

LETICIA LINS DE ALENCAR

EQUILÍBRIO NA CONCESSÃO

Prefácio

Rodrigo Pagani de Souza

Apresentação

Carlos Ari Sundfeld

Área específica da obra

Direito Administrativo

Áreas afins do livro

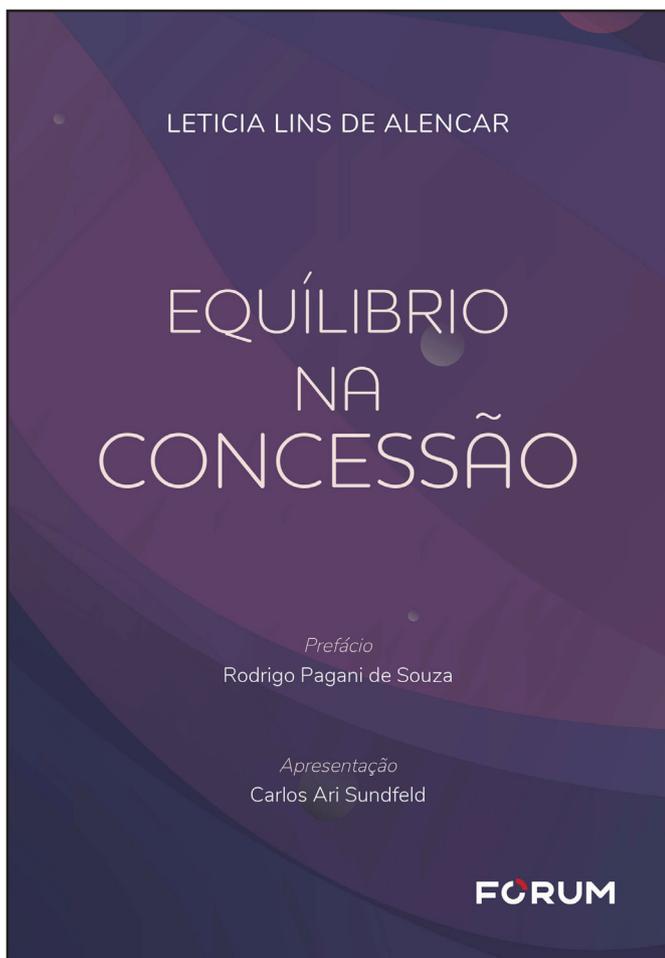
Direito Econômico; Direito Público.

Público-alvo/consumidores da obra

Advogados, gestores públicos, membros de órgãos de controle e juízes.

FORMATO: 14,5 X 21,5 cm

CÓDIGO: 10001575



O livro tem o propósito de analisar a garantia do equilíbrio econômico-financeiro em contratos de concessão de serviço público. Nos últimos anos, inúmeras transformações têm sido verificadas na compreensão e na forma de efetivação desta garantia. Tais mudanças vêm ocorrendo de maneira gradativa e decorrem do surgimento de novas práticas, leis e da atuação de diferentes atores. Diante da complexidade envolvida neste processo, a obra propõe uma sistematização teórica acerca do tema que dialogue com a realidade prática instaurada e que seja balizada pelo direito positivo vigente. Para isso, o livro é dividido em três partes. Na primeira, são apresentadas considerações teóricas sobre a garantia do equilíbrio econômico-financeiro, à luz da teoria geral dos contratos e dos delineamentos conferidos pela Lei Federal nº 8.987/1995. Na segunda, são expostas as fragilidades constatadas no modo tradicional de efetivação da garantia do equilíbrio econômico-financeiro nas concessões e identificados os agentes e fatores que exerceram influência para a evolução do tema. Por fim, na terceira parte, os contornos atuais da garantia do equilíbrio econômico-financeiro das concessões são detalhados a partir da análise dos seus elementos integrantes, quais sejam: conformação da equação econômico-financeira, eventos causadores de desequilíbrios contratuais, procedimentos aptos a restabelecer o equilíbrio contratual e, finalmente, mecanismos que podem ser utilizados para reequilibrar o sinalagma. Com isso, são apontadas as novas tendências, sua aderência ao ordenamento jurídico e, também, as cautelas que devem ser consideradas pelos gestores públicos, órgãos de controle e partes envolvidas neste tipo de ajuste contratual.

A368e Alencar, Leticia Lins de

Equilíbrio na concessão / Leticia Lins de Alencar.- Belo Horizonte : Fórum, 2019.

280p.; 14,5 cm x 21,5 cm
ISBN: 978-85-450-0674-9

1. Direito Administrativo. 2. Concessão. I. Título.

CDD 341.3
CDU 342.9

Elaborado por Daniela Lopes Duarte - CRB-6/3500

Informação bibliográfica deste livro, conforme a NBR 6023:2018 da Associação Brasileira de Normas Técnicas (ABNT):

ALENCAR, Leticia Lins de. *Equilíbrio na concessão*. Belo Horizonte: Fórum, 2019. 280p. ISBN 978-85-450-0674-9.

Leticia Lins de Alencar

Doutoranda e Mestre em Direito do Estado pela Faculdade de Direito da Universidade de São Paulo (USP). Bacharel em Direito pela Universidade Presbiteriana Mackenzie. Formada pela Escola de Formação da Sociedade Brasileira de Direito Público (sbdp). Advogada em São Paulo.

SUMÁRIO

PREFÁCIO	
RODRIGO PAGANI DE SOUZA	19
APRESENTAÇÃO	
CARLOS ARI SUNDFELD	23
INTRODUÇÃO	25

PARTE I

A GARANTIA DO EQUILÍBRIO ECONÔMICO-FINANCEIRO NO ORDENAMENTO JURÍDICO BRASILEIRO

CAPÍTULO 1

CARACTERIZAÇÃO TEÓRICA DO EQUILÍBRIO ECONÔMICO-FINANCEIRO	35
1.1 Raízes da noção de equilíbrio econômico-financeiro na concessão de serviço público no Brasil	35
1.2 O equilíbrio econômico-financeiro na Teoria Geral dos Contratos.....	43
1.3 A garantia do equilíbrio econômico-financeiro como instrumento de efetivação da Justiça Contratual	49

CAPÍTULO 2

A GARANTIA DO EQUILÍBRIO ECONÔMICO-FINANCEIRO NA ORDEM JURÍDICA BRASILEIRA	63
2.1 Regime constitucional do instituto do equilíbrio econômico-financeiro	63
2.2 Regime do equilíbrio econômico-financeiro na Lei Federal nº 8.987/1995	72
2.3 O papel do contrato na definição dos contornos do equilíbrio econômico-financeiro	85

PARTE II

CONTEXTO DAS TRANSFORMAÇÕES DO EQUILÍBRIO ECONÔMICO-FINANCEIRO NAS CONCESSÕES

CAPÍTULO 3

ASPECTOS CRÍTICOS IDENTIFICADOS NA APLICAÇÃO DO EQUILÍBRIO ECONÔMICO- FINANCEIRO NAS CONCESSÕES	91
3.1 Adoção do modelo estático de equilíbrio econômico-financeiro	94
3.2 Incapacidade de as cláusulas de reajuste e de revisão assegurarem a modicidade tarifária	98
3.3 Ausência de prévia alocação objetiva de riscos nos contratos de concessão	100
3.4 Baixo grau de procedimentalização nos contratos e frequente judicialização de controvérsias	101
3.5 Falta de detalhamento quanto aos mecanismos aptos a reequilibrar os contratos	102

CAPÍTULO 4

CONTEXTUALIZAÇÃO JURÍDICO-POLÍTICA DAS MUDANÇAS PROMOVIDAS À CONFORMAÇÃO DA GARANTIA DO EQUILÍBRIO ECONÔMICO-FINANCEIRO	105
4.1 Atuação das agências reguladoras.....	106
4.2 Mudanças legislativas.....	111
4.3 Elaboração dialogada dos contratos: difusão da utilização de procedimento de manifestação de interesse, consultas e audiências públicas.....	118
4.4 Atuação do Tribunal de Contas da União	122
4.5 Contribuição da doutrina e de estudos e regulamentos de organismos multilaterais	125

PARTE III
CONTORNOS ATUAIS DO EQUILÍBRIO ECONÔMICO-FINANCEIRO

CAPÍTULO 5

A CONFORMAÇÃO DA EQUAÇÃO ECONÔMICO-FINANCEIRA NAS CONCESSÕES	131
5.1 Elementos integrantes da equação econômico-financeira.....	135
5.2 Instrumentos de preservação da equação econômico-financeira.....	143
5.3 A renegociação como meio de modificação da equação econômico-financeira das concessões	154
5.4 Cautelas na conformação da equação econômico-financeira decorrentes dos novos paradigmas.....	165

CAPÍTULO 6

EVENTOS CAUSADORES DO DESEQUILÍBRIO.....	173
6.1 O aleatório e a proteção conferida pela garantia do equilíbrio econômico-financeiro	175
6.2 Proposta de superação da teoria das áleas: a incorporação da matriz objetiva de riscos aos contratos	187
6.3 Entre riscos e incertezas: a necessária sobrevivência da teoria das áleas.....	197
6.4 Cautelas na identificação e qualificação de eventos causadores, ou não, de desequilíbrio contratual	203

CAPÍTULO 7

PROCEDIMENTOS PARA MANTER OU RECOMPOR O EQUILÍBRIO ECONÔMICO-FINANCEIRO	207
7.1 Instrumentos de autocomposição.....	213
7.1.1 Negociação direta.....	216
7.1.2 Conciliação e mediação	218
7.1.3 <i>Dispute Review Board</i>	221
7.2 Instrumentos de heterocomposição.....	227
7.2.1 Agências reguladoras	227
7.2.2 <i>Dispute Adjudication Boards</i>	229
7.2.3 Arbitragem.....	232
7.3 Cautelas nos procedimentos destinados à manutenção ou à recomposição do equilíbrio econômico-financeiro.....	238

CAPÍTULO 8

MECANISMOS VOLTADOS À MANUTENÇÃO E À RECOMPOSIÇÃO DO EQUILÍBRIO ECONÔMICO-FINANCEIRO	243
8.1 Mecanismos tarifários.....	248
8.2 Mecanismos não tarifários	249
8.3 Cautelas na aplicação dos mecanismos tarifários e não tarifários	257

CONCLUSÃO	261
-----------------	-----

REFERÊNCIAS.....	271
------------------	-----