

# **Seleção adversa; Risco moral e *hold up*: Como a ciência econômica pode ajudar o controle interno**

MARCOS NÓBREGA

Prof. Faculdade de Direito do Recife – UFPE

Conselheiro Substituto TCE-PE

Visiting Scholar Harvard e MIT

Visiting Scholar Singapore Management University

• Por que as pipocas são mais caras no cinema?

- Por que a Lei de Licitação exige garantia dos licitantes?

- Você fica satisfeito com o preço que o mercado quer pagar pelo seu carro usado?

- Qual a razão dos planos saúde agora exigirem coparticipação?

- Na NLL vale a pena apostar nos contratos de eficiência?

- Como o Controle e a Governança podem ajudar na eficiência dos contratos?

“Só os profetas enxergam o óbvio”

Nelson Rodrigues

**INCERTEZA.**



O que há de novo no direito administrativo?

Enquanto isso,  
no Direito  
Administrativo....





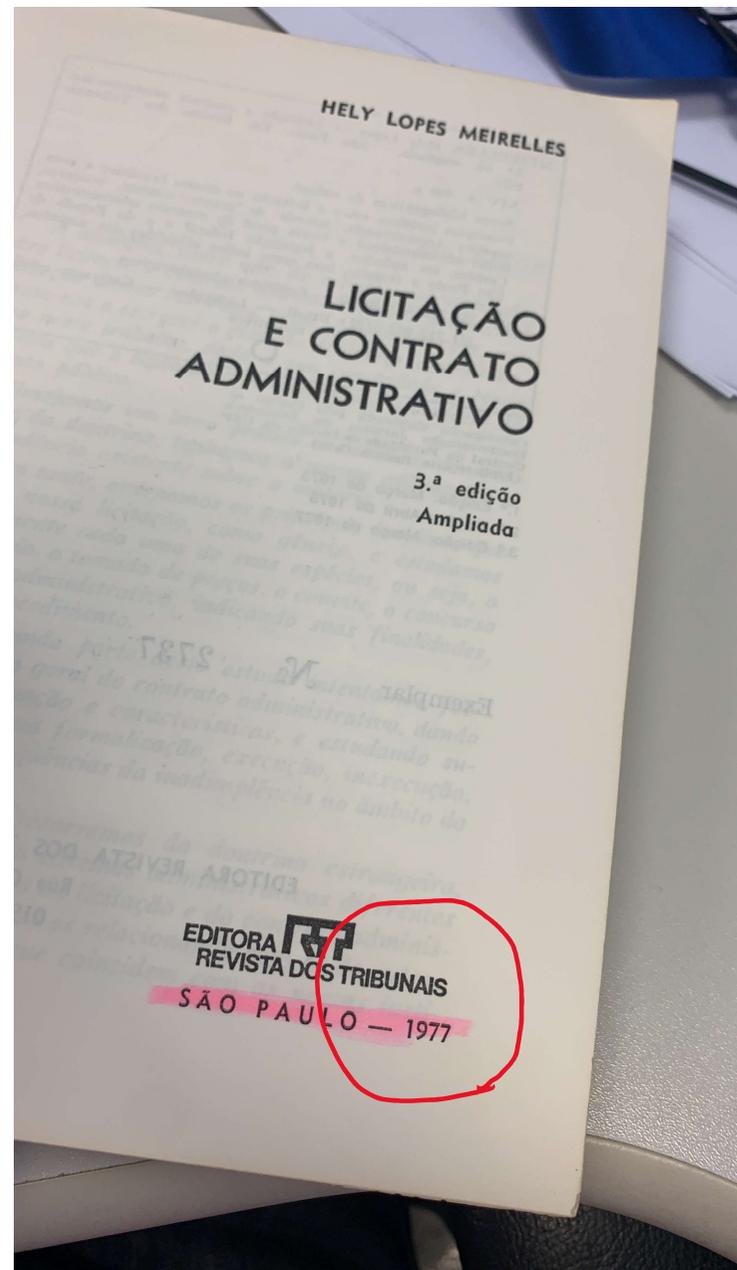
**Hely Lopes Meirelles**

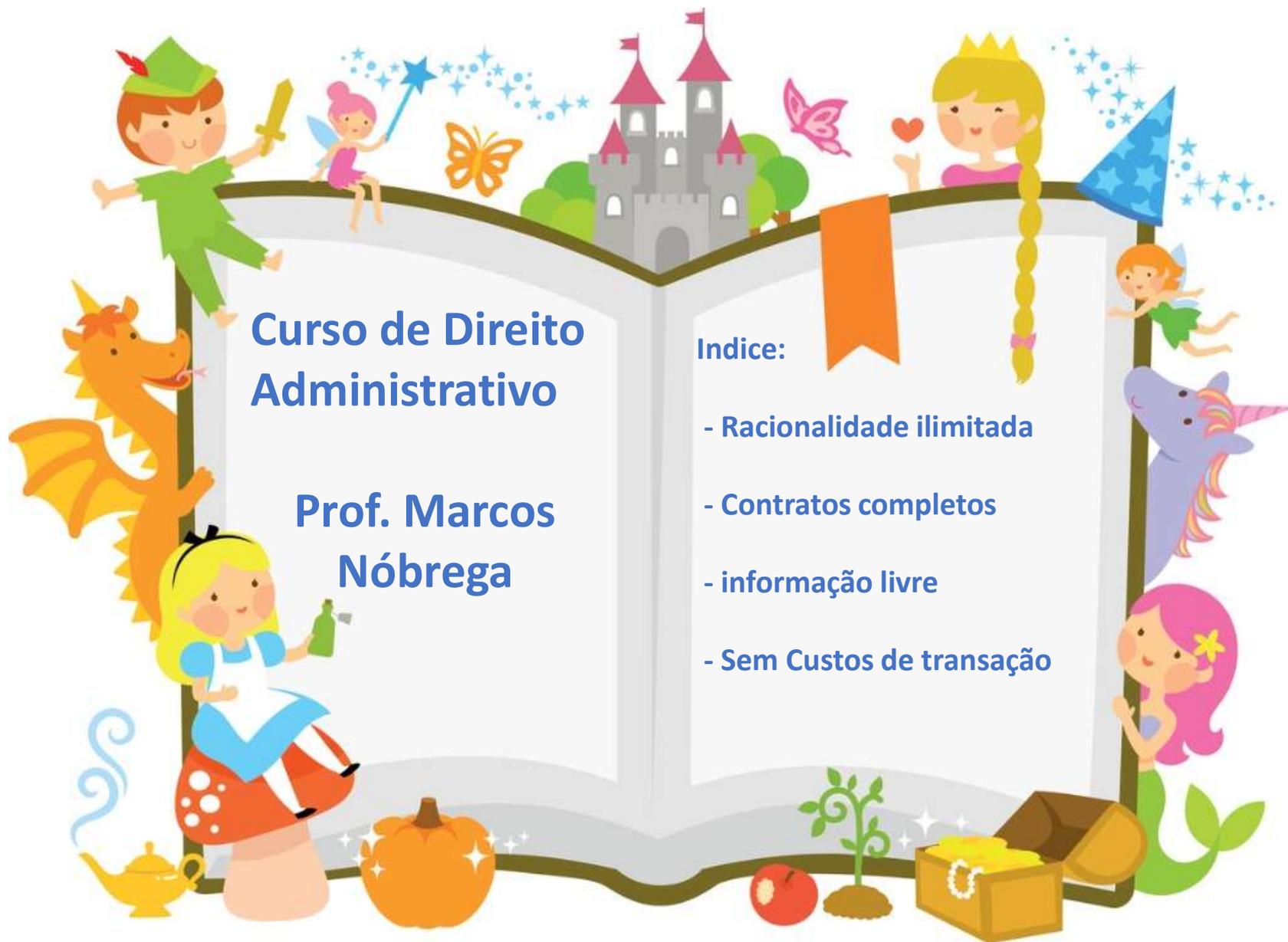
JOSÉ EMMANUEL BURLE FILHO  
CARLA ROSADO BURLE  
LUÍS GUSTAVO CASILLO GHIDETI

**DIREITO  
ADMINISTRATIVO  
BRASILEIRO**

43ª EDIÇÃO,  
atualizada até a  
Emenda Constitucional 99,  
de 14.12.2017

**M  
I**





**Curso de Direito  
Administrativo**

**Prof. Marcos  
Nóbrega**

**Índice:**

- Racionalidade ilimitada
- Contratos completos
- informação livre
- Sem Custos de transação



**Hely Bolado** @hely\_bolado · 16 de set



Grandes clássicos do direito que ainda não foram escritos: CARIMBO: REQUISITO DE VALIDADE OU ELEMENTO DE EFICÁCIA DO ATO ADMINISTRATIVO?



1



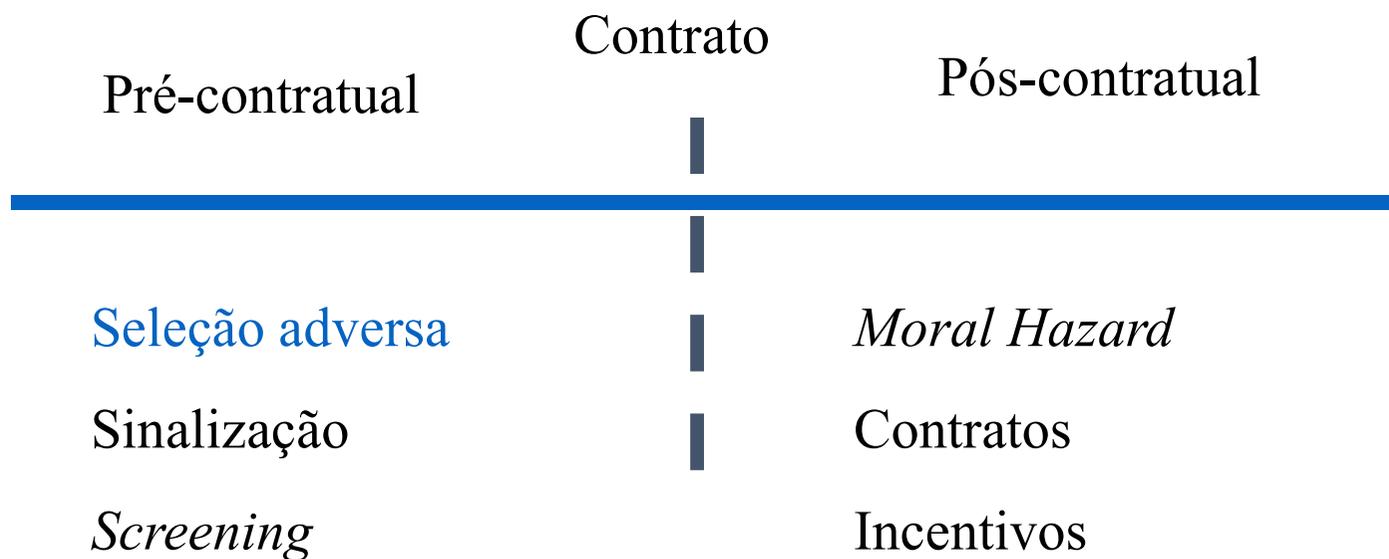
61

183

---

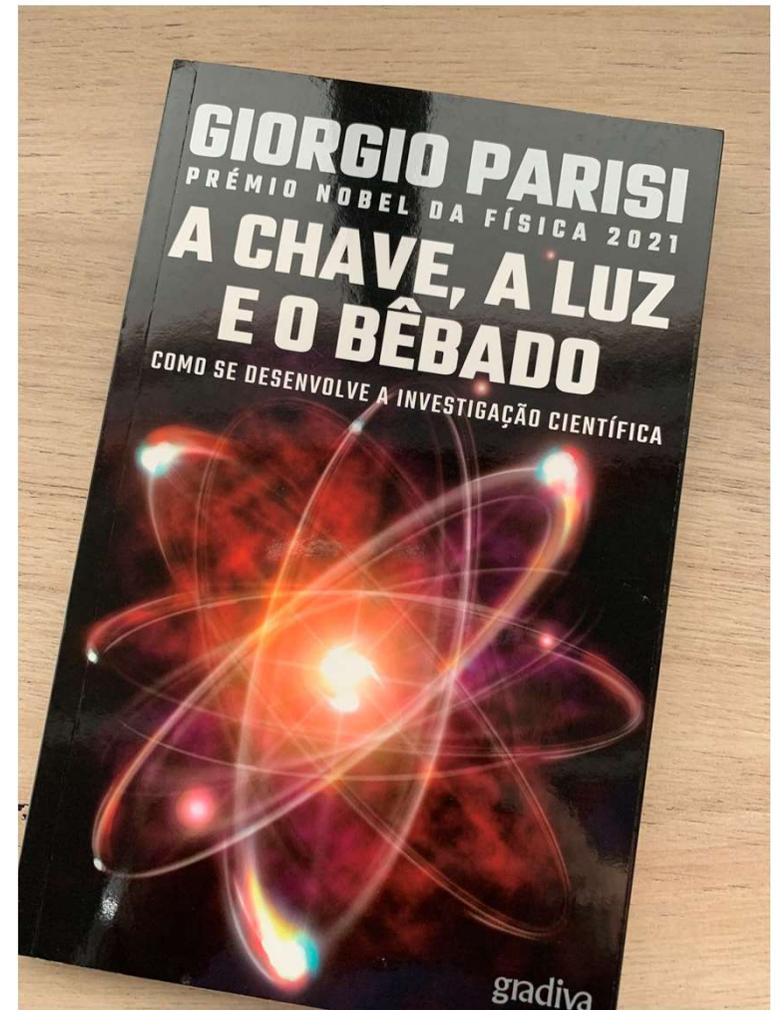
- **Teoria da Informação e desenho de mecanismo**
- Mudança de Paradigma do Direito Administrativo.
- Modelo clássico: contratos completos, informação livre, racionalidade absoluta.
- Excesso de Formalismo e o “Fetice do menor preço”

# Os problemas de assimetria de informação



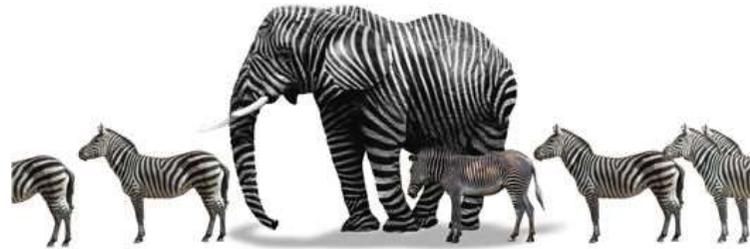
# **Seleção Adversa**

Por que continuamos procurando coisas onde sabemos que não vamos encontrá-las?



# EVERYBODY LIES

BIG DATA, NEW DATA,  
AND WHAT THE INTERNET  
CAN TELL US ABOUT WHO  
WE REALLY ARE



SETH STEPHENS-DAVIDOWITZ

FOREWORD BY STEVEN PINKER

# O Mito do Menor Preço





**billa**<sup>®</sup>  
Segurança



Registro  
003007/2020



COMPRIMENTO  
**4cm**  
LENGTH  
LARGO



**FÓSFOROS  
DE SEGURANÇA**

SAFETY MATCHES  
FÓSFOROS DE SEGURIDAD

CONTÉM CONTENTS  
CONTIENE  
**40 UNIDADES**  
UNITS  
UNIDADES



- Os licitantes apresentam informação privilegiada e procurarão extrair alguma renda (*information rent*), levando o contrato a um equilíbrio não ótimo. Funciona como um “detector de mentiras”.

- O Governo deve desenhar um contrato considerando tanto a **Seleção Adversa; o Moral Hazard e o Hold Up.**

-Soluções: Reputação; Repetição; Signaling e Screening

# Economia da Informação – o problema de seleção adversa

O problema de seleção adversa é também conhecido como o problema dos limões, devido a formulação original de Akerlof (1970) – *Markets for Lemons* , QJE.



**Como resolver o problema da seleção adversa?**

# Sinalização

A sinalização é usada principalmente pelas partes informadas para tentar eliminar ou minorar o problema de seleção adversa.

Somente os agentes que acreditam que podem mostrar que eles são melhores do que os outros é que desejam enviar um sinal.

Contudo, a sinalização somente resolve o problema da informação assimétrica se o sinal for crível e acurado.

## Economia da Informação – o problema de sinalização

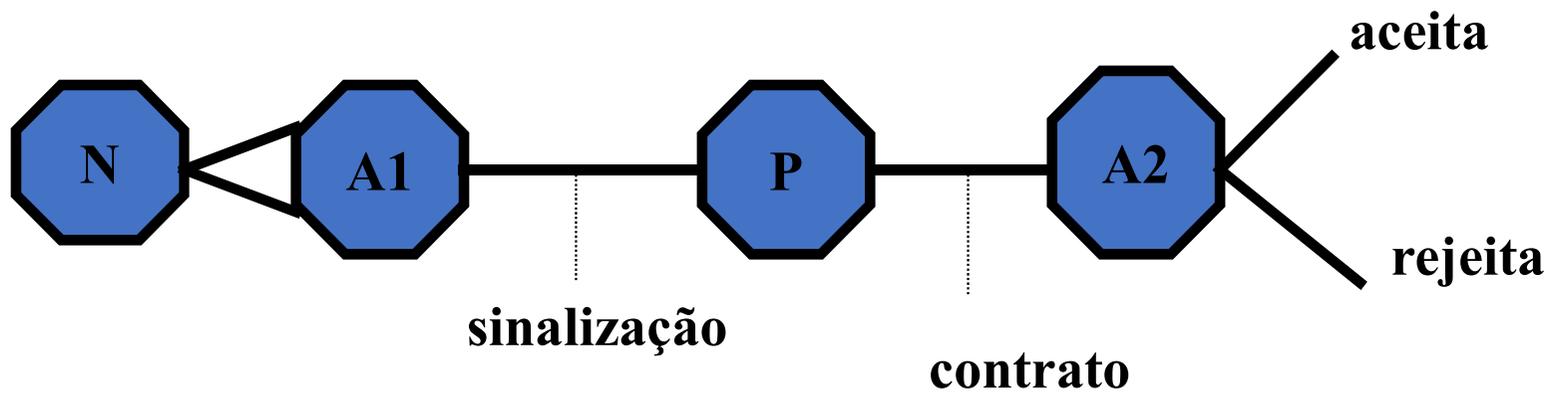
A **sinalização** é uma ação que é tomada pela parte mais bem informada para comunicar suas características de um modo crível a parte menos informada.

A sinalização é um meio indireto de resolver um problema de informação assimétrica referente a seleção adversa.

# Sinalização

**Não observado**

---



# TEORIA DA SINALIZAÇÃO APLICAÇÕES

**Garantias** [Spence (1974)]

Propaganda [Nelson (1970, 1974)]

**Certificação da qualidade**

Devolução de dinheiro [*money back*]

Cupons [Kirmani & Rao (2000)]

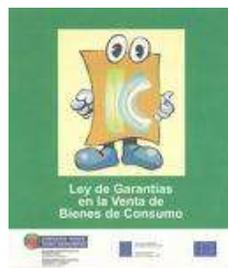
Marketing [Kirmani & Rao (2000)]

Escala de investimentos [Wren (2003)]

# Como resolver o problema da seleção adversa? Garantias

**1 - Garantias [cf. Akerlof (1970, p. 499)]** – as garantias são um tipo de instituição que procuram lidar com o problema da seleção adversa no mercado de bens e serviços.

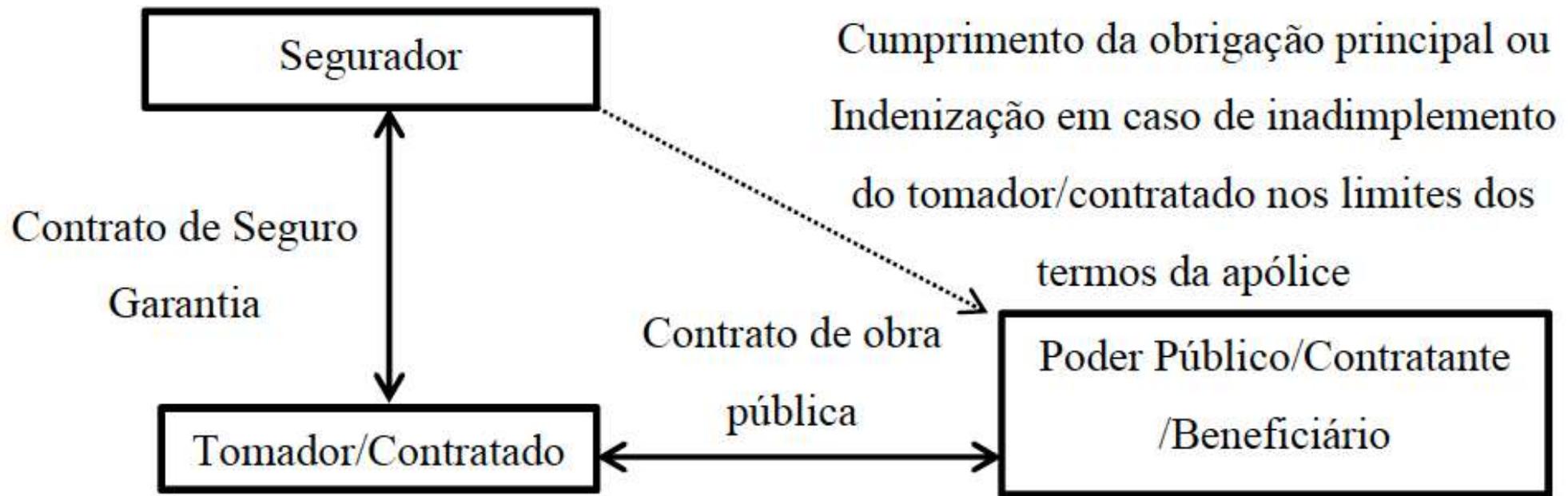
A maioria dos bens de consumo durável procura assegurar aos compradores algum tipo de qualidade normal esperada. O custo de fornecer tal garantia é incorrido pelo vendedor do produto ou serviço.



A lei nº 14.133/21 trouxe algumas novidades para o seguro-garantia:

- Prazo da apólice igual ou superior ao do contrato;
- Suspensão do contrato por ordem da Administração Pública;
- Previsão de vigência mesmo no caso de não pagamento do prêmio;
- Substituição possível no caso de fornecimento ou serviços contínuos na data da renovação ou aniversário .

- O seguro, como a maioria das pessoas conhece, envolve somente duas partes: um segurado e uma seguradora. **O seguro garantia envolve três partes;**
- No seguro tradicional, a seguradora espera ter sinistros. No seguro garantia, não; a taxa de sinistralidade tem que ser zero. **Se a seguradora avalia que pode haver algum risco relevante na operação, o seguro simplesmente não é emitido;**
- No seguro garantia, **o prêmio** da seguradora, na verdade, não deve servir para pagar sinistros. A sua taxa irá **cobrir o custo de investigação (técnica e financeira) e certificação, sem falar nos custos administrativos e de comissão** (existentes também em um produto tradicional de seguros); e
- Algumas vezes a seguradora pode exigir garantias financeiras adicionais para a emissão do certificado de seguros. Por exemplo, hipotecas, notas promissórias etc. Isso não acontece nos seguros mais usuais.



Fonte: Pedro Henrique Christofaro Lopes.

## Como resolver o problema da seleção adversa

**2 - Criação de marcas patenteadas** [cf. Akerlof , 1970, p.499 - 500] – segundo Akerlof (1970) as marcas seriam um tipo de instituição que busca lidar com o problema de seleção adversa referente a incerteza com respeito a qualidade dos bens e serviços no mercado.



## Como resolver o problema da seleção adversa? Reputação

**3 - Criação de reputação** – a criação de uma reputação pode resolver o problema de seleção adversa, mas somente se as transações são repetidas.

[cf. Rasmussen (1994, p.241)]



# Como resolver o problema da seleção adversa? *Experts*

## 4 - Uso de especialistas (*experts*) ou intermediários (*middlemen*)

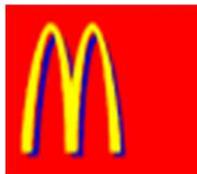
- intermediários de carros;
- intermediários nos produtos agrícolas;
- intermediários financeiros.
- Controle interno?



# Como resolver o problema da seleção adversa? Padronização

## 5 - Padronização de produtos e serviços:

Exemplo: lanche Mac Donalds (Big Mac), Pizza Hut, franquias diversas.





Não gosto de fastfood, mas por que que comi Macdonalds em Pequim?

## Como resolver o problema da seleção adversa? Certificação

**6 - Certificação** – é um conjunto de atividades desenvolvidas por um organismo independente da relação comercial com o objetivo de atestar publicamente, por escrito, que determinado produto, processo ou serviço está em conformidade com os requisitos especificados. Estes requisitos podem ser: nacionais, estrangeiros ou internacionais.

As atividades de certificação podem envolver: análise de documentação, auditorias/inspeções na organização, coleta e ensaios de produtos, no mercado e/ou na fábrica, com o objetivo de avaliar a conformidade e sua manutenção.

# Como resolver o problema da seleção adversa? Cadeias de lojas

## 7 - Criação de cadeias de lojas e firmas

[cf. Akerlof (1970, p.500)] – as cadeias de lojas, restaurantes, hotéis, lanchonetes, franquias etc. são similares as marcas.

As cadeias bem conhecidas oferecem melhores produtos do que a qualidade média dos restaurantes locais.





## Como resolver o problema da seleção adversa? Licenças

**8 - Emissão de licenças de trabalho** – [cf. Akerlof (1970, p.500)] – as licenças de trabalho emitidas pelos conselhos das profissões (OAB, CRE, CRM) tendem a reduzir a incerteza sobre a qualidade dos serviços prestados por determinados profissionais.

A maioria dos trabalhadores qualificados (médicos, advogados, economistas, etc) possuem algum tipo de certificação que indicam que os mesmos atingiram algum nível de proficiência na profissão que exercem.

# Moral Hazard

# **Contrato: Plexo de assimetrias**



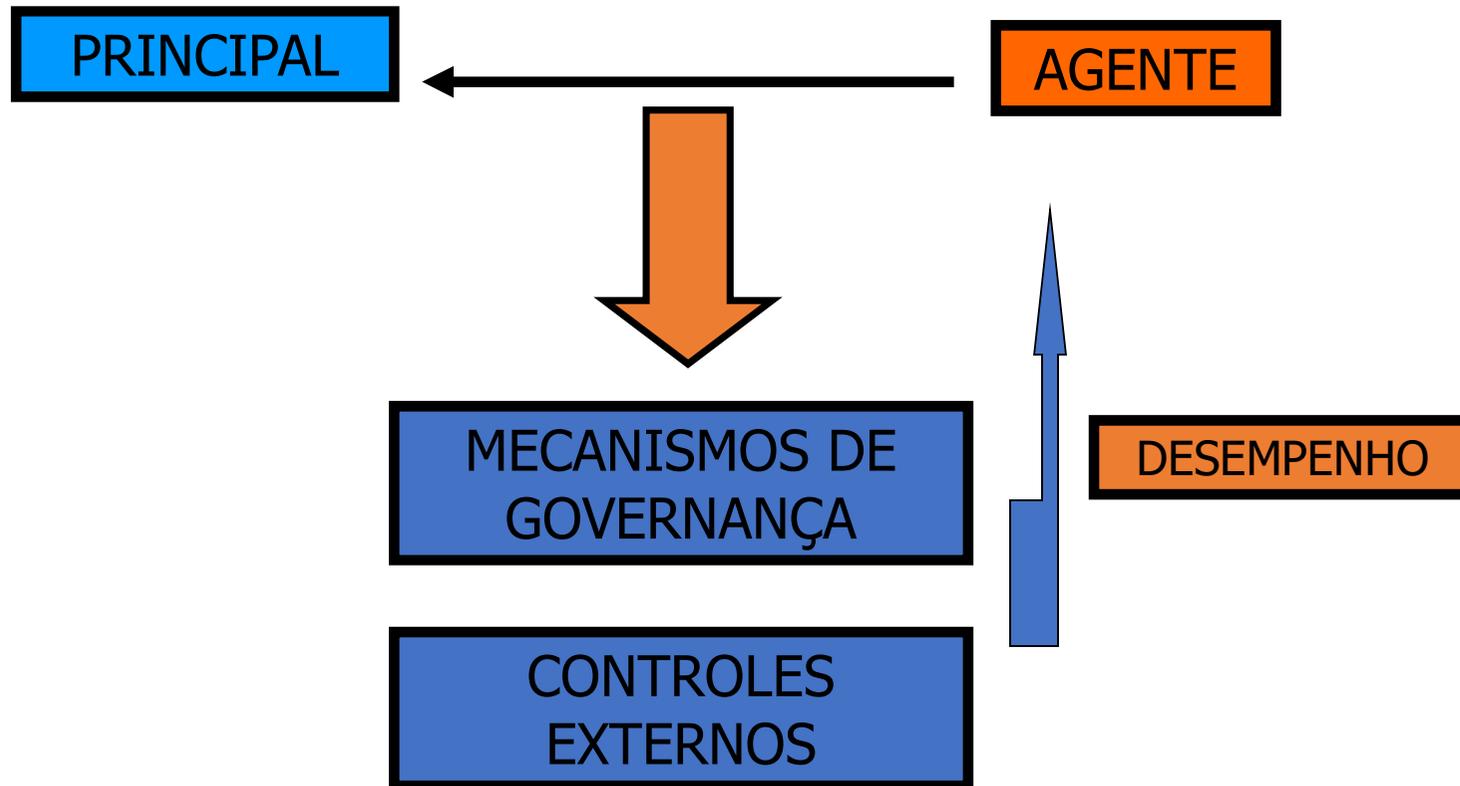
*Vidênte*

♥ **ESTER** ♥

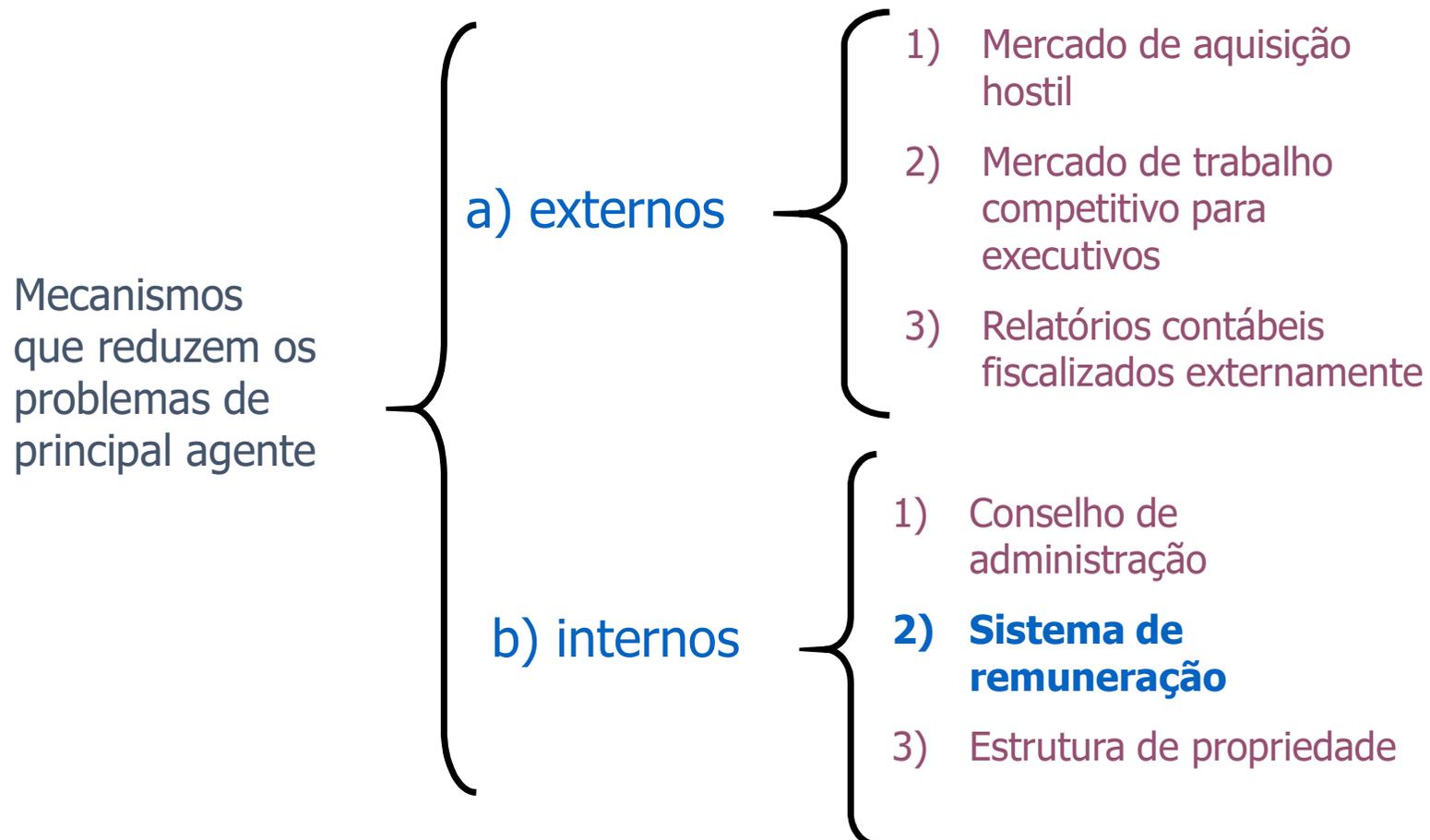
**TRAZ SEU AMOR  
IMPOSSÍVEL**  
Garantia em contrato

**9 6713-5493**

# O conflito principal agente e sua resolução



## Mecanismos que reduzem os problemas de principal agente



O contrato administrativo é mais um repositório das assimetrias existentes *ex ante* do que um mecanismo causador de distorções.

- O contratado coloca no seu preço os “custos adaptativos”.
- O Governo está diante de um dilema: Ou elabora uma licitação mais complexa, tentando extrair informação dos licitantes ou empurra as tensões para a fase de execução contratual.

-O custo real do projeto para o contratado é função da:

-Intensidade da seleção adversa;

-Incentivo do contratado para diminuir custos;

-Quantidade e qualidade dos riscos assumidos.

“Lei nº 14.133/21

Art. 110. Na contratação que gere **receita** e no **contrato de eficiência** que gere economia para a Administração, os prazos serão de:

I - até 10 (dez) anos nos contratos sem investimento;

II - até 35 (trinta e cinco) anos nos contratos com investimento (...);

“Art. 111. Na contratação que previr a conclusão de escopo predefinido, o prazo de vigência será automaticamente prorrogado quando seu objeto não for concluído no período firmado no contrato”

**O futuro não é mais como era antigamente**

**A matemática não é uma conspiração  
neoliberal**

## Conclusões:

- O direito administrativo mainstream está em crise e precisamos encontrar outras maneiras de explicar os fenômenos.
- Um grande problema das compras públicas ( e da vida!) é a assimetria de informação.
- Seleção adversa, moral hazard e hold up são parte desse problema.
- Estamos apenas no início dessa jornada.....

**“Já não sou tão jovem para saber tudo”**

Oscar Wilde

**Muito Obrigado**

**[marcos-nobrega@hotmail.com](mailto:marcos-nobrega@hotmail.com)**

**81 991472816**

