

# Straffeprosess

Ørnulf Øyen

3. utgave



FAGBOKFORLAGET

*Ørnulf Øyen*

# Straffeprosess

3. utgave



FAGBOKFORLAGET

# Forord

I forordet til første utgave av boka skrev jeg:

«En viktig målgruppe for denne boka er juridiske studenter. Fremstillingen skal være egnet som en lærebok. Av den grunn har målet ikke vært å skrive en grundig fremstilling av norsk straffeprosess fra A til Å, eller en fremstilling som gir en innføring i alle straffeprosessuelle temaer. Hovedvekten er lagt på de temaer som studenter skal eller bør ha grundig kjennskap til, mens andre temaer enten ikke behandles eller bare behandles oversiktsmessig. En vesentlig del av fremstillingen [...] går likevel såpass i dybden at den også bør være av betydelig interesse for erfarne jurister.

Menneskerettighetene er i dag en sentral rettskilde i norsk straffeprosess. Fremstillingen tar sikte på å gjenspeile dette, både når det gjelder struktur og rettskildebuk. En viktig målsetting har vært å få frem samspillet mellom menneskerettighetene og de tradisjonelle norske straffeprosessuelle rettskildene. En annen viktig målsetting med fremstillingen har vært å få frem de utgangspunkter og hovedregler som gjelder i straffeprosessen, og de hensyn som begrunner disse. Ikke minst gjelder dette for de ulike ulovfestede utgangspunkter og hovedregler som straffeprosessloven til dels bare forutsetter.»

Hvem som er hovedmålgruppen for boka og hva som er de sentrale målsettinger med den, er ikke endret siden første utgave. Samtidig må det erkjennes at studenter ikke er en homogen målgruppe. Ulike studenter har ulike behov, og de ulike læresteder kan ha noe forskjellige prioriteringer når det gjelder hvilke temaer i straffeprosessen som er sentrale. Det er også utfordrende å balansere studenters behov opp mot målet om at boka også skal ha interesse for dommere, ansatte i påtalemyndigheten, advokater mv. En fremstilling vil i tillegg påvirkes av forfatterens egne faglige interesser. Fremstillingen i boka bærer til en viss grad preg av at jeg er emneansvarlig og underviser ved Universitetet i Bergen, og av mine faglige interesser.

Gjennom annen utgave og nå tredje utgave er det samlet sett gjort relativt betydelige endringer i fremstillingen. Visse strukturelle endringer er gjort. Den mest omfattende kommer nå i tredje utgave. Reglene om pågrepelse og fengsling er samlet i en egen del mot slutten av boka. De største endringene er imidlertid gjort innad i de ulike kapitler. Flere kapitler eller punkter i kapitler

er skrevet betydelig om, som følge av enten endringer i rettskildebildet, eller en ny vurdering av hvilke problemstillinger som bør tas opp eller hvordan et tema bør behandles. Samlet sett er endringene i tredje utgave noe større enn det de var i annen utgave. Men målet har vært at det samlede omfanget av fremstillingen ikke skal øke betydelig.

Det mest betydningsfulle nye i rettskildesituasjonen siden annen utgave er endringene i straffeprosessloven ved lov nr. 122/2021. Endringsloven er den tredje og klart mest omfattende delreformen av straffeprosessen i etterkant av Straffeprosessutvalgets innstilling NOU 2016: 24 Ny straffeprosesslov. Et sentralt element i endringsloven er det som betegnes som «aktiv saksstyring» av hoved- og ankeforhandlinger. Reformen knyttet til aktiv saksstyring innebærer mange endringer i straffeprosessloven kapittel 21 og 22 om forberedelse til og gjennomføring av hovedforhandling. I tillegg innebærer lov nr. 122/2021 en rekke andre endringer i straffeprosessloven, ikke minst i regelverket om påtalemyndigheten. Fremstillingen bygger på rettstilstanden slik den vil være når lov nr. 122/2021 er trådt i kraft. I skrivende stund er det ikke fastsatt når endringsloven vil tre i kraft. Men ut fra de signaler som er gitt fra Justisdepartementet, er det sannsynlig at loven vil tre i kraft 1. juli 2022.

Fremstillingen tar ikke høyde for de reglene som er gitt ved lov nr. 148/2021 på grunn av koronaepidemien. Loven oppheves 1. juli 2022 med mindre dens virketid forlenges. For øvrig er fremstillingen søkt ajourført frem til 1. mars 2022. Kilder som er kommet til etter denne datoen, er innarbeidet så langt det har vært mulig.

Flere personer har i større eller mindre grad bidratt til første, annen eller tredje utgave av boka, med faglige eller pedagogiske innspill, faglige diskusjoner, oppmuntringer mv. Mer allment nøyer jeg meg med en generell takk til disse personene, og å vise til forordet i første utgave. Men professor Gert Johan Kjølby må særskilt nevnes. Også under arbeidet med tredje utgave har jeg hatt stor nytte av de diskusjoner jeg jevnlig har med ham om ulike straffeprosessuelle spørsmål. Videre rettes en stor takk til vit.ass. Ingrid Emilie Kvanum Hestnes, som har bistått med kontrollen av kildehenvisninger.

Bergen, 2. mars 2022

Ørnulf Øyen

# Innhold

## Del I

INTRODUKSJON. . . . .	23
-----------------------	----

## Kapittel 1

<b>Oversikt . . . . .</b>	<b>25</b>
1.1 Rettsområdet «straffeprosess» . . . . .	25
1.2 Straffeprosessens formål . . . . .	26
1.3 Gangen i en straffesak . . . . .	27
1.4 Sentrale målsettinger i straffeprosessen . . . . .	29
1.5 Noen grunnleggende rettsregler i straffeprosessen . . . . .	30
1.6 Litt om strafferettslig systematikk og terminologi . . . . .	34
1.7 Den videre fremstilling . . . . .	35

## Kapittel 2

<b>Rettskilder og metodiske utfordringer. . . . .</b>	<b>37</b>
2.1 Opptakt . . . . .	37
2.1.1 Historisk opptakt. . . . .	37
2.1.2 Rettsregler og etiske regler . . . . .	38
2.2 Straffeprosessens kilder . . . . .	41
2.2.1 Lover, forskrifter og ulovfestede straffeprosessuelle regler . . . . .	41
2.2.1.1 Straffeprosessloven . . . . .	41
2.2.1.2 Ulovfestede straffeprosessuelle regler . . . . .	41
2.2.1.3 Domstoloven og andre lover . . . . .	42
2.2.1.4 Påtaleinstruksen og andre forskrifter . . . . .	43
2.2.2 Menneskerettighetene . . . . .	43
2.2.2.1 Allment. . . . .	43
2.2.2.2 Hvilke menneskerettigheter er aktuelle i straffeprosessen? . . . . .	44
2.2.2.3 Nærmere om rettergangsgarantiene i EMK. . . . .	46
2.2.2.4 Nærmere om rettergangsgarantiene i Grunnloven . . . . .	47
2.2.2.5 Litt om tolkning av Grunnloven, EMK og SP. . . . .	49
2.2.3 Andre rettskilder . . . . .	51
2.2.3.1 Lovforarbeider . . . . .	51
2.2.3.2 Praksis fra Høyesterett . . . . .	52
2.2.3.3 Reelle hensyn . . . . .	53

	2.2.3.4	Instruksjer og praksis innen påtalemyndigheten . . . . .	54
	2.2.3.5	EU- og EØS-rett . . . . .	54
2.3		Noen allmenne metodiske problemstillinger . . . . .	56
	2.3.1	Hva kan danne rettsgrunnlaget for en straffeprosessuell regel? . . . . .	56
	2.3.2	Legalitetsprinsippet og tolkning av straffeprosessuelle lovbestemmelser. . . . .	57
	2.3.3	Hvordan analysere en straffeprosessuell problemstilling som har en side mot menneskerettighetene? . . . . .	59
	2.3.4	Hvilken straffeprosessuell regel skal anvendes når det er skjedd en lovendring? . . . . .	61
2.4		Arbeidet med en ny straffeprosesslov . . . . .	61

### Kapittel 3

		<b>Hvilke saker behandles i straffeprosessens former?</b> . . . . .	63
3.1		Sakstyper og kravstyper som skal behandles etter reglene i straffeprosessloven. . . . .	63
3.2		Krav som kan tas med som et aksessorisk krav i en straffesak. . . . .	65

### Kapittel 4

		<b>Allmenne straffeprosessuelle temaer.</b> . . . . .	68
4.1		Det straffbare «forhold». . . . .	68
	4.1.1	Generelt. . . . .	68
	4.1.2	Når har grensdragningen mellom ulike straffbare «forhold» betydning? . . . . .	69
	4.1.3	Metodiske spørsmål. . . . .	70
	4.1.4	Betydningen av ulikheter i det faktiske grunnlaget. . . . .	71
		4.1.4.1 Allment. . . . .	71
		4.1.4.2 Betydningen av hva som endres . . . . .	71
		4.1.4.3 Skillet mellom flere overtredelser i likeartet realkonkurrens og en fortsatt forbrytelse. . . . .	72
		4.1.4.4 Flere straffbare «forhold» i likeartet idealkonkurrens? . . . . .	74
	4.1.5	Betydningen av ulik subsumsjon . . . . .	75
		4.1.5.1 Allment. . . . .	75
		4.1.5.2 Nærmere om interesselæren . . . . .	76
4.2		Grensen mellom skyldspørsmålet og straffespørsmålet. . . . .	76
	4.2.1	Generelt. . . . .	76
	4.2.2	Nærmere om grensdragningen . . . . .	77
4.3		Den prosessuelle strafferammen for et straffbart forhold . . . . .	79

### Del II

		PARTENE OG ANDRE AKTØRER . . . . .	83
--	--	------------------------------------	----

### Kapittel 5

		<b>Påtalemyndigheten og politiet</b> . . . . .	85
5.1		Allment om påtalemyndigheten . . . . .	85
5.2		Organiseringen av påtalemyndigheten. . . . .	86

5.3	Politiet . . . . .	88
5.4	Bruken av ordet «politiet» i straffeprosessloven og påtaleinstruksen . . . . .	89
5.5	Rettslige konsekvenser av påtalemyndighetens hierarkiske oppbygging . . . . .	90
5.6	Delegasjon av beslutningskompetanse . . . . .	92
5.7	Påtalemyndighetens avgjørelser . . . . .	92
5.8	Habilitetskrav for påtalemyndigheten og politiet . . . . .	93
5.9	Taushetsplikt for påtalemyndigheten og politiet . . . . .	95
	5.9.1 Allment om taushetsplikt . . . . .	95
	5.9.2 Nærmere om politiregisterloven § 26 . . . . .	96
	5.9.3 Nærmere om politiregisterloven § 34 . . . . .	97
5.10	Påtalemyndighetens straffesaksdokumenter . . . . .	98
	5.10.1 Allment om påtalemyndighetens straffesaksdokumenter . . . . .	98
	5.10.2 Innsyn i og offentlighet rundt påtalemyndighetens straffesaksdokumenter . . . . .	98

## Kapittel 6

	<b>Mistenkte, siktede og tiltalte . . . . .</b>	<b>100</b>
6.1	Generelt . . . . .	100
6.2	Mistenkte . . . . .	101
	6.2.1 Hvilke rettigheter, friheter og byrder gir en status som mistenkt? . . . . .	101
	6.2.2 Når får en person status som mistenkt? . . . . .	102
6.3	Siktede . . . . .	103
	6.3.1 Hvilke tilleggsrettigheter har en siktet? . . . . .	103
	6.3.2 Når får en person status som siktet? . . . . .	103
6.4	Betydningen av at det foreligger en «criminal charge» i henhold til EMK artikkel 6 nr. 1 . . . . .	107
	6.4.1 Allment . . . . .	107
	6.4.2 Nærmere om mistenktes vern mot selvinkriminering . . . . .	108
6.5	Situasjonen der mistenkte, siktede eller tiltalte er mindreårig, utilregnelig eller et foretak . . . . .	110
	6.5.1 Mindreårige . . . . .	110
	6.5.2 Utilregnelige . . . . .	112
	6.5.3 Foretak . . . . .	112
6.6	Hva skjer hvis mistenkte, siktede eller tiltalte dør? . . . . .	113

## Kapittel 7

	<b>Forsvareren . . . . .</b>	<b>114</b>
7.1	Allment om forsvareren . . . . .	114
7.2	Retten til å la seg bistå av en forsvarer . . . . .	115
7.3	Retten til å forsvare seg uten bistand fra en forsvarer . . . . .	116
7.4	Når har siktede krav på en offentlig oppnevnt forsvarer? . . . . .	116
	7.4.1 Allment om ordningen med offentlig oppnevnt forsvarer . . . . .	116
	7.4.2 Offentlig oppnevnt forsvarer på ethvert trinn av saken . . . . .	117
	7.4.3 Offentlig oppnevnt forsvarer ved bruk av tvangsmidler . . . . .	119
	7.4.4 Offentlig oppnevnt forsvarer ved politiavhør . . . . .	119
	7.4.5 Offentlig oppnevnt forsvarer på irettføringsstadiet . . . . .	120

7.5	Det frie forsvarervalg . . . . .	120
7.6	Forsvarerens rolle og oppgaver . . . . .	122
7.7	Forsvarerens rettigheter . . . . .	124
7.8	Vernet av kommunikasjonen mellom siktede og forsvareren . . . . .	125

## Kapittel 8

<b>Fornærmede og etterlatte, og bistandsadvokaten . . . . .</b>	<b>127</b>	
8.1	Oversikt . . . . .	127
8.2	Rettighetene til «fornærmede» og personer med fornærmedes rettigheter	128
8.3	Rettighetene til «etterlatte» . . . . .	129
8.4	Bistandsadvokaten . . . . .	130

## Kapittel 9

<b>Domstolene . . . . .</b>	<b>132</b>	
9.1	Domstolenes rolle i straffeprosessen . . . . .	132
9.1.1	Domskravet og krav om domstolskontroll . . . . .	132
9.1.2	Anklageprinsippet mv. . . . .	133
9.2	Domstolenes saklige og stedlige kompetanse i straffesaker . . . . .	134
9.2.1	Domstolstrukturen . . . . .	134
9.2.2	Domstolenes saklige kompetanse . . . . .	134
9.2.3	Domstolenes stedlige kompetanse . . . . .	135
9.3	Fagdommere og lekdommere i tingretten og lagmannsretten. . . . .	137
9.3.1	Allment . . . . .	137
9.3.2	Hvorfor deltar lekfolk som meddommere i straffesaker? . . . . .	138
9.4	Kravet om at en dommer skal være upartisk . . . . .	139
9.4.1	Allment om uavhengighet og upartiskhet. . . . .	139
9.4.2	En dommer må være habil. . . . .	141
9.4.3	Nærmere om domstoloven § 108 . . . . .	142
9.5	Rettsmøter, rettsbøker og lyd- og bildeopptak av rettsmøter . . . . .	144
9.5.1	Rettsmøter. . . . .	144
9.5.2	Rettsbøker . . . . .	145
9.5.3	Lyd- og bildeopptak. . . . .	146
9.6	Offentlighet i rettsmøter og allmennhetens innsyn i rettsbøker . . . . .	147

## Del III

<b>ETTERFORSKING . . . . .</b>	<b>149</b>
--------------------------------	------------

## Kapittel 10

<b>Allment om etterforskning . . . . .</b>	<b>151</b>	
10.1	Hva er etterforskning? . . . . .	151
10.2	Hva skal avklares gjennom en etterforskning? . . . . .	152
10.3	Iverksetting av etterforskning . . . . .	153
10.3.1	Når kan etterforskning iverksettes? . . . . .	153
10.3.2	Når skal eller bør etterforskning iverksettes? . . . . .	154



10.3.3	Hvem har kompetanse til å beslutte at etterforskning skal iverksettes, og til å avgjøre hvordan den skal gjennomføres? . . . . .	155
10.3.4	Organiseringen av etterforskning . . . . .	156
10.4	Overordnede krav til en etterforskning . . . . .	157
10.4.1	Objektivitetsplikten og sannhetsmålsettingen . . . . .	157
10.4.2	Kravet om kvalitet og grundighet. . . . .	158
10.4.3	Kravet om dokumenterbarhet og etterprøvbarehet . . . . .	158
10.4.4	Kravet om hurtighet og hensynsfullhet . . . . .	160
10.4.5	Gjelder det et krav om kontradiksjon på etterforskningsstadiet? . . . . .	161
10.5	Bistand og samhandling i forbindelse med etterforskning . . . . .	161
10.5.1	Domstolenes funksjon . . . . .	161
10.5.2	Bistand fra sakkyndige . . . . .	162
10.5.3	Bistand fra og samhandling med politi og påtalemyndighet i utlandet. . . . .	163

Kapittel 11

	<b>Bevisinnhenting og bevissikring</b> . . . . .	165
11.1	Allmenne skranker for bevisinnhenting og bevissikring . . . . .	165
11.1.1	Legalitetsprinsippet . . . . .	165
11.1.2	Materielle skranker i Grunnloven og EMK . . . . .	167
11.1.3	Grunnvilkåret for å iverksette etterforskning . . . . .	168
11.2	Politiavhør . . . . .	169
11.2.1	Allment om politiavhør . . . . .	169
11.2.2	Avhør av mistenkte personer . . . . .	171
11.2.3	Avhør av vitner, herunder fornærmede og etterlatte . . . . .	172
11.2.4	Tilrettelagt politiavhør av barn og andre sårbare grupper . . . . .	173
11.3	Tilgang til og sikring av realbevis. . . . .	174
11.3.1	Allment . . . . .	174
11.3.2	Tilgang til realbevis . . . . .	174
11.3.3	Nærmere om digitalt lagret informasjon . . . . .	178
11.3.4	Sikring av realbevis . . . . .	179
11.4	Spaning, overvåking og avlytting. . . . .	180
11.5	Fordekt kontakt med person: infiltrasjon og provokasjon . . . . .	184
11.5.1	Allment . . . . .	184
11.5.2	Provokasjon som etterforskningsmetode . . . . .	185
11.5.3	Fordekt kontakt med person og mistenktes vern mot selvinkriminering. . . . .	187

Kapittel 12

	<b>Nærmere om bruk av tvangsmidler med henblikk på bevis tilgang og bevissikring</b> . . . . .	191
12.1	Generelt . . . . .	191
12.2	Tvangsmidlene og menneskerettighetene . . . . .	192
12.3	Oversikt over de materielle vilkår . . . . .	194
12.4	Oversikt over kompetanseregler og saksbehandlingsregler . . . . .	197
12.5	Bruk av makt . . . . .	198

## Kapittel 13

<b>Mistenktes, fornærmedes og etterlattes innsyn i og innflytelse på etterforskingen</b> . . . . .	200
13.1 Dokumentinnsyn . . . . .	200
13.1.1 Generelt. . . . .	200
13.1.2 Oversikt over mistenktes rett til dokumentinnsyn etter EMK . . .	202
13.1.3 Hvilke opplysninger omfatter innsynsretten? . . . . .	202
13.1.4 Allment om adgangen til å begrense innsynsretten. . . . .	205
13.1.5 Nærmere om adgangen til å begrense innsynsretten av hensyn til etterforskingen av den aktuelle straffesaken . . . . .	207
13.1.6 Nærmere om forsvarerens rett til dokumentinnsyn . . . . .	207
13.2 Har mistenkte, fornærmede og etterlatte rett til å bli orientert om utviklingen i etterforskingen? . . . . .	208
13.3 Kan mistenkte, fornærmede og etterlatte kreve at etterforskningskritt gjennomføres? . . . . .	209
13.4 Kan mistenkte og forsvareren drive parallell «etterforsking»? . . . . .	210

## Del IV

PÅTALEN . . . . .	211
-------------------	-----

## Kapittel 14

<b>Allment om påtalestadiet.</b> . . . . .	213
14.1 Generelt . . . . .	213
14.2 Oversikt over de negative påtaleavgjørelsene . . . . .	214
14.3 Oversikt over de positive påtaleavgjørelsene . . . . .	215
14.4 Påtaleavgjørelsen . . . . .	218
14.4.1 Allment om påtaleavgjørelsen og grunnlaget for den . . . . .	218
14.4.2 Nærmere om påtaleskjønnet . . . . .	219
14.4.3 Nærmere om kravet til en hurtig påtalebehandling . . . . .	222
14.5 Klage over påtaleavgjørelser. . . . .	223
14.6 Omgjøring av påtaleavgjørelser . . . . .	225

## Kapittel 15

<b>Påtalekompetanse</b> . . . . .	228
15.1 Generelt . . . . .	228
15.2 Reguleringen av påtalekompetanse . . . . .	229
15.3 Nærmere om plasseringen av påtalekompetanse . . . . .	230
15.3.1 Allmenne utgangspunkter . . . . .	230
15.3.2 Påtalekompetansen til riksadvokaten . . . . .	230
15.3.3 Påtalekompetansen til en statsadvokat . . . . .	231
15.3.4 Påtalekompetansen til påtalemyndigheten i politiet . . . . .	232
15.3.4.1 Generelt . . . . .	232
15.3.4.2 Henleggelseskompetanse i medhold av § 67 første ledd annet punktum . . . . .	232

15.3.4.3	Positiv påtalekompetanse som tilkommer enhver nevnt i § 55a første ledd nr. 3 . . . . .	233
15.3.4.4	Positiv påtalekompetanse i medhold av § 67 tredje ledd, jf. annet ledd bokstav b og c. . . . .	234
15.3.4.5	Delegert positiv påtalekompetanse. . . . .	234
15.4	Rettsvirkningen av manglende påtalekompetanse . . . . .	235

Kapittel 16

<b>Nærmere om tiltalebeslutninger</b>	. . . . .	236
16.1	Hva skal en tiltalebeslutning inneholde? . . . . .	236
16.2	Forening av flere saker i samme tiltalebeslutning. . . . .	238
16.3	Nærmere om beskrivelsen av det straffbare «forhold» . . . . .	239
16.4	Frafall, utvidelse og endring av tiltalen . . . . .	242
16.5	Retting av feil ved tiltalebeslutninger. . . . .	245

Del V

SAKSBEHANDLINGEN I TINGRETTE	. . . . .	247
------------------------------	-----------	-----

Kapittel 17

<b>Allment om saksbehandlingen i tingretten</b>	. . . . .	249
17.1	Oversikt . . . . .	249
17.2	Tingrettens sammensetning og rettens personale. . . . .	250
17.2.1	Tingrettens sammensetning i straffesaker . . . . .	250
17.2.2	Protokollfører og rettsvitne . . . . .	250
17.3	Prosessforutsetninger: retting av feil og avvisning . . . . .	251
17.4	Allmenne krav til saksbehandlingen . . . . .	253
17.4.1	Overordnede krav om en rettferdig og forsvarlig saksbehandling . . . . .	253
17.4.2	Retten til å argumentere for sin sak og til å føre bevis. . . . .	255
17.4.3	Retten til kontradiksjon. . . . .	256
17.4.4	Muntlig eller skriftlig saksbehandling? . . . . .	257
17.4.5	Rettens klarleggingsplikt og veiledningsplikt . . . . .	259
17.4.6	Rettspråk, bruk av rettsstolk mv. . . . .	260
17.5	Stevning til, varsel om og møterett i rettsmøter . . . . .	262

Kapittel 18

<b>Forberedelse til hovedforhandling</b>	. . . . .	264
18.1	Generelt . . . . .	264
18.2	Begjæringen fra påtalemyndigheten. . . . .	264
18.3	Rettens innledende behandling av begjæringen fra påtalemyndigheten . . . . .	266
18.4	Når har tiltalte krav på en offentlig oppnevnt forsvarer? . . . . .	267
18.5	Tiltaltes forberedelser . . . . .	268
18.5.1	Allment . . . . .	268
18.5.2	Tiltaltes forberedelser der han har forsvarer . . . . .	268
18.5.3	Tiltaltes forberedelser der han ikke har forsvarer . . . . .	271

18.6	Fornærmede, etterlatte og bistandsadvokaten . . . . .	271
18.7	Nærmere om rettens plikt til aktiv saksstyring. . . . .	272
18.8	Rettslige avgjørelser under saksforberedelsen. . . . .	273
18.9	Berømming av og innkalling til en hovedforhandling . . . . .	274

## Kapittel 19

<b>Hovedforhandling</b> . . . . .	277
19.1 Allment om hovedforhandlinger . . . . .	277
19.2 Tiltaltes møterett og møteplikt . . . . .	278
19.2.1 Generelt. . . . .	278
19.2.2 Nærmere om adgangen til å pådømme en sak i tiltaltes fravær. . . . .	279
19.3 De ulike trinn i en hovedforhandling . . . . .	282
19.4 Hva skal behandles under hovedforhandlingen? . . . . .	287
19.5 Prosessuelle tvister under en hovedforhandling . . . . .	288
19.6 Utsettelse av hovedforhandlingen . . . . .	289

## Kapittel 20

<b>Tilståelsesdom</b> . . . . .	291
20.1 Oversikt . . . . .	291
20.2 Vilkårene for å behandle en sak etter reglene om tilståelsesdom. . . . .	292
20.2.1 Påtalemyndigheten, siktede og retten må mene at saken bør behandles etter reglene om tilståelsesdom . . . . .	292
20.2.2 Siktede må normalt avgi en uforbeholden tilståelse i retten, som styrkes av sakens øvrige opplysninger . . . . .	293
20.2.3 Nærmere om formuleringen «uforbeholden tilståelse» . . . . .	294
20.2.4 De øvrige vilkårene for å behandle en sak etter reglene i § 248. . . . .	296
20.3 Saksbehandlingen forut for rettsmøtet. . . . .	297
20.4 Retten til en offentlig oppnevnt forsvarer i tilståessaker . . . . .	299
20.5 Saksbehandlingen i rettsmøtet. . . . .	300

## Del VI

TINGRETTENS AVGJØRELSESGRUNNLAG . . . . .	303
---	-----

## Kapittel 21

<b>Allment om tingrettens avgjørelsesgrunnlag</b> . . . . .	305
21.1 Generelt . . . . .	305
21.2 Begrepsavklaring . . . . .	306
21.3 Oversikt over de ulike bevismidlene . . . . .	308
21.4 Middelbar og umiddelbar bevisføring . . . . .	309
21.5 Hva inngår i rettens faktiske avgjørelsesgrunnlag? . . . . .	311
21.6 Kontradiksjon rundt rettens avgjørelsesgrunnlag . . . . .	312
21.6.1 Allment . . . . .	312
21.6.2 Nærmere om kontradiksjon mellom partene . . . . .	314
21.6.3 Nærmere om kontradiksjon mellom retten og partene. . . . .	316

Kapittel 22

**De enkelte bevismidler** . . . . . 318

22.1 Vitnebeviset . . . . . 318

    22.1.1 Møte- og forklaringsplikt overfor retten . . . . . 318

    22.1.2 Forberedelsen til en vitneforklaring . . . . . 319

    22.1.3 Vitnets forklaring . . . . . 320

    22.1.4 Hva omfatter vitneplikten? . . . . . 322

    22.1.5 Siktedes rett til å overvære en vitneforklaring . . . . . 323

22.2 Siktedes forklaring og siktedes passivitet som bevis . . . . . 325

    22.2.1 Siktedes rett til å avgi forklaring . . . . . 325

    22.2.2 Siktedes rett til å forholde seg taus . . . . . 325

    22.2.3 Siktedes forklaring . . . . . 326

    22.2.4 Bevismessige slutninger fra taushet og annen passivitet hos  
    mistenkte . . . . . 327

        22.2.4.1 Generelt . . . . . 327

        22.2.4.2 Kunnskapsperspektivet . . . . . 327

        22.2.4.3 Det normative perspektivet . . . . . 328

22.3 Dokumentbevis . . . . . 330

    22.3.1 Generelt . . . . . 330

    22.3.2 Førings av dokumentbevis under en hovedforhandling . . . . . 331

    22.3.3 Grensen mellom vitnebevis og dokumentbevis . . . . . 331

22.4 Gransking av realbevis . . . . . 332

22.5 Sakkyndige vurderinger . . . . . 333

    22.5.1 Privat engasjerte sakkyndige . . . . . 333

    22.5.2 Rettsoppnevnte sakkyndige . . . . . 333

Kapittel 23

**Rettsens plikt til å sikre et forsvarlig faktisk avgjørelsesgrunnlag** . . . . . 336

23.1 Allment . . . . . 336

23.2 Nærmere om straffeprosessloven § 294 . . . . . 337

23.3 Nærmere om rettsoppnevnte sakkyndige . . . . . 339

23.4 Nærmere om utsettelse av et rettsmøte . . . . . 340

Kapittel 24

**Allment om bevisføringsrett og bevisavskjæring** . . . . . 342

24.1 Prinsippet om fri bevisføring . . . . . 342

24.2 Tiltaltes bevisføringsrett og EMK . . . . . 344

24.3 Kravet til relevans og beviskraft . . . . . 344

    24.3.1 Allment . . . . . 344

    24.3.2 Nærmere om relevanskravet . . . . . 345

    24.3.3 Nærmere om kravet til beviskraft . . . . . 346

24.4 Kravet om at bevisføringen må være nødvendig . . . . . 346

    24.4.1 Allment . . . . . 346

    24.4.2 Nærmere om straffeprosessloven § 292 annet ledd første  
    punktum . . . . . 347

24.5 Prosessuell preklusjon av bevistilbud i straffeprosessen? . . . . . 349

## Kapittel 25

<b>Bevisforbud</b> . . . . .	351
25.1 Taushetsplikt. . . . .	351
25.1.1 Generelt om taushetsplikt . . . . .	351
25.1.2 Offentligrettslig taushetsplikt. . . . .	352
25.1.3 Kallsmessig taushetsplikt . . . . .	353
25.1.4 Taushetsplikt i medhold av rettergangslovgivningen. . . . .	357
25.1.5 Nærmere om overskuddsinformasjon fra kommunikasjonskontroll mv. . . . .	357
25.2 Andre bevisforbud. . . . .	358
25.2.1 Bevisføring om et vitnes eller siktedesandel. . . . .	358
25.2.2 Informasjon som siktede pliktmessig har avgitt . . . . .	360
25.2.3 Vern av personers sikkerhet, politiets etterforskningsmuligheter mv. . . . .	361
25.2.4 Hensynet til rikets sikkerhet eller forhold til fremmed stat. . . . .	362
25.2.5 Bruk av resultatet fra polygraffester som bevis . . . . .	362
25.2.6 Vitneforklaringer fra dommere . . . . .	363

## Kapittel 26

<b>Bevis som er ervervet på en ulovlig eller utilbørlig måte</b> . . . . .	364
26.1 Generelt . . . . .	364
26.2 Når er et bevis ervervet på en ulovlig eller utilbørlig måte? . . . . .	365
26.3 Hvilken type lovbrudd eller utilbørlig opptreden gir grunnlag for å oppstille et bevisforbud? . . . . .	366
26.3.1 Generelt. . . . .	366
26.3.2 Allment om de momenter som kan tilsi et bevisforbud . . . . .	367
26.3.3 Nærmere om bevisforbud ut fra en rettsstatstanke . . . . .	369
26.3.4 Nærmere om bevisforbud av hensyn til mistenktes rettssikkerhet	370
26.3.5 Nærmere om bevisforbud for å beskytte den krenkede interessen	371
26.4 Hvilke bevis omfattes av et bevisforbud? . . . . .	373
26.5 Hvem gjelder et bevisforbud til fordel for? . . . . .	374

## Kapittel 27

<b>Vitnefritaksreglene</b> . . . . .	376
27.1 Allment om vitnefritaksreglene . . . . .	376
27.2 Vitnefritaket for siktedes nærstående. . . . .	377
27.3 Fare for selvinkriminering eller inkriminering av nærstående. . . . .	378
27.4 Tap av sosialt omdømme og velferdstap av annen art . . . . .	380
27.5 Pressens kildevern . . . . .	381
27.6 Forretningshemmeligheter . . . . .	384
27.7 Fritaksmuligheten i tilknytning til rådgivere og behandlere. . . . .	385

Kapittel 28

**Retten til krysseksaminasjon som skranke for bevisføring** . . . . . 386

28.1 Hvorfor er krysseksaminasjon viktig? . . . . . 386

28.2 Hvordan er retten til krysseksaminasjon sikret gjennom straffeprosessloven og EMK? . . . . . 387

28.2.1 Straffeprosessloven . . . . . 387

28.2.2 EMK artikkel 6 nr. 3 bokstav d . . . . . 388

28.3. Retten til krysseksaminasjon når vitnet møter . . . . . 389

28.3.1 Generelt. . . . . 389

28.3.2 Har tiltalte rett til å være til stede under krysseksaminasjonen? . . 390

28.3.3 Anonym vitneførsel . . . . . 390

28.3.4 Situasjonen der vitnet nekter å forklare seg . . . . . 391

28.4 Hvilke anstrengelser må gjøres for å få et vitne til å møte? . . . . . 393

28.5 EMK artikkel 6 nr. 3 bokstav d som en skranke for opplesning og avspilling av en tidligere avgitt forklaring når vitnet ikke møter. . . . . 396

28.5.1 Situasjonen der tiltalte tidligere har fått mulighet til krysseksaminasjon . . . . . 396

28.5.2 Situasjonen der tiltalte ikke tidligere har fått mulighet til krysseksaminasjon . . . . . 397

28.5.2.1 Utgangspunktet: hovedbevislæren . . . . . 397

28.5.2.2 Nærmere om storkammersakene Al-Khawaja og Tahery mot Storbritannia og Schatschaschwili mot Tyskland . . . . . 398

28.6 Avkall på retten til krysseksaminasjon etter EMK artikkel 6 nr. 3 bokstav d . . . . . 401

Del VII

TINGRETTENS AVGJØRELSE . . . . . 403

Kapittel 29

**Allment om dommer, kjennelser og beslutninger** . . . . . 405

29.1 Oversikt . . . . . 405

29.2 Hvilken avgjørelsesform skal tingretten anvende? . . . . . 405

29.3 Allment om dommer . . . . . 407

29.4 Allment om kjennelser og beslutninger . . . . . 409

29.5 Avstemningen der flere dommere deltar i saken. . . . . 410

Kapittel 30

**Anklageprinsippet og partenes påstander som skranke for tingrettens kompetanse** . . . . . 412

30.1 Generelt . . . . . 412

30.2 Rettens kompetanse ved hovedforhandling . . . . . 413

30.2.1 Allment om rettens kompetanse til å fravike tiltalen . . . . . 413

30.2.2 Rettens kompetanse til å fravike det faktiske grunnlaget for tiltalen . . . . . 413

30.2.3	Rettenns kompetanse og plikt til å domfelle etter et annet straffebud . . . . .	414
30.2.4	Nærmere om subsumsjonsendring . . . . .	416
30.2.5	Rettenns kompetanse til å fravike partenes påstander og anførsler .	420
30.2.6	Kravet til kontradiksjon . . . . .	421
30.3	Rettenns kompetanse i tilståelsessaker . . . . .	422

### Kapittel 31

<b>Beviskrav</b> . . . . .	424
31.1 Generelt . . . . .	424
31.2 Skyldspørsmålet . . . . .	425
31.3 Straffespørsmålet . . . . .	427
31.4 Andre reaksjoner enn straff . . . . .	427
31.5 Sivile krav . . . . .	428
31.6 Prosessuelle spørsmål . . . . .	428

### Kapittel 32

<b>Rettenns bevisvurdering</b> . . . . .	429
32.1 Innledning . . . . .	429
32.2 Prinsippet om fri bevisvurdering . . . . .	430
32.3 Betydningen av erfaringssetninger . . . . .	431
32.4 Nærmere om bevisvurderingen . . . . .	433

### Kapittel 33

<b>Kravet til begrunnelse</b> . . . . .	437
33.1 I hvilken utstrekning bør tingrettens avgjørelser begrunnes? . . . . .	437
33.2 Allment om kravet til begrunnelse . . . . .	438
33.3 Allment om kravet til domsgrunner . . . . .	440
33.4 Nærmere om kravet til domsgrunner for sivile krav . . . . .	443
33.5 Nærmere om kravet til domsgrunner i tilståelsessaker . . . . .	444

## Del VIII

<b>PÅGRIPELSE OG VARETEKTSFENGSLING</b> . . . . .	445
---	-----

### Kapittel 34

<b>Allment om straffeprosessuell frihetsberøvelse</b> . . . . .	447
34.1 Generelt . . . . .	447
34.2 Pågrepelse og varetektsfengsling . . . . .	448
34.3 Pågrepelse, varetektsfengsling og menneskerettighetene . . . . .	449

### Kapittel 35

<b>De materielle vilkårene for pågrepelse og varetektsfengsling</b> . . . . .	451
35.1 Oversikt . . . . .	451
35.2 De alminnelige hjemlene for pågrepelse og varetektsfengsling . . . . .	452



35.2.1 Generelt . . . . . 452

35.2.2 Strafferammekravet og mistankekravet . . . . . 452

35.2.3 Pågripelses- og fengslingsgrunnen unndragelsesfare . . . . . 454

35.2.4 Pågripelses- og fengslingsgrunnen fare for bevisforspillelse . . . . . 455

35.2.5 Nærmere om fare for bevisforspillelse i saken mot en medskyldig 458

35.2.6 Pågripelses- og fengslingsgrunnen gjentakelsesfare . . . . . 459

35.2.7 Begjæring fra mistenkte . . . . . 461

35.3 Rettshåndhevelsesarrest . . . . . 461

35.4 De særlige hjemlene i straffeprosessloven § 173 . . . . . 464

35.5 Pågripelse eller varetektsfengsling må være nødvendig . . . . . 465

35.5.1 Generelt . . . . . 465

35.5.2 Nærmere om bruk av surrogater . . . . . 465

35.6 Pågripelse og varetektsfengsling må ikke være et uforholdsmessig inngrep 466

35.7 Øvrige vilkår for pågripelse eller varetektsfengsling . . . . . 469

35.7.1 Det må være tilstrekkelig grunn for å anvende tiltaket . . . . . 469

35.7.2 Fengslingsforlengelse – EMK artikkel 5 nr. 3 første punktum . . . 469

35.7.3 Fengslingsforlengelse – tempoet i etterforskningen . . . . . 470

35.8 Bruk av restriksjoner ved varetektsfengsling . . . . . 470

35.8.1 Generelt . . . . . 470

35.8.2 Straffeprosessuelle restriksjoner utad . . . . . 471

35.8.3 Straffeprosessuelle restriksjoner innad (isolasjon) . . . . . 472

35.8.4 Bruk av restriksjoner må ikke være et uforholdsmessig inngrep . . 473

Kapittel 36

**Nærmere om pågripelse** . . . . . 474

36.1 Generelt . . . . . 474

36.2 Hvem har kompetanse til å beslutte pågripelse? . . . . . 474

36.3 Saksbehandlingen i forbindelse med en beslutning om pågripelse . . . . . 475

36.4 Iverksettingen av en pågripelse . . . . . 476

36.5 Den pågrepnens rettigheter . . . . . 477

Kapittel 37

**Tingrettens behandling av en fengslingsbegjæring** . . . . . 480

37.1 Generelt . . . . . 480

37.2 Saksbehandlingen forut for fengslingsmøtet . . . . . 481

37.2.1 Fristen for å begjære fengsling av en pågrepet person . . . . . 481

37.2.2 Begjæring om fengslingsforlengelse . . . . . 483

37.2.3 Påtalemyndighetens fengslingsbegjæring og siktelse . . . . . 484

37.2.4 Siktedes rett til en offentlig oppnevnt forsvarer og til  
å forberede seg . . . . . 485

37.2.5 Dokumentfremlegging og dokumentinnsyn . . . . . 485

37.2.6 Siktedes møterett og møteplikt . . . . . 486

37.3 Fengslingsmøtet . . . . . 487

37.4 Tingrettens kjennelse . . . . . 489

37.4.1 Allment . . . . . 489

37.4.2 Rettens kompetanse i fengslingssaker . . . . . 489

37.4.3	Varigheten av en varetektsfengsling . . . . .	491
37.4.4	Kravet til kjennelsesgrunner i fengslingssaker . . . . .	493
37.5	Løslatelse . . . . .	495

## Del IX

ANKE . . . . .	497
----------------	-----

### Kapittel 38

<b>Allment om anke</b> . . . . .	499
38.1 Oversikt . . . . .	499
38.2 Begrunnelsen for ankeordningen . . . . .	500
38.3 Betydningen av EMK artikkel 6 og Grunnloven § 95 første ledd ved ankebehandling . . . . .	502
38.4 Den videre fremstilling . . . . .	502

### Kapittel 39

<b>Oversikt over reglene om anke over dommer</b> . . . . .	503
39.1 Ankerett, ankefrist og ankeerklæring . . . . .	503
39.1.1 Ankerett og ankekompetanse . . . . .	503
39.1.2 Ankefristen . . . . .	504
39.1.3 Ankeerklæringen . . . . .	506
39.1.4 Ankegrunner og ankegjensstand . . . . .	506
39.2 Anke til lagmannsretten . . . . .	508
39.2.1 Prøvingen av om anken skal henvises til ankeforhandling . . . . .	508
39.2.1.1 Generelt . . . . .	508
39.2.1.2 Nærmere om vurderingen av om anken skal henvises til ankeforhandling . . . . .	510
39.2.2 Ankeforhandling . . . . .	513
39.2.2.1 Saksforberedelsen . . . . .	513
39.2.2.2 Saksbehandlingen . . . . .	513
39.2.2.3 Bevisføringen . . . . .	514
39.3 Anke til Høyesterett . . . . .	515
39.3.1 Generelt . . . . .	515
39.3.2 Behandlingen i Høyesteretts ankeutvalg . . . . .	516
39.3.3 Ankeforhandling i Høyesterett . . . . .	517
39.4 Nærmere om ankegrunnen saksbehandlingsfeil . . . . .	517
39.5 Ankeinstansens dom . . . . .	520

### Kapittel 40

<b>Oversikt over reglene om anke over kjennelser og beslutninger</b> . . . . .	522
40.1 Generelt . . . . .	522
40.2 Hvilke kjennelser og beslutninger kan ankes? . . . . .	522
40.3 Hvem kan anke en kjennelse eller beslutning? . . . . .	523
40.4 Ankefrist, ankeerklæring og oppsettende virkning . . . . .	524
40.5 Ankebehandlingen . . . . .	526
40.6 Ankeinstansens avgjørelse . . . . .	526

Del X

AVSLUTTENDE EMNER . . . . . 527

Kapittel 41

**Erstatning for saksomkostninger og for uberettiget forfølgning** . . . . . 529  
 41.1 Domfeltes erstatningsansvar for saksomkostninger . . . . . 529  
 41.2 Siktedes krav på erstatning for saksomkostninger . . . . . 530  
 41.3 Oversikt over reglene om erstatning for uberettiget forfølgning mv. . . . . 531

Kapittel 42

**Forbud mot gjentatt straffeforfølgning og rettskraft** . . . . . 533  
 42.1 Forbudet mot gjentatt straffeforfølgning i EMK TP 7 artikkel 4 nr. 1 . . . 533  
 42.2 Rettskraft . . . . . 535  
     42.2.1 Allment om straffeprosessuelle rettsavgjørelser og rettskraft . . . . . 535  
     42.2.2 Den materielle rettskraften til dommer . . . . . 536  
     42.2.3 Kan kjennelser og beslutninger ha materiell rettskraft? . . . . . 539  
 42.3 Virkningen av en straffesak i utlandet . . . . . 539

Kapittel 43

**Gjenåpning** . . . . . 541  
 43.1 Generelt . . . . . 541  
 43.2 Oversikt over gjenåpningsgrunnene . . . . . 542  
 43.3 Begjæringen om gjenåpning . . . . . 544  
 43.4 Behandlingen i Gjenopptakelseskommisjonen . . . . . 545  
 43.5 Behandlingen av saken etter en gjenåpning . . . . . 546

**Forkortelser** . . . . . 547  
 Litteratur . . . . . 547  
 Andre forkortelser . . . . . 548

**Registre** . . . . . 549  
 Register over rettspraksis . . . . . 549  
     Praksis fra Høyesterett . . . . . 549  
     Praksis fra EMD . . . . . 555  
 Lovregister . . . . . 558

Emneregister . . . . . 569