

Sondre Torp Helmersen

# FOLKERETT



GYLDENDAL

## Folkerett



SONDRE TORP HELMERSEN

# Folkerett

© Gyldendal Norsk Forlag AS 2024  
1. utgave, 1. opplag 2024

ISBN 978-82-05-58566-9  
Omslagsdesign: Christine Munch  
Sats: Type-it AS, Trondheim 2024  
Brødtekst: 10,5/15 pkt. Minion Pro  
Papir: 90 g Amber Graphic  
Trykk: Dimograf, Polen 2024

Alle henvendelser om boken kan rettes til  
Gyldendal Akademisk  
Postboks 6860 Pilestredet Park  
0176 Oslo

[www.gyldendal.no/akademisk](http://www.gyldendal.no/akademisk)  
[akademisk@gyldendal.no](mailto:akademisk@gyldendal.no)

Materialet i denne utgivelsen er vernet etter åndsverkloven. Uten uttrykkelig samtykke er eksemplarframstilling bare tillatt når det er hjemlet i lov eller avtale med Kopinor ([www.kopino.no](http://www.kopino.no)). Bruk av hele eller deler av utgivelsen som input eller som treningskorpus i generative modeller som kan skape tekst, bilder eller annet innhold, er ikke tillatt uten særskilt avtale.

Gyldendal vektlegger bærekraft når vi velger trykktjenester og papir. Ta godt vare på boken, og om du ikke lenger skal ha den, gjennvinn den på riktig måte. Se [www.gyldendal.no](http://www.gyldendal.no)

# Forord

Denne boken gir en fremstilling av den alminnelige folkeretten. Den bygger i noen grad på min tidligere bok *Folkerett i et nøtteskall* (2. utgave 2018), men er betydelig utvidet og revidert. Boken er ment å kunne brukes som hovedlitteratur i folkerettsfaget på masterstudiet i rettsvitenskap. Den er også ment å kunne være til hjelp for praktikere som må ta stilling til folkerettslige spørsmål.

Boken er delt inn i ni kapitler. Det første kapittelet er en innledning. Kapittel 2 og 3 handler henholdsvis om folkerettens kilder og subjekter, som kan kalles grunnlaget for folkerettens regler. Kapittel 4 til 7 inneholder utvalgte folkerettsregler. Kapittel 8 og 9 handler henholdsvis om folkerettsbrudd og tvisteløsning, det vil si regler som er aktuelle ved brudd på folkerettsregler. Med unntak av innledningen avsluttes hvert av kapitlene med et underkapittel som handler om Norges rolle i folkeretten eller folkerettens rolle i norsk rett.

I motsetning til mange andre lærebøker i folkerett har ikke denne boken egne kapitler om de ulike delene av den spesielle folkeretten, som internasjonal strafferett, menneskerettigheter, internasjonal handelsrett og så videre. Det har tre grunner. For det første har disse rettsområdene

etter hvert blitt så omfattende at det er vanskelig å gi en nyttig fremstilling av hver av dem innenfor rammen av en lærebok i folkerett. Det virker mer hensiktsmessig at de behandles i egne bøker. For det andre har folkerettsfaget ved de juridiske fakultetene blitt kuttet ned slik at det i liten grad er plass til spesiell folkerett i læringskravene. Da synes det heller ikke nødvendig å behandle disse emnene i en lærebok. For det tredje gir dette en mulighet til å i stedet ta opp poenger fra den spesielle folkeretten i sammenheng med behandlingen av den alminnelige folkeretten. Det har jeg gjort i denne boken, og jeg tror det har gjort fremstillingen mer interessant.

Når man skal studere folkerett, bør man for det første huske at folkerett er jus. Det handler om å bygge rettslig argumentasjon på relevante rettskilder, akkurat som i nasjonal rett. Ordlyd står, som alltid, sentralt i tolkningen av kildene. Folkeretten har likevel noen særskilte utfordringer. Når man bruker en traktat, er det avgjørende om statene man skriver om, er parter i den aktuelle traktaten. Hvis man ikke vet dette, kan man forutsette det som virker mest plausibelt. Når man vil bruke sedvanerett, blir det første spørsmålet om en sedvanerettsregel faktisk eksisterer. Å besvare dette kan kreve omfattende undersøkelser og vanskelige vurderinger. Ingen forventer at studenter skal gjøre dette på eksamen. Man bør derfor ha en idé om hvilke traktater, dommer og andre dokumenter som reflekterer sedvanerett. På eksamen kan man iallfall legge til grunn at dette gjelder sentrale traktater som VCLT, VCDR, UNCLOS og deler av FN-pakten. I tillegg vil tekster fra ILC og rettspraksis fra internasjonale domstoler, særlig ICJ, ofte gi god veiledning.

Når man leser traktater i Lovdata, har man i noen tilfeller mulighet for å se en norsk oversettelse. Denne bør imidlertid ikke brukes som om den var en rettskilde. Det er svært sjelden at en norsk versjon av en traktat er en av de offisielle versjonene. FN-pakten har for eksempel seks offisielle versjoner (engelsk, fransk, spansk, arabisk, kinesisk og

russisk), mens EMKs offisielle versjoner er engelsk og fransk.<sup>1</sup> De norske oversettelsene av disse traktatene kan brukes hvis man leter etter en oversettelse av et begrep, men i en eksamensbesvarelse, en dom eller et prosesskriv bør man ta utgangspunkt i den engelske versjonen.

Jeg takker Stian Øby Johansen for å ha lest grundig gjennom teksten og gitt en lang rekke viktige innspill.

Sondre Torp Helmersen

Tromsø, oktober 2024

---

1 Jf. FN-pakten art. 111 og EMK art. 59.



# Innhold

|                                 |    |
|---------------------------------|----|
| FORKORTELSER .....              | 17 |
| KAPITTEL 1   INNLEDNING .....   | 19 |
| KAPITTEL 2   RETTSKILDER .....  | 21 |
| 2.1   Innledning .....          | 21 |
| 2.2   Traktater .....           | 22 |
| 2.2.1   Innledning .....        | 22 |
| 2.2.2   Inngåelse .....         | 23 |
| 2.2.3   Hvem som omfattes ..... | 26 |
| 2.2.4   Ugyldighet .....        | 27 |
| 2.2.5   Reservasjoner .....     | 29 |
| 2.2.6   Tolkning .....          | 32 |
| 2.2.7   Endring .....           | 38 |
| 2.2.8   Opphør .....            | 39 |
| 2.3   Sedvanerett .....         | 41 |
| 2.3.1   Innledning .....        | 41 |
| 2.3.2   Identifikasjon .....    | 42 |
| 2.3.3   Hvem som omfattes ..... | 48 |
| 2.3.4   Endring .....           | 50 |
| 2.3.5   Opphør .....            | 51 |

|                                        |                                                                    |           |
|----------------------------------------|--------------------------------------------------------------------|-----------|
| 2.4                                    | Generelle rettsprinsipper .....                                    | 51        |
| 2.5                                    | Subsidiære rettsmidler .....                                       | 53        |
| 2.5.1                                  | Innledning .....                                                   | 53        |
| 2.5.2                                  | Rettsavgjørelser .....                                             | 53        |
| 2.5.3                                  | Juridisk teori .....                                               | 57        |
| 2.6                                    | Andre kilder .....                                                 | 59        |
| 2.6.1                                  | Ensidige erklæringer .....                                         | 59        |
| 2.6.2                                  | Vedtak fra mellomstatlige organisasjoner .....                     | 61        |
| 2.7                                    | Motstrid mellom regler .....                                       | 63        |
| 2.7.1                                  | Folkerett og nasjonal rett .....                                   | 63        |
| 2.7.2                                  | FN-pakten art. 103 .....                                           | 64        |
| 2.7.3                                  | Jus cogens .....                                                   | 66        |
| 2.7.4                                  | Traktat og sedvanerett .....                                       | 69        |
| 2.8                                    | Folkerettens stilling i norsk rett .....                           | 70        |
| 2.8.1                                  | Et dualistisk prinsipp .....                                       | 70        |
| 2.8.2                                  | Gjennomføring av folkerett i norsk rett .....                      | 74        |
| 2.8.3                                  | Tolkning av folkerettsregler som er gjennomført i norsk rett ..... | 75        |
| <b>KAPITTEL 3 RETTSSUBJEKTER .....</b> |                                                                    | <b>79</b> |
| 3.1                                    | Innledning .....                                                   | 79        |
| 3.2                                    | Stater .....                                                       | 80        |
| 3.2.1                                  | Innledning .....                                                   | 80        |
| 3.2.2                                  | Vilkår 1: permanent befolkning .....                               | 80        |
| 3.2.3                                  | Vilkår 2: definert territorium .....                               | 81        |
| 3.2.4                                  | Vilkår 3: indre selvstyre .....                                    | 82        |
| 3.2.5                                  | Vilkår 4: ytre selvstyre .....                                     | 85        |
| 3.2.6                                  | Anerkjennelse .....                                                | 87        |
| 3.2.7                                  | Suverenitet .....                                                  | 90        |
| 3.2.8                                  | Tilegnelse og overføring av territorium .....                      | 91        |
| 3.2.9                                  | Statssuksesjon .....                                               | 95        |
| 3.3                                    | Mellomstatlige organisasjoner .....                                | 101       |
| 3.3.1                                  | Innledning .....                                                   | 101       |
| 3.3.2                                  | Opprettelse .....                                                  | 102       |
| 3.3.3                                  | Organisering .....                                                 | 103       |
| 3.3.4                                  | Myndighet .....                                                    | 104       |

|                         |                                                 |     |
|-------------------------|-------------------------------------------------|-----|
| 3.3.5                   | Medlemskap                                      | 107 |
| 3.3.6                   | Opphør                                          | 109 |
| 3.4                     | Andre rettssubjekter                            | 110 |
| 3.4.1                   | Innledning                                      | 110 |
| 3.4.2                   | Individer                                       | 110 |
| 3.4.3                   | Selskaper                                       | 113 |
| 3.4.4                   | NGO-er                                          | 114 |
| 3.4.5                   | Folk                                            | 115 |
| 3.5                     | Folkerettslige rettssubjekter i norsk rett      | 118 |
| 3.5.1                   | Fremmede stater og regjeringer                  | 118 |
| 3.5.2                   | Mellomstatlige organisasjoner                   | 121 |
| KAPITTEL 4 JURISDIKSJON |                                                 | 122 |
| 4.1                     | Innledning                                      | 122 |
| 4.2                     | Tre former for jurisdiksjon                     | 125 |
| 4.3                     | Territorialprinsippet                           | 127 |
| 4.4                     | Personalprinsippet                              | 130 |
| 4.5                     | Beskyttelsesprinsippet                          | 131 |
| 4.6                     | Universalprinsippet                             | 131 |
| 4.7                     | Tvilsomt: passivt personalprinsipp              | 133 |
| 4.8                     | Særegne regimer                                 | 133 |
| 4.8.1                   | Antarktis                                       | 133 |
| 4.8.2                   | Verdensrommet                                   | 134 |
| 4.9                     | Folkerettslige jurisdiksjonsregler i norsk rett | 135 |
| 4.9.1                   | Strafferett og straffeprosess                   | 135 |
| 4.9.2                   | Øvrige lover                                    | 140 |
| 4.9.3                   | Svalbard, Jan Mayen og biland                   | 141 |
| KAPITTEL 5 HAVRETT      |                                                 | 143 |
| 5.1                     | Innledning                                      | 143 |
| 5.2                     | Sjøterritoriet                                  | 144 |
| 5.3                     | Indre farvann                                   | 145 |
| 5.4                     | Tilstøtende sone                                | 146 |
| 5.5                     | Økonomisk sone                                  | 146 |
| 5.6                     | Kontinentalsokkel                               | 149 |

|                                                          |                                                              |            |
|----------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------|------------|
| 5.7                                                      | Åpent hav .....                                              | 150        |
| 5.8                                                      | Grensedragning mellom stater .....                           | 151        |
| 5.9                                                      | Jurisdiksjon over skip og fly .....                          | 153        |
| 5.10                                                     | Havretten i norsk rett .....                                 | 154        |
| 5.10.1                                                   | Norske maritime soner .....                                  | 154        |
| 5.10.2                                                   | Norsk lovgivning i maritime soner .....                      | 156        |
| 5.10.3                                                   | Havområder rundt Svalbard .....                              | 157        |
| 5.10.4                                                   | Andre rettsavgjørelser om havrett .....                      | 158        |
| <b>KAPITTEL 6 IMMUNITET OG PRIVILEGIER .....</b>         |                                                              | <b>161</b> |
| 6.1                                                      | Innledning .....                                             | 161        |
| 6.2                                                      | Statsimmunitet .....                                         | 164        |
| 6.2.1                                                    | Innledning .....                                             | 164        |
| 6.2.2                                                    | Staten og statens eiendom .....                              | 165        |
| 6.2.3                                                    | Statens representanter .....                                 | 166        |
| 6.2.4                                                    | Væpnede styrker .....                                        | 168        |
| 6.2.5                                                    | Unntak for kommersielle transaksjoner og lignende .          | 169        |
| 6.2.6                                                    | Unntak for alvorlige forbrytelser .....                      | 174        |
| 6.2.7                                                    | Immunitet for internasjonale straffedomstoler .....          | 177        |
| 6.3                                                      | Diplomatisk immunitet og privilegier .....                   | 181        |
| 6.3.1                                                    | Innledning .....                                             | 181        |
| 6.3.2                                                    | Personer .....                                               | 183        |
| 6.3.3                                                    | Eiendom .....                                                | 186        |
| 6.3.4                                                    | Kommunikasjon .....                                          | 188        |
| 6.4                                                      | Mellomstatlige organisasjoners immunitet og privilegier .... | 189        |
| 6.5                                                      | Folkerettslig immunitet i norsk rett .....                   | 190        |
| <b>KAPITTEL 7 FORBUDENE MOT INTERVENSJON OG MAKTBRUK</b> |                                                              | <b>194</b> |
| 7.1                                                      | Innledning .....                                             | 194        |
| 7.2                                                      | Forbudet mot trusler om og bruk av væpnet makt .....         | 195        |
| 7.2.1                                                    | Utgangspunkt .....                                           | 195        |
| 7.2.2                                                    | Vilkåret «use of force» .....                                | 196        |
| 7.2.3                                                    | Aggresjonsforbrytelser .....                                 | 198        |
| 7.2.4                                                    | Trusler om bruk av væpnet makt .....                         | 199        |
| 7.3                                                      | Unntak: selvforsvar .....                                    | 199        |

|                   |                                                              |            |
|-------------------|--------------------------------------------------------------|------------|
| 7.3.1             | Individuelt og kollektivt selvforsvar .....                  | 199        |
| 7.3.2             | Vilkåret «armed attack» .....                                | 201        |
| 7.3.3             | Vilkårene nødvendig og proporsjonal .....                    | 202        |
| 7.3.4             | Selvforsvar mot ikke-statlige grupper .....                  | 204        |
| 7.3.5             | Foregripende selvforsvar .....                               | 206        |
| 7.4               | Unntak: vedtak fra UNSC .....                                | 207        |
| 7.4.1             | Sikkerhetsrådets myndighet .....                             | 207        |
| 7.4.2             | Vilkåret «threat to the peace» .....                         | 209        |
| 7.4.3             | Fredelige tiltak .....                                       | 210        |
| 7.4.4             | Overprøving av sikkerhetsrådets vedtak .....                 | 212        |
| 7.5               | Unntak: samtykke .....                                       | 214        |
| 7.5.1             | Utgangspunkt .....                                           | 214        |
| 7.5.2             | Når flere regjeringer hevder å representere samme stat ..... | 215        |
| 7.5.3             | Betydningen av jus cogens og FN-pakten art. 103 ...          | 216        |
| 7.6               | Ikke et unntak: humanitær intervensjon .....                 | 217        |
| 7.7               | Forbudet mot intervensjon .....                              | 218        |
| 7.8               | Norske militæroperasjoner i lys av maktforbudet .....        | 221        |
| 7.8.1             | Gulfkrigen (1991) .....                                      | 221        |
| 7.8.2             | Bosniakrigen (1992–95) .....                                 | 221        |
| 7.8.3             | Kosovokrigen (1999) .....                                    | 223        |
| 7.8.4             | Krigen i Afghanistan (2001–2021) .....                       | 224        |
| 7.8.5             | Irakkkrigen (2003–2010) .....                                | 225        |
| 7.8.6             | Borgerkrigen i Libya (2011) .....                            | 227        |
| 7.8.7             | Krigen mot Den islamske staten (2014–2019) .....             | 228        |
| <b>KAPITTEL 8</b> | <b>FOLKERETTSBRUDD .....</b>                                 | <b>230</b> |
| 8.1               | Innledning .....                                             | 230        |
| 8.2               | Definisjon av folkerettsbrudd .....                          | 232        |
| 8.2.1             | Innledning .....                                             | 232        |
| 8.2.2             | Tilknytning til pliktsubjekt .....                           | 232        |
| 8.2.3             | Strid med folkerettsregel .....                              | 237        |
| 8.2.4             | Fravær av ansvarsfrihetsgrunner .....                        | 240        |
| 8.3               | Forpliktelser utløst av folkerettsbrudd .....                | 243        |
| 8.3.1             | Innledning .....                                             | 243        |
| 8.3.2             | Ophør og ikke-gjentakelse .....                              | 244        |

|                                          |                                                                      |            |
|------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------|------------|
| 8.3.3                                    | Reparation .....                                                     | 245        |
| 8.3.4                                    | Alvorlige brudd på jus cogens-regler .....                           | 249        |
| 8.4                                      | Påberopelse av folkerettsbrudd .....                                 | 252        |
| 8.4.1                                    | Innledning .....                                                     | 252        |
| 8.4.2                                    | Fornærmede stater og organisasjoner .....                            | 253        |
| 8.4.3                                    | Andre stater og organisasjoner .....                                 | 255        |
| 8.4.4                                    | Flere stater eller organisasjoner ved samme<br>folkerettsbrudd ..... | 255        |
| 8.4.5                                    | Diplomatisk beskyttelse .....                                        | 256        |
| 8.5                                      | Mottiltak .....                                                      | 260        |
| 8.5.1                                    | Innledning .....                                                     | 260        |
| 8.5.2                                    | Materielle vilkår .....                                              | 262        |
| 8.5.3                                    | Personelle vilkår .....                                              | 264        |
| 8.5.4                                    | Prosessuelle vilkår .....                                            | 265        |
| 8.6                                      | Folkerettslige sanksjoner i norsk rett .....                         | 266        |
| <b>KAPITTEL 9    TVISTELØSNING .....</b> |                                                                      | <b>267</b> |
| 9.1                                      | Innledning .....                                                     | 267        |
| 9.2                                      | Utenomrettslig tvisteløsning .....                                   | 268        |
| 9.3                                      | Folkerettens domstoler .....                                         | 270        |
| 9.3.1                                    | Oversikt .....                                                       | 270        |
| 9.3.2                                    | Rettsgrunnlag .....                                                  | 273        |
| 9.3.3                                    | Sammensetning .....                                                  | 274        |
| 9.4                                      | Hvilke saker som behandles .....                                     | 276        |
| 9.4.1                                    | Rettssspørsmål .....                                                 | 276        |
| 9.4.2                                    | Parter .....                                                         | 279        |
| 9.5                                      | Vilkår for domstolsprøving .....                                     | 284        |
| 9.5.1                                    | Samtykke fra partene .....                                           | 284        |
| 9.5.2                                    | Krav om «dispute» .....                                              | 287        |
| 9.5.3                                    | Rettslig interesse .....                                             | 288        |
| 9.5.4                                    | Nødvendig tredjepart .....                                           | 290        |
| 9.5.5                                    | Betydningen av nasjonale rettsprosesser .....                        | 291        |
| 9.6                                      | Domstolenes avgjørelser .....                                        | 292        |
| 9.6.1                                    | Prosessuelle avgjørelser .....                                       | 292        |
| 9.6.2                                    | Provisoriske tiltak .....                                            | 293        |

|                                                |                                                        |     |
|------------------------------------------------|--------------------------------------------------------|-----|
| 9.6.3                                          | Endelige avgjørelser .....                             | 294 |
| 9.6.4                                          | Anke, tolkning og revisjon .....                       | 295 |
| 9.6.5                                          | Fullbyrdelse .....                                     | 296 |
| 9.7                                            | Rådgivende uttalelser og <i>general comments</i> ..... | 298 |
| 9.7.1                                          | Innledning .....                                       | 298 |
| 9.7.2                                          | Hvem som kan spørre .....                              | 298 |
| 9.7.3                                          | Hva det kan spørres om .....                           | 299 |
| 9.7.4                                          | Adgang til å nekte å svare .....                       | 300 |
| 9.7.5                                          | Virkning .....                                         | 301 |
| 9.8                                            | Norges deltakelse i internasjonal tvisteløsning .....  | 302 |
| REGISTER .....                                 |                                                        | 306 |
| Litteratur .....                               |                                                        | 306 |
| Nettsider .....                                |                                                        | 309 |
| Traktater .....                                |                                                        | 310 |
| Vedtak fra mellomstatlige organisasjoner ..... |                                                        | 314 |
| Regelverk for internasjonale domstoler .....   |                                                        | 317 |
| Annet .....                                    |                                                        | 317 |
| Internasjonal rettspraksis .....               |                                                        | 318 |
| Nasjonal rett .....                            |                                                        | 331 |
| Utenlandsk lovgivning .....                    |                                                        | 334 |
| Rettspraksis fra utenlandske domstoler .....   |                                                        | 334 |
| STIKKORD .....                                 |                                                        | 335 |