

ESTUDIOS DE DERECHO PENAL

**DOGMÁTICA PENAL DEL
DOLO EVENTUAL, CULPA Y
PRETERINTENCIÓN**

Gianni Egidio Piva Torres

Alfonzo Granadillo

Prólogo

Francisco Gil Bravo

Eh Editorial Hammurabi®



DOG MÁTICA PENAL DEL
DOLO EVENTUAL, CULPA Y PRETERINTENCIÓN

© Es propiedad de:

Gianni Egidio Piva Torres - Alfonso Granadillo

ISBN: 978-956-6234-99-9

Tiraje 500 ejemplares 1ª Edición, agosto 2024

Editorial Hammurabi

Editor: Manuel Alvarez Cabello

Teléfono: +56955258948

Correo electrónico: manuel.alvarez@editorialhammurabi.com

Sitio web: www.editorialhammurabi.com

Portada y diagramación: Editorial Hammurabi

Impresión: Impreso en Gráfica LOM

Impreso en Santiago de Chile / Printed in Santiago of Chile



ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor. El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento, de la presente publicación, queda expresamente prohibido. Usos infractores pueden constituir delito.

(Las opiniones vertidas en este trabajo son responsabilidad exclusiva del autor)

Dedicatoria

A Dios y la Virgen de Coromoto, patrona de Venezuela.

Al Buen Pueblo Chileno, que tiene en su tierra mis paisanos.

GP

*A mi coterránea, amiga, SARA SUAREZ, de quien siempre
estoy presto a escuchar sus consilium.*

A mi hija GIANNA COROMOTO.

A mi nieta IDANIA INDALECIA.

*A dos Mujeres, que marcaron mi vida, hoy en plano espiritual:
mi Esposa IDANIA, mi Madre ROSA TORRES DE PIVA.*

A una Hija Ilvana.

AGM

Mi Madre CELESTE de GRANADILLO.

Mi hermano CARLOS.

ÍNDICE

A manera de prólogo	15
Siglas	17

CAPÍTULO I DOLO EVENTUAL

1.1.- Generalidades	19
1.2.- Origen de la doctrina del dolo eventual	22
1.3.- Lo accesorio sigue la suerte de lo principal	23
1.4.- Doctrina del dolo eventual / conciencia del autor	24
1.5.- Doctrina el dolo eventual de Carpzov	25
1.5.1.- Dolo eventual en la jurisprudencia Colombiana	26
1.5.2.- Confianza y dolo eventual en la doctrina chilena	28
1.6.- Cognitivismo como aspecto del dolo eventual de Carpzov	32
1.7.- Frontera entre dolo Eventual y culpa consciente	33
1.8.- Tendencias actuales en la literatura alemana e italiana	35
1.9.- Diferencia entre dolo eventual y culpa con representación	39
1.9.1-Posición de la doctrina	40
1.9.2.- Distinción entre el dolo eventual y la culpa consciente en los contextos de riesgo de base “permitido”. El ejemplo de la circulación vial	42
1.9.3.-De la infracción al deber objetivo de cuidado por el conductor de la motocicleta Criterio de la Sala Penal	43
1.10.- Los intentos de justificación del dolo eventual	45
1.11.- El dolo eventual como arquetipo de dolo	46
1.12.-La estructura dogmática del dolo eventual	48
1.13.- El caso de la correa de cuero/ Lederrimenfall	53
1.14.- Teoría cognoscitiva planteamiento	56
1.14.1.- Teoría cognoscitiva criterio Quintero Olivares	58
1.15.- Confianza en la no realización del tipo / Art.22. CP	58
1.15.1.- El contar con y Art.22. Tomar en serio /...producción se deja librada al azar	60
1.15.2.- Conformarse y aceptar	61

1.15.3.- Voluntad de evitación	62
1.15.4.- Decisión contra el bien jurídico	62
1.16.- La identidad diferenciada del dolus eventualis y las nuevas fenomenologías de riesgo	63
1.16.1.- El contagio sexual del virus VIH	63
1.16.2.- Los padres testigos de Jehová y la terapia de transfusión	65
1.16.3.- El lanzamiento de piedras sobre vehículos en marcha	67
1.17.- El dolo eventual en el derecho penal colombiano	68
1.18.- Nuestra postura	71
1.18.1.- Nuestra postura sobre la teoría de la probabilidad	72
1.19.- Jurisprudencia	73

CAPÍTULO II

NOCION DE DELITO CULPOSO

2.1.- Noción de culpa	75
2.2.- Término previsión	76
2.3.- Hipótesis de culpa	78
2.3.1.-Negligencia	79
2.3.2.-Imprudencia	80
2.3.3.-Impericia	81
2.3.4.-Incumplimiento de leyes ordenes reglamentos o normas disciplinarias	82
2.4.- Naturaleza de los tipos culposos del CP Colombiano	83
2.5.- Culpa conforme al CP	84
2.5.1.- Infracción del deber de cuidado objetivo	84
2.5.1.1.-Violacion del deber de cuidado	85
2.5.2.- Previsibilidad	85
2.5.2.1.- Evitabilidad del resultado	86
2.5.2.2.- Hecho de la víctima, Criterio Jurisprudencial	86
2.6.- Pensamiento de la culpa en la legislación Colombiana	87
2.7.- Imputación del hecho	87
2.8.- Diferencia entre dolo y culpa	88
2.9.- Clasificación de la culpa	88
2.9.1.- Culpa sin representación	89
2.9.2.- Culpa con representación del posible resultado típico	90

CAPÍTULO III

EL DELITO CULPOSO

3.1.- Del delito a la tipología	93
3.2.- Delitos omisivos y comisivos	94
3.3.- Delito propio y delito culposo	95

3.4.- Sujeto pasivo	96
3.5.- Objeto del delito	97

CAPÍTULO IV

FUNDAMENTO DE LA RESPONSABILIDAD EN EL DELITO CULPOSO

4.1.- Antiguas teorías	99
4.2.- Teoría de la causalidad eficiente	100
4.3.- Teoría de la prevenibilidad	100
4.4.- Teoría de la previsibilidad	101
4.5.- Teoría de la imputación objetiva en el delito culposo	101
4.6.- Teoría de la imputación objetiva en criterio de la Sala Penal Colombiana/delito imprudente	103
4.7.- Homicidio Culposo - Conductor: Posición De Garante / Imputación Objetiva - Posición de garante/ criterio de la Sala Penal Colombiana	103
4.8.- Objetivo de protección en la norma: su rol en el interior de la imputación objetiva	104
4.9.- La aplicación de la teoría de la imputación objetiva en los delitos imprudentes con ocasión al estado de embriaguez del autor	105

CAPÍTULO V

POSICIONES DOCTRINARIAS SOBRE EL CULPA

5.1.- Doctrina del Culpa Colombiana ***	107
5.2.- Posición de Molina Arrubla	107
5.2.1.- Elementos configurantes	107
5.2.1.1.- Infracción de deber de cuidado (objetivo)	108
5.2.1.2.- Relación de determinación	109
5.3.- Posición de Gómez López/ resultado típico	109
5.4.- Posición de Fernández Carrasquilla	110
5.5.- Posición de Reyes Echandía / Tipo Culpa	111
5.6.- Doctrina de la Culpa Italiana	112
5.6.1.- Posición de Antolisei / Tipo Culpa concepto	112
5.6.2.- Posición de Pessina sobre la culpa	112
5.7.- Doctrina del Culpa Argentina	113
5.7.1.- Posición de Gómez	113
5.7.2.- Posición de Zaffaroni Estructura fundamental del tipo culposo	113
5.8.-Doctrina del Culpa Alemana	114
5.8.1.-Posición de Roxin formas de culpabilidad	114
5.8.2.-Posición de Günter/ Imprudencia como cognoscibilidad de la realización del tipo	115

5.9.- Doctrina del dolo España	116
5.9.1.- Posición de Mir Puig	116
5.10.- Nuestra Posición	117

CAPÍTULO VI DOLO Y CULPA

6.1.- Culpabilidad	121
6.2.- Representación y previsión	123
6.3.- Previsión del resultado probable y posible	124
6.4.- Resultado probable o posible	125
6.5.- Dolo eventual o indeterminado	126
6.6.- Voluntariedad indiferencia y ratificación del resultado	127
6.7.- Resultado más allá de la intención y fuera de ella	127
6.8.- Dolo de peligro y culpa de previsión	128

CAPÍTULO VII RELACIÓN DE CAUSALIDAD

7.1.- Diversas fórmulas e importancia de esta indagación en materia cul- posa	131
7.2.- Teoría de la causalidad adecuada	133
7.3.- Deber de impedir el resultado/ infracción al deber objetivo de cui- dado	133
7.4.- Teoría de la violación del deber jurídico de cuidado	135
7.5.- Aplicación del concepto de violación del deber jurídico objetivo de cuidado frente al concepto de culpa definido en el actual código penal/ colombiano	137
7.6.- La culpa y la imputación objetiva dentro de la Teoría Sintética de la Acción Penal y su fundamentación en la Justicia Restaurativa	137

CAPÍTULO VIII PRETERINTENCIONALIDAD

8.1.- Generalidades	141
8.2.- Breve historia de la preterintencionalidad	142
8.3.- Concepto de preterintencionalidad	145
8.4.- Elementos de la preterintencionalidad	146
8.4.1.- Homogeneidad de bienes	146
8.4.2.- Actuación inicial dolosa y resultada cuya gravedad excede de la intención	149
8.4.3.- Relación de causalidad entre la conducta inicial dolosa y el resul- tado preterintencional	149
8.5.- La preterintencionalidad y los delitos cualificados por el resultado ..	151

8.6.- Naturaleza jurídica y fundamento de la preterintencionalidad	154
8.7.- Sistemas de tratamiento de la preterintencionalidad	162

CAPÍTULO IX
PRETERINTENCIONALIDAD EN EL DERECHO PENAL
COLOMBIANO

9.1.- Generalidades	165
9.2.- Preterintencionalidad criterio de la sala Penal	166
9.3.- Teorías que explican la naturaleza del delito preterintencional	169
9.3.1.- El delito doloso	169
9.3.2.- Dolo y culpa	169
9.3.3.- Dolo eventual	169
9.3.4.- Dolo y responsabilidad objetiva	169
9.3.5.- Preterintención y dolo eventual	169
9.4.- Preterintención en Colombia y la necesidad de eliminarla	170
9.5.- Otras teorías	171
9.6.- Delitos agravados por el resultado	173
9.7.- Nuestra recomendación	175

CAPÍTULO X
DERECHO COMPARADO ESPAÑA/ ALEMANIA

10.1.- Análisis crítico de la situación jurídica en España	177
10.2.- Reforma de 1995	178
10.3.- El Código penal de 1995: ¿el final de la preterintencionalidad y la cualificación por el resultado?	182
10.4.- Consecuencias para el Derecho alemán	186
10.5.- Derecho alemán en el derecho comparado	188

CAPÍTULO XI
DELITOS PRETERINTENCIONALES EN EL DERECHO PENAL
CHILENO

11.1.- Generalidades	189
11.1.1.- Otras figuras que forman parte de los casos de preterintenciona- lidad	190
11.2.- Delitos preterintencionales en la doctrina	193
11.3.- Delitos preterintencionales en la jurisprudencia	194
11.4.- Delitos preterintencionales en la legislación Chilena	195

CAPÍTULO XII
IMPUTACIÓN OBJETIVA

12.1. Generalidades	199
12.2.- Antecedentes históricos	201

12.3.- La causalidad	202
12.4.- Tipos de causalidad	204
12.5.-Teorías de la causalidad	205
12.5.1.- Teoría de la equivalencia de condiciones	205
12.5.2.- Teorías individualizadoras	208
12.5.3.- Teoría de la adecuación	208
12.5.4.- Teoría de la causalidad adecuada	208
12.5.5.- Teoría de la causalidad relevante	209
12.5.6.- Imputación objetiva y acciones a propio riesgo o auto puesta en peligro/ Criterio Sala Penal	210
12.6.- Responsabilidad penal	212
12.6.1.- Nexo causal entre acción y resultado	212
12.6.2.- Relevancia del nexo causal	212
12.6.3.- Teoría de la prohibición de regreso	212
12.7.-Teoría del nexo causal	213
12.8.-Imputación objetiva	213
12.9.- Estructura de la imputación objetiva	216
12.10.-- La creación de riesgo jurídicamente relevante	217
12.11.- Fin de protección de la norma lesionada	219
12.12.- Riesgo general de vida y alcance del riesgo permitido	221
12.13.- Libre y responsable autolesión y puesta en peligro, libre y volun- taria de la víctima	223
12.14.- Auto responsable intervención de un tercero	224
12.15.-Disminución del riesgo	225
12.16.- Cursos causales atípicos	225
12.17.- La relación de violación al deber	226
12.18.- La teoría de los roles de Jakobs	226
Bibliografía	229