

ADRIANA DA COSTA RICARDO SCHIER
CRISTIANA FORTINI
LÍGIA MARIA SILVIA MELO DE CASIMIRO
VANICE REGINA LÍRIO DO VALLE
Coordenadoras

Prefácio

Maria Sylvia Zanella Di Pietro

**MARCO LEGAL DAS AGÊNCIAS
REGULADORAS NA VISÃO DELAS**
Comentários à Lei nº 13.848/2019 e à IN nº 97/2020

Belo Horizonte

FÒRUM
CONHECIMENTO JURÍDICO

2021

© 2021 Editora Fórum Ltda.

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 Virginia 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 Guimarães 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

FÓRUM

CONHECIMENTO JURÍDICO

Luís Cláudio Rodrigues Ferreira
Presidente e Editor

Coordenação editorial: Leonardo Eustáquio Siqueira Araújo
Aline Sobreira de Oliveira

Av. Afonso Pena, 2770 – 15ª 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

M321 Marco legal das agências reguladoras na visão delas: comentários à Lei nº 13.848/2019 e à IN nº 97/2020 / Adriana da Costa Ricardo Schier... [et al.]. (Coord.). – Belo Horizonte : Fórum, 2021.
225 p.: 14,5x21,5cm

ISBN: 978-65-5518-106-7

1. Direito Administrativo. 2. Direito Regulatório. I. Schier, Adriana da Costa Ricardo. II. Fortini, Cristiana. III. Casimiro, Lígia Maria Sílvia Melo de. IV. Valle, Vanice Regina Lírio do. V. 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):

SCHIER, Adriana da Costa Ricardo; FORTINI, Cristiana; CASTMIRO, Lígia Maria Sílvia Melo de; VALLE, Vanice Regina Lírio do (Coord.). *Marco legal das agências reguladoras na visão delas: comentários à Lei nº 13.848/2019 e à IN nº 97/2020*. Belo Horizonte: Fórum, 2021. 225 p. ISBN 978-65-5518-106-7.

SUMÁRIO

O PROJETO “O DIREITO ADMINISTRATIVO SEGUNDO A VISÃO DELAS”	
Cristiana Fortini	9
MARCO LEGAL DAS AGÊNCIAS REGULADORAS NA VISÃO DELAS	
Cristina Gaulia	11
PREFÁCIO	
Maria Sylvia Zanella Di Pietro	15
LEI FEDERAL Nº 13.848/2019: A LEI GERAL DAS AGÊNCIAS REGULADORAS (ARTIGOS 1º AO 3º DA LEI Nº 13.848/2019)	
Cristiana Fortini, Marjorie Wanderley Cavalcanti	21
Introdução.....	21
1 A intervenção estatal por meio da regulação	22
2 Poder regulatório e a Lei da Liberdade Econômica.....	25
3 As agências reguladoras	27
4 A Lei Geral das Agências Reguladoras	29
4.1 O processo decisório	31
4.2 O Controle Externo pelo TCU.....	35
4.3 Regras de Governança Corporativa	37
5 Conclusão.....	39
Referências	41
O PROCESSO DECISÓRIO DAS AGÊNCIAS REGULADORAS: ELEMENTOS DE INSTRUÇÃO À DECISÃO REGULATÓRIA (ARTIGOS 4º AO 6º DA LEI Nº 13.848/2019)	
Adriana da Costa Ricardo Schier, Maria Cristina Lima	43
1 À guisa de introdução: a importância do marco legal das agências reguladoras.....	43
2 A atuação das agências reguladoras na formulação de políticas públicas – A função regulatória no âmbito do Estado sustentável	46
3 A atuação adequada e necessária das agências reguladoras (art. 4º) e o dever de motivação dos atos administrativos (art. 5º).....	50
4 A Análise de Impacto Regulatório (AIR) como instrumento de regulação sustentável (art. 6º)	55

5	Considerações finais: a contribuição dos artigos 4º, 5º e 6º do Marco Legal	64
	Referências	64

	O PROCESSO DECISÓRIO DAS AGÊNCIAS REGULADORAS: DESAFIOS E OPORTUNIDADES (ARTIGOS 7º E 8º DA LEI Nº 13.848/2019)	69
--	--	-----------

	Marcela de Oliveira Santos, Mariana Magalhães Avelar	69
	Introdução	69
1	De onde viemos e onde estamos	71
1.1	Por que estabelecer regras gerais para o processo decisório das agências reguladoras?	71
1.2	Maturação dos instrumentos decisórios e de participação.....	73
2	Boas práticas de governança aplicadas ao processo decisório das agências: quais avanços e quais as limitações das inovações legislativas propostas?	75
2.1	O princípio da colegialidade e o processo decisório das agências reguladoras: caminho para melhoria regulatória	76
2.2	Transparência no processo decisório	77
2.3	Redução de vieses cognitivos na regulação: boas práticas do processo decisório das agências ainda não incorporados pela legislação brasileira	80
3	Considerações finais: para onde podemos ir?	82
	Referências	83

	CONSULTA PÚBLICA E AUDIÊNCIA PÚBLICA NA LEI DAS AGÊNCIAS REGULADORAS (ARTIGOS 9º AO 13 DA LEI Nº 13.848/2019)	87
--	--	-----------

	Carolina Zancaner Zockun, Gabriela Zancaner Bandeira de Mello	87
	Introdução.....	87
1	Da participação popular	87
2	A consulta pública	89
3	A audiência pública	97
4	Conclusões	98
	Referências	99

	O CONTROLE EXTERNO DAS AGÊNCIAS REGULADORAS (ARTIGOS 14 A 16 DA LEI Nº 13.848/2019).....	101
--	---	------------

	Heloísa Helena Antonacio M. Godinho	101
	Introdução.....	101
1	O contexto das agências reguladoras.....	102
2	Breves considerações sobre o controle externo brasileiro.....	111
3	O controle externo das agências reguladoras	119
4	Conclusão: <i>nimis quid ne</i>	126
	Referências	128

PLANEJAMENTO NA FUNÇÃO REGULATÓRIA E DEFERÊNCIA JUDICIAL (ARTIGOS 17 A 21 DA LEI Nº 13.848/2019)		131
Vanice Regina Lírio do Valle		131
1	Considerações iniciais	131
2	Escolhas públicas, a revalorização de um conceito	133
3	Planejando a regulação: uma proposta ambiciosa da LGAR	136
3.1	Do contrato de gestão à tríade de instrumento de planejamento: histórico da proposição.....	137
3.2	Desenho e operação da matriz regulatória: duas dimensões distintas a cuidar	138
3.3	Planejamento e tempo: uma relação ainda não inteiramente compreendida	139
4	Planejamento e o processo decisório das agências reguladoras.	141
5	Aproximação jurisdicional deferente para com as escolhas regulatórias	145
5.1	Deferência e ativismo: uma aparente contraposição	145
5.2	Deferência como presunção relativa de adequação do processo decisório	148
	Conclusão.....	151
	Referências	152
DA INTERAÇÃO ENTRE AS AGÊNCIAS REGULADORAS E OS ÓRGÃOS DE DEFESA DA CONCORRÊNCIA (ARTIGOS 25 A 28 DA LEI Nº 13.848/2019)		155
Maria Fernanda Pires de Carvalho Pereira, Priscila Giannetti Campos Pires		155
	Introdução.....	155
1	Da atuação em estrita cooperação.....	157
2	Divisão de competências entre agências reguladoras e órgãos de defesa da concorrência.....	159
3	Compartilhamento de informações	161
4	Conclusões	162
	Referências	163
ARTICULAÇÃO ENTRE AGÊNCIAS REGULADORAS E INTERAÇÃO OPERACIONAL ENTRE AS ESFERAS FEDERAL, ESTADUAIS, DISTRITAL E MUNICIPAL (ARTIGOS 29, 30, 34 E 35 DA LEI Nº 13.848/2019)		165
Raquel Melo Urbano de Carvalho		165
1	Considerações preliminares: a multiplicidade de esferas regulatórias.....	165
2	Da necessidade de uma atuação articulada: as agências reguladoras como parte do “Estado em Rede”	167
3	A articulação entre as agências reguladoras	170

4	O desafio da “interação” entre as agências reguladoras federais e as entidades e órgãos regulatórios estaduais, distritais e municipais	173
5	Novas perspectivas	180
	Referências	181
REFLEXÕES SOBRE A “ARTICULAÇÃO DAS AGÊNCIAS REGULADORAS COM OS ÓRGÃOS DE DEFESA DO CONSUMIDOR E DO MEIO AMBIENTE” (ARTIGOS 31 A 33 DA LEI Nº 13.848/2019)....		
	Lígia Maria Silva Melo de Casimiro, Isabelly Cysne Augusto Maia	183
	Introdução	183
1	Breve apontamento sobre a função das agências e suas competências	184
2	Da noção pública de articulação	186
3	Da instrumentalidade material da articulação à capacidade ampliada do poder sancionador	189
4	À guisa de considerações	192
	Referências	193
SOBRE AS DISPOSIÇÕES FINAIS E TRANSITÓRIAS		
	Weida Zancaner	197
	Referências	206
AValiação Regulatória e Concorrencial (Instrução Normativa SEAE Nº 97)		
	Caroline Müller Bitencourt	207
1	Considerações iniciais	207
2	Relembrando os objetivos e condicionantes interpretativos da própria instrução normativa	208
3	Quais orientações aos agentes públicos sobre o que se considera abuso regulatório e concorrencial?	213
4	Dos procedimentos: caminhos, prazos e critérios de aferição dessas práticas abusivas	215
5	Considerações finais	219
	Referências	220
SOBRE AS AUTORAS		
		223