

**ALEJANDRO GARZÓN MARÍN**

Abogado egresado de la Universidad Nacional de Colombia. Posgrado en la Pontificia Universidad Javeriana de Bogotá. Funcionario de la Rama Judicial.

**CÉSAR AUGUSTO LONDOÑO AYALA**

Abogado egresado de la Universidad Nacional de Colombia. Litigante.  
Experiencia en capacitación sobre el sistema acusatorio

# **PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD**



*EDICIONES NUEVA JURÍDICA*

**2006**

# CONTENIDO

PÁG.

<b>1. PRINCIPIO DE LEGALIDAD .....</b>	<b>25</b>
1.1. Definición.....	25
1.2. Función material.....	27
1.3. Justificación.....	28
1.4. Críticas al principio de legalidad.....	30
<b>2. PRINCIPIO DE OBLIGATORIEDAD .....</b>	<b>35</b>
<b>3. ACCIÓN PENAL .....</b>	<b>37</b>
3.1. Características de la acción penal.....	38
3.1.1. Oficiosidad.....	38
3.1.2. Legalidad.....	38
3.1.3. Irretractabilidad.....	38
3.1.4. Indivisibilidad.....	38

<b>4. PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD .....</b>	<b>41</b>
4.1. Concepto.....	41
4.1.1. Alberto Bovino.....	41
4.1.2. Fabricio Guariglia.....	42
4.1.3. Gimeno Sendra.....	42
4.1.4. Julio Maier.....	42
4.1.5. Claus Roxin.....	42
4.1.6. Von Hippel.....	43
4.1.7. José Cafferata Nores.....	43
4.1.8. David Vanegas.....	43
4.2. Estructura jurídica de la oportunidad.....	44
4.2.1. Concepto de principio.....	45
4.2.2. Características de los principios.....	45
4.2.3. Criterios de adjudicación.....	54
4.2.4. Norma jurídica .....	54
4.2.5. ¿Principio positivizado o contenido en una norma?.	54
4.3. Naturaleza jurídica de la acción penal y principio de oportunidad.....	55
4.3.1. Cuestión material.....	55

4.3.2.	Cuestión procesal.....	57
4.3.3.	Cuestión material y procesal.....	58
<b>5.</b>	<b>SISTEMAS DE OPORTUNIDAD .....</b>	<b>59</b>
5.1.	Oportunidad libre.....	59
5.2.	Oportunidad facultativa.....	60
5.3.	Oportunidad reglada.....	61
<b>6.</b>	<b>¿ES INHERENTE EL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD AL SISTEMA ACUSATORIO? .....</b>	<b>63</b>
<b>7.</b>	<b>PRECEDENTE DEL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD .....</b>	<b>65</b>
<b>8.</b>	<b>ANTECEDENTES DEL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD EN COLOMBIA .....</b>	<b>69</b>
8.1.	¿Cómo interpretó el Congreso de la República el principio de oportunidad en la reforma constitucional? (Acto Legislativo 03 de 2002).....	70
<b>9.</b>	<b>LA DISCRECIONALIDAD DE LA ACCIÓN PENAL EN EL DERECHO COMPARADO .....</b>	<b>73</b>
9.1.	Sistema Anglosajón.....	73
9.1.1.	Inglaterra.....	73
9.1.2.	Estados Unidos.....	73
9.2.	Sistema Continental.....	77
9.2.1.	Alemania.....	77

9.2.2. España.....	78
9.2.3. Italia.....	79
9.3. Oportunidad en América Latina.....	80
9.3.1. Bolivia.....	80
9.3.2. Costa Rica.....	81
9.3.3. Chile.....	83
9.3.4. Perú.....	85
9.3.5. República Oriental del Uruguay.....	85
9.3.6. Venezuela.....	86
9.4. Oportunidad en el Derecho Internacional.....	87
9.4.1. La Corte Penal Internacional (C. P. I.).....	87
9.4.2. Reglas de Tokio. No. 5.....	88
9.4.3. Las Naciones Unidas.....	88
<b>10. FUENTE Y FUNDAMENTO DEL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD .....</b>	<b>91</b>
10.1. Fuentes.....	91
10.1.1. El principio dispositivo .....	91
10.2. Fundamentos.....	92
10.2.1. La ineficacia del sistema penal.....	97

10.2.2. Favorecimiento al imputado sin dilaciones indebidas.....	97
10.2.3. Economía procesal.....	97
10.2.4. El principio de lesividad.....	98
10.2.5. El principio de la <i>última ratio</i> .....	98
10.2.6. El principio de mínima intervención.....	99
10.2.7. Inflación de tipos penales. ....	100
10.2.8. Pena natural.....	100
10.2.9. Justicia restaurativa.....	101
10.2.10. Colaboración eficaz y otros.....	102
10.2.11. El principio de insignificancia.....	103
10.2.12. La función de la pena.....	103
<b>11. OBJETIVOS DEL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD..</b>	<b>109</b>
<b>12. VENTAJAS DEL PRINCIPIO DE DISPONIBILIDAD DE LA ACCIÓN PENAL .....</b>	<b>115</b>
<b>13. DESVENTAJAS DEL CRITERIO DE OPORTUNIDAD.....</b>	<b>121</b>
<b>14. CASOS EN LOS QUE PODRÍA OPERAR EL PRINCIPIO DE DISCRECIONALIDAD DE LA ACCIÓN PENAL.....</b>	<b>131</b>
14.1. Convencimiento del delito.....	131

14.2.	Falta de necesidad de pena.....	131
14.3.	Falta de merecimiento de pena.....	132
14.4.	Mínima culpabilidad.....	132
14.5.	Consentimiento del imputado.....	133
14.6.	Exclusión de funcionarios públicos.....	133
14.7.	Obligación de pago.....	133
14.8.	Frente a conductas socialmente adecuadas.....	134
14.9.	Por colaboración del autor o del cómplice.....	134
14.10.	Frente al arrepentimiento activo o el desistimiento voluntario.....	134
14.11.	Insignificancia del hecho.....	134
14.12.	Contribución exigua del partícipe.....	135
14.13.	Cuando el imputado haya realizado cuanto estaba a su alcance para impedir la ejecución del hecho o haya contribuido decisivamente al esclarecimiento de la participación de otros imputados en el mismo hecho o en otro más grave.....	136
14.14.	Pena natural.....	137
14.15.	La no imposición de penas adicionales.....	138
14.16.	Listado de causales que se encuentran en las distintas legislaciones del mundo para la aplicación del principio de oportunidad.....	139

<b>15.</b>	<b>CONTROLES SOBRE LA APLICACIÓN DEL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD.....</b>	<b>143</b>
15.1.	Control interno.....	143
15.2.	Control externo.....	143
15.3.	<i>Control ejercido por la víctima.....</i>	<i>144</i>
15.4.	Momento de los controles.....	144
15.5.	¿Control de fondo o de forma?.....	145
15.6.	Fiscalías o Tribunales especializados en la aplicación y control del principio de oportunidad.....	146
15.7.	¿Puede disponer de la acción penal la policía judicial?.....	146
15.8.	Etapas de aplicación del principio de oportunidad....	146
<b>16.</b>	<b>¿ADMINISTRA EL FISCAL JUSTICIA CUANDO DISPONE DE LA ACCIÓN PENAL?.....</b>	<b>149</b>
<b>17.</b>	<b>EL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD Y EL PRINCIPIO DE LA COSA JUZGADA.....</b>	<b>151</b>
<b>18.</b>	<b>EL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD IMPLÍCITO EN COLOMBIA. LA FALENCIA DEL PRINCIPIO DE OBLIGATORIEDAD .....</b>	<b>153</b>
<b>19.</b>	<b>EL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD Y EL ESTADO SOCIAL DE DERECHO.....</b>	<b>167</b>
<b>20.</b>	<b>EL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD FRENTE A LAS GARANTÍAS CONSTITUCIONALES .....</b>	<b>171</b>

20.1.	Debido proceso.....	173
20.2.	Derecho de defensa.....	174
20.3.	Derecho de acceso a la administración de justicia...	174
20.4.	Derecho a la igualdad.....	177
20.5.	El principio de la seguridad jurídica.....	181
20.6.	Presunción de inocencia.....	182
20.7.	El estado de zozobra, impunidad o logro de la estabilidad social.....	185
<b>21.</b>	<b>EL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD EN EL SISTEMA JURÍDICO COLOMBIANO .....</b>	<b>187</b>
21.1.	Regulación del principio de oportunidad.....	196
21.1.2.	Causales.....	200
21.1.3.	Competencia.....	233
21.1.4.	Procedimiento.....	239
21.1.5.	Audiencia de control.....	244
21.1.6.	Término para la aplicación .....	251
21.1.7.	Mecanismos para la aplicación del principio de oportunidad... ..	261
21.1.7.1.	Interrupción.....	262
21.1.7.2.	Suspensión.. ..	263
21.1.7.3.	Renuncia.....	273

<b>22.</b>	<b>PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD Y PRINCIPIO DE LEGALIDAD.....</b>	<b>275</b>
22.1.	Teoría de la antítesis.....	275
22.2.	Tesis de integración.....	277
22.3.	Tesis de excepción.....	279
22.4.	Tesis de flexibilización.....	284
22.5.	Tesis dominante.....	285
<b>23.</b>	<b>DOS APRECIACIONES CRÍTICAS SOBRE LA IN- SERCIÓN DE LA OPORTUNIDAD EN COLOMBIA....</b>	<b>287</b>
	<b>CONCLUSIONES .....</b>	<b>291</b>
	<b>BIBLIOGRAFÍA .....</b>	<b>299</b>