

UNIVERSIDAD SAN PEDRO

**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIA POLÍTICA
PROGRAMA DE ESTUDIOS DE DERECHO**



**DEFICIENCIA CONSTITUCIONAL APLICATIVA DEL PRINCIPIO DE
OPORTUNIDAD EN EL DELITO DE OMISIÓN A LA ASISTENCIA FAMILIAR
EN EL ORDENAMIENTO PERUANO, 2024**

TESIS PARA OPTAR EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADA

AUTOR:

BACH. MARIA YVON PORTURAS SIFUENTES

ASESOR:

Dr. CARLOS ALFREDO URBINA SANJINES

Cod orcid: 0000-0002-2520-1437

CHIMBOTE – PERÚ

2024

ÍNDICE GENERAL

ÍNDICE GENERAL	ii
PALABRAS CLAVE	iii
LÍNEAS DE INVESTIGACIÓN	iii
CONSTANCIA DE ORIGINALIDAD	iv
TÍTULO	v
RESUMEN	vi
ABSTRACT	vii
INTRODUCCIÓN	1
METODOLOGÍA	8
RESULTADOS	9
ANÁLISIS Y DISCUSIÓN	11
CONCLUSIONES	12
RECOMENDACIONES	13
REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS	14
ANEXOS	15

PALABRAS CLAVE:

Tema	Omisión
Especialidad	Constitucional

Thema	Omisión
Speciality	Constitutional

LÍNEAS DE INVESTIGACIÓN: OCDE

Línea de investigación	Instituciones del derecho constitucional y administrativo
Área	Ciencias sociales
Sub área	Derecho
Disciplina	Derecho



CONSTANCIA DE ORIGINALIDAD

El que suscribe, Vicerrector de Investigación de la Universidad San Pedro:

HACE CONSTAR

Que, de la revisión del trabajo titulado "**DEFICIENCIA CONSTITUCIONAL APLICATIVA DEL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD EN EL DELITO DE OMISIÓN A LA ASISTENCIA FAMILIAR EN EL ORDENAMIENTO PERUANO, 2024**" del (a) estudiante: **PORTURAS SIFUENTES MARIA YVON**, identificado(a) con Código N° **1116101671**, se ha verificado un porcentaje de similitud del **22%**, el cual se encuentra dentro del parámetro establecido por la Universidad San Pedro mediante resolución de Consejo Universitario N° 5037-2019-USP/CU para la obtención de grados y títulos académicos de pre y posgrado, así como proyectos de investigación anual Docente.

Se expide la presente constancia para los fines pertinentes.

Chimbote, 28 de noviembre de 2024

UNIVERSIDAD SAN PEDRO
VICERRECTORADO DE INVESTIGACIÓN



Dr. JAVIER MARTÍNEZ CARRIÓN
VICERRECTOR



NOTA: Este documento carece de valor si no tiene adjunta el reporte del Software TURNITIN.

**DEFICIENCIA CONSTITUCIONAL APLICATIVA DEL PRINCIPIO
DE OPORTUNIDAD EN EL DELITO DE OMISIÓN A LA
ASISTENCIA FAMILIAR EN EL ORDENAMIENTO PERUANO, 2024**

Resumen

El propósito de la investigación es analizar dogmáticamente como el principio de oportunidad ha venido siendo un mecanismo de solución de controversias en el cual se aplica la técnica de la negociación entre las partes pero que en los delitos de Omisión a la Asistencia Familiar ha venido contrarrestando algunos principios constitucionales consagrados en la norma constitucional como es la de la función jurisdiccional limitando el actuar del Juez siendo atribuible el poder al representante del Ministerio Público para invocar la administración de justicia.

De acuerdo a la investigación corresponde en un diseño no experimental, un tipo de investigación básica dogmática, donde los resultados a alcanzar serán de la elaboración de cuadros de análisis de la normatividad, doctrina y casos fiscales con el cual los resultados a alcanzar servirán para delimitar la real situación de aplicabilidad del principio de oportunidad en el campo del derecho en este periodo 2024.

Abstract

The purpose of the research is to dogmatically analyze how the principle of opportunity has been a mechanism for resolving disputes in which the technique of negotiation between the parties is applied, but in the crimes of Omission to Family Assistance it has been counteracting some constitutional principles enshrined in the constitutional norm such as the jurisdictional function, limiting the acts of the Judge, with the power being attributable to the representative of the Public Ministry to invoke the administration of justice.

According to the research, it corresponds to a non-experimental design, a type of basic dogmatic research, where the results to be achieved will be from the elaboration of analysis tables of the regulations, doctrine and fiscal cases with which the results to be achieved will serve to delimit the real situation of applicability of the principle of opportunity in the field of law in this period 2024.

Introducción

Como antecedentes de la investigación se ha recopilado las siguientes:

Rivera, (2018), en la tesis “el delito de omisión a la asistencia familiar: critica desde la teoría jurídica y la jurisprudencia. Huaral 2015-2016”; Se fundamento que el derecho a los alimentos está consagrado como un derecho fundamental que tiene el ser vivo por el hecho de ser natural, es por ello que la sociedad en su conjunto lo protege y ampara en aras de fortalecer los lazos familiares a fin de no ver perjudicados sus cimientos.

Espinoza, (2023), en su tesis señala : Los fundamentos de la investigación planteada se basa en el campo de la afectación que se tiene sobre el incumplimiento de la pensión alimentaria es por ello que la normatividad actual plasma derechos naturales sobre los hijos y la familia conglomerando aspectos familiares en su conjunto a efecto de proteger sus intereses familiares de protección integral que haga suyo el derecho a accionar y con ello solo la normatividad se ha preocupado por brindar atención integral de represión de conductas.

Mamani, (2022): Con este trabajo de investigación se ha establecido los parámetros propios para determinar cuáles son los factores propios que ocasionan el desarrollo integral de la persona humana en el ambiente familiar.

Con este estudio se ha podido determinar los alcances sobre el estudio del delito de Omisión a la Asistencia Familiar, esbozando estudios sobre la problemática real que conlleva la configuración real del delito en nuestra normatividad nacional, en cuyo aspecto normativo existe una enunciación superficial sobre el desarrollo de la tipología del delito.

La fundamentación científica se basó en las siguientes teorías:

- Bases teóricas sobre la ineficacia del Principio de Oportunidad

De acuerdo a las incidencias de un sin fin de demandas por el Delito de O.A..F., resulta ser ineficaz el presente principio ya que el imputado u obligado autor del delito en mención *Ut supra* omite o incumple con la reparación, ya que en la práctica los denunciados al no cumplir con la mencionada reparación en la fase preliminar no se les encarga ninguna responsabilidad de carácter punitivo y podemos, advertir que es así como se originan las dilaciones del propio proceso vulnerando el principio de Protección Familiar (Guillergua, 2010).

No constituye obstáculo insalvable, para hacer caso de los fines delimitada didácticos que del empleo del término "principio de oportunidad" hace un a sector de la doctrina. Todo ello hace entender que el optar por el manejo del sustantivo "principio", para restringir la utilización de los criterios oportunidad al proceso penal, se debe impartir con criterios concernientes del Principio de Legalidad. (Mayta, 2018).

Vulneración al principio de economía procesal

- Bases teóricas del delito de Omisión a la Asistencia Familiar

El delito de omisión de asistencia familiar, por su propia configuración típica, es un delito de naturaleza especial en el aspecto criminológico, en merito que nace de la propia mixtura del deber alimentario más la obligación legal que nació de un proceso de alimentos.

Es preciso indicar que tenemos postulados teóricos que afirman en consenso que el aspecto criminológico se basa en la naturaleza de ser considerados este tipo penal como de mera actividad, situación que la propia dogmatica penal abordo para delimitar que su campo de acción es común por su naturaleza propia.

En nuestro ordenamiento peruano este delito se encuentra señalado en el capítulo IV y respectivamente en el artículo 149, articulado que está dentro d ellos delitos contra la familia que por una situación básica se debió configurar en un postulado diferente para no involucrar a los demás elementos propios de la familia.

Tenemos otros postulados constitucionalistas que señalan que al enmarcar el derecho constitucional postulados donde precisa que no hay prisión por deudas enmarcando la protección integral a la persona humana y sus demás integrantes se observa que se contempló esta figura jurídica como un medio para hacer efectivo la aplicación de la pena efectiva, en cuyo caso se priva de la libertad personal del ser humano teniendo bases inconstitucionales. San Martin Castro (2015).

La justificación que se presenta en este trabajo se basó de la siguiente manera:

Se presenta como una justificación teórica en merito que en nuestra doctrina nacional tenemos diversos criterios no uniformes sobre la configuración del delito de omisión a la asistencia familiar. Asimismo, se puede precisar que el enfoque de la justificación se basa en que es útil en el campo práctico en merito que establece sentencias donde los jueces penales administran justicia con criterios básicos de la naturaleza jurídica de cumplimiento obligacional que parte del derecho familiar como soporte para sus postulados.

Es preciso señalar que también presenta una justificación constitucional en merito que tenemos a nuestra carta magna como aquel instrumento general que engloba postulados básicos de dogmas del cual las demás normas deben entrar en correlación propia.

Asimismo, la justificación metodológica se da por cuanto la metodología que se va aplicar será única con respecto a los alcances propios de esta investigación en el cual se diseñó, construyó y validó instrumentos de recolección de datos a través del análisis documental que se utilizó a este estudio y con el análisis de contenido al conglomerado de toda la normatividad nacional y más aún del derecho comparado el cual se plasmó en el acápite de los resultados.

En cuanto a los alcances que se da sobre la realidad problemática se detalla:

La realidad problemática que se esboza al análisis de entrada en vigencia del art 149 del Código Penal tiene que ver con la propia naturaleza que ha sido redactada en cuyo caso busca el cumplimiento de la obligación alimentaria dado que el Código Penal Peruano contempla en su título preliminar articulado que hace referencia al enfoque de delitos y faltas observando que de su propia redacción enfoca una valoración personal. Es preciso señalar que la realidad normativa nos contradice entre dos cuerpos normativos uno enfocando una protección integral a la persona humana y demás aspectos como es la familia y otros derechos pero en este sistema jurídico observamos que con el articulado que se consagro en el Código penal hace referencia que se da prisión por deudas cuando no se cumple con la obligación alimentaria es por ello que desde el nacimiento de este articulado observamos en los diferente estudios que a fin de ver un medio de coadyuvar a que cumpla el obligado se estableció parámetros para la aplicación del principio de oportunidad mecanismo que se ha venido desarrollando diversos criterios en aras de administrar un derecho consagrado en la normatividad delegando atribuciones en sujetos procesales que no coadyuvaría a cumplirse los postulados de los principios rectores del control formal.

¿Existe incongruencia constitucional sobre la aplicación del Principio de Oportunidad en el Delito de Omisión a la Asistencia Familiar en el Ordenamiento Peruano, 2024?

Conceptualización

O.A.F.

Se concibe como el hecho delictivo que afecta la unidad familiar en el incumplimiento de las pensiones alimentarias para sus hijos y familia. (Gonzales, 2012).

La familia

Se define como el grupo familiar que comparte lazos familiares, valores y demás atributos propios que nace de la cultura de una sociedad.

Principio de Oportunidad

Es aquella institución consagrada en el Código Procesal Penal que permite para ciertos delitos llegar a un acuerdo sobre los hechos atribuibles al corte penal (Guillergua, 2010).

Hipótesis

Si es necesario modificar el articulado referido a la aplicación del Principio de Oportunidad en el Delito de Omisión a la Asistencia Familiar en el Ordenamiento Peruano a efecto de que su aplicación no obedezca a presión de perder sus derechos personales.

Objetivos

Objetivo general

Determinar si existe incongruencia constitucional sobre la aplicación del Principio de Oportunidad en el Delito de Omisión a la Asistencia Familiar en el Ordenamiento Peruano, 2024.

Objetivos específicos

- Conocer alcances normativos, doctrinales y jurisprudenciales del delito de Omisión a la Asistencia Familiar.
- Conocer alcances normativos del principio de oportunidad.
- Análisis de casos reales en el periodo del 2024 sobre el principio de oportunidad.

Metodología

✓ Tipo y Diseño de investigación:

En tal sentido para tipo de la presente tesis se desarrolló en base y concordancia lo definido por Gallardo (2017) da a entender que: “Es de tipo básica ya que entre sus intenciones persigue la ampliación del conocimiento científico, puesto que parte de teorías existentes, y se ajusta a las mismas, las cuales podrá modificar y hasta generar nuevas sobre ese particular”.

Es una investigación jurídica y, por medio, del examen de la doctrina y de la norma nacional y jurisprudencia.

El diseño de la investigación jurídica es transversal y no experimental y de enfoque cualitativo. (Hernández 2014).

✓ Población – Muestra:

Población:

No aplica.

Muestra:

No aplica.

✓ Técnicas e instrumentos de investigación:

Técnicas	Instrumentos
Análisis documental	Ficha de análisis de contenido
Análisis de recolección información de datos	Ficha de recolección de expedientes

✓ Procesamiento y análisis de la información:

Partiendo del tipo de investigación, básica y no experimental, el análisis de las averiguaciones se efectuará a través de la descripción narrativa de bases teóricas.

Resultados

Normas nacionales sobre el delito Omisión a la Asistencia Familiar y sobre el principio de Oportunidad.

Normas	Fundamento
Constitución Política del Perú (1993)	Consagra con respecto al delito de Omisión a la Asistencia Familiar fundamentos de derechos protectores fundamentales a la persona humana y una real protección a la familia como eje temático de una sociedad. Asimismo, no consagra aspectos delimitadores sobre la aplicabilidad del principio de oportunidad en la norma constitucional
Código Procesal Penal	Precisa aspectos procesales sobre cómo se desarrolla el delito de Omisión plasmando aspectos fundamentales propios y simplificadores. Con respecto al principio de oportunidad ha sido regulado con la innovación procesal para llegar a solucionar delitos de acuerdo a su gravedad y para tal efecto tenemos normas reglamentarias
Ley N° 28117 – Ley de Celeridad y Eficacia Procesal Penal, que regula el Acuerdo Reparatorio.	Se consolida en alcances regulatorios de índole procesal donde lo que se busca es cimentar el procedimiento a seguir en su aplicabilidad del principio de oportunidad.

Fuente: Elaboración propia

Casos Fiscales donde se aplica el Principio de Oportunidad.

Órgano	Caso Fiscal / Expediente	Fundamento
Fiscalía	124-2023	Se fundamenta en el desarrollo integral de protección familiar sobre aspectos normativos y jurisprudenciales sobre el derecho a los alimentos y su protección integral
Fiscalía	324-2023	Se fundamenta en mérito que existe congruencia constitucional sobre delimitación de los principios de protección familiar en el aspecto material
Juzgado	167-2024	Se fundamenta en el actuar de las partes judiciales sobre la disponibilidad de sus medios económicos en el aspecto familiar mas no se valora principios familiares solo la normatividad

Fuente: Elaboración Propia

Análisis y Discusión

En la presente investigación el propósito es analizar constitucionalmente el instituto jurídico del principio de oportunidad en la normatividad nacional en cuyo caso se analiza el contexto normativo en el cual se detalla en el cuadro (1) la relación de normas del Ordenamiento jurídico que amparan su Nacimiento; situación que podemos constatar que la propia Constitución Política del Peru no contempla mecanismos alternativos de administrar justicia sino solo por el Poder Judicial mas no le da la prerrogativa al Ministerio Público para que aplique el principio de oportunidad como un medio autónomo para administrar justicia.

Como análisis podemos observar que el Estado Peruano estipulo diversos tratamientos que ha tenido a nivel jurisdiccional en lo referente a los tratamientos legales del principio de oportunidad con mayor énfasis sobre el delito de Omisión a la Asistencia familiar a efecto de bajar la carga procesal sobre el no cumplimiento de la normatividad alimentaria.

Es por ello que estamos en ámbito de discutir y confrontar con los antecedentes que se ofreció en el cual podemos inferir que el instituto del principio de oportunidad es un estudio nuevo y operativo que ha conllevado a delimitar que este principio en si es usado fuera del contexto constitucional sobre las bases de solucionar el pago de pensiones alimenticias mas no se ha tomado en cuenta que su uso no reviste matices de constitucionalidad.

Es por ello que discutimos que no existe una correlación dogmática entre los postulados de la norma constitucional con normas de menor jerarquía como son normas procesales penales y otras normas propias que se han venido sucediendo con el tiempo en aras de salvaguardar el derecho interno.

Conclusiones

Se concluye que el aspecto dogmático, normativo y jurisprudencial sobre la delimitación del delito de Omisión a la asistencia familiar no es visto de manera integral solo normativamente siendo rígida su articulación.

Se concluye que la articulación procesal penal delimita la acción penal en protección de la propia familia en aras de que ciertos delitos se cumplan con su ejecución es por ello que el delito de Omisión a la Asistencia Familiar es un articulado propio de la familia.

Se concluye que existe una normatividad no congruente entre la norma constitucional y las demás normas de menor jerarquía desconociendo parámetros constitucionales de la propia administración de justicia.

Se concluye que sobre el principio de oportunidad solo tenemos normas reglamentarias de orden normativo en el cual delimita que delitos penales se acogerían con poca actividad procesal siendo un mecanismo anticonstitucional.

Recomendaciones

Se recomienda que la reglamentación consagrada sobre el principio de oportunidad como mecanismo alternativo para solucionar un conflicto jurídico de interés económicos sea vista no como un medio de cumplimiento de pago sino como un medio de control de pensiones alimenticias a fin de que con ello no se trasgreda la verdadera naturaleza de los principios constitucionales en el marco del buen desarrollo de la política Estatal, es con ello que esta problemática desnaturaliza una adecuada y correcta administración de justicia.

Referencias bibliográficas

González, G. K. (2012). El delito de omisión a la asistencia familiar con el Nuevo Código Procesal Penal del distrito judicial de Lambayeque, periodo abril 2009 a julio 2010. [Tesis de pregrado, Universidad señor de Sipán]. Repositorio Institucional <https://repositorio.uss.edu.pe/handle/20.500.12802/2434>.

Guillergua, D. P. (2010), El Principio de Oportunidad en el Proceso Penal Peruano, Lima: Grijley.

Hernández. (2014). Metodología de la investigación 6ta Edición México: McGraw-Hill/INTERAMERICANA EDITORES, S.A. DE CV.

Mayta, E. (2018). Omisión a la Asistencia Familiar y la Prisión Efectiva en los Sentenciados de la Provincia del Cusco 2018 [Tesis de pregrado, Universidad Cesar Vallejo] Repositorio <https://hdl.handle.net/20.500.12692/36352>.

Rivera, a. i. (2018) El delito de omisión a la asistencia familiar: critica desde la teoría jurídica y la jurisprudencia, Huaral 2015-2016. huacho: Universidad Nacional José Faustino Sánchez Carrión.

San Martin Castro, C. (2015) Derecho Procesal Penal Lecciones. Lima: INPECCP Y CENALES.

Gallardo, E. (2017). Metodología de la investigación. https://repositorio.continental.edu.pe/bitstream/20.500.12394/4278/1/DO_UC_EG_MAI_UC0584_2018.pdf.

REPOSITORIO INSTITUCIONAL DIGITAL

FORMULARIO DE AUTORIZACIÓN PARA LA PUBLICACIÓN DE DOCUMENTOS DE INVESTIGACIÓN

1. Información del Autor			
Porturas Sifuentes Maria Yvon		76292567	Yvon.sifuentes98@gmail.com
Apellidos y Nombres		DNI	Correo Electrónico
2. Tipo de Documento de Investigación			
☒ Tesis	☐ Trabajo de Suficiencia Profesional	☐ Trabajo Académico	☐ Trabajo de Investigación
3. Grado Académico o Título Profesional ¹			
☐ Bachiller	☒ Título Profesional	☐ Título Segunda Especialidad	☐ Maestría ☐ Doctorado
4. Título del Documento de Investigación			
Deficiencia Constitucional Aplicativa del Principio de Oportunidad en el Delito de Omisión a la Asistencia Familiar en el Ordenamiento Peruano, 2024.			
5. Programa Académico			
Derecho			
6. Tipo de Acceso al Documento			
☒ Abierto o Público ³ (info.eu-repo/semantics/openAccess)		☐ Acceso restringido ⁴ (info.eu-repo/semantics/restrictedAccess) (*)	
(*) En caso de restringido sustentar motivo			

A. Originalidad del Archivo Digital

Por el presente dejo constancia que el archivo digital que entrego a la Universidad, es la versión final del trabajo de investigación sustentado y aprobado por el Jurado Evaluador y forma parte del proceso que conduce a obtener el grado académico o título profesional.

B. Otorgamiento de una licencia CREATIVE COMMONS ⁵

El autor, por medio de este documento, autoriza a la Universidad, publicar su trabajo de investigación en formato digital en el Repositorio Institucional Digital, al cual se podrá acceder, preservar y difundir de forma libre y gratuita, de manera íntegra a todo el documento. ⁶




 Firma

Lugar	Día	Mes	Año
Chimbote	24	02	2025

Importante

- Según Resolución de Consejo Directivo N° 033-2016-SUNEDU-CD, Reglamento del Registro Nacional de Trabajos de Investigación para optar Grados Académicos y Títulos Profesionales, Art. 8, inciso 8.2.
- Ley N° 30035, Ley que regula el Repositorio Nacional Digital de Ciencia, Tecnología e Innovación de Acceso Abierto y D.S. 006-2015-PCM.
- Si el autor eligió el tipo de acceso abierto o público, otorga a la Universidad San Pedro una licencia no exclusiva, para que se pueda hacer arreglos de forma en la obra y difundir en el Repositorio Institucional Digital. Respetando siempre los Derechos de Autor y Propiedad Intelectual de acuerdo y en el Marco de la Ley 822.
- En caso de que el autor elija la segunda opción, únicamente se publicará los datos del autor y resumen de la obra, de acuerdo a la directiva N° 004-2016-CONCYTEC-DEGC (Números 5.2 y 6.7) que norma el funcionamiento del Repositorio Nacional Digital.
- Las licencias Creative Commons (CC) es una organización internacional sin fines de lucro que pone a disposición de los autores un conjunto de licencias flexibles y de herramientas tecnológicas que facilitan la difusión de información, recursos educativos, obras artísticas y científicas, entre otros. Estas licencias también garantizan que el autor obtenga el crédito por su obra.
- Según el inciso 12.2, del artículo 12° del Reglamento del Registro Nacional de Trabajos de Investigación para optar grados académicos y títulos profesionales-RENATI "Las universidades, instituciones y escuelas de educación superior tienen como obligación registrar todos los trabajos de investigación y proyectos, incluyendo los metadatos en sus repositorios institucionales precisando si son de acceso abierto o restringido, los cuales serán posteriormente recolectados por el Repositorio Digital RENATI, a través del Repositorio ALICIA".

Nota. - En caso de falsedad en los datos, se procederá de acuerdo a ley (Ley 27444, art. 32, núm. 32.3)

DEFICIENCIA CONSTITUCIONAL APLICATIVA DEL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD EN EL DELITO DE OMISIÓN A LA ASISTENCIA FAMILIAR EN EL ORDENAMIENTO PERUANO, 2024

INFORME DE ORIGINALIDAD

22%	22%	%	10%
INDICE DE SIMILITUD	FUENTES DE INTERNET	PUBLICACIONES	TRABAJOS DEL ESTUDIANTE

FUENTES PRIMARIAS

1	hdl.handle.net Fuente de Internet	7%
2	repositorio.usanpedro.edu.pe Fuente de Internet	6%
3	repositorio.ucv.edu.pe Fuente de Internet	2%
4	repositorio.uprit.edu.pe Fuente de Internet	1%
5	Submitted to Universidad Continental Trabajo del estudiante	1%
6	repositorio.unjfsc.edu.pe Fuente de Internet	1%
7	legis.pe Fuente de Internet	1%
8	Submitted to Universidad Nacional de San Martín Trabajo del estudiante	1%

9	www.repositorio.usanpedro.edu.pe Fuente de Internet	1 %
10	archive.org Fuente de Internet	<1 %
11	dspace.onu.edu.ua Fuente de Internet	<1 %
12	distancia.udh.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
13	issuu.com Fuente de Internet	<1 %
14	renati.sunedu.gob.pe Fuente de Internet	<1 %
15	repositorio.upagu.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
16	Submitted to Universidad Tecnologica del Peru Trabajo del estudiante	<1 %

Excluir citas

Apagado

Excluir coincidencias < 6 words

Excluir bibliografía

Activo