

**Antonio Sólon Rudá**

# **DOLO E IMPRUDENCIA**

**Un viaje crítico por la  
historia de la imputación**

**JIB**  
**BOSCH EDITOR**

El “*establishment*” doctrinal con respecto a la imputación de responsabilidad ya sea en el derecho penal, en el derecho civil o administrativo, está lejos de satisfacer las necesidades de los encargados de hacer cumplir la ley. En el campo del derecho penal, por ejemplo, los errores cometidos por los tribunales de todo el mundo, al imputar la responsabilidad por la práctica de un delito, han sido evidentes. Y esto se debe a que después de verificar el tipo penal, surge la necesidad de indicar la modalidad de imputación, es decir, la exigencia legal de indicar si el agente infractor actuó con dolo o imprudencia. Si actuó imprudentemente, es necesario indicar si fue consciente o inconscientemente. Si la imprudencia fue inconsciente, no hay mayores dificultades, sin embargo, si fue consciente, es necesario indicar la modalidad de la imprudencia consciente, ya sea gravísima, grave o leve. Esta es la estructura de la Teoría Significativa de la Imputación, cuyos fundamentos se presentaron en el libro *Fundamentos de la Teoría Significativa de la Imputación*, publicado por J. M. Bosch Editor, en 2019.

Para llegar a la estructura llamada significativa de la imputación, fue imperativo revisar la historia de la imputación de manera sistemática y crítica, donde, desde el método bibliográfico y dialéctico, se buscó conocer e identificar los orígenes doctrinales de las principales teorías relacionadas con la imputación, tales como las teorías de la voluntad, de la previsibilidad, de la probabilidad y de la posibilidad, con sus respectivas variaciones, hasta llegar a las doctrinas de las actitudes internas y la preocupación con la prueba del dolo, y luego pasar por las teorías que buscan un concepto unitario de dolo, llegando al final a las llamadas tesis aglutinadoras. De esta manera, el pensamiento doctrinal de los principales autores en el campo de la imputación, como Carpzov y Feuerbach, pasando por Frank, Liszt y Beling, y mucho después a Roxin y Días Pita, siempre con un resumen de sus teorías acompañado de una visión crítica doctrinal, es lo que los lectores encontrarán en este trabajo.

ANTONIO SÓLON RUDÁ

# **Dolo e Imprudencia**

Un viaje crítico por la  
historia de la imputación

Barcelona  
2020



BOSCH EDITOR

© JUNIO 2020 ANTONIO SÓLON RUDÁ

© JUNIO 2020



**Librería Bosch, S.L.**

<http://www.jmboscheditor.com>

<http://www.libreriabosch.com>

E-mail: [editorial@jmboscheditor.com](mailto:editorial@jmboscheditor.com)

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra ([www.conlicencia.com](http://www.conlicencia.com); 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

ISBN papel: 978-84-122015-5-0

ISBN digital: 978-84-122015-6-7

D.L.: B 11925-2020

**Diseño portada y maquetación:** CRISTINA PAYÁ  +34 672 661 611

**Revisión gramatical:** MARIELA FERNANDO BOGADO ([fbogado2012@gmail.com](mailto:fbogado2012@gmail.com))

*Printed in Spain – Impreso en España*

# Índice

Nota del autor .....	19
Introducción.....	21
<b>PRIMERA ESTACIÓN</b>	
TEORÍAS DE LA VOLUNTAD (Las primeras doctrinas de la imputación) .....	27
1. Consideraciones Preliminares .....	27
2. El origen de la doctrina del <i>Dolus indirectus (dolus eventualis)</i> ...	27
3. Los accesorios deben seguir el principal. Primeras doctrinas ....	29
4. Doctrina del <i>Dolus Indirectus</i> (Voluntad Indirecta) .....	30
5. Doctrina del <i>dolus indirectus</i> de Carpzov.....	32
5.1. El cognitivismo como aspecto del <i>dolus indirectus</i> de Carpzov	35
6. Crítica de Feuerbach a la doctrina del <i>dolus indirectus</i> .....	36
<b>SEGUNDA ESTACIÓN</b>	
TEORÍAS DE LA REPRESENTACIÓN O PREVISIBILIDAD .....	43
1. Consideraciones Preliminares .....	43
2. El dolo como representación: la tesis de v. Liszt .....	43
3. Las fórmulas de Frank .....	45
3.1. Críticas generales a Frank .....	47
3.2. La Primera Fórmula de Frank.....	48
3.2.1. Visión Crítica .....	49
3.3. La Segunda Fórmula de Frank.....	53
3.3.1. Visión Crítica .....	54

**TERCERA ESTACIÓN**

TEORÍAS DE LA PROBABILIDAD.....	59
1. Consideraciones Preliminares .....	59
2. Fase clásica. Subjetiva .....	61
3. Fase clásica. Objetiva .....	69
4. Visión Crítica de la fase clásica.....	72

**CUARTA ESTACIÓN**

PRIMERAS VARIANTES DE LA TEORÍA DE LA PROBABILIDAD...	75
1. Consideraciones Preliminares .....	75
2. La tesis de Hellmuth Mayer .....	76
2.1. Visión Crítica.....	78
3. La tesis de Sauer .....	80
3.1. Visión Crítica.....	82
4. La tesis de Welzel .....	83
4.1. Visión Crítica.....	85
5. Visión Crítica a las primeras variantes de la teoría de la probabilidad .....	86

**QUINTA ESTACIÓN**

MODERNAS VARIANTES DE LA TEORÍA DE LA PROBABILIDAD.	89
1. Consideraciones Preliminares .....	89
2. La tesis de Herzberg.....	89
2.1. Su posición.....	94
2.2. Visión Crítica.....	97
3. La tesis de Jakobs.....	104
3.1. La evitabilidad individual.....	104
3.2. La conducta que ofende la norma .....	106
3.3. El portador de rol y el garantizador.....	106

3.4.	Dolo e imprudencia como formas de evitabilidad .....	107
3.5.	El dolo como evitabilidad calificada.....	108
3.6.	Imprudencia natural e imprudencia dirigida .....	109
3.7.	Los defectos cognitivos y volitivos como embriones de la idea de Derecho Penal del enemigo en Jakobs .....	111
3.8.	Necesidad de pena para la imprudencia .....	113
3.9.	Dolo eventual: concepto y distinción de la imprudencia .	114
3.10.	Jakobs x Jakobs.....	118
3.11.	Visión Crítica.....	120
4.	Actitud aprobadora del riesgo. La propuesta de Puppe.....	126
4.1.	La importancia del peligro en el sistema de Puppe .....	134
4.2.	Visión Crítica.....	140

**SEXTA ESTACIÓN**

	TEORÍA DE LA POSIBILIDAD .....	149
1.	Consideraciones Preliminares .....	149
2.	Recientes posiciones .....	151
3.	Visión Crítica .....	152

**SÉPTIMA ESTACIÓN**

	PRINCIPALES VARIANTES DE LA TEORÍA DE LA POSIBILIDAD ..	155
1.	Consideraciones Preliminares .....	155
2.	La tesis de Schröder.....	156
2.1.	Las consecuencias no queridas .....	156
2.2.	Visión Crítica.....	159
3.	Las tesis de Schmidhäuser .....	163
3.1.	La primera tesis de Schmidhäuser. Valoración objetiva...	163
3.2.	Visión Crítica.....	166
4.	La tesis de Zielinski.....	169

4.1. Visión Crítica.....	172
5. Visión Crítica a las variantes de la teoría de la posibilidad.....	173

**OCTAVA ESTACIÓN**

ÚLTIMAS TESIS DE LAS TEORÍAS DE LA REPRESENTACIÓN O PREVISIBILIDAD .....	177
1. Consideraciones Preliminares .....	177
2. La segunda tesis de Schmidhäuser. Valoración subjetiva.....	177
2.1. Visión Crítica.....	183
3. El comportamiento típico en el riesgo. La tesis de Frisch.....	187
3.1. Visión Crítica.....	198
4. Visión Crítica a las teorías de la representación o previsibilidad.....	206

**NONA ESTACIÓN**

LA DOCTRINA DE LAS ACTITUDES INTERNAS Y SUS TESIS .....	211
1. Consideraciones Preliminares .....	211
2. Teoría de la indiferencia o del menosprecio: la tesis de Engisch.....	212
2.1. Visión Crítica.....	217
3. La idea de Mezger sobre el dolo .....	222
3.1. Visión Crítica.....	226
4. Teoría del consentimiento o de la aprobación.....	237
4.1. Visión Crítica.....	240
5. La teoría de la voluntad de evitación: La Tesis de Armin Kaufmann.....	252
5.1. Consideraciones preliminares sobre la delimitación entre dolo eventual y imprudencia consciente .....	253
5.2. La voluntad de realización como rectora del criterio de Kaufmann .....	257

5.3.	Casos ejemplos citados por Armin Kaufmann para sostener su propuesta .....	258
5.4.	Las consecuencias dogmáticas de la tesis de Armin Kaufmann.....	260
5.5.	Visión Crítica.....	262
6.	Tomarse en serio: La tesis de Stratenwerth.....	271
6.1.	Visión Crítica.....	276
7.	La decisión a favor de la posible lesión al bien jurídico: La tesis de Claus Roxin.....	282
7.1.	Visión Crítica.....	289
8.	El eclecticismo dogmático en la tesis de Rudolphi .....	299
8.1.	Visión Crítica.....	301
9.	«Tomar en serio». La tesis de Jescheck y Weigend.....	301
9.1.	Visión Crítica.....	303
10.	La Tesis de Kühl .....	304
10.1.	Visión Crítica.....	306
11.	Visión Crítica a la doctrina de las actitudes internas.....	307
<b>DÉCIMA ESTACIÓN</b>		
EL DOLO Y LA PREOCUPACIÓN CON SU PRUEBA.....		313
1.	Consideraciones Preliminares .....	313
2.	La Tesis de Hruschka.....	313
2.1.	Visión Crítica.....	316
3.	La tesis de Hassemer: Los Indicadores Externos.....	317
3.1.	Visión Crítica.....	325
4.	La Tesis de Freund.....	327
4.1.	Visión Crítica.....	329
5.	La Tesis de Volk.....	331
5.1.	Visión Crítica.....	333

6.	La Tesis de Ragués i Vallès .....	334
6.1.	Los conocimientos mínimos .....	340
6.2.	Transmisiones previas de conocimiento .....	340
6.3.	Exteriorización del propio conocimiento .....	341
6.4.	Características personales del sujeto como fuente de atribución de conocimientos.....	341
6.5.	La imputación del correcto «conocimiento situacional» ..	342
6.6.	Visión Crítica.....	343

#### DÉCIMA-PRIMERA ESTACIÓN

	TESIS QUE BUSCAN AL CONCEPTO UNITARIO DEL DOLO. (La supremacía del dolo eventual) .....	345
1.	Consideraciones Preliminares .....	345
2.	La tesis de Platzgummer. La teoría de la co-consciencia .....	345
2.1.	Visión Crítica.....	347
2.1.1.	La crítica de Schewe.....	348
2.1.2.	La crítica de Köhler.....	349
2.1.3.	La crítica de Muñoz Conde .....	349
2.1.4.	La crítica de Díaz Pita.....	349
3.	La tesis de Schroth .....	351
3.1.	Visión Crítica.....	356
4.	La Tesis de Kindhäuser.....	357
4.1.	Visión Crítica.....	359
5.	La decisión contraria al bien jurídico: La tesis de Díaz Pita .....	361
5.1.	Visión Crítica.....	374
6.	El metaconcepto de dolo: La Tesis de Pérez Barberá.....	377
6.1.	Visión Crítica.....	390
7.	Lo objetivo en lo subjetivo. La tesis de Porciúncula.....	399
7.1.	Visión Crítica.....	403

**DÉCIMA-SEGUNDA ESTACIÓN**

LAS TESIS AGLUTINADORAS .....	407
1. Consideraciones Preliminares .....	407
2. La Tesis de Prittwitz .....	408
2.1. Visión Crítica.....	410
3. La Tesis de Schünemann .....	412
3.1. Visión Crítica.....	413

**DÉCIMA-TERCERA ESTACIÓN**

CONCLUSIÓN Y APROXIMACIÓN A LA DOCTRINA SIGNIFICATI- VA DE LA IMPUTACIÓN .....	415
1. Consideraciones Preliminares .....	415
 Bibliografía .....	 425

---

## NOTA DEL AUTOR

Viajar a través de la historia de la imputación es inicialmente viajar a través de la historia de la responsabilidad, o más bien, de la imputación de responsabilidad. El libro *Dolo e Imprudencia* es un viaje a través de la historia de la dogmática de la imputación, y consiste en un estudio crítico-dialéctico realizado por el método bibliográfico, donde se ha buscado visitar las principales teorías y tesis ya escritas sobre el dolo y la imprudencia.

Con el máximo y merecido respeto por la opinión de cada autor de las tesis y teorías enfrentadas en esta investigación, ha se buscado al final de cada apartado hacer una crítica sistemática e independiente sobre los estudios presentados por sus autores, pero esta independencia no significa que el texto esté libre de directrices y metodologías científicas.

Después de pasar por todas las «estaciones», los lectores notarán que la comunidad académica aún no ha logrado presentar una solución al problema de la imputación, es decir, del dolo y de la imprudencia. También se darán cuenta de que estarán preparados para comprender con mayor profundidad nuestra propuesta de imputación que presentamos como una alternativa a la solución del problema de la imputación de responsabilidad, no solo en el ámbito del derecho penal, sino del derecho en general, y que llamamos de teoría significativa de la imputación, concebida el 7 de agosto de 2010 (donde mantenemos la opinión de que el dolo no se puede dividir, sino la imprudencia consciente, que debe clasificarse como gravísima, grave y leve), presentada a la comunidad académica en el libro *Fundamentos de la teoría significativa de la imputación*, también publicado por esta brillante editora, en 2019.

*Antonio Sólon Rudá*

Brasilia-DF, mayo de 2020