

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

1. RELATÓRIO

Deflagrado em razão da lavratura do Auto de Infração n.º 008/2019 – GFQS, em 27 de setembro de 2019, o protocolado em epígrafe versa sobre Processo Sancionador da Agência Reguladora dos Serviços Públicos Delegados do Paraná – Agepar, figurando como autuado o Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR, nos seguintes termos:

(1) CONDUTA INFRACIONAL CONSTATADA:

O DER/PR não forneceu acesso a informações referentes ao Contrato de Concessão Nº 071/97, após a AGEPAR efetuar diligências junto ao DER/PR, acesso garantido pela Lei Complementar 94 – 23 de julho de 2002, Art. 6º, inciso XIV, pois o DER/PR não encaminhou, conforme solicitado no protocolo físico 15.251.563-4, os orçamentos dos projetos executivos dos novos investimentos incluídos no Aditivo nº 272/2014 efetivado com a Concessionária ECONORTE, utilizando a Tabela do DER/PR, nem o seu comparativo com os valores adotados, deixando de prestar informações no prazo determinado de 10 (dez) dias úteis.

(2) SANÇÃO ADMINISTRATIVA:

Multa no valor de 200 UPF/PR (Cinquenta Unidades Padrão Fiscal do Paraná), segundo Resolução Nº 008/2016 da AGEPAR, Artigo 5º, inciso III.

(3) FUNDAMENTAÇÃO:

(3.1) Lei Complementar 94 -23 de Julho de 2002: Art. 2º, inciso VII, alínea a; Art. 3º, caput; Art. 5º, caput; Art. 6º, inciso XIV:

“Art. 2º. Para fins desta Lei, aplicam-se as seguintes definições:

I - ...

VII -serviços públicos delegados de infraestrutura, que compreendem: (Renumerado pela Lei Complementar 202 de 27/12/2016)

a) rodovias (Redação dada pela Lei Complementar 191 de 26/10/2015) ...

Art. 3º. A AGÊNCIA terá por finalidade institucional exercer o poder de regulação, normatização, controle, mediação e fiscalização sobre os serviços públicos submetidos à sua competência. ...

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

Art. 5º. À AGÊNCIA compete regular, fiscalizar e controlar, nos termos desta Lei, os serviços públicos delegados de infraestrutura do Paraná, conforme definidos nos incisos VII e VIII do art. 2º desta Lei. ...

Art. 6º. Compete à AGÊNCIA, respeitados os planos e políticas instituídos pelo poder concedente:

I – ...

XIV - determinar ou efetuar diligências junto ao poder concedente, entidades reguladas e usuários, sendo-lhe garantido amplo acesso aos dados e informações relativas aos serviços sob sua competência; ...”

(3.2) Contrato de Concessão Nº 071/97 – Cláusula I, alínea b:

“CLÁUSULA I

Definições

Neste CONTRATO e nos seus Anexos, os termos abaixo indicados terão os seguintes significados:

a) ...

b) Concedente: o Estado do Paraná, por intermédio do DER; ...”

(3.3) Contrato de Concessão Nº 071/97 – Cláusula XXIII, alínea a:

“CLÁUSULA XXIII

Dos Direitos e das Obrigações do DER

Incumbe ao DER

a) fiscalizar, permanentemente, a exploração do LOTE; ...”

(4) TIPIFICAÇÃO:

(4.1) Lei Complementar 94 – 23 de Julho de 2002, Art. 6º, inciso XIV:

“Art. 6º. Compete à AGÊNCIA, respeitados os planos e políticas instituídos pelo poder concedente:

I - ...

XIV – determinar ou efetuar diligências junto ao poder concedente, entidades reguladas e usuários, sendo-lhe garantido amplo acesso aos dados e informações relativas aos serviços sob sua competência; ...”

(5) ENQUADRAMENTO:

Resolução Nº 008/2016 da AGEPAR, Art. 4º, inciso XI:

(5.1) Resolução Nº 009/2016 da AGEPAR, Artigo 3º caput:

“Art. 3.º Cabe à AGEPAR regular, fiscalizar e controlar os Serviços Públicos Delegados de Infraestrutura do Paraná.”

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

(5.2) Resolução Nº 008/2016 da AGEPAR, Art. 4º, inciso XI:

“Art. 4.º Constitui infração sujeita à advertência e/ou multa:

I - ...

XI – deixar de prestar informações à AGEPAR, no prazo determinado pela mesma, ...”

(5.3) Resolução Nº 008/2016 da AGEPAR, Art. 5, inciso III:

“Art. 5.º As infrações sujeitas à multa são classificadas, conforme sua gravidade, nos seguintes grupos:

I – Grupo A - ...

III – Grupo C – infrações objeto dos incisos VII a XII com multas que variam de 1 (uma) a 300.000 (trezentos mil) UPF/PR (Unidade Padrão Fiscal).

(5.4) Resolução Nº 009/2016 da AGEPAR, Art. 43:

“Art. 43. A sanção de advertência poderá ser aplicada apenas para as infrações dos Grupos A e B, da Resolução nº 008/2016, quando não se julgar recomendável a cominação de multa e desde que não verificado o prejuízo à prestação de serviço, aos usuários, ao mercado, ao meio ambiente ou ao patrimônio público.”

(5.5) Valor da UPF/PR em Setembro de 2019:

R\$ 104,20

(6) DESCRIÇÃO OBJETIVA DOS FATOS:

Por meio do Ofício Nº 221/2018/GAB (fls. 31 e 32 do protocolo físico 15.251.563-4), datado de 10 de setembro de 2018, a AGEPAR solicitou ao DER/PR informações a serem enviadas em até 10 (dez) dias úteis¹:

Na sequência, foi enviado, através do Despacho 19202018-DG (fl. 35, cópia na sequência) da Diretoria Geral do DER/PR, o seguinte e-mail (fl. 34) como resposta²:

Diante do e-mail, a Gerência de Fiscalização e Qualidade dos Serviços da AGEPAR, em sua Informação 99/2018 (fl. 36), manifesta-se.³

Então, a presidência da AGEPAR, por meio do Ofício nº 414/2018/GAB (fl. 37), de 09 de outubro de 2018, reitera a solicitação constante do seu Ofício nº 221/2018/GAB (fls. 31 e 32), determinando seu atendimento no prazo de 10 (dez) dias úteis⁴

1 Cfr. imagens de fls. 09-10.

2 Cfr. imagem de fls. 11-12.

3 Cfr. imagem de fl. 13.

4 Cfr. imagens de fl. 15.

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

No entanto, o DER/PR não encaminhou, conforme solicitado no protocolo físico 15.251.563-4, os orçamentos dos projetos executivos dos novos investimentos incluídos no Aditivo nº 272/2014 efetivado com a Concessionária ECONORTE, utilizando a Tabela do DER/PR, nem o seu comparativo com os valores adotados, deixando de prestar as informações solicitadas no Ofício nº 221/2018/GAB (fls. 31 e 32) da AGEPAR, no prazo determinado de 10 (dez) dias úteis.⁵

Portanto, caracterizada está a conduta infracional praticada pelo DER/PR, pois a AGEPAR efetuou diligências junto ao DER/PR, porém, o DER/PR não forneceu acesso a informações referentes ao Contrato de Concessão Nº 071/97, acesso garantido pela Lei Complementar 94 – 23 de julho de 2002, Art. 6º, inciso XIV:

“Art. 6º. Compete à AGÊNCIA, respeitados os planos e políticas instituídos pelo poder concedente:

I - ...

XI – deixar de prestar informações à AGEPAR, no prazo determinado pela mesma ...”

enquadrando-se o DER/PR na Resolução Nº008/2016 da AGEPAR, Art. 4º, inciso XI, por deixar de prestar informações à AGEPAR no prazo determinado:

“Art. 4º Constitui infração sujeita advertência e/ou multa:

I - ...

XI – deixar de prestar informações à AGEPAR, no prazo determinado pela mesma, ...”

Como já havia sido destacado na Informação 99/2018 (fl. 36) da Gerência de Fiscalização e Qualidade dos Serviços da AGEPAR, que *“Em face da importância do assunto em pauta, sugerimos comunicar novamente o DER/PR para atender com a maior brevidade a determinação desta Agência”*, a necessidade do cálculo dos orçamentos dos projetos executivos dos novos investimentos incluídos no Aditivo nº 272/2014 utilizando a tabela do DER/PR e a possibilidade de revisão da tarifa dentro do prazo exequível, agrava a conduta infracional praticada pelo DER/PR, ao impedir essa possível revisão dentro do prazo exequível.

(7) MEDIDAS A SEREM ADOTADAS

A presente autuação não exime a autuada de cumprir a medida abaixo visando a atenuação e a reparação dos efeitos da Infração constatada, conforme previsto na Resolução Nº 009/2016 da AGEPAR, Artigo 11, inciso VIII:

(7.1) o DER/PR deverá providenciar a imediata transformação do protocolo físico 15.251.563-4 em protocolo digital, **sem ativar o modo sigiloso**, para o acesso

5 Cfr. imagens de fls. 17-18.

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

imediate da AGEPAR ao seu conteúdo, e para que o protocolo passe a tramitar de forma digital, dentro do prazo máximo de 03 (três) dias úteis, contados a partir da instauração do processo administrativo sancionador na AGEPAR;

(7.2) o protocolo físico 15.251.562-4 deverá ser enviado à AGEPAR, após a sua transformação em protocolo digital, dentro do prazo de 5 (cinco) dias úteis, contados a partir da instauração do processo administrativo sancionador na AGEPAR;

(7.3) o DER/PR deverá informar a AGEPAR os motivos específicos da não prestação das informações solicitadas no prazo determinado através do Ofício nº 414/2018/GAB da Presidência da AGEPAR (fl. 37), dentro do prazo de 10 (dez) dias úteis, contados a partir da instauração do processo administrativo sancionador na AGEPAR;

(7.4) o DER/PR deverá encaminhar os orçamentos dos projetos executivos dos novos investimentos incluídos no Aditivo nº 272/2014 efetivado com a Concessionária ECONORTE, utilizando a tabela do DER/PR, bem como seu comparativo com os valores adotados, dentro do prazo improrrogável de 30 (trinta) dias corridos, contados a partir da instauração do processo administrativo sancionador na AGEPAR.

Em observância ao teor do art. 17 da Resolução Normativa n.º 009, de 13 de dezembro de 2016, o DER/PR foi notificado da lavratura do Auto de Infração, em seu Protocolo Geral, na data de 27/9/2019 (cfr. carimbo de recibo de fl. 2), tendo apresentado Defesa Administrativa de Auto de Infração (art. 18 da Resolução Normativa n.º 009/2016, alterada pela Resolução Normativa n.º 002/2018), juntada aos autos do Protocolo n.º 16.140.268-0, que acompanha em apenso o presente expediente, recebida em 16/10/2019 (cfr. data de inserção no sistema pelo então responsável pelo Protocolo Geral da Agepar).

Na manifestação defensiva (fls. 2-11 do Protocolo n.º 16.140.268-0), o autuado alegou, em síntese:

(i) como questão preliminar, a nulidade do Auto de Infração uma vez que não teria havido notificação de sua lavratura previamente à instauração do processo administrativo;

(ii) no mérito: (ii.1) precariedade estrutural para fazer frente à elevada demanda de serviços, o que ocasionou no atraso ao encaminhamento das informações/documentos solicitados pela Agepar; (ii.2) ciência da Agepar quanto as dificuldades enfrentadas, caracterizando conduta contraditória a autuação na medida em que, em reunião datada de 20 de agosto de 2019, não teria sido tratado da lavratura de autos de infração em decorrência de tais motivos; (ii.3) lesão aos princípios da eficiência, economia e

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO N.º: **007/2021**

Protocolo n.º:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

celeridade administrativas, abrindo-se processo administrativo punitivo que, desnecessariamente, onera ainda mais a situação precária do DER/PR; (ii.4) que, não obstante a ilegalidade do Auto de Infração, as solicitações da Agepar serão cumpridas na medida em que o DER/PR disponha de recursos humanos para tanto.

(iii) em seus pedidos, pugnou: (iii.1) pela anulação do Auto de Infração, tendo em vista a ausência de notificação prévia; (iii.2) subsidiariamente, pela reconsideração da penalidade aplicada; (iii.3) subsidiariamente, pela concessão de prazo adequado para a efetiva concretização das medidas; (iii.4) a juntada de documentos e produção de provas; (iii.5) pela manifestação da Agepar em relação aos fundamentos defensivos, sob pena de violação ao devido processo legal; (iii.6) pela sua intimação formal de todos os andamentos do feito, mediante notificação em nome do seu Procurador subscritor.

Em Despacho de fl. 524-525 do Protocolo n.º 16.140.268-0, a então Gerência de Fiscalização e Qualidade de Serviços manifestou-se: (i) quanto à tempestividade da defesa apresentada; (ii) quanto à necessidade envio do protocolado para consulta da então Gerência Jurídica sobre a preliminar de nulidade arguida e sobre a regularidade da autuação do DER/PR pela Agepar; (iii) quanto à insubsistência das justificativas apresentadas para o não atendimento das solicitações da Agência, face ao transcurso do tempo que se operou; (iv) ao final, pela devolução do feito para elaboração do Parecer Técnico e posterior envio à Comissão Julgadora para decisão.

Prosseguindo-se nos presentes autos (Protocolo n.º 16.095.700-0), a então Gerência Jurídica, em Cota Administrativa juntada à fl. 21, opinou no sentido da existência de notificação prévia, devidamente recebida pelo DER/PR na data de 27 de setembro de 2019. Ademais, mencionou que a Resolução Normativa n.º 008/2016 prevê expressamente sua aplicação em face do Poder Concedente. Ao final, recomendou a submissão da matéria à apreciação do Conselho Diretor para que este decida quanto à manutenção ou revogação do mencionado ato normativo.

Na Reunião Extraordinária do Conselho Diretor (cfr. Ata n.º 042/2019/RECD, de fls. 38-39), foi deliberado que, independentemente da revisão das resoluções, deve ser dada continuidade aos processos sancionadores que estão tramitando, com ou sem aplicação de sanção pecuniária.

No Parecer Técnico Instrutório (Despacho n.º 021/2021, fl. 106) (arts. 25 e 26 da Resolução Normativa n.º 009/2016 com alterações pela Resolução Normativa n.º 002/2018) foram enfrentados os argumentos defensivos apresentados pelo autuado, concluindo-se: (i) pela aplicação da sanção de multa no valor de 200 UPF/PR (Duzentas Unidades Padrão

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

Fiscal do Paraná); (ii) não foram indicadas circunstâncias agravantes, informando-se, porém, a primariedade do infrator (atenuante); (iii) não se aplicar indicação da receita bruta anual do DER/PR; (iv) não ter sido aplicada medida administrativa cautelar; e (v) não ter havido tratativa para celebração de TAC.

Vieram os autos para análise e julgamento por esta COJ.

É o relatório. Passa-se à análise e decisão.

2. FUNDAMENTAÇÃO

Ab initio, quanto à fiscalização – e autuação – por parte das Agências Reguladoras, observa-se que, no bojo das características que constituem o regime especial dessas autarquias, se insere uma amplitude de poderes, que perpassam a fiscalização dos atores envolvidos nos setores submetidos à suas atribuições regulatórias, até a aplicação de eventuais sanções, observando-se, sempre, o devido processo legal e os direitos e garantias dos autuados.

Nesse sentido, Floriano de Azevedo Marques Neto, em sua obra “Agências Reguladoras: Instrumentos do Fortalecimento do Estado” (p. 25-26)⁶, assevera que:

“Para bem exercer a atividade regulatória nos moldes antes expostos, o regulador deverá manejar vários instrumentos interventivos, que vão desde a atividade normativa até a aplicação de sanções (...) [o] poder de fiscalização do setor, a qual se revela tanto pelo monitoramento das atividades reguladas (de modo a manter-se permanentemente informada sobre as condições econômicas, técnicas e de mercado do setor), quanto na aferição das condutas dos regulados de modo a impedir o descumprimento de regras ou objetivos regulatórios (...) [o] poder sancionatório, consistente tanto na aplicação de advertências, multas ou mesmo cassações de licenças, como também na prerrogativa de obrigar o particular a reparar um consumidor ou corrigir os efeitos de uma conduta lesiva a algum valor ou interesse tutelado pelo regulador.”

No âmbito desta Agepar, a Lei Complementar Estadual n.º 222, de 5 de maio de 2020 (sem prejuízo das disposições anteriormente trazidas pela Lei Complementar Estadual n.º 94, de 23 de julho de 2002), estabelece, em seu art. 9.º, que, para o cumprimento

6 Disponível em: < <http://abar.org.br/biblioteca/>>. Acesso em 5/1/2021.

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: 007/2021

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

do disposto nos seus art. 6.º, inc. XII⁷, e art. 7.º, inc. VIII⁸, poderão ser aplicadas, sucessivamente, as penalidades de advertência (I); multa (II); suspensão temporária (III); e declaração de inidoneidade (IV), observadas as normativas legais e regulamentares pertinentes.

A Resolução Normativa n.º 009/2016 (com alterações promovidas pela Resolução Normativa n.º 002/2018), editada pelo Conselho Diretor da Agepar, dispõe acerca do Processo Administrativo Sancionador em matéria de competência desta autarquia de regime especial.

A Resolução Normativa n.º 008/2016 (com alterações promovidas pela Resolução Normativa n.º 002/2018), editada pelo Conselho Diretor da Agepar, dispõe acerca das infrações – e sanções – aplicáveis **ao Poder Concedente** e às entidades reguladas.

Nesse sentido:

*Art. 1.º Esta Resolução estabelece as infrações e as respectivas sanções aplicáveis pela Agepar, no âmbito de suas competências, **ao Poder Concedente** e às entidades reguladas em razão do descumprimento da legislação, dos instrumentos de delegação e das normas regulatórias emitidas pela Agência Reguladora. – grifamos.*

A Agepar possui competência para exercer as atribuições inerentes ao seu poder regulatório, notadamente, normatização, controle, mediação e fiscalização sobre os **serviços públicos de rodovias** (art. 5.º, *caput*, c/c art. 3.º e art. 2.º, inc. VII, “a”, da Lei Complementar Estadual n.º 222, de 5 de maio de 2020).

Recaindo sobre o DER/PR a figura do Poder Concedente do serviço, uma vez que o Estado do Paraná celebrou os contratos de concessão n.º 071/97, 072/97, 073/97, 074/97, 075/97 e 076/97 por intermédio da referida autarquia, esta, necessariamente, se submete às atividades desenvolvidas pela Agepar em sua missão institucional.

7 Art. 6.º. Compete à Agência, respeitados os planos e políticas instituídos pelo poder concedente:

(...)

XII - assegurar o cumprimento de suas decisões administrativas, aplicando as sanções e compensações cabíveis, respeitado o devido processo legal, o contraditório e a ampla defesa.

8 Art. 7.º. No cumprimento de seus objetivos e no âmbito de sua competência, cabem à Agência as seguintes atribuições:

(...)

VIII - aplicar penalidades regulamentares e contratuais às entidades reguladas, nos termos da regulamentação desta Lei Complementar e demais disposições legais, contratuais e regulamentares aplicáveis.

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

Afinal, não é possível se falar em “meia regulação”, devendo esta autarquia de regime especial fiscalizar o setor como um todo, o que inclui todos os seus atores, do contrário, confundir-se-ia o papel desta Agência Reguladora com o de Poder Concedente, sendo apenas mais uma entidade voltada à fiscalização do prestador do serviço e não da dimensão completa da atividade objeto de delegação.

Consentâneo a esse correto entendimento sob a perspectiva técnico-regulatória, foi a manifestação da Procuradoria Geral do Estado que, instada pelo DER/PR a se pronunciar, juntou a Informação n.º 183/2020 – AT/GAB/PGE (fls. 29-47 do Protocolo n.º 16.430.093-5) na qual consta:

“Importante mencionar, ainda, que os referidos contratos de concessão restaram firmados pelo Estado do Paraná, por intermédio do DER. Portanto, poder concedente no contrato é referida autarquia, a qual incumbe, inclusive, a fiscalização do contrato.

Por todo o exposto, o DER se encontra subordinado à capacidade regulatória [da] AGEPAR, sendo apta a fiscalizá-lo, considerando sua qualidade de titular de serviço público do Estado do Paraná.

E tanto pode fiscalizá-la que, no artigo 6.º, inciso XIV, da Lei n.º 94/2002, encontra-se expressa a atribuição da AGEPAR de determinar ou efetuar diligências junto ao poder concedente, sendo-lhe garantido amplo acesso aos dados e informações relativos aos serviços sob sua competência regulatória e fiscalizatória. E, como é cediço, dentro da capacidade regulatória da agência se encontra prevista a sancionatória.” (fl. 34) – destaques no original.

Por fim, concluiu a douta Procuradora do Estado que:

“Em face de todo o exposto, conclui-se a partir da consulta realizada neste protocolado, que a Agência Reguladora de Serviços Públicos Delegados do Paraná possui competência regulatória, fiscalizatória e sancionatória em face do Departamento de Estradas de Rodagem do Paraná, o que inclui a emissão de autos de infrações e aplicação de penalidade, nos termos da legislação em regência.” (fl. 47)

Portanto, caracterizada a legitimidade do DER/PR para figurar como autuado neste processo.

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: 007/2021

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

auto de infração: A Resolução Normativa n.º 009/2020 estabelece como requisitos do

Art. 11. Constatada a Infração, o Agente de Fiscalização lavrará Auto de Infração, que deverá conter:

I – razão social, endereço completo, CNPJ, telefone e endereço eletrônico do autuado, no caso de pessoa jurídica; ou nome, número do documento de identificação, endereço completo, CPF, naturalidade, telefone e endereço eletrônico, no caso de pessoa natural;

II – a descrição objetiva do fato ou conduta infracional constatada;

III – indicação do dispositivo legal ou regulamentar que tipifica o fato ou conduta como infração;

IV – local, data e hora da infração, quando possível sua constatação;

V – descrição da Medida Cautelar aplicada, se for o caso;

VI – dia e hora da autuação;

VII – nome, matrícula funcional, cargo e assinatura do Agente de Fiscalização;

VIII – determinação ao fiscalizado para adotar medidas que atenuem ou reparem os efeitos da Infração, se for o caso.

Cotejando-se os requisitos acima ao conteúdo (formal e material) do Auto de Infração n.º 008/2019, juntado às fls. 3-20, observa-se que os mesmos se fazem presentes **em quase sua totalidade**.

Apenas com relação a uma das exigências do inc. VII do art. 11, notadamente, oposição de “matrícula funcional” do Agente de Fiscalização, em que pese estejam consignados seu nome, cargo e assinatura, não se verifica menção àquela.

Todavia, com base nos arts. 30 e seguintes da Resolução Normativa n.º 009/2016 (com alterações realizadas pela Resolução Normativa n.º 002/2018), esta Comissão Julgadora deverá pronunciar a nulidade dos autos de infração quando apresentarem defeitos insanáveis, sendo, *contrario sensu*, passíveis de convalidação os demais, desde que inexistente prejuízo.

Com efeito:

Art. 31. Será passível de convalidação de ofício pela Comissão Julgadora, a qualquer tempo, o Auto de Infração que apresentar vício sanável, mediante despacho saneador devidamente fundamentado.

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

Assim, não se verificando defeito passível de atingir a descrição dos fatos e/ou capitulação contratual/regulamentar da conduta, bem como, não ocasionando quaisquer prejuízos ao direito de defesa da parte autuada, esta Comissão Julgadora promove o saneamento do ato, fazendo-se constar, como matrícula do Agente de Fiscalização, Sr. Newton Merlin de Camargo, o n.º 161.764/4, informado pela Coordenadoria de Fiscalização e Qualidade dos Serviços, na Informação Técnica de fls. 47-48 do Protocolo n.º 16.598.619-9.

Quanto à resposta do autuado (fls. 2-11 do Protocolo n.º 16.140.268-0), observa-se que foi recebida pela Agepar em 16/10/2019 (data de inserção do documento pelo servidor responsável pelo seu recebimento junto ao Protocolo Geral da Agência), tendo sido notificada em 27 de setembro de 2019 (cfr. recibo do Protocolo Geral do DER/PR – fl. 2 do Protocolo n.º 16.095.700-0), porém, tendo sido iniciado o processo – e instaurados os presentes autos – em 2 de outubro de 2019, data a ser considerada como termo inicial da contagem do prazo para apresentação de defesa.

De acordo com o art. 18 da Resolução Normativa n.º 009/2016 (com alterações promovidas pela Resolução Normativa n.º 002/2018):

Art. 18. A defesa será formulada por escrito no prazo de 15 (quinze) dias úteis, contados da certificação da ciência da lavratura do Auto de Infração no Processo Administrativo Sancionador, e deverá conter... – grifamos.

A ciência da autuação se operou em 27 de setembro de 2019 (cfr. recibo do Protocolo Geral do DER/PR), considerando-se a contagem em dias úteis, bem como a certificação da ciência da lavratura nos autos, verifica-se que a **defesa foi apresentada tempestivamente**.

No tocante ao conteúdo da peça defensiva, observa-se a existência de questões preliminares e de mérito, sendo as primeiras, referentes à regularidade formal do ato/procedimento, que serão analisadas na sequência, e as de mérito, que serão analisadas oportunamente nesta decisão.

II.I. DAS QUESTÕES PRELIMINARES

O autuado argui, como preliminar, a nulidade do Auto de Infração porquanto ausente notificação prévia, em desconformidade com a legislação de regência institucional da Agepar, o que caracterizaria vício formal insuperável.

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

Contudo, na contramão dos argumentos trazidos pelo DER/PR, observa-se claramente que foi devidamente encaminhada a Notificação de Autuação, constando seu recebimento em 27 de setembro de 2019 (cfr. recibo de fl. 2).

Outrossim, não há que se falar em notificação concomitante à instauração do processo, pois que o mesmo ocorreu em 2 de outubro de 2019. Logo, após a comunicação (ocorrida em 27 de setembro de 2019) a que se referem os dispositivos mencionados pelo autuado.

O DER/PR menciona o art. 8.ºB, inc. I, da Lei Complementar Estadual n.º 94, de 23 de julho de 2002 (repetido pelo art. 11 do Decreto Estadual n.º 7.765/2017), que assim previa:

“Art. 8ºB A aplicação das penalidades de advertência e multa observará o seguinte:

I - o processo administrativo somente será instaurado após a prévia comunicação do prestador através de Termo de Notificação, e observados os prazos fixados em regulamento.”

O art. 10, inc. I, da Lei Complementar Estadual n.º 222, de 5 de maio de 2020, atualmente a legislação de regência institucional da Agepar, possui a seguinte redação:

“Art. 10. A aplicação de qualquer das penalidades previstas no art. 9º desta Lei Complementar observará o seguinte:

I - o processo administrativo somente será instaurado após a prévia comunicação do prestador por meio de Termo de Notificação, e observados os prazos fixados em regulamento.”

Já a Resolução Normativa n.º 009/2016 (alterada pela Resolução Normativa n.º 002/2018) estabelece que:

“Art. 16. A AGEPAR deverá instaurar Processo Administrativo Sancionador após a certificação do recebimento pelo interessado do Termo de Notificação de Autuação.”

Observa-se que, em todos os casos, a norma exige tão somente prévia comunicação via Termo de Notificação, o qual se encontra inserido em fl. 2, tendo sido recebido

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

pelo DER/PR em 27 de setembro de 2019, enquanto o presente feito somente foi instaurado – juntada a certificação de ciência da autuação – em 2 de outubro de 2019.

Assim, data vênua ao entendimento da nobre Procuradora, mas não se enxerga aqui a pertinência do argumento de nulidade trazido em sede preliminar.

Por esses motivos, rejeita-se a arguição.

Superadas as considerações preliminares, passa-se à análise do mérito do processo atendendo-se aos requisitos do art. 33 da Resolução Normativa n.º 009/2016 (com alterações realizadas pela Resolução Normativa n.º 002/2018).

II.II. DO MÉRITO

Trata-se de processo administrativo sancionador, instaurado através da lavratura do Auto de Infração n.º 008/2019 – GFQS, em face do Departamento de Estradas de Rodagem do Paraná – DER/PR, em virtude do não fornecimento, em prazo estipulado pela Agepar, de informações referentes ao Contrato de Concessão N.º 071/97.

A **materialidade** resta devidamente comprovada através do Auto de Infração n.º 008/2019 – GFQS, juntado às fls. 3-20.

A **autoria** resta igualmente demonstrada e recai sobre o autuado. Vejamos:

Conforme já mencionado, o Estado do Paraná, por intermédio do DER/PR, firmou os Contratos de Concessão n.º 071/97, 072/97, 073/97, 074/97, 075/97 e 076/97, o que configura a posição do autuado como Poder Concedente, submetendo-se ao poder regulatório da Agepar.

De acordo com a Lei Complementar Estadual n.º 94/2002, utilizada pela então Gerência de Fiscalização e Qualidade dos Serviços como fundamento para a requisição documental apresentada ao DER/PR:

“Art. 6º. Compete à AGÊNCIA, respeitados os planos e políticas instituídos pelo poder concedente:

(...)

*XIV - determinar ou efetuar diligências **junto ao poder concedente**, entidades reguladas e usuários, sendo-lhe garantido amplo acesso aos*

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

dados e informações relativas aos serviços sob sua competência.” – grifamos.

Observa-se que tal dispositivo foi reproduzido, em sua íntegra, pela Lei Complementar Estadual n.º 222/2020:

“Art. 6º. Compete à Agência, respeitados os planos e políticas instituídos pelo poder concedente:

(...)

*XIV - determinar ou efetuar diligências **junto ao poder concedente**, entidades reguladas e usuários, sendo-lhe garantido amplo acesso aos dados e informações relativas aos serviços sob sua competência.” – grifamos.*

Ademais, verifica-se, em seu espectro de atribuições:

“Art. 7º. No cumprimento de seus objetivos e no âmbito de sua competência, cabem à Agência as seguintes atribuições:

(...)

V - receber relatórios sobre a execução de obras e serviços que tenham repercussão sobre a prestação dos serviços públicos regulados.”

Portanto, dúvidas não restam quanto ao poder outorgado a esta Agência Reguladora de, no exercício de suas atribuições, requisitar diligências e acessar, de forma ampla e irrestrita, dados e informações relativas aos serviços submetidos ao seu manto regulatório.

Como reforço – contraponto sancionatório apto a ensejar a força cogente da norma – às competências da Agepar, sua respectiva legislação institucional prevê que:

“Art. 6º. Compete à Agência, respeitados os planos e políticas instituídos pelo poder concedente:

(...)

XII - assegurar o cumprimento de suas decisões administrativas, aplicando as sanções e compensações cabíveis, respeitado o devido processo legal, o contraditório e a ampla defesa.”

“Art. 7º. No cumprimento de seus objetivos e no âmbito de sua competência, cabem à Agência as seguintes atribuições:

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

(...)

VIII - aplicar penalidades regulamentares e contratuais às entidades reguladas, nos termos da regulamentação desta Lei Complementar e demais disposições legais, contratuais e regulamentares aplicáveis.”

“Art. 9º. Para o cumprimento do disposto no inciso XII do art. 6º e inciso VIII do art. 7º, ambos desta Lei Complementar, a Agepar poderá aplicar, sucessivamente, as seguintes penalidades:

I - advertência;

II - multa;

III - suspensão temporária;

IV - declaração de inidoneidade.”

Importante destacar, no propósito, que, à época da autuação, a Lei Complementar Estadual n.º 94/2002, já continha previsões semelhantes (art. 8.º-A).

Trata-se de processo administrativo sancionador, instaurado através da lavratura do Auto de Infração n.º 008/2019 – GFQS, em face do Departamento de Estradas de Rodagem do Paraná – DER/PR, em virtude do não fornecimento, em prazo estipulado pela Agepar, de informações referentes aos Contratos de Concessão N.º 071/97, 072/97, 073/97, 074/97, 075/97 e 076/97.

A **materialidade** resta devidamente comprovada através do Auto de Infração n.º 008/2019 – GFQS, juntado às fls. 3-20.

A **autoria** resta igualmente demonstrada e recai sobre o autuado. Vejamos:

Conforme já mencionado, o Estado do Paraná, por intermédio do DER/PR, firmou os Contratos de Concessão n.º 071/97, 072/97, 073/97, 074/97, 075/97 e 076/97, o que configura a posição do autuado como Poder Concedente, submetendo-se ao poder regulatório da Agepar.

De acordo com a Lei Complementar Estadual n.º 94/2002, utilizada pela então Gerência de Fiscalização e Qualidade dos Serviços como fundamento para a requisição documental apresentada ao DER/PR:

“Art. 6º. Compete à AGÊNCIA, respeitados os planos e políticas instituídos pelo poder concedente:

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

(...)

*XIV - determinar ou efetuar diligências **junto ao poder concedente**, entidades reguladas e usuários, sendo-lhe garantido amplo acesso aos dados e informações relativas aos serviços sob sua competência.” – grifamos.*

Observa-se que tal dispositivo foi reproduzido, em sua íntegra, pela Lei Complementar Estadual n.º 222/2020:

“Art. 6º. Compete à Agência, respeitados os planos e políticas instituídos pelo poder concedente:

(...)

*XIV - determinar ou efetuar diligências **junto ao poder concedente**, entidades reguladas e usuários, sendo-lhe garantido amplo acesso aos dados e informações relativas aos serviços sob sua competência.” – grifamos.*

Ademais, verifica-se, em seu espectro de atribuições:

“Art. 7º. No cumprimento de seus objetivos e no âmbito de sua competência, cabem à Agência as seguintes atribuições:

(...)

V - receber relatórios sobre a execução de obras e serviços que tenham repercussão sobre a prestação dos serviços públicos regulados.”

Portanto, dúvidas não restam quanto ao poder outorgado a esta Agência Reguladora de, no exercício de suas atribuições, requisitar diligências e acessar, de forma ampla e irrestrita, dados e informações relativas aos serviços submetidos ao seu manto regulatório.

Como reforço – contraponto sancionatório apto a ensejar a força cogente da norma – às competências da Agepar, sua respectiva legislação institucional prevê que:

“Art. 6º. Compete à Agência, respeitados os planos e políticas instituídos pelo poder concedente:

(...)

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

XII - assegurar o cumprimento de suas decisões administrativas, aplicando as sanções e compensações cabíveis, respeitado o devido processo legal, o contraditório e a ampla defesa.”

“Art. 7º. No cumprimento de seus objetivos e no âmbito de sua competência, cabem à Agência as seguintes atribuições:

(...)

VIII - aplicar penalidades regulamentares e contratuais às entidades reguladas, nos termos da regulamentação desta Lei Complementar e demais disposições legais, contratuais e regulamentares aplicáveis.”

“Art. 9º. Para o cumprimento do disposto no inciso XII do art. 6º e inciso VIII do art. 7º, ambos desta Lei Complementar, a Agepar poderá aplicar, sucessivamente, as seguintes penalidades:

I - advertência;

II - multa;

III - suspensão temporária;

IV - declaração de inidoneidade.”

Importante destacar, no propósito, que, à época da autuação, a Lei Complementar Estadual n.º 94/2002, já continha previsões semelhantes (art. 8.º-A).

No caso em análise, a Agepar encaminhou, em 10 de setembro de 2018, o Protocolo n.º 15.251.563-4, solicitando, via Ofício n.º 221/2018/GAB, orçamentos dos projetos executivos dos novos investimentos incluídos no Aditivo n.º 272/2014 efetivado com a Concessionária ECONORTE (no bojo do Contrato de Concessão n.º 071/97), utilizando a tabela do DER, bem como comparativo com os valores adotados:

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº: 16.095.700-0
Auto de Infração: 008/2019 - GFQS
Autuado: Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data: 18/03/2021



Ofício nº 221/2018/GAB

Curitiba, 10 de setembro de 2018.

Senhor Diretor Geral

Através do Ofício nº 122/2018/GAB-AGEPAR foi solicitado ao DER/PR informações dos Contratos de Concessão Rodoviária quanto aos preços unitários utilizados nas obras incluídas nos fluxos de caixa principal e fluxo de caixa marginal (novos investimentos).

Apesar das informações contidas no Ofício nº 322/DG/DER, não ficou claro se os novos investimentos incluídos no Termo de Ajuste efetivado na data de 18/06/2018 com a Concessionária ECONORTE, bem como do Aditivo nº 272/2014, seguiram os critérios técnicos de fluxo de caixa marginal preconizados na Resolução nº 3651/2011 e suas alterações.

Em face disto esta Agência solicitou novos esclarecimentos ao DER/PR quanto ao motivo pelo qual na Coluna de Preços consta os preços de Contrato, uma vez que no Termo de Ajuste de 18/06/2013 e no Aditivo nº 272/2014 consta o seguinte:

- Termo de Ajuste 2013, item 7 – **Investimentos, custos e despesas: Os investimentos, custos e despesas inerentes ou relacionados com os novos investimentos tiveram seus valores definidos de acordo com os custos unitários atuais do DER/PR e retroagidos para data base de contrato (base jan/1997).**

- Aditivo nº 272/2014/Anexo I, item 1.2 – **Para elaboração do Fluxo de Caixa Marginal foram utilizados os conceitos básicos estabelecidos pela ANTT nas Resoluções nº 3651/2011 e suas alterações, com aplicação dos conceitos e adoção de premissas técnicas obtidas por critérios de mercado.**

Ao Senhor
PAULO TADEU DZIEDRICKI
Diretor Geral do Departamento de Estradas de Rodagem do Paraná – DER/PR
Nesta Capital

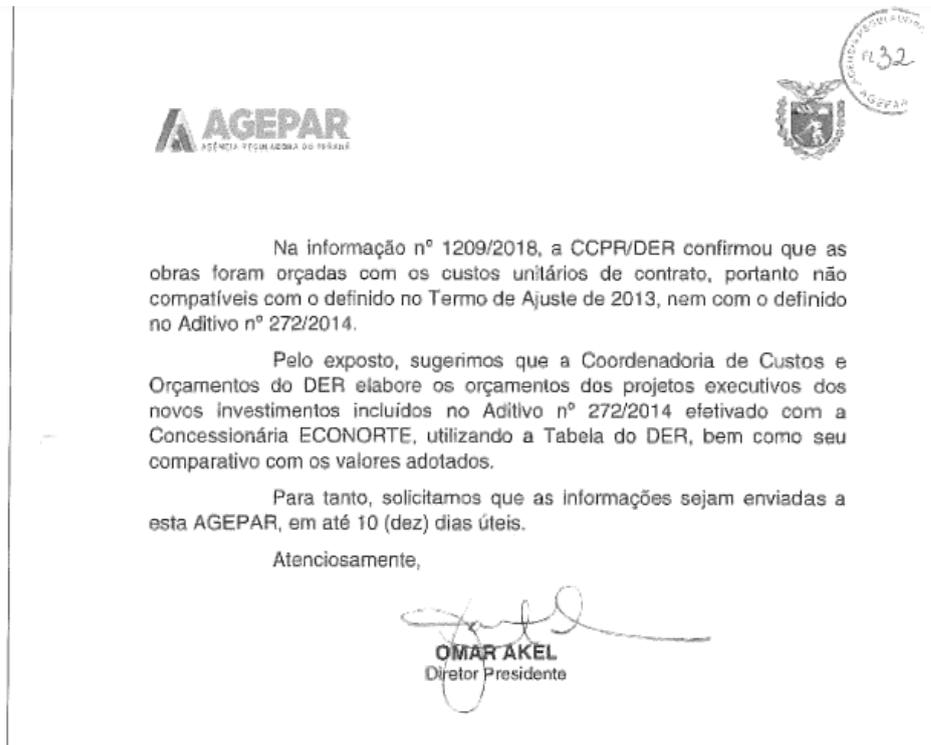
AGEPAR – Agência Reguladora de Serviços Públicos Delegados de Infraestrutura do Paraná
R. Eurípedes Garcez do Nascimento, 1004, Ahú - Fone: (41) 3210-4800 – CEP 80.540-280 Curitiba - PR
www.agepar.pr.gov.br

1 | 2

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº: 16.095.700-0
Auto de Infração: 008/2019 - GFQS
Autuado: Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data: 18/03/2021



Para tanto, foi concedido prazo de **10 (dez) dias úteis** para seu atendimento.

Entretanto, o DER/PR devolveu o protocolado informando que “*não será encaminhada resposta com as solicitações, conforme Ofício nº 221/2018/GAB de 10 de setembro de 2018, na data de 28/09/2018. Justifica-se o devido processo ter sido tratado em reunião no DER/PR, na data de 20/09/2018 no período da tarde entre o Coordenador da Coordenadoria de Concessão e Pedágios Rodoviários e o representante da AGEPAR eng. Nilton Merlin de Camargo, onde ficou acordado que deverá ser realizada uma nova reunião na sede da AGEPAR em data futura a ser agendada, para tratar do assunto em questão*” (fls. 11-12).

O então Gerente de Fiscalização e Qualidade dos Serviços, por meio da Informação nº 99/2018 esclareceu que houve um equívoco da parte da Coordenadoria de Concessões – CCPR/DER quanto à reunião específica, sugerindo-se nova comunicação ao DER/PR para atendimento à solicitação (fl. 13), sendo, então, reiterado o pedido em 09 de

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

outubro de 2018, por meio do Ofício nº 414/2018/GAB, novamente fixando o prazo de 10 (dez) dias para atendimento (fl. 15).

Não obstante, esta autarquia de regime especial não obteve retorno por parte do autuado, não tendo sido encaminhados os orçamentos dos projetos executivos dos novos investimentos incluídos no Aditivo nº 272/2014 efetivado com a Concessionária ECONORTE, utilizando a Tabela do DER/PR, nem o seu comparativo com os valores adotados conforme solicitado no Ofício nº 221/2018/GAB (conforme extrato de fls. 17/18).

Em sua defesa (fls. 2-11 do Protocolo n.º 16.140.268-0), o DER/PR se manifestou no sentido de que, além das solicitações encaminhadas pela Agepar, a autarquia contaria com, aproximadamente, 2.000 (dois mil) autos de infração apenas no primeiro semestre de 2019, sem prejuízo de outros serviços, como, p. ex., os decorrentes de operações de investigação e de medidas judiciais, não tendo o setor responsável (Coordenadoria de Concessão e Pedágios Rodoviários – CCPR) estrutura de recursos humanos suficiente para fazer frente à elevada quantidade de trabalho.

Alega, em decorrência, que não houve negativa na prestação das informações, mas sim dificuldades estruturais que inviabilizaram o atendimento dos prazos estipulados pela Agência, situação essa que não será ajudada com a lavratura de auto de infração.

Na linha do exposto pelo DER/PR, entende esta COJ que dificuldades estruturais, infelizmente, são, de fato, uma realidade no âmbito do Poder Público, onde suas entidades têm, não raras vezes, que trabalhar com um efetivo de pessoal muito aquém daquilo que seria o ideal para fazer frente a elevada carga de trabalho das repartições.

Contudo, sem prejuízo de tal reconhecimento, o que pesa em desfavor do autuado é o aparente descaso com que trata as solicitações oriundas desta Agência Reguladora, uma vez que a Agepar, necessitando – tanto quanto outros órgãos que são priorizados pelo DER/PR – de informações para poder, adequadamente, exercer seu fim institucional, tem que reiterar, seguidas vezes, os seus pedidos.

É evidente que o ideal é o trabalho em conjunto, alinhado à consecução do interesse público, por parte de todas as entidades e órgãos do Estado, não sendo necessário valer-se de meios de coerção – e sanção –; porém, no caso, observa-se que esta Agência somente obteve o retorno do que foi pedido após deflagrar processo administrativo sancionador, tal como o fariam – e por isso obtêm célere atendimento – outros órgãos que são priorizados pelo DER/PR no cumprimento de diligências.

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: 007/2021

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

Na sequência, afirma ainda o autuado que a Agepar estaria ciente das dificuldades pelas quais ele estaria passando, uma vez que, tendo ocorrido reunião entre a CCPR e a Agepar (por solicitação desta autarquia de regime especial), em 20 de agosto de 2019, se deliberou que a Agência Reguladora informaria os processos prioritários para atendimento tempestivo, no que a autuação pegou de surpresa o DER/PR, inclusive caracterizando comportamento contraditório (*venire contra factum proprium*) proibido pelo ordenamento jurídico.

Pois bem. Tal como apontado pelo então Gerente de Fiscalização e Qualidade dos Serviços (fls. 524-525 do Protocolo n.º 16.140.268-0), transcorreram-se mais de 30 (trinta) dias entre a realização da mencionada reunião e a notificação da lavratura do Auto de Infração (data da reunião: 20/8/2019 e data da notificação da lavratura: 27/9/2019), sendo, quanto parece, razoável a medida, uma vez que, já tendo exaurido todas as suas alternativas (diversas notificações, reiteração de pedido, instaurações de protocolos, pedido de reunião etc.) e não obtido retorno, a Agepar teve que se valer dos meios que a legislação lhe outorga.

Não se vislumbra, portanto, comportamento contraditório por esta Agência Reguladora.

Assim, entende esta COJ que, com o máximo respeito ao entendimento do DER/PR, os argumentos trazidos na peça defensiva não possuem condão de afastar a autuação levada a efeito.

Desse modo, foi constatada situação fática em desacordo com as normas desta autarquia de regime especial, tendo o autuado deixado de atender solicitação de informações encaminhada por esta Agepar, no que restam devidamente configuradas **materialidade** e **autoria** do fato (art. 33, inc. I, da Resolução Normativa n.º 009/2016).

O **enquadramento típico** (art. 33, inc. II, da Resolução Normativa n.º 009/2016) recai sobre a previsão contida no art. 4.º, inc. XI, da Resolução Normativa n.º 008/2016, conforme abaixo:

*“Art. 4.º Constitui infração sujeita advertência e/ou multa:
XI – deixar de prestar informações à AGEPAR, no prazo determinado pela mesma, inclusive sobre a Receita Operacional Bruta – ROB do exercício anterior e o balanço anual correspondente ao ano anterior.”*

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

Analisados os elementos contidos nos autos, observa-se que os fatos narrados no Auto de Infração n.º 008/2019 – GFQS – subsumem-se ao tipo infracional acima transcrito, uma vez que o autuado deixou de prestar informações solicitadas pela Agepar no prazo por ela determinado.

Nos termos do art. 5.º, § 5.º, da Resolução Normativa n.º 008/2016, a penalidade de multa poderá ser convertida em advertência escrita, desde que, *cumulativamente*, (i) o infrator não tenha sido autuado por idêntica infração nos últimos 2 (dois) anos anteriores ao da sua ocorrência; e (ii) as consequências da infração sejam de pequeno potencial ofensivo.

Para o caso em tela não se aplica referido benefício, pois, a uma, a Resolução em comento fala em “autuação idêntica” (e não condenação) nos últimos 2 (dois) anos à ocorrência do fato em análise, existindo, a bem de se ver, expedientes nesta Agepar com objeto idêntico ao contido no Auto de Infração n.º 008/2019 – GFQS (**vide: 16.095.433-7, 16.095.648-8, 16.095.379-9**). Ademais, não se pode considerar que as consequências da infração sejam de pequeno potencial ofensivo, uma vez que a falta das informações solicitadas impacta diretamente o exercício das atividades da Agência.

Dessa forma, nos termos do art. 5.º, inc. III, a **sanção administrativa cabível** (art. 33, inc. III, da Resolução Normativa n.º 009/2016) à infração em comento é a **MULTA** (art. 38, inc. II, e art. 44 da Resolução Normativa n.º 009/2016).

Passa-se à **dosimetria do valor da multa** (art. 33, inc. IV, da Resolução Normativa n.º 009/2016):

Nos termos do art. 5.º, inc. III, da Resolução Normativa n.º 008/2016:

As infrações sujeitas à multa são classificadas, conforme sua gravidade, nos seguintes grupos:

(...)

III – Grupo C – infrações objeto dos incisos VII a XII, com multas que variam de 1 (uma) a 300.000 (trezentos mil) UPF/PR (Unidade Padrão Fiscal).

Resolução Normativa n.º 009/2016:

Art. 44. A multa será aplicável quando houver previsão na norma específica da Agepar, observados o valor dela constante e os critérios de dosimetria estabelecidos pela Agepar.

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: 007/2021

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

§ 1.º *A dosimetria levará em consideração, entre outros fatores, o porte da empresa ou entidade e a gravidade da infração aferida pelas circunstâncias agravante e atenuantes.*

§ 2.º *No caso de infrações continuadas, poderá ser aplicada multa diária.*

Resolução Normativa n.º 008/2016:

Art. 5.º. As infrações sujeitas à multa são classificadas, conforme sua gravidade, nos seguintes grupos:

(...)

§ 1.º *Na fixação do valor das multas serão consideradas a abrangência e a gravidade da infração, os danos dela resultantes para o serviço e para os usuários, a vantagem auferida pela infratora e a existência de sanção administrativa irrecorrível nos 4 (quatro) anos anteriores.*

Ao encaminhar o Parecer Técnico Instrutório (Despacho n.º 0021/2021), nos termos dos arts. 25 e 26 da Resolução Normativa n.º 009/2016 (alterada pela Resolução Normativa n.º 002/2018), o Chefe da Coordenadoria de Fiscalização opinou:

“...pela aplicação da sanção de Multa no valor de 200 UPF/PR (Duzentas Unidades Padrão Fiscal do Paraná)” (fl. 106)

Todavia, observa-se que o *quantum* mencionado segue aquele proposto no Auto de Infração (cfr. fl. 3), que, contudo, foi estabelecido sem constar a fundamentação da dosimetria que ensejou a fixação de tal importância. Assim, considerando-se, também, que as normas de regência do processo sancionador não estabelecem um mecanismo a ser utilizado para fins de aferição do quantitativo aplicável, apenas dispondo sobre os fatores a serem considerados (porte da empresa ou entidade, danos dela resultantes para o serviço e para os usuários, vantagem auferida pela infratora, abrangência e gravidade da infração aferida pelas circunstâncias agravantes e atenuantes, dentre outras), a dosimetria será realizada da seguinte forma:

Considerando-se que a norma procedimental da Agepar estabelece que deverão ser considerados os fatores “I - porte da empresa; II - abrangência e gravidade da infração (esta apurada conforme as circunstâncias agravantes e atenuantes); III - danos resultantes para o serviço e para os usuários; IV - vantagem auferida pela infratora; e V - a existência de sanção administrativa irrecorrível nos 4 (quatro) anos anteriores”, cada um desses

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

elementos importará em acréscimo ou decréscimo no intervalo entre o mínimo e o máximo aplicável, previsto no art. 5.º, inc. III, da Resolução Normativa n.º 008/2016.

Quanto ao porte da empresa, se trata de autarquia pertencente à Administração Pública indireta do Estado do Paraná, de modo que, ao encaminhar o Parecer Técnico Instrutório (Despacho nº 021/2021), o Chefe da Coordenadoria indicou (fl. 106), não se aplicar a indicação da receita bruta do DER/PR.

Quanto à abrangência e a gravidade da infração, entende-se que, em relação à primeira (abrangência), deve ser realizada maior reprovabilidade, pois, como já mencionado nesta decisão, a ausência do retorno das informações solicitadas impacta diretamente as atividades regulatórias da Agepar. Já no tocante à segunda (gravidade da infração), que deve ser apurada segundo as circunstâncias agravantes e atenuantes (art. 41, §§ 1.º e 2.º, da Resolução Normativa n.º 009/2016), verifica-se que não foram indicadas – pelo Chefe de Coordenadoria da área responsável pela autuação – agravantes, estando, porém, presente a circunstância atenuante da primariedade⁹ do infrator (art. 44, § 1.º, inc. V).

Não foram indicados danos resultantes para o serviço e para os usuários, nem vantagem auferida pela infratora, tampouco sanção administrativa irrecorrível nos 4 (quatro) anos anteriores.

É importante destacar, nesta oportunidade, que não se almeja, com a aplicação de multa, arrecadar valores para esta Agência, até porque, em sendo o autuado autarquia pertencentes à Administração Pública, em última instância, o valor será adimplido pela própria sociedade. Todavia, é sabido que a sanção pecuniária detém um caráter pedagógico, voltado a dissuadir futuras práticas tais como a que ora se reprova, assim, valendo-se do juízo de proporcionalidade frente aos elementos deste protocolado, esta COJ entende por bem em fixar, também considerando os parâmetros acima declinados, o valor de 10 (dez) UPF/PR (Dez Unidades Padrão Fiscal do Estado do Paraná) a título de pena de multa.

Não foram aplicadas **medidas cautelares** (art. 33, inc. V, da Resolução Normativa n.º 009/2016).

Quanto às **providências a serem adotadas e prazo para regularização** (art. 33, inc. VI, da Resolução Normativa n.º 009/2016), determina-se que o

⁹ Não havendo, portanto, decisão administrativa condenatória irrecorrível nos 2 (dois) últimos anos contra o DER/PR em procedimentos sancionadores pretéritos.

Comissão Julgadora - COJ

DECISÃO Nº: **007/2021**

Protocolo nº:	16.095.700-0
Auto de Infração:	008/2019 - GFQS
Autuado:	Departamento de Estradas de Rodagem do Estado do Paraná – DER/PR
Data:	18/03/2021

DER/PR passe a atender, dentro dos prazos estipulados, todas as solicitações oriundas da Agepar.

Tendo em vista que a presente decisão reduziu o valor da multa recomendado no Parecer Técnico Instrutório (Despacho nº 021/2021) (fl. 106), nos termos do art. 48, inc. I, da Resolução Normativa n. 009/2016, submete-se o feito ao Conselho Diretor para apreciação mediante **recurso de ofício**.

3. CONCLUSÃO

Diante do exposto, com base nos fundamentos fático-normativos acima, decide esta COJ pela subsistência do Auto de Infração n.º 008/2019 – GFQS, aplicando-se a sanção administrativa de **MULTA** no valor de 10 UPF/PR (Dez Unidades Padrão Fiscal do Estado do Paraná) em face da autarquia estadual DEPARTAMENTO DE ESTRADAS DE RODAGEM DO ESTADO DO PARANÁ – DER/PR, sem prejuízo da imposição das providências acima, as quais deverão ser imediatamente observadas.

Cientifique-se a parte autuada nos termos do art. 36 da Resolução Normativa n.º 009/2016 (com alterações promovidas pela Resolução Normativa n.º 002/2018).

Tornada definitiva a sanção, comunique-se o Tribunal de Contas do Estado do Paraná e o Ministério Público para os fins do art. 40 da Resolução Normativa n.º 009/2016, bem como a Coordenadoria de Fiscalização da Agepar.

Curitiba, 18 de março de 2021.

Marina Beatriz Fantin
Suplente da Comissão Julgadora

Pedro Lucchese Piovesan
Suplente da Comissão Julgadora

José Chede
Suplente da Comissão Julgadora