

Instrumentos regulatórios inovadores e a modelagem regulatória

III Semana de Discussões Técnicas sobre Regulação

CGU – PNUD – UNOPS

Programa de Aprimoramento da Qualidade da Regulação Brasileira – QualiREG

6 de junho de 2022

- ☀ Diferenciando instrumentos e modelos regulatórios
- ☀ A insuficiência dos instrumentos, e mesmo das formas regulatórias: os insucessos da autorregulação, ou mesmo da regulação baseada em risco
- ☀ A necessidade de integração de instrumentos e formas regulatórias, tendo como pauta incentivos, conformidade e comportamento



Prof. Marcio Iorio Aranha

www.marcoiaranha.com



Instrumentos ou técnicas regulatórias



Meios de que o Estado lança mão para influenciar o comportamento social para alcance dos objetivos inscritos em políticas públicas



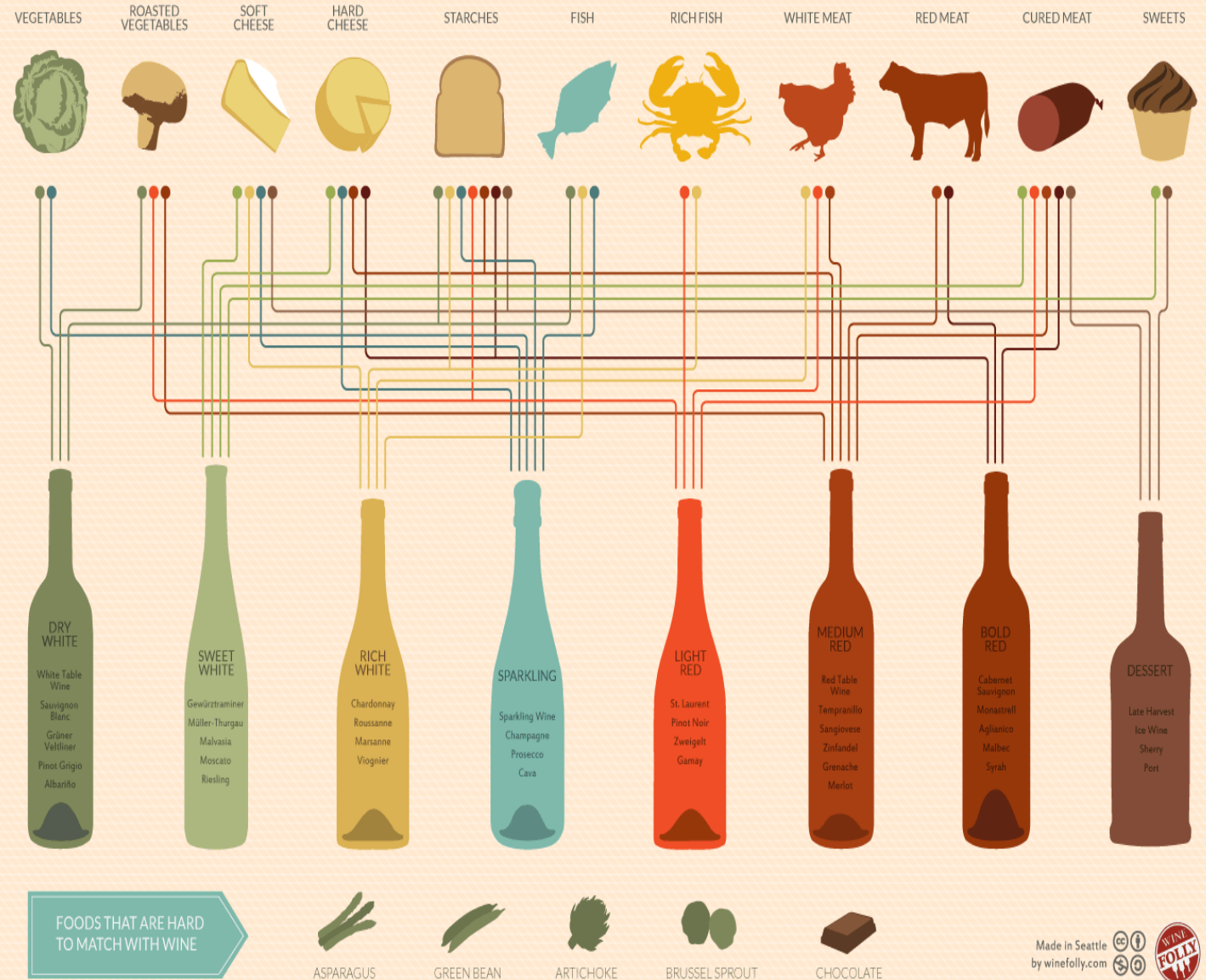
Instituições de direito público ou privado



Estratégias regulatórias

Consiste na integração de instrumentos/técnicas regulatórias rumo a uma finalidade

PAIRING WINE & FOOD



Estratégias regulatórias

Representam um esforço de modelagem
regulatória inovadora



Regulador como integrador de técnicas

Forma, modo, modalidade regulatória

Comando e Controle – Corregulação –
regulierte Selbstregulierung – *enforced self-*
regulation etc



Mecanismo ou engrenagem regulatória

Natureza do sistema regulado

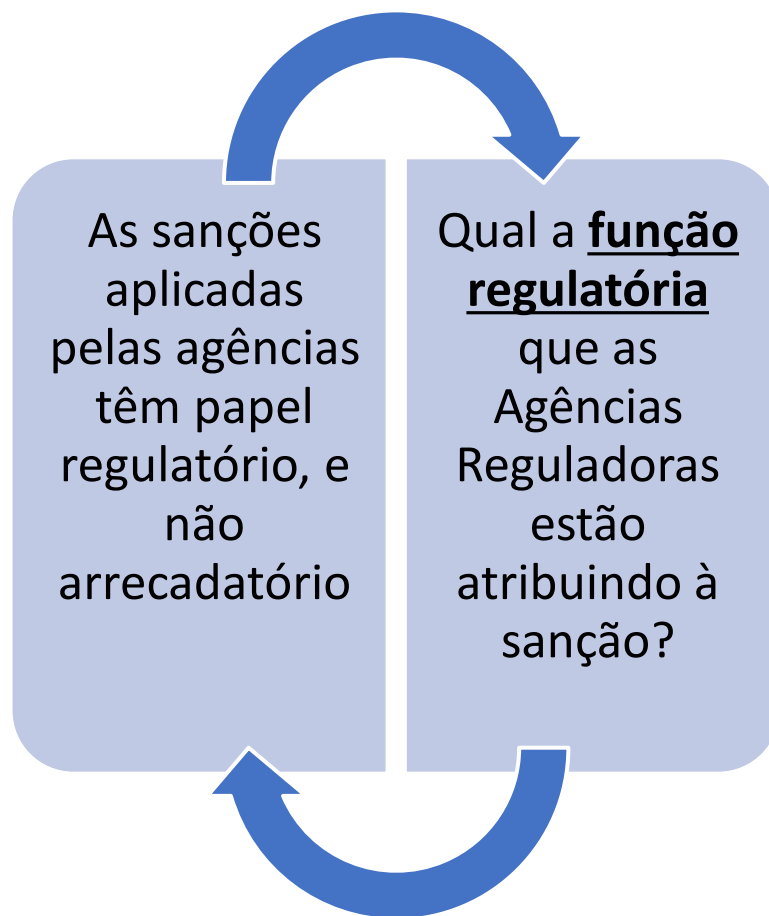
O funcionamento da engrenagem posiciona os instrumentos, os ressignifica, lhes atribui propósito ou os nulifica

Instrumentos são insuficientes e, no mais das vezes, contraproducentes, se aplicados de forma isolada.



IMPORTÂNCIA DO MODELO REGULATÓRIO:

As instituições jurídicas adquirem a função que lhes for atribuída pelo modelo regulatório de opção do regulador



Fracassos da autorregulação

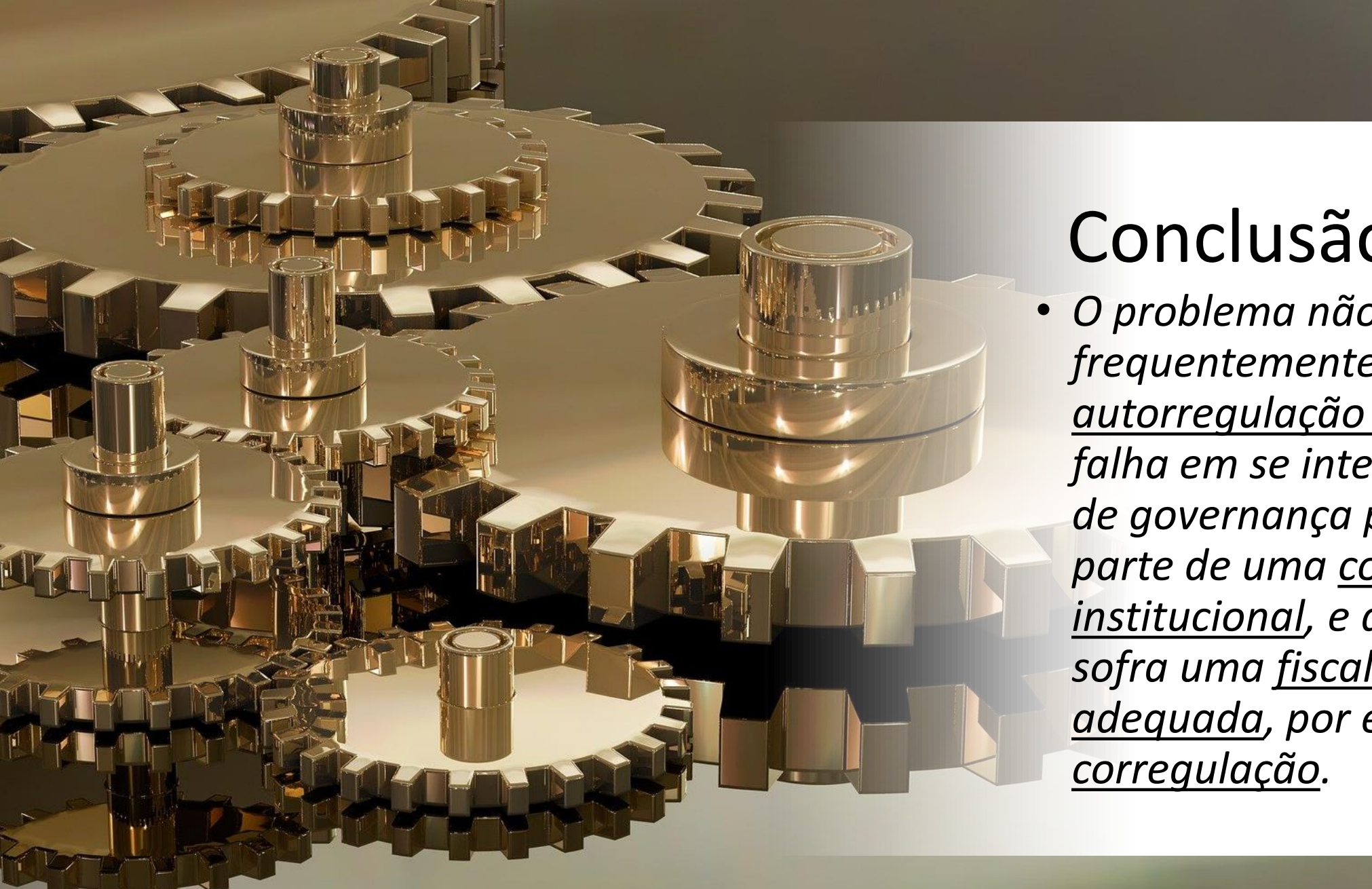


- Crise Financeira de 2008 (derivativos e hipotecas)
- Colapso dos 3 maiores bancos de investimento dos EUA:
 - Bear Stearns, Merrill Lynch e Lehman Brothers
- Alto grau de exposição a débito, chegando a 30 dólares de obrigações financeiras para cada dólar de capital
- *Securities and Exchange Commission* aceitou essa exposição devido a uma iniciativa chamada “*Consolidated Supervised Entities (CSE) Program*”, que delegava a avaliação regulatória de risco para os próprios bancos de investimento.
- Falha na detecção do maior de todos os riscos: o impacto que uma queda acentuada dos preços de imóveis teria nos massivos investimentos que os bancos detinham na securitização de hipotecas.

Fracassos da autorregulação



- Deslizamento de barragem de resíduos de geradoras de energia a carvão (2008 – Kingston/Tennessee)
- Liberou mais de 1 bilhão de galões de cinzas tóxicas de carvão e alta concentração de metais pesados, como o arsênico, nos cursos de água e mananciais da região
- 8 anos antes, a *Environmental Protection Agency* estava prestes a aprovar regras mais duras sobre manuseio e estocagem desses produtos
- Lobby de geradoras privadas e públicas dissuadiaram a EPA de implementar novas medidas sob o argumento de que um Plano de Ação idealizado pela USWAG (Utilities Solid Wates Activity Group), de adoção voluntária e com padrões de segurança de mananciais e testes ocasionais.



Conclusão

- *O problema não está frequentemente na autorregulação per se, mas na falha em se integrar estruturas de governança privada com parte de uma configuração institucional, e que essa relação sofra uma fiscalização adequada, por exemplo, via corregulação.*

PAUTAS PARA INTEGRAÇÃO DE INSTRUMENTOS

FLUXO

vs.

SILOS

Processual- administrativa

- *Autonomia do processo de tomada de decisões via:*
 - *Ambiente institucional*
- *Procedimento administrativo transparente*
- *Neutralidade do processo administrativo*

Sistemas

- Trilema regulatório
 - Norma alinhada à essência da cultura de negócios para não ser irrelevante;
 - A norma deve preservar o sistema normativo com suas virtudes;
 - A norma que deixa as normas de negócio dominarem pode destruir suas próprias virtudes.

Responsiva

- Aflição-Persuasão
- Redes nodais
- Aflição/Persuasão-Recompensas
- Regulação Inteligente

Positiva

- Relevância do desenho legal e regulatório para mobilizar motivações e potencialidades empresariais
- Regulação adaptada aos tipos de empresas quanto à propensão de cumprirem as normas e a sua capacidade em fazê-lo, e aos riscos envolvidos

—

Não existe uma
receita de bolo
regulatório





Teorias modernas não fornecem uma única forma para todos os fins

A forma é funcional