# ÍNDICE

*Prólogo,* por Eugenio R. Zaffaroni ..... 19

*Introducción* ..... 23

CAPÍTULO I

**EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL BINOMIO LEGALIDAD-OPORTUNIDAD**

..... 31

*1.* Grecia y Roma ..... 32

*2.* Derecho germánico ..... 34

*3.* La Inquisición. El derecho canónico y su recepción en Europa y América ..... 34

*4.* El Iluminismo y el fin de la Inquisición ..... 42

*5.* El derecho anglosajón ..... 46

*6.* La evolución del binomio legalidad-oportunidad en el derecho argentino ..... 49

*6.1.* Los primeros pasos del derecho colonial ..... 49

*6.2.* Hacia la independencia. Hallazgo de un antecedente aislado de oportunidad ..... 51

*6.3.* El proceso de codificación ..... 53

*7.* Principales ejes de la evolución histórica del binomio legalidad-oportunidad ..... 61

CAPÍTULO II

**CONCEPTO Y NATURALEZA JURÍDICA DE LA ACCIÓN PENAL, ¿UN TEMA DE DERECHO PENAL O DE DERECHO PROCESAL? COMPETENCIA LEGISLATIVA DE LA NACIÓN Y DE LAS PROVINCIAS**

*1.* Concepto y naturaleza jurídica de la acción penal ..... 65

*1.1.* Teorías clásicas de la acción ..... 66

*1.2.* Teorías modernas de la acción ..... 71

2. El concepto de acción penal a través de la jurisprudencia ... 79
3. La regulación de la acción y los principios constitucionales. Competencia legislativa del Congreso nacional en materia procesal penal ... 86
4. Límites de la competencia legislativa del Congreso de la Nación a la luz de la jurisprudencia de la Corte Suprema ... 93
5. A propósito de las facultades provinciales para legislar sobre el principio de oportunidad. Los casos de las provincias de Chubut, Mendoza, Río Negro y Buenos Aires ... 96
6. Toma de posición ... 109

CAPÍTULO III

**MANIFESTACIONES DEL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD EN LA LEGISLACIÓN Y EN LA JURISPRUDENCIA ARGENTINAS**

1. Introducción ... 113
2. Aplicación pretoriana del principio de oportunidad en el juicio a las "Juntas Militares". Un caso paradigmático en la historia judicial argentina ... 115
3. Aplicación de criterios discrecionales en la actuación de la Corte Suprema de Justicia de la Nación. *El writ of certiorari* argentino ... 123
4. Régimen de responsabilidad penal de menores (año 1980) .. 128
5. Medidas curativas y educativas en la Ley de Estupefacientes y Psicotrópicos (año 1989) ... 130
6. Principio de oportunidad en materia tributaria (año 1990) ... 133
7. La suspensión del proceso a prueba (año 1994) ... 136
8. El "agente encubierto" y la figura del "arrepentido" en Ley de Estupefacientes y Psicotrópicos (año 1995) ... 139
9. La "entrega vigilada". Un caso que plantea dudas ... 142
10. El juicio abreviado y la "conformidad" (año 1997) ... 144
11. Mediación penal en la reforma de la provincia de Buenos Aires (año 1998) ... 147
12. El avenimiento en los delitos contra la integridad sexual (año 1999) ... 150
13. Ley de Protección Integral de la Niñez de la provincia del Neuquén (año 1999) ... 153



14. Arrepentido en la Ley Antiterrorismo 25.241 (año 2000) .... 154
15. Política de flexibilización en materia tributaria (año 2001) .... 155
16. Ley de mediación de la provincia del Chaco (año 2001) ..... 158
17. El arrepentido en la Ley Antisecuestros (año 2003) ..... 159
18. La mediación penal en las provincias de Río Negro y de Buenos Aires (año 2005) ... 160
19. Visión actual ... 163

CAPÍTULO IV

**OPORTUNIDAD Y LEGALIDAD. CONCEPTO Y FUNDAMENTOS**

1. Principio de oportunidad. Concepto y otras cuestiones terminológicas ... 169
2. Principio de legalidad. Vigencia y aspectos críticos ..... 182
3. Selectividad del sistema, un problema actual ... 198
4. Principio de oportunidad. Debilidades y fortalezas ..... 208
5. Derecho penal mínimo o principio de oportunidad ..... 220
6. Síntesis a la crítica del principio de legalidad. Toma de posición 227
7. La regulación actual del principio de legalidad procesal en la República Argentina ... 241
8. El principio de oportunidad y el tiempo del proceso ..... 258

CAPÍTULO V

**EL TRATAMIENTO DE LA INSIGNIFICANCIA DESDE LA DOGMATICA PENAL Y EL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD. OTROS SUPUESTOS COMUNES DE OPORTUNIDAD**

1. El principio de insignificancia como causal de atipicidad ... 275
2. La insignificancia como criterio de oportunidad. Aclaraciones sobre "interés público en la persecución" y "mínima culpabilidad" ... 281
3. Alcances de la "insignificancia" como causal de atipicidad y como criterio de oportunidad ... 289
4. Los casos de exigua contribución en el hecho ... 294

*5.* Supuestos de pena natural ..... 296
*6.* Desinterés con relación a otros hechos o a delitos cometidos en el extranjero ..... 297
*7.* Mecanismos de optimización de investigaciones complejas y criterios de oportunidad por colaboración con el Estado ..... 300

CAPÍTULO VI

**FORMAS DE CONTROL SOBRE EL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD**

*1.* Control de la acusación fiscal como reaseguro del principio de legalidad ..... 309
*2.* Contralor sobre los presupuestos del principio de oportunidad. Los límites del Ministerio Público y el Poder Judicial. El lugar de la víctima ..... 325
*2.1.* Alemania ..... 330
*2.2.* España e Italia ..... 333
*2.3.* Francia ..... 333
*2.4.* Portugal ..... 334
*2.5.* Código Procesal Penal Modelo para Iberoamérica ..... 334
*2.6.* Costa Rica ..... 335
*2.7.* Los casos de Bolivia, Paraguay y Chile ..... 336
*2.8.* Los ejemplos argentinos en la legislación vigente y en los principales proyectos de ley ..... 338
*2.9.* Precisiones y toma de posición ..... 339
*3.* Controles externos al proceso. El Ministerio Público y los otros poderes del Estado ..... 351

CAPÍTULO VII

**PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD, MINISTERIO PÚBLICO Y POLÍTICA CRIMINAL**

*1.* Ubicación institucional del Ministerio Público en el marco de la reforma procesal penal ..... 365
*2.* Estructura y principios orgánicos del Ministerio Público Fiscal 370
*2.1.* Estructura ..... 370
*2.2.* Principios esenciales de actuación del Ministerio Público Fiscal ..... 374



*3.* El terreno que fue ganando el Ministerio Público Fiscal en un procedimiento de carácter mixto. "¿Una preparación suficiente para el principio de oportunidad?" ..... 386
*4.* Ministerio Público y Policía Judicial ..... 389
*5.* La cultura judicial y principio de oportunidad ..... 395
*6.* Principio de oportunidad y nuevos desafíos para el Ministerio Público ..... 400
*6.1.* Desafíos para los fiscales ..... 400
*6.2.* Desafíos para los organismos de gobierno del Ministerio Público ..... 401
*6.3.* El desafío de acercarse a la sociedad civil. Una tarea impostergable que impone el principio de oportunidad .. 405
*7.* Principio de oportunidad y sistema acusatorio ..... 413
*8.* El principio de oportunidad como un cambio de paradigma. Inconvenientes coyunturales para su incorporación ..... 417
*9.* El principio de oportunidad como una opción de política criminal democrática ..... 422

CAPÍTULO VIII

**PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD Y LA REFORMA PROCESAL PENAL EN LATINOAMÉRICA. REFERENCIA A LOS ANTECEDENTES EUROPEOS Y EL DERECHO ANGLOSAJÓN**

*1.* Introducción ..... 441
*2.* Breve revisión sobre el funcionamiento del Ministerio Público en los países de la región ..... 446
*3.* Bolivia ..... 453
*3.1.* Principio de oportunidad ..... 453
*3.2.* La suspensión condicional del proceso ..... 455
*3.3.* Procedimiento abreviado ..... 456
*3.4.* Conciliación por reparación integral del daño ..... 457
*3.5.* Momento para solicitar la aplicación del principio de oportunidad y las salidas alternativas ..... 457
*4.* Brasil ..... 459
*5.* Chile ..... 460
*5.1.* Principio de oportunidad ..... 462
*5.2.* Suspensión condicional del proceso ..... 465
*5.3.* Acuerdos reparatorios ..... 469

*6.* Colombia ..... 471
*6.1.* Sentencia anticipada ..... 472
*6.2.* Conciliación ..... 473
*6.3.* Indemnización integral ..... 474
*7.* Costa Rica ..... 474
*7.1.* Presupuestos para la aplicación del principio de oportunidad ..... 474
*7.2.* Oportunidad y efectos ..... 478
*7.3.* Suspensión del proceso a prueba ..... 479
*7.4.* Procedimiento abreviado ..... 480
*7.5.* Conciliación y reparación integral del daño ..... 480
*8.* Cuba ..... 481
*9.* Ecuador ..... 482
*9.1.* Principio de oportunidad ..... 482
*9.2.* Procedimiento abreviado ..... 484
*10.* El Salvador ..... 485
*10.1.* Principio de oportunidad ..... 485
*10.2.* Suspensión condicional del procedimiento ..... 487
*10.3.* Conciliación y procedimiento abreviado ..... 488
*11.* República Dominicana ..... 489
*11.1.* Principio de oportunidad ..... 491
*11.2.* Juicio abreviado ..... 493
*11.3.* Conciliación ..... 494
*11.4.* Suspensión condicional del proceso ..... 495
*12.* Guatemala ..... 496
*12.1.* Principio de oportunidad ..... 496
*12.2.* Suspensión condicional de la persecución ..... 499
*12.3.* Procedimiento abreviado ..... 501
*13.* México ..... 502
*14.* Paraguay ..... 502
*14.1.* Principio de oportunidad ..... 504
*14.2.* Suspensión condicional de la persecución penal ..... 507
*15.* Perú ..... 508
*16.* Uruguay ..... 510
*17.* Venezuela ..... 511
*17.1.* Principio de oportunidad ..... 511
*17.2.* Acuerdos reparatorios ..... 516



*17.3.* Suspensión condicional del proceso ..... 518
*17.4.* Reformas propuestas al sistema venezolano sobre la materia ..... 521
*18.* Referencias al principio de oportunidad en el sistema europeo continental y el derecho anglosajón ..... 524
*18.1.* Alemania ..... 524
*18.2.* España ..... 531
*18.3.* Italia ..... 535
*18.4.* Portugal ..... 537
*18.5.* Francia ..... 538
*18.6.* Inglaterra y Gales ..... 540
*18.7.* Estados Unidos ..... 542
*19.* Reflexiones finales sobre las distintas variantes de implementación del principio de oportunidad en Latinoamérica ..... 545
*19.1.* Principio de oportunidad ..... 545
*19.2.* Salidas alternativas al juicio oral estrechamente vinculadas con el principio de oportunidad ..... 548
*19.3.* Grado de aplicación del principio de oportunidad y las salidas alternativas al juicio oral en Latinoamérica ..... 556
*19.4.* Fortalezas y debilidades en la aplicación del principio de oportunidad en Latinoamérica ..... 558
*19.5.* Principio de oportunidad y reparación económica en el contexto regional ..... 560
*20.* La perspectiva desde el derecho comparado ..... 562

CAPÍTULO IX

**REVISIÓN SOBRE LOS PRINCIPALES PROYECTOS DE LEY**

*1.* Introducción ..... 569
*2.* Proyecto de Código Procesal Penal de la Nación del Poder Ejecutivo (año 1986) ..... 573
*3.* El Código Procesal Penal Modelo para Iberoamérica (año 1988) ..... 575
*4.* Proyecto de "Persecución penal eficaz" del diputado nacional José Cafferata Nores (año 1996) ..... 577
*5.* Proyecto del diputado nacional José Cafferata Nores sobre "Bases Uniformes para la Procuración y administración de justicia penal en Argentina" (año 1998) ..... 583

*6.* Proyectos de reforma del Código Penal del Ministerio de Justicia (años 1998 y 1999) ..... 587
*7.* Proyecto de Código Procesal Penal de la Nación del Ministerio de Justicia (año 1998) ..... 590
*8.* Proyecto de ley presentado por la diputada nacional Dra. Elisa Carrió (año 1999) ..... 591
*9.* El proyecto sobre "Responsabilidad penal juvenil" del Ministerio de Justicia (años 2000 y 2002) ..... 594
*10.* Proyecto de ley elaborado por la Procuración General de la Nación (año 2002) ..... 596
*11.* Proyecto de reforma integral del Código Procesal Penal de la Nación de las diputadas Falbo, Stolbizer y Rodríguez (proyecto INECIP, año 2004) ..... 608
*12.* Proyecto de reforma del Código Penal del diputado Hernán Damiani (año 2004) ..... 613
*13.* Proyecto de reforma del Código Penal de la senadora Diana Conti y del Poder Ejecutivo nacional (año 2004) ..... 615
*14.* Anteproyecto de reforma del Código Penal de la Nación (año 2006) ..... 618
*15.* Proyecto de ley elaborado por la Comisión para la Reforma del Código Procesal Penal de la Nación creada por decreto del Poder Ejecutivo nacional 115/07 (año 2007) ..... 622
*16.* Algunas respuestas al fracaso de las iniciativas legislativas . 633

CAPÍTULO X

**CONCLUSIONES**

..... 639

*Bibliografía* ..... 657