

# Innhold

<b>Forord</b> .....	5
 <b>DEL I</b>	
<b>Den juridiske metode – en oversikt</b> .....	25
 <b>Kapittel 1 Innleiing: Den juridiske verktøykassen</b> .....	
1.1 Innleiande oversikt over juridisk metode .....	27
1.2 Eit makro- og mikroperspektiv på juridisk metode .....	28
1.3 Erfaring og ekspertise .....	32
 <b>Kapittel 2 Ingen veg tilbake – overordna norsk juridisk metode frå år 1000 og inn i framtida.</b> .....	
2.1 Den diskursive retten – juridisk metode fram til 1100-talet. Juridisk problemformulering som einaste metodiske utfordring .....	35
2.1.1 Retten sine produksjons-, formidlings- og bruksrammer .....	35
2.1.2 Den overordna juridiske metoden .....	38
2.1.3 Relevans, slutning og harmonisering i rettsbruksprosessen .....	41
2.1.4 Avsluttande refleksjon .....	41
2.2 Gud, konge og retten – juridisk metode på 1200- og ut 1600-talet. Juridisk problemformulering supplert av relevans-, tolkings- og harmoniseringsvurderingar .....	42
2.2.1 Retten sine produksjons-, formidlings- og bruksrammer .....	42
2.2.2 Den overordna juridiske metoden .....	45

2.2.3	Relevans, slutning og harmonisering i rettsbruksprosessen . . . . .	48
2.2.4	Avsluttande refleksjon . . . . .	54
2.3	Den geometriske metode – juridisk metode frå 1700-talet til 2000. Juridisk metode får si form . . . . .	54
2.3.1	Retten sine produksjons-, formidlings- og bruksrammer . . . . .	54
2.3.2	Den overordna juridiske metoden . . . . .	59
2.3.3	Relevans, tolking og harmonisering i rettsbruksprosessen . . . . .	63
2.3.4	Avsluttande refleksjon . . . . .	66
2.4	Verdiforankring og regelinnovasjon – juridisk metode i det 21. hundreåret. Juridisk metode utviklar seg vidare . . . . .	67
2.4.1	Retten sine produksjons-, formidlings- og bruksrammer . . . . .	67
2.4.2	Den overordna juridiske metoden . . . . .	70
2.4.3	Relevans, slutning og harmonisering i rettsbruksprosessen . . . . .	71
2.4.4	Avsluttande refleksjon . . . . .	75
2.5	Avsluttande oversikt . . . . .	76
<b>Kapittel 3 Rettens kilder og anvendelse . . . . .</b>		<b>77</b>
3.1	Innledning . . . . .	77
3.1.1	Rettskilder . . . . .	78
3.1.2	En modell for rettsanvendelse . . . . .	79
3.1.3	Hvor finner vi rettskildene? . . . . .	80
3.2	Lov og lovtekst . . . . .	80
3.2.1	Grunnlov, formell lov, forskrifter . . . . .	81
3.2.2	Objektiv tolkning . . . . .	81
3.2.3	Vanlig språkbruk . . . . .	81
3.2.4	Utvidende, analogisk og antitetisk tolkning . . . . .	82
3.2.5	Legalitetsprinsippet som tolkningsprinsipp . . . . .	83
3.2.6	Flere bestemmelser må leses i sammenheng . . . . .	84
3.3	Lovers forarbeider . . . . .	84
3.3.1	Hvor finner vi forarbeidene? . . . . .	85
3.3.2	Forarbeidenes plass i lovtolkningen . . . . .	85
3.3.3	Kvaliteten på lovforarbeider . . . . .	86
3.3.4	Hvorfor bør rettsanvenderen legge vekt på forarbeidene? . . . . .	86
3.3.5	Særlig om grunnlovstolkning . . . . .	88

3.3.6	Etterfølgende uttalelser . . . . .	88
3.3.7	Forarbeider til forskrifter . . . . .	89
3.4	Rettspraksis. . . . .	89
3.4.1	Grunner til å legge vekt på praksis fra Høyesterett . . . .	89
3.4.2	Hvor finner vi rettspraksis? . . . . .	90
3.4.3	Prejudikater . . . . .	91
3.4.4	Lovregulerte områder . . . . .	91
3.4.5	Begrunnelse eller likhet i saksforhold . . . . .	92
3.4.6	Utformingen av Høyesteretts begrunnelser . . . . .	92
3.4.7	Grunnlovstolkning. . . . .	93
3.4.8	Rettsområder som ikke er lovregulert . . . . .	93
3.4.9	Avgjørelser under dissens . . . . .	93
3.4.10	Avgjørelsens alder . . . . .	93
3.4.11	Obiter dicta. . . . .	94
3.4.12	Avgjørelser fra underordnede domstoler. . . . .	94
3.4.13	Plenumsavgjørelser og avgjørelser i storkammer . . . . .	94
3.5	Internasjonale forpliktelser. EØS og menneskerettigheter. . . . .	95
3.5.1	Hvor finner vi materialet? . . . . .	96
3.5.2	EØS-avtalen og gjennomføringen av den . . . . .	96
3.5.3	Praksis fra EU-domstolen. . . . .	97
3.5.4	Homogenitetsmålsetningen. . . . .	97
3.5.5	Praksis fra EFTA-domstolen . . . . .	97
3.5.6	Annen EØS-rett. . . . .	99
3.5.7	Forholdet til EU-retten . . . . .	99
3.5.8	Menneskerettene . . . . .	100
3.5.9	EMDs metode er avgjørende. . . . .	101
3.5.10	Dualisme og sektormonisme. . . . .	102
3.5.11	Annet utenlandsk materiale. . . . .	103
3.6	Sedvanerett og annen praksis . . . . .	103
3.6.1	Tingsretten og lokale sedvaner . . . . .	103
3.6.2	Statsforfatningsretten. . . . .	104
3.6.3	Kutymer . . . . .	104
3.6.4	Forvaltningspraksis . . . . .	104
3.6.5	Ligningspraksis. . . . .	104
3.6.6	«Alminnelige rettsgrunnsetninger» m.m. . . . .	105
3.7	Rettsvitenskapen . . . . .	106
3.7.1	Er rettsvitenskapen en rettskilde? . . . . .	106
3.7.2	Samspill mellom rettspraksis og rettsvitenskap. . . . .	108

3.8	Rettsanvenderens vurderinger. . . . .	109
3.8.1	Konsekvensorienterte vurderinger og rettferdighetsvurderinger. . . . .	109
3.8.2	Utvekslingsrettferdighet og fordelingsrettferdighet . . . . .	109
3.8.3	Reelle hensyn – vurderinger . . . . .	110
3.8.4	Vurderinger ved bruk av den enkelte rettskilde . . . . .	110
3.8.5	Vurderinger som eneste grunnlag . . . . .	112
<b>Kapittel 4 Juridisk metode for morgendagens jurister . . . . .</b>		<b>114</b>
4.1	Rettsanvendelse uten klart forbilde . . . . .	114
4.2	Nye faktumvarianter og nye rettsgrunnlag . . . . .	115
4.3	Rettsregler og rettsanvendelse. . . . .	116
4.4	Nye faktumvarianter . . . . .	120
4.4.1	Generelt om rettsanvendelse i ukjent terreng . . . . .	120
4.4.2	Nytt faktum som grunnlag for andre rettsvirkninger enn straff . . . . .	122
4.4.3	Nytt faktum som grunnlag for straff . . . . .	125
4.5	Nye lovbestemmelser. . . . .	128
4.5.1	Generelt om rettsanvendelse basert på ny lovgivning . . . . .	128
4.5.2	Uklarhet om en rettsstilstand er videreført eller endret. . . . .	129
4.5.3	Virkningstidspunktet for endringslovgivning . . . . .	131
4.6	Metodens potensial og begrensninger for morgendagens jurister . . . . .	133
<b>Kapittel 5 Fakta og juss . . . . .</b>		<b>135</b>
5.1	Innledning og oversikt. . . . .	135
5.2	Fakta/juss og fakta/verdi. . . . .	136
5.2.1	Begrepene . . . . .	136
5.2.2	Fakta som grunnlag for rettsregler . . . . .	137
5.2.2.1	Generelt . . . . .	137
5.2.2.2	Sikkerhet for faktisk grunnlag . . . . .	138
5.2.2.3	Endrede forutsetninger . . . . .	141
5.3	Fakta/juss – skillets funksjonelle betydning . . . . .	142
5.3.1	Rettsanvendelsessyllogismen . . . . .	142
5.3.2	Subsumsjon og tolking . . . . .	143
5.3.3	Betydningen av klarhet . . . . .	144
5.4	Fakta/juss – skillets metodiske betydning . . . . .	145
5.4.1	Tema og opplegg. . . . .	145
5.4.2	Juss – metodisk. . . . .	146
5.4.3	Fakta – metodisk . . . . .	147

5.4.3.1	Rettskildelæren og bevisvurdering . . . . .	147
5.4.3.2	Regelen om fri bevisvurdering . . . . .	148
5.4.3.3	Bevisteorier . . . . .	150
5.4.3.4	Tre kategorier fakta – i rom . . . . .	153
5.4.3.5	Tre kategorier fakta – i tid . . . . .	154
5.4.3.6	Analyse . . . . .	156
5.5	Juss i fakta og fakta i juss . . . . .	157
5.5.1	Tema og opplegg . . . . .	157
5.5.2	Juss i fakta . . . . .	158
5.5.3	Fakta i juss . . . . .	158
5.5.4	Særlig om rettslige disposisjoner . . . . .	159
5.6	Formelle krav til faktafastsettelsen . . . . .	162
5.6.1	Tema og opplegg . . . . .	162
5.6.2	Krav som antas å fremme sannhet . . . . .	163
5.6.3	Krav som fordeler usikkerhet . . . . .	163
5.6.3.1	Beviskrav . . . . .	163
5.6.3.2	Bevisbyrde . . . . .	164
5.6.3.3	Legale presumsjoner . . . . .	164
5.6.3.4	Bevisforbud mv. . . . .	165
5.7	Pressing av fakta . . . . .	167
5.7.1	Tema og opplegg . . . . .	167
5.7.2	Pressing – metodisk . . . . .	169
5.7.3	Pressing – formelle krav . . . . .	171

## DEL II

Tematikk fra den tradisjonelle rettskildelære . . . . .	173
---	-----

## Kapittel 6 Tolking og anvendelse av lov, forskrift og forarbeider . . . . . 175

6.1	Innledning . . . . .	175
6.1.1	Formelle lover . . . . .	175
6.1.1.1	Demokratiske normer . . . . .	175
6.1.1.2	Lovenes betydning . . . . .	176
6.1.2	Forskrifter . . . . .	180
6.1.3	Forarbeider . . . . .	180
6.1.3.1	Formålsparagrafer og formålsanvisninger . . . . .	184
6.1.3.2	Innholdsanvisninger . . . . .	186
6.1.3.3	Forarbeider og virkelighetsmodeller . . . . .	186
6.1.3.4	Forarbeider til forskrifter . . . . .	186

6.1.4	Kort om den videre fremstillingen . . . . .	187
6.2	Relevansen av lover, forskrifter og forarbeider . . . . .	187
6.2.1	Relevansen av formelle lover. . . . .	187
6.2.2	Relevante forskrifter . . . . .	188
6.2.3	Relevansen av forarbeider . . . . .	189
6.2.3.1	Faktabeskrivelse og formålsargumentasjon. . . . .	192
6.3	Tolking av lover, forskrifter og forarbeider . . . . .	194
6.3.1	Litt juridisk språkbruksanalyse . . . . .	194
6.3.1.1	Våre middels abstrakte lover. . . . .	194
6.3.1.2	Noen analytiske hjelpebegreper . . . . .	196
6.3.1.3	Definisjoner og ulike typer av fakta. . . . .	199
6.3.2	Å tolke et uttrykk. . . . .	202
6.3.2.1	Koblingsord og substansielle begreper . . . . .	206
6.3.2.2	Rettslige standarder, skjønn og familielikhetsbegreper . . . . .	207
6.3.2.3	Språklig-deduktiv lovtolking . . . . .	210
6.3.3	Slutninger og tolkingsresultater . . . . .	210
6.3.4	Tolkingsregler i Høyesteretts praksis? . . . . .	215
6.4	Betydningen av lov, forskrift og forarbeider . . . . .	215
6.4.1	Lovtolkingslærer og rettskildefinsipper . . . . .	215
6.4.2	Klarere linjer i Høyesteretts praksis – lovkravene . . . . .	219
6.4.2.1	Lovkravene for straffereaksjoner . . . . .	219
6.4.2.2	Lovkrav for forvaltningsinngrep . . . . .	222
6.4.3	Materielle skranker for lovgiver – menneskerettighetene i og utenfor Grunnloven . . . . .	224
6.4.4	Høyesteretts lovanvendelse forøvrig . . . . .	227
6.4.5	Lov, forskrift og forarbeider på EØS-rettens område . . . . .	230
6.5	Lov og forarbeider i en internasjonal verden. . . . .	235
<b>Kapittel 7 Grunnloven som rettskildefaktor . . . . .</b>		<b>239</b>
7.1	Innledende om Grunnloven . . . . .	239
7.2	Hva menes med grunnlovstolkning? . . . . .	240
7.3	Utgangspunkter ved grunnlovstolkning . . . . .	241
7.4	Konsoliderende, presiserende og korrigerende grunnlovstolkning . . . . .	247
7.5	<i>Lex superior</i> -prinsippet i møtet med korrigerende tolkning . . . . .	250
7.6	Nærmere om betydningen av internasjonale kilder . . . . .	254
7.7	Betydningen av domstolenes praksis ved grunnlovstolkning . . . . .	257

<b>Kapittel 8 Domstolspraksis som rettskildefaktor</b> .....	259
8.1 Innledning .....	259
8.2 Nærmere om skillet mellom prejudikatspørsmålet og spørsmålet om domstolens rettskapende virksomhet .....	260
8.3 Domstolenes rettskapende virksomhet .....	262
8.3.1 Innledning .....	262
8.3.2 Tilfeller der HR konsoliderer en allerede forutsatt løsning .....	264
8.3.3 Særskilt om tilfeller der domstolenes løsning presiserer gjeldende rett .....	265
8.3.4 Tilfeller hvor domstolenes løsning korrigerer den forutsatte løsning .....	267
8.4 Prejudikatvirkningen .....	269
8.5 Relevansspørsmål .....	271
8.6 Slutningsspørsmål – det enkelte prejudikats rekkevidde .....	274
8.6.1 Innledning .....	274
8.6.2 Nærmere om dommens anførte ratio decidendi .....	274
8.6.3 Nærmere om dommens konstruerte ratio decidendi ...	276
8.6.4 Parallelltolkning/analogifunksjon .....	277
8.6.5 Uttalelser obiter dicta .....	278
8.6.6 Analogislutning fra dommens resultat .....	279
8.6.7 Analogisk og antitetisk fortolkning av dommer .....	280
8.7 Vektspørsmål, herunder spørsmålet om når prejudikater bør settes til side .....	281
8.7.1 Innledning .....	281
8.7.2 Tilsidesettelsesspørsmålets gradualitet .....	283
8.7.3 Nærmere om utvikling av retten gjennom tilsidesettelse av prejudikater .....	284
8.8 Spørsmålet om den tredje virkning .....	287
8.8.1 Om dommers relevans i rettskildespørsmål .....	287
8.8.2 Om slutninger fra praksis i rettskildespørsmål .....	288
8.8.3 Høyesteretts mulig svekkede rolle i fremtiden .....	290
<b>Kapittel 9 Forvaltningspraksis som rettskildefaktor</b> .....	293
9.1 Innledning .....	293
9.1.1 Forvaltningspraksis som rettslig argument .....	293
9.1.2 Typer av forvaltningspraksis .....	294
9.1.3 Betydning av forvaltningspraksis for forvaltningen og domstolene .....	295
9.1.4 Forvaltningspraksis i rettskildelitteraturen .....	296

9.1.5	Rettslig argumentasjon, normstyring og argumentasjonsmønstre . . . . .	302
9.2	Forvaltningspraksis i forvaltningens rettsanvendelse – rettslige rammer . . . . .	303
9.2.1	Kort om rettslige rammer for juridisk metode i forvaltningen. . . . .	303
9.2.2	Særlig om bindende forvaltningspraksis og krav til likebehandling . . . . .	304
9.3	Forvaltningspraksis i forvaltningens faktiske rettskildebruk. . . . .	306
9.3.1	Om særtrekk ved forvaltningens rettskildebruk. . . . .	306
9.3.2	Variasjoner i forvaltningens rettskildebruk . . . . .	307
9.3.3	Underordnede organer . . . . .	309
9.3.4	Overordnede organer . . . . .	313
9.3.5	Spesielle kontroll- og håndhevingsorganer . . . . .	315
9.3.6	Departementenes tolkningsuttalelser . . . . .	317
9.4	Høyesteretts bruk av forvaltningspraksis som rettskildefaktor. . . . .	318
9.4.1	Oversikt . . . . .	318
9.4.2	Vurdering av forvaltningspraksis . . . . .	319
9.4.2.1	Om vurderingskriteriene. . . . .	319
9.4.2.2	Varighet. . . . .	320
9.4.2.3	Omfang. . . . .	322
9.4.2.4	Konsekvens. . . . .	323
9.4.2.5	Tilgjengelighet . . . . .	325
9.4.2.6	Klarhet . . . . .	325
9.4.2.7	Private parters interesser og berettigete forventninger . . . . .	326
9.4.2.8	Rettsoppfatningens kvalitet . . . . .	327
9.4.2.9	Praksisens art . . . . .	327
9.4.3	Særlig om ikke-bruk av bestemmelser . . . . .	331
9.4.4	Vekten av forvaltningspraksis i forhold til andre rettskildefaktorer . . . . .	332
	<b>Kapittel 10 Grunnsetningar i formueretten. . . . .</b>	<b>334</b>
10.1	Grunnsetningar og grunne setningar . . . . .	334
10.2	Landet utan lovbok . . . . .	336
10.3	Grunnsetningar utan lovbok. . . . .	337
10.4	Tankar er tollfrie. . . . .	341



<b>Kapittel 11 Reelle hensyn</b> . . . . .	343
11.1 Reelle hensyn – termen, begrepet og fenomenet . . . . .	343
11.2 Reelle hensyn og rettskildelærens øvrige utforming . . . . .	346
11.3 Reelle hensyn og forholdet til rettspolitiske hensyn . . . . .	347
11.4 Typer av reelle hensyn og bruken av dem . . . . .	348
11.5 Ulike former for kritikk av reelle hensyn . . . . .	353
11.6 Statiske og dynamiske virkninger av reelle hensyn . . . . .	354
11.7 Produksjon og reproduksjon av rettslige argumenter . . . . .	356
<b>Kapittel 12 Introduksjon til folkerett</b> . . . . .	357
<b>Kapittel 13 Rettsanvendelsesprosessen på EMK-rettens område</b> . . . .	360
13.1 Introduksjon . . . . .	360
13.2 Hovedtrekkene i EMDs rettsanvendelsesprosess . . . . .	362
13.2.1 Innledning . . . . .	362
13.2.2 EMD og Wien-konvensjonen . . . . .	363
13.2.3 De supplementære kildene . . . . .	364
13.2.4 Vanlig og kontekstuell forståelse av teksten samt autonom tolkning . . . . .	366
13.2.5 Gjenstands- og formålsorientert tolkning («object and purpose») . . . . .	368
13.2.6 Kort om andre sentrale tolkningsprinsipper . . . . .	369
13.2.7 Betydningen av EMDs egen praksis . . . . .	372
13.3 Høyesteretts metodesyn på EMK-retten i nasjonale domstoler . . . . .	374
13.3.1 Generelt . . . . .	374
13.3.2 Spesielt om unntaket for norske verdiprioriteringer . . . .	376
13.3.3 Særtrekk ved EMDs metode som ikke er overførbare til norske domstoler . . . . .	380
13.3.3.1 Generelt . . . . .	380
13.3.3.2 Bevegelse i retning av mer prosessuell kontroll av mulige konvensjonsbrudd . . . . .	381
13.3.3.3 Høyesteretts tilnærming til skjønnsmarginen . . . . .	382
13.4 Noen avsluttende bemerkninger . . . . .	384
<b>Kapittel 14 EU-rett som norsk rettskilde</b> . . . . .	386
14.1 Innledning . . . . .	386
14.2 EU-retten og folkerettslige tolkningsprinsipper . . . . .	390
14.3 Grunnlaget for fremstillingen av EU-domstolens metode . . . . .	392

14.4	Noen særtrekk ved EU-retten og deres metodiske følger . . . . .	394
14.4.1	EU-retten som et autonomt rettssystem . . . . .	394
14.4.2	Primærrett vs. sekundærrett . . . . .	396
14.4.3	Integrasjonsformålet . . . . .	397
14.4.4	EU-rettens dynamikk . . . . .	397
14.4.5	Lovgivningsprosessene i EU . . . . .	398
14.4.6	EU-rettens flerspråklighet . . . . .	400
14.4.7	EU-domstolen som en rettskulturell smeltedigel . . . . .	400
14.4.8	Betydning for forsøk på å sammenligne EU-rettslig og norsk tolkningsmetode . . . . .	402
14.5	Sentrale trekk ved EU-domstolens tolkningsmetode . . . . .	403
14.5.1	Autonom og ensartet fortolkning av opptil 24 språkversjoner . . . . .	403
14.5.2	Kontekstuell fortolkning . . . . .	404
14.5.2.1	Innledning . . . . .	404
14.5.2.2	Tolkning i lys av primærretten . . . . .	405
14.5.2.3	Tolkning i lys av sekundærrettens hierarkiske oppbygning . . . . .	407
14.5.2.4	Tolkning i lys av EUs internasjonale forpliktelser . . . . .	407
14.5.2.5	Fortalene . . . . .	408
14.5.2.6	Forarbeider . . . . .	409
14.5.2.7	Etterarbeider . . . . .	410
14.5.3	Formålsorientert fortolkning . . . . .	410
14.5.4	Fortolkning og bruk av rettspraksis fra EU-domstolen . . . . .	412
14.6	Fra EU-rett til den internasjonale rettsregelen som forplikter Norge . . . . .	416
14.7	Kort om norske domstolers fortolkning av EU-rett . . . . .	418

<b>Kapittel 15</b>	<b>FNs menneskerettskonvensjoner og FN-komiteenes håndheving av dem . . . . .</b>	<b>420</b>
15.1	Innledning . . . . .	420
15.2	Oversikt over FNs menneskerettskonvensjoner, håndheving og formelle utgangspunkter i norsk rett . . . . .	424
15.2.1	FNs kjernekonvensjoner på menneskerettsområdet . . . . .	424
15.2.2	Konvensjonenes formelle stilling i norsk rett . . . . .	425
15.2.3	FNs menneskerettskomiteer . . . . .	428
15.2.4	Et slags hierarki på det formelle plan . . . . .	429
15.3	Komitépraksisens virkninger i norsk rett . . . . .	430

15.4	FN-komiteenes konvensjonshåndheving. . . . .	434
15.4.1	Komiteenes sammensetning og arbeidsform. . . . .	434
15.4.2	Håndhevingens doble formål . . . . .	435
15.4.3	Konkluderende observasjoner («concluding observations») . . . . .	435
15.4.3.1	Formål. . . . .	435
15.4.3.2	Prosedyrer for å sikre dialog i forbindelse med statsrapporteringsprosedyren. . . . .	436
15.4.3.3	Innholdsmessige vurderinger knyttet til konkluderende observasjoner . . . . .	438
15.4.4	Generelle kommentarer («general comments / general recommendations») . . . . .	440
15.4.4.1	Formål. . . . .	440
15.4.4.2	Prosedyrer for å sikre dialog ved utarbeiding av generelle kommentarer. . . . .	441
15.4.4.3	Innholdsmessige vurderinger knyttet til generelle kommentarer . . . . .	443
15.4.5	Individklagebehandling. . . . .	445
15.4.5.1	Formål. . . . .	445
15.4.5.2	Prosedyrer for å sikre dialog i forbindelse med behandling av individklager . . . . .	445
15.4.5.3	Innholdsmessige vurderinger knyttet til individklagesaker . . . . .	447
15.4.6	Sammenveving . . . . .	447
15.5	EMDs integrering av FN-konvensjoner og tilhørende håndhevingspraksis . . . . .	448
15.6	Avslutning. . . . .	450
<b>Kapittel 16 Rettsoppfatninger som rettskilde . . . . .</b>		<b>452</b>
16.1	Innledning. . . . .	452
16.2	Rettsoppfatninger basert på juridisk ekspertise . . . . .	455
16.2.1	Innledning. . . . .	455
16.2.2	Bør juridisk teori være relevant ved rettsanvendelsen? . . . . .	456
16.2.3	Bør anerkjente teoretikers utsagn ha spesiell vekt? . . . . .	459
16.2.4	Kriterier for å avgjøre vekten av et teoribidrag. . . . .	461
16.2.5	Særlig om kumulativ vekt av flere teoribidrag. . . . .	462
16.2.6	Transparens i fremstillingen av juridisk teori . . . . .	464
16.3	Samspillet mellom rettspraksis og teori . . . . .	465
16.3.1	Innledning. . . . .	465
16.3.2	Høyesteretts vektlegging og bruk av teoribidrag . . . . .	466

16.3.2	Høyesteretts vektlegging og bruk av teoribidrag . . . . .	466
16.4	Rettsoppfatninger som overvåkning og syntese . . . . .	468
16.5	Rettsoppfatninger – den allmenne rettsfølelse. . . . .	471
16.6	Avslutning. . . . .	473
<b>Kapittel 17 Harmonisering og motstrid . . . . .</b>		<b>475</b>
17.1	Harmonisering – rettskildelærens alfa og omega . . . . .	475
17.2	Bakgrunnen for harmoniseringsprosesser og kollisjonsprinsipper . . . . .	477
17.3	Hvordan gjennomføres harmoniseringsprosessene? . . . . .	479
17.3.1	Harmonisering – en styrt tankeprosess . . . . .	479
17.3.2	Behovet for harmonisering . . . . .	480
17.3.3	Generelle forhold som påvirker harmoniseringen . . . . .	482
17.3.4	Nærmere om faktorharmonisering. . . . .	485
17.3.5	Nærmere om regelharmonisering. . . . .	488
17.3.6	Rettskildefagets prinsippene . . . . .	493
17.4	Motstrid – når harmonisering ikke er mulig . . . . .	497
<b>Kapittel 18 Rettskildefagets avveiningsmodell – kritikk og alternativer . . . . .</b>		<b>502</b>
18.1	Innledning. . . . .	502
18.2	Den juridiske metoden og studiet av den. . . . .	503
18.3	Oversikt over avveiningsmodellen . . . . .	504
18.3.1	Avveininger på ulike nivåer. Avveiningsnormer . . . . .	504
18.3.2	Generelt om rettskildefagets avveiningsmodell. . . . .	505
18.3.3	Avveininger under overveielser og i begrunnelser . . . . .	510
18.4	Alternativer til avveiningsmodellen . . . . .	512
18.4.1	Innledning. . . . .	512
18.4.2	Primært rettsgrunnlag . . . . .	513
18.4.3	Tekstualisme . . . . .	515
18.4.4	Institusjonell rettspositivisme. . . . .	518
18.4.5	Oppsummering. Overgang til en ny problemstilling . . . . .	520
18.5	Bør fasadelegitimasjonstesen opprettholdes? . . . . .	522
18.6	Avslutning. . . . .	523

**DEL III****Særlige metodeprinsipper . . . . . 525****Kapittel 19 Det strafferettslege lovskravet****i eit metodeperspektiv . . . . . 527**

19.1 Innleiing . . . . . 527

19.2 Lovskravet si grunngjeving og ulike delelement . . . . . 529

19.3 Utviklinga av lovskravet og delkrava i det. . . . . 539

19.4 Nærare om lovskravet og rettsbrukaren . . . . . 547

19.4.1 Tre ulike tilnærmingar til lovskravet si rolle  
i rettsbruken . . . . . 54719.4.2 Nærare om korleis lovskravet påverkar  
rettsbruksprosessen . . . . . 549

19.5 Lovskravet som metodeprinsipp for lovgjevare . . . . . 558

**Kapittel 20 Tilbakevirkingsforbudet som rettskildeprinsipp . . . . . 562**

20.1 Fra rettsregel til rettskildeprinsipp . . . . . 562

20.2 Forankringen av et rettskildeprinsipp i litteratur og praksis . . . . . 564

20.3 Rettskildeprinsippets anvendelse i praksis. . . . . 565

**Kapittel 21 Forholdsmessighetsvurderinger som****rettskildeprinsipp? . . . . . 568**

21.1 Innledning. . . . . 568

21.2 Oversikt over ulike innholdsmessige  
forholdsmessighetsvurderinger. . . . . 57021.2.1 Innledning. Lovbaserte og domstolsskapte  
vurderinger . . . . . 570

21.2.2 EU-/EØS-retten og EMK-retten . . . . . 571

21.2.3 Strafferetten . . . . . 573

21.2.4 Forvaltningsretten . . . . . 575

21.2.5 Kontraktsretten . . . . . 576

21.3 Krav til forholdsmessighet som rettskildeprinsipp –  
streiftog i metodelitteratur . . . . . 578

21.3.1 Formålet med denne gjennomgangen. . . . . 578

21.3.2 Nærmere om enkeltforfattere . . . . . 578

21.4 Krav til begrunnelse i forvaltningsretten som konkret  
eksempel . . . . . 581

21.5 Refleksjoner . . . . . 585

**DEL IV**

<b>Perspektiver</b> . . . . .	589
-------------------------------	-----

**Kapittel 22 Et hermeneutisk perspektiv på rettsvitenskap**

<b>og juridisk metode</b> . . . . .	591
22.1 Innledning: diskusjonen, vitenskapsbegrepet og jussen . . . . .	591
22.2 Rettsrealisme og rettspositivisme – ambisjonen om en deskriptiv rettsvitenskap . . . . .	593
22.3 Juridisk metode som konvensjon . . . . .	599
22.4 Den juridiske metoden som språklig praksis og diskursobjekt . .	600
22.5 En hermeneutisk tilnærming til spørsmålet om den juridiske metodens normative grunnlag . . . . .	601
22.6 Det juridiske fagfellesskap som referanseramme for utlegning av gjeldende rett . . . . .	604

**Kapittel 23 Rettskildelærens gjenstand og metoder – en kritikk** . . . . . 609

23.1 Avveiningsmodellen . . . . .	609
23.2 Dommerideologien og rettskildenormene . . . . .	611
23.3 Rettens relativisering . . . . .	613
23.4 Rettskildenormene som praktisk og vitenskapelig problem . . . . .	615
23.5 Jakten på vektormene . . . . .	617
23.6 Praksisbeskrivelser og argumentasjonsmønstre . . . . .	619
23.7 Mot en normativ rettskildelære . . . . .	622

**Kapittel 24 Juridisk metode og den nordiske rettspragmatisme** . . . . . 623

24.1 Innledning . . . . .	623
24.2 Rettspragmatismen – idehistorisk perspektiv . . . . .	624
24.3 Karakteristiske trekk ved pragmatismen som rettsteori . . . . .	629
24.4 Noen diskusjoner der pragmatismen er særlig relevant . . . . .	635
24.4.1 Oversikt . . . . .	635
24.4.2 Pragmatisme, prinsipper og hensiktsmessighet . . . . .	636
24.4.3 Pragmatisme, regler og rimelighet (skjønn) . . . . .	636
24.4.4 Pragmatisme og friere vurderinger . . . . .	637
24.5 Avslutning . . . . .	637

**Kapittel 25 Rettsretorikk** . . . . . 639

25.1 Retten som sosialt og åndelig fenomen . . . . .	639
25.2 Logos – et hus og en ektepakt . . . . .	644
25.3 Etos – tillit til retten . . . . .	647
25.4 Patos – «Bokhandleren i Kabul» . . . . .	650

25.5	Doxa – den retoriske situasjonen . . . . .	652
25.6	Avslutning . . . . .	657
<b>Kapittel 26 Om kvinnerett og kjønnsperspektiv . . . . . 659</b>		
26.1	Introduksjon . . . . .	659
26.2	Er samfunnet kjønnsnøytralt? . . . . .	660
26.3	Er retten kjønnsnøytral? . . . . .	662
26.4	Fellestrekk i rettsvitenskap med kjønnsperspektiv: kvinnerettslige metoder . . . . .	663
26.4.1	Variasjon og fellestrekk . . . . .	663
26.4.2	Kjønn, rett og virkelighet: om bruk av empiri . . . . .	665
26.4.3	Kjønn, rett og vurderinger: om standarder og målestokker innenfor og utenfor retten . . . . .	668
26.5	Analytiske grep – noen eksempler . . . . .	671
26.5.1	Behovet for analytiske grep . . . . .	671
26.5.2	En personrettet systematikk: ny inndeling av rettsområder . . . . .	671
26.5.3	Men passer det <i>her</i> ? Problematisering av eksisterende begreper . . . . .	673
26.5.4	Å artikulere sammenhenger: tankemodeller og teorier . . . . .	675
26.5.5	Rettsens grensdragninger: privat og offentlig, mellom rett og politikk . . . . .	677
26.6	Fra kvinner til kjønn – og videre . . . . .	679
<b>Kapittel 27 Rettslig pluralisme og polysentri i norsk rettsvitenskapelig metode . . . . . 683</b>		
27.1	Introduksjon . . . . .	683
27.2	To sentrale endringsprosesser i norsk rett . . . . .	683
27.3	Begrepene rettslig pluralisme og polysentri . . . . .	685
27.4	Rettslig pluralisme i norsk rett . . . . .	691
27.5	Nærmere om polysentri på noen rettsområder . . . . .	693
27.6	Rettslig pluralisme, perspektivisme og læringsprosesser i internasjonale teorier om retten og rettslig metode . . . . .	698
27.7	Rettslig pluralisme, polysentri og perspektivisme som mulige svar på konflikter, variasjon og endring i nasjonal og internasjonal rett . . . . .	700

<b>Kapittel 28 Norm- og subsumsjonslæren – behovet for et supplement til den tradisjonelle rettskilde- og metodelæren</b> . . . . .	702
28.1 Innledning . . . . .	702
28.1.1 Behovet for et supplement til den tradisjonelle rettskilde- og metodelæren . . . . .	702
28.1.2 Norm- og subsumsjonslæren som et supplement . . . . .	703
28.1.3 Siktemålet med fremstillingen . . . . .	703
28.2 Et omriss av den tradisjonelle rettskilde- og metodelæren . . . . .	704
28.3 Norm- og subsumsjonslæren . . . . .	707
28.3.1 Innledning . . . . .	707
28.3.2 Normperspektiv . . . . .	708
28.3.3 Rettsspørsmål . . . . .	709
28.3.4 Rettsanvendelsens to trinn: norm- og subsumsjon . . . . .	709
28.3.5 Rettskildeprinsippene . . . . .	710
28.3.6 Rettsgrunnlag . . . . .	711
28.3.7 Fra rettskildeorientering til normperspektiv . . . . .	711
28.3.8 Normformulering . . . . .	713
28.3.9 Normkategorier og normstrukturer . . . . .	714
28.3.10 Normsamspill og normkobling . . . . .	716
28.3.11 Kort om normanvendelsen . . . . .	717
28.3.12 Normativitet . . . . .	718
28.4 Avsluttende refleksjoner . . . . .	719
<b>Forfatterromtaler</b> . . . . .	721
<b>Litteratur</b> . . . . .	725
<b>Lover og konvensjoner</b> . . . . .	757
<b>Dommer og avgjørelser</b> . . . . .	772
<b>Stikkordregister</b> . . . . .	784