PRIPRAVLJALNA DEJANJA IN POSKUS

# I. STOPNJE PRI URESNIČEVANJU KAZNIVEGA DEJANJA

* razločujemo **nekaj stopenj ali faz pri uresničevanju kaznivega dejanja** *(možne stopnje, niso pa vedno nujne in mogoče)*
* pomembno je stališče kazenske zakonodaje **katero stopnjo bo štela za kaznivo**
* goli naklep: stopnja, ko se storilec odloča in odloči, da bo storil kaznivo dejanje, gre samo za notranjo odločitev; ta stopnja nikoli ne more biti zajeta v kriminalno cono
* pripravljalna dejanja: stopnja, ko storilec začne svojo odločitev uresničevati, tako da je to možno zaznati v zunanjem svetu, vendar pri tem še ne uresničuje zakonskih znakov kakšnega kaznivega dejanja; zakon samo v izjemnih primerih cono kriminalnosti raztegne tudi na pripravljalna dejanja *(varstvo pomembni družbenih vrednot)*
* izvršitvena dejanja: stopnja, ko storilec začne uresničevati kaznivo dejanje samo, začne izvrševati njegove zakonske znake; zakon v izjemnih pogojih cono kriminalnosti raztegne tudi na izvršitvena dejanja, pri katerih ni nastala prepovedana posledica – takšna izvršitvena dejanja se imenujejo poskus kaznivega dejanja
* dokončano kaznivo dejanje: stopnja, ko nastane prepovedana posledica, uresničeni so vsi zakonski znaki; dokončano kaznivo dejanje praviloma spada v cono kriminalnosti

# II. PRIPRAVLJALNA DEJANJA

## 1. POJEM PRIPRAVLJALNIH DEJANJ

* pri **pripravljalnem dejanju** začne storilec svojo odločitev, da bo storil kaznivo dejanje uresničevati tako, da je to možno zaznati v zunanjem svetu, vendar pri tem še ne uresničuje zakonskih znakov kakšnega kaznivega dejanja *(pripravlja sredstva za storitev, ustvarja možnosti in pogoje za storitev, pridobiva sodelavce, zasleduje žrtev, si ogleduje kraj dejanja...)*
* pripravljalna dejanja praviloma še **ne spadajo v cono kriminalnosti**, ker so še zelo oddaljena od prepovedane posledice, še ne napadajo objektov kazenskopravnega varstva, in ker storilec lahko še vedno odstopi od njih
* poznamo pa nekatere vrste pripravljalnih dejanj, ki so v KZ določena kot kazniva dejanja:
* pripravljalno dejanje kot posebno kaznivo dejanje – delictum sui generis
* kaznivost pripravljalne faze nekaterih kaznivih dejanj – delictum preparatum
* delikt lotevanja
* delictum preparatum in delikt lotevanja sta povsem odprti in brezmejni inkriminaciji, ki sta v nasprotju z načelom določenosti v zakonu – v teoriji sta označeni kot nelegitimni *(neupravičeni)*

## 2. PRIPRAVLJALNO DEJANJE KOT POSEBNO KAZNIVO DEJANJE

* **pripravljalno dejanje kot posebno kaznivo dejanje** je ravnanje, ki je po svoji naravi sicer pripravljalno za izvršitev določenega kaznivega dejanja, ampak je inkriminirano kot posebno kaznivo dejanje z vsemi temeljnimi elementi in z zakonskimi znaki kaznivega dejanja
* če storilec najprej uresniči znake pripravljalnega kaznivega dejanja, potem pa še dokončal kaznivo dejanje, ki ga je pripravljal, gre za **navidezni stek** med kaznivima dejanjema, zaradi razmerja subsidiarnosti
* **KZ** **sprejema inkriminacijo pripravljalnega dejanja delictum sui generis**, ker je inkriminacija legitimno in korektno in ker so jasno določeni in prepoznavni vsi zakonski znaki kaznivega dejanja

## 3. KAZNIVOST PRIPRAVLJALNE FAZE NEKATERIH KAZNIVIH DEJANJ

* pri **kaznivosti pripravljalne faze nekaterih kaznivih dejanj** zakon inkriminira vsa ravnanja, ki se v odnosu do prepovedane posledice pojavijo kot pripravljalna
* zakon ne določa natančno katero konkretno pripravljalno dejanje je kaznivo, zato je lahko kaznivo katerokoli ravnanje, ki je v kakršnikoli zvezi s prepovedano posledico
* **KZ zavrača inkriminacijo pripravljalnih dejanj delictum preparatum**, ker bi njihova inkriminacija pomenila nasprotovanje temeljnemu načelu določenosti v zakonu

## 4. DELIKT LOTEVANJA

* delikte lotevanja označujejo besedne zveze: "kdor stori dejanje, ki meri na to da bi...", "kdor se loti..."
* tako so bila oblikovana kazniva dejanja zoper obstoj države in njeno ustavno ureditev
* zajemala so katerakoli ravnanja, ki jih bi bilo mogoče spraviti v zvezo z domnevnim ciljem obtoženca
* tak zakonski opis nima nobene omejitve, nobene z zakonom določene objektivne točke, s katero bi sodišče lahko presojalo, kaj sodi v delikt lotevanja in kaj ne
* **KZ zavrača inkriminacijo delikta lotevanja**, ker bi bila inkriminacija absolutno nedoločena, v nasprotju z načelom zakonitosti in v nasprotju z določenostjo v zakonu

# III. IZVRŠITVENA DEJANJA IN POSKUS

## 1. POJEM IZVRŠITVENIH DEJANJ IN POSKUSA

* **izvršitvena dejanja** so tista dejanja, s katerimi storilec izvršuje zakonske znake kaznivega dejanja
* prepovedana posledica sploh ni nastala ali pa še ni nastala
* storilec je od priprav prešel k neposredni izvršitvi kaznivega dejanja, poskusil je uresničiti prepovedano posledico, pa mu to ni uspelo, ali se je premislil, še preden je uresničil prepovedano posledico – **poskus kaznivega dejanja**
* obravnavanje poskusa se razlikuje glede na to ali pripisujemo večji pomen objektivni ali subjektivni strani poskusa
* objektivna stran poskusa:
* *nedokončan poskus*: storilec je uresničil nekatere znake kaznivega dejanja
* *dokončan poskus*: storilec je uresničil vse znake kaznivega dejanja
* subjektivna stran poskusa:
* storilec je ravnal naklepno, določno in na zunaj vidno in v obliki izvršitvenih dejanj je izrazil svojo voljo uresničiti prepovedano posledico
* v sodni praksi se pojavljajo problemi pri razmejitvi pripravljalnih dejanj od poskusa in pri razmejitvi med poskusom in dokončanim kaznivim dejanjem
* zato se razmejitvi uporablja **objektivno-subjektivna koncepcija poskusa** – objektivni kriterij imeti prednostno vlogo, subjektivni pa le dopolnilno, samo če je uresničen objektivni pogoj, presojamo tudi subjektivnega, subjektivni pogoj sam po sebi ne more biti odločilen

## 2. KAZNIVOST POSKUSA

* po KZ je **poskus** začetek izvršitve naklepnega kaznivega dejanja, ki ga storilec ni končal
* **objektivni pogoj kaznivosti poskusa** je, da je potrebna določena stopnja protipravnosti in nevarnosti storilčevega ravnanja, ki je ogrozilo zavarovano dobrino in jo spravilo v nevarnost
* **subjektivni pogoj kaznivosti poskusa** je, da poskus razodeva storilčev naklep, njegovo zavest in voljo uresničiti prepovedano posledico, čeprav se še ni uresničila
* **poskus je kazniv** samo ob določenih pogojih, ne na splošno
* če gre za kaznivo dejanje, za katero se sme po zakonu izreči 3 leta zapora ali hujšo kazen: zaradi večje nevarnosti kaznivih dejanj, za katera je predpisana kazen 3 leta zapora ali hujša kazen, predpostavljamo, da vsak poskus takšnega kaznivega dejanja izpolnjuje objektivni in subjektivni pogoj, zato je kazniv
* če zakon pri določenem kaznivem dejanju izrecno predpisuje, da je kazniv tudi poskus: praviloma KZ odstopa od kaznivosti poskusa kaznivih dejanj, za katera je predpisana kazen milejša od 3 let zapora, tudi če sta podana objektivni in subjektivni pogoj, zaradi majhne nevarnosti takih dejanj in ker prepovedana posledica pri poskusu ne nastane; nekatera konkretnega kaznivega dejanja pa so kljub temu objektivno in subjektivno nevarna, zato zanje KZ izrecno določa, da je kazniv tudi poskus
* če je poskus kazniv, se **storilca kaznuje v mejah kazni, ki je predpisana za kaznivo dejanje, ki je bilo poskušeno**, lahko pa se storilca kaznuje tudi **mileje** – sodišče presodi, koliko je storilec s poskusom ogrozil zavarovano dobrino in koliko se je izrazilo njegovo hotenje uresničiti prepovedano posledico
* poskus po naravi stvari ni mogoč pri
* nepravih opustitvenih kaznivih dejanjih: ni mogoče poskusiti opustiti dolžnostnega ravnanja
* pri verbalnih deliktih: ni mogoče poskusiti razžaliti kakšno osebo
* malomarnostna kazniva dejanja: ni mogoče poskusiti povzročiti prometne nesreče iz malomarnosti
* v primerih, ko je poskus zajet v zakonskem opisu kaznivega dejanja: v teh primerih je poskus izenačen z dokončanim kaznivim dejanjem *(poskus kaznivega dejanja nedovoljene prekinitve nosečnosti)*

# IV. RAZMEJITEV MED PRIPRAVLJALNIMI DEJANJI IN POSKUSOM

## 1. OBJEKTIVNI KRITERIJ RAZMEJITVE

* **objektivni kriterij** pomeni, da se za poskus lahko šteje samo tisto storilčevo dejanje ali ravnanje, ki pomeni začetek izvršitve naklepnega kaznivega dejanja – za razmejitev je torej bistveno vprašanje izvršitvenega dejanja
* izvršitveno dejanje je ravnanje, s katerim storilec uresničuje zakonske znake kaznivega dejanja
* pri **zakonskih izvršitvenih dejanjih** je mogoče iz zakonskega opisa razbrati, katero ravnanje je izvršitveno
* če je izvršitveno dejanje izrecen sestavni del zakonskega opisa določenega kaznivega dejanja, je poskus podan takoj ko je storilec to storil *(primer: goljufija – poskus je podan že, če storilec komu lažno prikazuje ali prikriva dejanski okoliščine, da bi ga spravil v zmoto, a mu to ni uspelo ali pa si premisli)*
* če je med zakonskimi znaki kakega kaznivega dejanja določeno kakšno sredstvo ali način storitve, je poskus podan, brž ko storilec to sredstvo ali način storitve uporabi *(primer: povzročitev splošne nevarnosti – poskus je podan že ko storilec vrže bombo proti hiši, pri čemer bi lahko poškodoval ljudi, če bi bomba eksplodirala, pa do tega na srečo ni prišlo)*
* če je kaznivo dejanje sestavljeno iz dveh ali več izvršitvenih dejanj, je poskus podan, ko je storilec storil katero izmed teh dejanj *(primer: poskus posilstva je podan, če kdo uporabi silo in če je iz namena uporabljene sile razviden storilčev namen žrtev spolno zlorabiti)*
* pri **naravnih izvršitvenih dejanjih** se prepovedana posledica lahko uresniči s katerimkoli primernim ravnanjem, v tem primeru izvršitveno dejanje pojmujemo kot ravnanje, ki uresničuje tisto, kar je za kaznivo dejanje bistveno
* za odvzem tujega motornega vozila z namenom uporabiti ga za vožnjo je potrebno vlomiti v vozilo, pognati motor v tek in se odpeljati – na katerikoli točki je storilec zaloten, je podan poskus, ker so vsa našteta ravnanja sestavni deli izvršitve kaznivega dejanja, če je zraven ugotovljen tudi subjektivni kriterij, da je imel storilec v naklepu kaznivo dejanje protipravnega odvzema tujega motornega vozila.
* med **izvršitvena dejanja** štejemo tudi tista ravnanja, ki so sama po sebi **pripravljalna**, če izpolnjujejo dva pogoja:
* če so takšna ravnanja sestavni del kriminalnega načrta
* če so takšna ravnanja neposreden pogoj za izvršitveno dejanje *(primer: poskus je podan, če se dva dogovorita, da bo prvi izvabil stanovalca iz stanovanja, drugi pa bo vlomil v stanovanje in tam storil tatvino, toda stvar se je končala drugače)*

## 2. SUBJEKTIVNI KRITERIJ RAZMEJITVE

* objektivni kriterij razmejitve je odločilen, kajti če ravnanje ni izvršitveno v objektivnem smislu potem poskusa ni, ne glede na domneve, da je imel storilec namen izvršiti določeno kaznivo dejanje
* če ima storilčevo ravnanje objektivno izvršitven pomen, se v presojo pritegne tudi subjektivni element poskusa
* **subjektivni element poskusa** je vsebina storilčevega naklepa
* pomemben je tudi zato, ker nam pomaga ugotoviti katero kaznivo dejanje je bilo poskušeno *(primer: če storilec vrže bombo ima lahko namen povzročiti splošno nevarnost, komu odvzeti življenje...)*

# V. RAZMEJITEV MED POSKUSOM IN DOKONČANIM KAZNIVIM DEJANJEM

* to vprašanje je pomembno samo, kadar je **odločilno za pravno kvalifikacijo kakega dejanja**
* v takih primerih je pravna kvalifikacija **odvisna od vsebine storilčevega naklepa** *(primer: v prepiru storilec zamahne z nožem proti žrtvi, pa mu ga nekdo zbije iz roke, lahko gre za poskus hude telesne poškodbe, poskus umora ali pa za dokončano kaznivo dejanje ogrožanja z nevarnim orodjem pri prepiru – kakšna bo pravna kvalifikacija je odvisno od naklepa storilca)*
* pri telesnih poškodbah gre lahko tudi za dolus generalis, ko storilec nima povsem natančne predstave o teži poškodbe, ki jo bo povzročil, mu je pa mogoče dokazati, da je ravnal z direktnim ali vsaj z eventuelnim naklepom glede resnično nastale posledice
* pri premoženjskih kaznivih dejanjih se uporablja **teorija aprehenzije**: dejanje je dokončano, ko je stvar odvzeta in ko je onemogočeno razpolaganje s stvarjo prejšnjemu imetniku ter pride stvar v storilčevo dejansko razpolaganje *(primer: tatvina je dokončana, ko storilec vtakne tujo stvar v svoj žep in ne ko zapusti prostor, kjer je stvar vzel)*

# VI. NEPRIMEREN POSKUS

* za **neprimeren poskus** gre, če prepovedana posledica ne nastane zaradi neprimernosti uporabljenega sredstva, neprimernosti objekta ali zaradi obojega *(primer: storilec uporabi strelno orožje, ki ima zlomljeno udarno iglo)*
* primeri neprimernega poskusa so lahko različni po svoji objektivni in subjektivni strani
* kdaj se lahko poskus šteje za neprimeren:
* če z uporabljenim sredstvom ali proti danemu predmetu v danem položaju nihče drug ne bi mogel povzročiti prepovedane posledice, tudi v primeru, če bi ravnal bolj spretno – vprašanje o neprimernosti sredstva ali predmeta se vedno presoja konkretno, glede na dani položaj in glede na medsebojni odnos med sredstvom in objektom *(poskus je neprimeren zaradi neprimernosti konkretno uporabljenega sredstva ali konkretnega objekta)*
* če storilec kakega predmeta ni mogel vzeti, ker ga ni bilo tam, kjer ga je iskal
* po KZ se sme storilcu, ki poskuša storiti kaznivo dejanje kaznivo dejanje z neprimernim sredstvom ali proti neprimernemu predmetu, kazen odpustiti – to pomeni, da KZ načeloma šteje neprimeren poskus za kazniv
* ta določba omogoča sodišču razpon od odpustitve kazni, uporabe instituta dejanja majhnega pomena, sodnega opomina, pogojne obsodbe, omilitve kazni do najvišje možne kazni, predpisana za poskušeno kaznivo dejanje
* sodišče mora v konkretnem primeru oceniti nevarnost neprimernega poskusa in stopnjo krivde njegovega storilca

# VII. PROSTOVOLJNI ODSTOP

## 1. POJEM PROSTOVOLJNEGA ODSTOPA IN POGOJI ZANJ

* **prostovoljni odstop** pomeni, da je storilec med izvrševanjem kaznivega dejanja odnehal ali pa prostovoljno preprečil nastanek prepovedane posledice
* storilcu, ki je poskusil izvršiti kaznivo dejanje, pa je prostovoljno odstopil od izvršitve, se sme **kazen odpustiti**
* ta **določba je izrazito** **kriminalnopolitične narave**, saj spodbuja storilce naj odnehajo od dokončanja kaznivega dejanja ali preprečijo nastanek prepovedane posledice
* čeprav je storilec prostovoljno odstopil, je kljub temu **podan poskus kaznivega dejanja**, saj je do takrat že opravil nekatera ali celo vsa potrebna izvršitvena dejanja – storilec se vseeno kaznuje za poskus
* **prostovoljni odstop** je podan le, če se je storilec po lastni volji in ne pod vplivom kakšnih zunanjih okoliščin odločil, da bo opustil nadaljnje izvrševanje zakonskih oz. naravnih znakov kaznivega dejanja oz. da bo preprečil nastanek prepovedane posledice
* **prostovoljni odstop pri nedokončanem poskusu**:
* storilec po svoji volji preneha z izvršitvenimi dejanji, zadostuje njegova nadaljnja pasivnost
* motivi z odstop so lahko različni: strah pred kaznijo, usmiljenje, kes, na prošnjo žrtve...
* toda prostovoljnost je podana samo, če se storilec zaveda, da bi dejanje sicer lahko dokončal in uresničil prepovedano posledico
* ni prostovoljnega odstopa, če je storilec odnehal zato, ker iz objektivnih razlogov ni mogel dokončati dejanja
* **prostovoljni odstop pri dokončanem poskusu**:
* storilec prostovoljno prepreči nastanek posledice
* storilec je storil vse kar je potrebo, da bi posledica nastala, vendar pa posledica časovno ali krajevno ni neposredno vezana na izvršitveno dejanje, temveč nastane šele pozneje ali v kakem drugem kraju
* prostovoljni odstop je podan, če storilec s svojim aktivnim delovanjem prepreči nastanek posledice *(primer: storilec pošlje paket z bombo, ki bi eksplodirala ko bi naslovnik odprl paket, ampak se premisli in naslovnika o tem obvesti)*
* prostovoljni odstop pri dokončanem poskusu ni vedno mogoč – kadar storilec ne more storiti ničesar več za preprečitev prepovedane posledice, ne more odstopiti od izvršitve kaznivega dejanja, v tem primeru tudi storilčeva brezuspešna prizadevanja da bi preprečil posledico, ne štejejo za odstop
* prostovoljni odstop pri dokončanem poskusu ne odpravlja nevarnosti poskusa ali kazenske odgovornosti
* sodišču oceni bo v danem primeru odpustilo kazen, uporabilo institut dejanja majhnega pomena, sodni opomin, pogojno obsodbo, omilitev kazni ali kazen, ki je predpisana za poskušeno kaznivo dejanje

## 2. DRUGO SAMOSTOJNO KAZNIVO DEJANJE, STORJENO MED POSKUSOM

* obstajajo tudi primeri, ko storilec sicer **prostovoljno odstopi od dokončanja kaznivega dejanja**, toda posamezna **izvršitvena dejanja**, storjena med izvrševanjem končnega dejanja, so kakšno **drugo samostojno kaznivo dejanje** *(primer: storilec ponaredi listino z namenom, da bi jo uporabil za goljufijo, potem pa od dokončanja goljufije prostovoljno odstopi, dokončano je kaznivo dejanje ponarejanja listin, goljufija pa je ostala pri poskusu)*
* v takih primerih je bistveno **vprašanje o samostojnosti kaznivega dejanja** *(ponarejanje listin)*, ki ga je storilec že storil, preden je prostovoljno odstopil – obstajata dve možnosti
* gre za dve samostojni kaznivi dejanji v realnem steku, od katerih je prvo dokončano *(ponarejanje listin)*, drugo pa je ostalo pri poskusu *(goljufija)* – dejanji bi ohranili samostojnost tudi če druge dejanje ne bi ostalo pri poskusu
* gre za kvalificiran poskus, kadar drugo kaznivo dejanje nima narave samostojnega kaznivega dejanja in je v navideznem steku s poskušenim kaznivim dejanjem *(primer: storilec žrtev telesno poškoduje z namenom, da bi jo umoril, a se premisli in prostovoljno odstopi od umora – gre samo za kaznivo dejanje poskusa umora, ki konsumira telesno poškodbo)*
* v vsakem primeru ko storilec prostovoljno odstopi od svojega končnega namena, vmes pa je storil kakšno dejanje, ki je samostojno inkriminirano, je treba preskusiti, ali je to dejanje v navideznem steku s poskušenim kaznivim dejanjem ali ohrani svojo samostojnost