

司考冲刺重点、难点汇编《刑法学》(一)PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

[https://www.100test.com/kao\\_ti2020/50/2021\\_2022\\_\\_E5\\_8F\\_B8\\_E8\\_80\\_83\\_E5\\_86\\_B2\\_E5\\_c36\\_50749.htm](https://www.100test.com/kao_ti2020/50/2021_2022__E5_8F_B8_E8_80_83_E5_86_B2_E5_c36_50749.htm) 一、犯罪预备 第二十二条 为了犯罪，准备工具、制造条件的，是犯罪预备。对于预备犯，可以比照既遂犯从轻、减轻处罚或者免除处罚。（一）主观上具有为了犯罪的目的。（二）客观上有犯罪预备行为。准备工具，即准备实行犯罪的工具。制造条件，是指除准备工具以外的一切为实行犯罪的预备行为。常见的制造条件行为有：1.练习犯罪的手段或演练犯罪技能；2.犯罪前的调查，如踩点；3.排除实行犯罪的障碍，如行为入抢银行；4.勾引共犯或商定犯罪计划（犯罪共谋），其中也包括为了实施某种犯罪而组织犯罪集团，这种组织、参加犯罪集团的行为也是犯罪的一个预备行为，比如说，为了盗窃和抢劫而勾结共犯或者组织犯罪集团就是盗窃、抢劫的预备行为。但是，如果行为人组织、领导、参加恐怖活动组织、黑社会性质的组织的，属于实行行为。因为这两种犯罪集团是刑法分则直接禁止的犯罪行为。5.跟踪、埋伏等候、尾随作案目标。（三）停止的原因：是由于意志以外的原因而没有能够“着手” 犯罪预备与犯意表示的区别 1.主要是看有没有实际的犯罪准备行为。如果行为人流露出某种犯罪的意思，这本身不是行为，不能认为是犯罪预备。2.刑罚惩罚的是犯罪行为，而不能惩罚思想。3.刑法不惩罚思想，但并不等于通过语言、文字的形式表现出来的都仅仅是思想或犯意流露，而不是行为。预备犯的刑事责任，对于预备犯，可以比照既遂犯从轻、减轻处罚或者免除处罚。二、犯罪未遂 犯罪未遂的成

立要件 第二十三条 已经着手实行犯罪，由于犯罪分子意志以外的原因而未得逞的，是犯罪未遂。对于未遂犯，可以比照既遂犯从轻或者减轻处罚。 犯罪未遂有以下三个要件。这三个要件也是犯罪未遂与犯罪预备、犯罪中止、犯罪既遂相区别的根本标志。（一）已经“着手”实行犯罪 所谓已“着手”实行犯罪，是指开始了刑法分则所规定的具体犯罪的实行行为。着手是实行行为的开始，也是犯罪预备与犯罪未遂相区别根本标志。 犯罪未遂与犯罪预备的区别 犯罪未遂与犯罪预备都属于犯罪的未完成形态，即都没有既遂，二者都是由于意志以外的原因没有既遂。区别的标志是是否“着手”实行行为。预备是进行了犯罪准备，但是由于意志以外的原因而没有能够“着手”；而未遂是已经“着手”实行犯罪，由于意志以外的原因而没有既遂。 1.以实例把握常见的预备行为。例如入户抢劫、抢劫出租车、抢劫金融机构。 2.犯罪的着手因罪而异。具体犯罪着手的判断取决于刑法分则的具体规定。对抢劫罪而言，开始针对财物持有人施加暴力、胁迫的行为是抢劫的着手；对故意杀人罪而言，开始能够剥夺他人生命的行为是杀人的着手；对盗窃罪而言，开始秘密窃取的行为，也就是能够取得对财物控制的行为是盗窃罪的着手；对敲诈勒索罪而言，为索要财物开始发出威胁行为是敲诈勒索罪的着手；对绑架罪而言，为扣押人质而开始暴力控制他人人身自由的行为是绑架罪的着手。而在着手之前，对被害人进行调查、了解、练习犯罪的技能、排除犯罪的障碍、蹲点守候被害人、接近犯罪对象、勾结共犯、准备工具，等等，均属于准备行为。如果意志以外的原因而没有能够着手，属于犯罪预备。（3）判断是否着手“因场合而异”。犯

罪的方式不同或者是犯罪的场合不同，“着手”点的把握也有所不同。（二）犯罪未得逞 这是未遂和既遂区别的关键。未得逞，是指没有完全实现分则条文规定的犯罪事实。如果由于意志以外的原因没有完全实现法定的犯罪事实，属于未遂；如果完全实现了就发展为犯罪既遂。判断既遂属于分则问题，因为行为人是否实现了分则条文规定的全部犯罪事实，是在分则条文中具体掌握的问题。在总则部分，从既遂与未遂一般区分的角度讲，可以根据具体犯罪是结果犯、危险犯，还是行为犯来分别把握。如抢劫罪造成了轻伤以上结果的，即便没有取得财产也是既遂。另外，盗窃也是常见的。如盗窃、诈骗、抢夺既未遂标准大致是相同的，都应该是控制加失控的标准。也就是行为人要控制财物，并且财物脱离了所有人的控制范围的。但是，盗窃具体场合的标准不太一样，入户盗窃的情况一般而言，如果在户内被发现，都是犯罪未遂，如果财物到手离开了户，一般而言是犯罪既遂。但是，如果在户门口被失主发现抓获，没有脱离财物所有人控制的范围，应该是按犯罪未遂处理。再如，在单位中盗窃的（属于所控制范围），如果是盗窃单位财物，没有脱离单位控制范围，属于犯罪未遂。如，盗窃单位的保险柜。100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 [www.100test.com](http://www.100test.com)