
Referências	36

TRIBUNAIS DE CONTAS PODEM CONTROLAR ACORDOS DE LENIÊNCIA?

Egon Bockmann Moreira	37
Referências	40

ADMINISTRAÇÃO PÚBLICA E MEDIAÇÃO: NOTAS FUNDAMENTAIS

Egon Bockmann Moreira, Leila Cuéllar	43
Introdução.....	43
1 A mediação envolvendo a administração pública brasileira: sua legalidade e eficiência	44
2 Algumas peculiaridades da mediação envolvendo a administração pública brasileira	57
2.1 Possibilidade de transação e as novas competências administrativas.....	59
2.2 Confidencialidade na mediação	65
2.3 Irretratabilidade de acordos público-privados nas mediações	66
2.4 Homologação judicial do acordo em procedimentos de mediação.....	70
Considerações finais.....	72
Referências	73

CÂMARAS DE AUTOCOMPOSIÇÃO DA ADMINISTRAÇÃO PÚBLICA BRASILEIRA: REFLEXÕES SOBRE SEU ÂMBITO DE ATUAÇÃO

Egon Bockmann Moreira, Leila Cuéllar	75
Notas introdutórias: valorização da consensualidade e meios adequados de solução de controvérsias envolvendo a administração pública.....	75
1 O marco legal da criação das câmaras de solução de controvérsias (autocomposição) pelos estados e municípios	78
2 Observações iniciais sobre o âmbito de atuação das câmaras e a inexistência de modelo único	86
Considerações finais.....	93
Referências	94

PARTE II
DIREITO ADMINISTRATIVO, EFICIÊNCIA E
TECNICIDADE: ARBITRAGEM E *DISPUTE BOARDS*

DISPUTE BOARDS E OS CONTRATOS DE CONCESSÃO

Flávio Amaral Garcia	99
Referências	110

ARBITRAGEM E PPPS

Egon Bockmann Moreira	113
Referências	116

A ESCOLHA DOS ÁRBITROS E DAS CÂMARAS
ARBITRAIS

Flávio Amaral Garcia	119
Referências	128

CONTRATAÇÃO DE ÁRBITROS E MEDIADORES:
INEXIGIBILIDADE

Egon Bockmann Moreira	129
Introdução.....	129
1 Arbitragem e mediação: aplicabilidade imediata do princípio da eficiência	130
2 Contratação de árbitros e mediadores: inexigibilidade de licitação	134
Considerações finais.....	139
Referências	139

EDITAIS DE LICITAÇÃO E DEFINIÇÃO DE CÂMARAS
ARBITRAIS: COMO TRANSPOR OS DESAFIOS

Egon Bockmann Moreira, Elisa Schmidlin Cruz	141
Introdução.....	141
1 A lógica dos editais e a nova integração público- privada	141
2 Contratos administrativos, métodos alternativos de solução de litígios e instituições arbitrais.....	144
3 A escolha consensual da instituição arbitral: uma alternativa prática para os editais	147
Conclusão	147
Referências	150

ARBITRAGEM, PODERES PÚBLICOS E A
ESCOLHA DO(S) ÁRBITRO(S): DEVER
VINCULADO OU DISCRICIONÁRIO?

Elisa Schmidlin Cruz	151
Referências	158

ARBITRAGEM, ADMINISTRAÇÃO PÚBLICA
E A NOVA LEI DE INTRODUÇÃO

Egon Bockmann Moreira	161
Referências	164

ADMINISTRAÇÃO PÚBLICA, ARBITRAGEM
E CONTROLE EXTERNO

Egon Bockmann Moreira	165
Referências	168

ARBITRAGEM, ADMINISTRAÇÃO PÚBLICA
E CONFIDENCIALIDADE

Egon Bockmann Moreira	169
Referências	172

A DINÂMICA DE CUSTEIO DAS ARBITRAGENS PÚBLICO-PRIVADAS INSTITUCIONAIS: COMPARTILHAMENTO DE DESPESAS E INCENTIVOS DE COOPERAÇÃO

Elisa Schmidlin Cruz	173
Introdução: arbitragem e a disponibilidade de recursos para a adequada prestação jurisdicional.....	173
1 Os custos do procedimento arbitral institucional e a antecipação das despesas: panorama prático a partir dos regulamentos.....	176
1.1 Custas institucionais	177
1.2 Honorários dos árbitros.....	179
1.3 Outras despesas a serem consideradas	180
1.4 Dinâmica de custeio usualmente adotada em regulamentos institucionais	181
2 Antecipação de despesas e o dilema dos incentivos	183
3 A dinâmica de custeio adotada nas arbitragens público-privadas.....	185
Considerações finais.....	189
Referências	190

PARTE III

DIREITO ADMINISTRATIVO E ADRS: COMENTÁRIOS AOS MARCOS LEGAIS E REGULAMENTOS ADMINISTRATIVOS

COMENTÁRIOS AO DECRETO FEDERAL Nº 10.025/2019

Egon Bockmann Moreira, Flávio Amaral Garcia	195
Introdução.....	195
1 Artigo 1º: a razão de ser do decreto regulamentar, seus sujeitos e efeitos.....	195
2 Artigo 2º: o objeto da arbitragem em contratos complexos de infraestrutura	201
3 Artigo 3º: condições, regras e limites da arbitragem.....	206
4 Artigo 5º: cláusula compromissória	215
5 Artigo 6º: compromisso arbitral	219
6 Artigos 8º e 9º: prazos e custos da arbitragem	224
7 Artigos 10 e 11: credenciamento de câmaras arbitrais	226
8 Artigo 12: a escolha dos árbitros	230
9 Artigo 15: sentença arbitral e alternativas de cumprimento	235
10 Considerações finais: a consolidação da arbitragem em contratos complexos.....	238
Referências	239

NOTAS A PROPÓSITO DO DECRETO RJ Nº 46.245/2018, DA PORTARIA AGU Nº 320/2019 E DO DECRETO SP Nº 64.356/2019

Egon Bockmann Moreira, Elisa Schmidlin Cruz	245
Introdução.....	245
1 Portaria AGU nº 320/2019: significado e aplicação	246
1.1 Portaria AGU nº 320/2019: abrangência federal, advocacia da arbitragem e publicidade	248
1.2 Portaria AGU nº 320/2019: critérios de escolha dos árbitros	250
1.3 Portaria AGU nº 320/2019: advocacia na arbitragem	254
2 Os Decretos RJ nº 46.245/2018 e SP nº 64.356/2019: significado e aplicação	256
2.1 Os Decretos RJ nº 46.245/2018 e SP nº 64.356/2019: arbitrabilidade, patrimonialidade e disponibilidade	259
2.2 Os Decretos RJ nº 46.245/2018 e SP nº 64.356/2019: convenção arbitral, procedimento e publicidade	262
2.3 Os Decretos RJ nº 46.245/2018 e SP 64.356/2019: critérios de escolha dos árbitros e das câmaras	269
Considerações finais.....	272
Referências	272

ANOTAÇÕES SOBRE A LEI Nº 13.867/2019 E A
UTILIZAÇÃO DE MEDIAÇÃO E ARBITRAGEM
NAS DESAPROPRIAÇÕES

Leila Cuéllar	275
1 Introdução.....	275
2 Desapropriação por utilidade pública e a definição do valor da indenização	276
3 Conteúdo da norma e os vetos apresentados pela presidência da República.....	279
4 Reflexões sobre algumas questões polêmicas da Lei nº 13.867/2019	282
4.1 Mediação e arbitragem nas desapropriações: faculdade ou dever?.....	282
4.2 Escolha da Câmara de Mediação e Arbitragem	284
4.3 Pagamento das custas das mediações e arbitragens.....	289
5 Considerações finais: avanços e desafios	291
Referências	292

ANEXO 1

LEI Nº 9.307, DE 23 DE SETEMBRO DE 1996	293
---	-----

ANEXO 2

LEI Nº 13.140, DE 26 DE JUNHO DE 2015	309
---	-----

ANEXO 3

LEI Nº 13.867, DE 26 DE AGOSTO DE 2019	325
--	-----

ANEXO 4

DECRETO Nº 10.025, DE 20 DE SETEMBRO DE 2019.....	327
---	-----

ANEXO 5

DECRETO Nº 46.245 DE 19 DE FEVEREIRO DE 2018.....	337
---	-----

ANEXO 6

DECRETO Nº 64.356, DE 31 DE JULHO DE 2019.....	345
--	-----

ANEXO 7

PORTARIA Nº 320, DE 13 DE JUNHO DE 2019	351
---	-----

ÍNDICE ALFABÉTICO-REMISSIVO	355
-----------------------------------	-----