

LETICIA LINS DE ALENCAR

Prefácio

Rodrigo Pagani de Souza

Apresentação

Carlos Ari Sundfeld

EQUILÍBRIO NA CONCESSÃO

Belo Horizonte

FORUM

CONHECIMENTO JURÍDICO

2019

É proibida a reprodução total ou parcial desta obra, por qualquer meio eletrônico, inclusive por processos xerográficos, sem autorização expressa do Editor.

Conselho Editorial

Adilson Abreu Dallari	Floriano de Azevedo Marques Neto
Alécia Paolucci Nogueira Bicalho	Gustavo Justino de Oliveira
Alexandre Coutinho Pagliarini	Inês Virgínia Prado Soares
André Ramos Tavares	Jorge Ulisses Jacoby Fernandes
Carlos Ayres Britto	Juarez Freitas
Carlos Mário da Silva Velloso	Luciano Ferraz
Cármem Lúcia Antunes Rocha	Lúcio Delfino
Cesar Augusto Guinaraes Pereira	Marcia Carla Pereira Ribeiro
Clovis Beznos	Márcio Cammarosano
Cristiana Fortini	Marcos Ehrhardt Jr.
Dinorá Adelaide Musetti Grotti	Maria Sylvia Zanella Di Pietro
Diogo de Figueiredo Moreira Neto (<i>in memoriam</i>)	Ney José de Freitas
Egon Bockmann Moreira	Oswaldo Othon de Pontes Saraiva Filho
Emerson Gabardo	Paulo Modesto
Fabrizio Motta	Romeu Felipe Bacellar Filho
Fernando Rossi	Sérgio Guerra
Flávio Henrique Unes Pereira	Walber de Moura Agra

FORUM

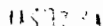
CONHECIMENTO JURÍDICO

Luís Cláudio Rodrigues Ferreira
Presidente e Editor

Coordenação editorial: Leonardo Eustáquio Siqueira Araújo
Aline Sobreira de Oliveira

Av. Afonso Pena, 2770 – 15º andar – Savassi – CEP 30130-012
Belo Horizonte – Minas Gerais – Tel.: (31) 2121.4900 / 2121.4949
www.editoraforum.com.br – editoraforum@editoraforum.com.br

Técnica. Empenho. Zelo. Esses foram alguns dos cuidados aplicados na edição desta obra. No entanto, podem ocorrer erros de impressão, digitação ou mesmo restar alguma dúvida conceitual. Caso se constate algo assim, solicitamos a gentileza de nos comunicar através do e-mail editorial@editoraforum.com.br para que possamos esclarecer, no que couber. A sua contribuição é muito importante para mantermos a excelência editorial. A Editora Fórum agradece a sua contribuição.



Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP) de acordo com a AACR2

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.

DDC 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.

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

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.....

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
--	------------------	-----