



ÍNDICE

<i>Prólogo</i> , por Eugenio R. Zaffaroni	19
<i>Introducción</i>	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 DOGMÁTICA 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	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 Ñores (año 1996)	577
5. Proyecto del diputado nacional José Cafferata Ñores 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 Da-miani (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