

Diogo Palau Flores dos Santos

Doutor em Direito pela Faculdade Autônoma de Direito de São Paulo – FADISP. Mestre em Direito Constitucional pelo Instituto Brasiliense de Direito Público – IDP. Advogado da União. Professor do Curso de Ciências Jurídicas do Instituto de Educação Superior de Brasília – IESB. Ex-Professor da Universidade de Brasília – UnB. Palestrante e Conferencista. Instrutor da Escola Superior da Advocacia-Geral da União. Membro de Bancas Examinadoras de concursos públicos para a Advocacia Pública, Magistratura, Ministério Público e Defensoria Pública, entre os quais destacam-se: Juiz Federal Substituto da 1ª Região de 2013 (comissão do CESPE/UnB), Advogado da União de 2012 (Prova Oral), 17ª Procurador do Trabalho de 2012 (na qualidade de Jurista), Juiz do Trabalho Substituto da 5ª Região de 2012 (comissão do CESPE/UnB).

Terceirização de serviços pela Administração Pública

Estudo da responsabilidade subsidiária

De acordo com o julgamento da ADC n. 16/DF
e a nova redação da Súmula 331 do TST (Res. 174/2011).

2ª edição

2014





Rua Henrique Schaumann, 270, Cerqueira César — São Paulo — SP
 CEP 05413-909
 PABX: (11) 3613 3000
 SAC: 0800 011 7875
 De 2ª a 6ª, das 8:30 às 19:30
www.editorasaraiva.com.br/contato

Diretor editorial Luiz Roberto Curia
Gerente editorial Thaís de Camargo Rodrigues
Editor Henderson Füst
Assistente editorial Deborah Caetano de Freitas Viadana
Produtora editorial Clarissa Boraschi Maria
Preparação de originais Ana Cristina Garcia
 Maria Izabel Barreiros Bitencourt Bressan
 Bianca Miyuki Nakazato
Arte e diagramação Claudirene de Moura Santos Silva
Revisão de provas Ana Beatriz Fraga Moreira
 Andréa Ferraz Soba
 Célia Regina Souza de Araújo
Serviços editoriais Camilo Artali Loureiro
 Elaine Cristina da Silva
Capa Know-how editorial
Produção gráfica Marli Rampim
Impressão Bartira Gráfica
Acabamento Bartira Gráfica

ISBN 978-85-02-22133-8

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)
 (Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)

Santos, Diogo Palau Flores dos

Terceirização de serviços pela Administração Pública :
 estudo da responsabilidade subsidiária / Diogo Palau
 Flores dos Santos. — 2. ed. — São Paulo : Saraiva, 2014.
 — (Série IDP)

1. Administração pública - Brasil 2. Direito administrativo
 - Brasil 3. Direito do trabalho - Brasil 4. Licitações 5.
 Responsabilidade (Direito) 6. Terceirização - Brasil 7. Serviços
 públicos I. Título. II. Série.

14-00743

CDU-342:331.52:35(81)

Índice para catálogo sistemático:

1. Brasil : Terceirização de serviços :
 Responsabilidade subsidiária da administração
 pública : Direito administrativo
 constitucional 342:331.52:35(81)

Data de fechamento da edição: 11-4-2014

Dúvidas?

Acesse www.editorasaraiva.com.br/direito

Nenhuma parte desta publicação poderá ser reproduzida por qualquer meio
 ou forma sem a prévia autorização da Editora Saraiva.
 A violação dos direitos autorais é crime estabelecido na Lei n. 9.610/98 e
 punido pelo artigo 184 do Código Penal.

126.020.002.001

964779

SUMÁRIO

| | |
|--|----|
| <i>Agradecimentos</i> | 9 |
| <i>Introdução</i> | 13 |
| CAPÍTULO I – Terceirização | 17 |
| 1. Introdução: o processo de terceirização | 17 |
| 2. Vantagens e desvantagens da terceirização..... | 20 |
| 3. O dogma da terceirização em atividade-meio e atividade-fim..... | 26 |
| 4. Abordagem sobre os custos de transação..... | 33 |
| 4.1. Conceito de custos de transação | 34 |
| 4.2. Pressupostos comportamentais | 37 |
| 4.2.1. Racionalidade limitada | 37 |
| 4.2.2. Oportunismo | 39 |
| 4.3. Dimensões das transações..... | 40 |
| 4.3.1. Especificidade de ativos..... | 41 |
| 4.3.2. Frequência..... | 42 |
| 4.3.3. Incerteza | 43 |
| 4.4. A importância das instituições..... | 44 |
| 5. Terceirização e custos de transação | 45 |
| 6. Terceirização na Administração Pública | 49 |
| CAPÍTULO II – Responsabilidade do Estado..... | 75 |
| 1. O problema | 75 |
| 2. Conceitos operacionais | 78 |
| 2.1. Obrigação e responsabilidade..... | 78 |
| 2.2. Responsabilidade solidária e subsidiária..... | 79 |
| 2.3. Responsabilidade objetiva e responsabilidade subjetiva | 83 |
| 2.4. Responsabilidade na relação de emprego | 85 |
| 2.5. Noções sobre licitação | 88 |
| 3. Responsabilidade e Administração Pública | 90 |

| | |
|--|-----|
| 4. Histórico da responsabilidade subsidiária na jurisprudência do Tribunal Superior do Trabalho..... | 91 |
| 5. Análise dos argumentos que apoiam a responsabilidade subsidiária da Administração Pública | 97 |
| 6. Análise da responsabilidade subsidiária após a ADC n. 16..... | 112 |
| CAPÍTULO III – Consequências da responsabilização..... | 127 |
| 1. Introdução..... | 127 |
| 2. Regras de responsabilidade | 128 |
| 3. Análise da responsabilidade pelo nível de precaução | 133 |
| 4. A compreensão como defesa do texto | 141 |
| 5. A importância do ambiente institucional..... | 151 |
| 6. Responsabilidade subsidiária: um tratamento diferenciado | 156 |
| CAPÍTULO IV – Uma abordagem final..... | 164 |
| 1. Responsabilidade subsidiária: o Judiciário como <i>Policy Maker</i> | 164 |
| 2. Resguardo de direitos | 171 |
| CAPÍTULO V – Considerações finais | 177 |
| <i>Referências</i> | 183 |