

THOMAS FRØBERG

# Alminnelig strafferett

i et nøtteskall

2. UTGAVE



GYLDENDAL



THOMAS FRØBERG

# ALMINNELIG STRAFFERETT

I ET NØTTESKALL



GYLDENDAL

© Gyldendal Norsk Forlag AS 2020

2. utgave, 1. opplag 2020

ISBN 978-82-05-51620-5

Omslagsdesign: Kristin Berg Johnsen

Sats: Bøk Oslo AS

Brødtekst: Minion 10,5/15 pkt

Alle henvendelser om boken kan rettes til

Gyldendal Juridisk

Postboks 6730 St. Olavs plass

0130 Oslo

[www.gyldendal.no/juridisk](http://www.gyldendal.no/juridisk)

[juridisk@gyldendal.no](mailto:juridisk@gyldendal.no)

Det må ikke kopieres fra denne boken i strid med åndsverkloven eller avtaler om kopiering inngått med KOPINOR, interesseorgan for rettighetshavere til åndsverk. Kopiering i strid med lov eller avtale kan medføre erstatningsansvar og inndragning, og kan straffes med bøter eller fengsel.

Alle Gyldendals bøker er produsert i miljøsertifiserte trykkerier.

Se [www.gyldendal.no/miljo](http://www.gyldendal.no/miljo)

# Forord til første utgave

Strafferetten er et omfattende fag, og en bok som dette kan bare ta sikte på å gi en oversikt over de sentrale problemstillingene. Erfaringsmessig kommer man imidlertid langt med kjennskap til hovedlinjene – både ved eksamensbordet og i det praktiske liv. Avsnitt som er satt med liten skrift («petit»), er ikke nødvendig lesing for den som vil holde seg til de overordnede linjene. Disse avsnittene tar dels for seg sentrale forskjeller mellom ny og gammel straffelov, dels problemstillinger som ofte dukker opp i undervisningssammenheng. Det samme gjelder fotnotene.

Den som ønsker å gå grundigere inn i en problemstilling, vil finne henvisninger til artikler og bøker om avgrensede emner i fotnotene. Av mer omfattende fremstillinger som er skrevet med utgangspunkt i straffeloven 2005, nevner jeg Ståle Eskeland, *Strafferett* (4. utgave, 2015), Linda Gröning, Erling Johannes Husabø og Jørn R.T. Jacobsen, *Frihet, forbrytelse og straff* (Foreløpig utgave, 2015) og Magnus Matningsdal, *Straffeloven. Alminnelige bestemmelser. Kommentarutgave* (1. utgave, 2015).

Sissel Frøberg, Guri Lenth, Kjersti Lohne, Per Kristian Lundkvist, Anders Løvlie og Dan Winther har lest hele eller deler av manus og gitt nyttige innspill. Takk også til Ida Kyhring i Gyl-

dendal for god oppfølging under arbeidet med boken, for ikke å snakke om stor overbærenhet med et skrivearbeid som stadig måtte settes på vent i en travel arbeidshverdag. Den største takken går imidlertid til Sofie, for stadige oppmuntringer og adspredelse underveis.

Fremstillingen er à jour med lovendringer og rettspraksis per 15. mars 2016.

Oslo, mars 2016

Thomas Frøberg

# Forord til andre utgave

Det har skjedd betraktelig på strafferettens område siden første utgave av denne boken ble gitt ut. Hele manuset er gjennomgått og oppdatert, og fremstillingen er à jour med lovendringer og rettspraksis per 23. september 2019. Det er særlig grunn til å nevne at lov 21. juni 2019 nr. 48, der det er gjort større endringer i reglene om skyldevne (tilregnelighet), er innarbeidet i fremstillingen. I skrivende stund har disse reglene ennå ikke trådt i kraft.

Som i forrige utgave nøyer jeg meg i hovedsak med en generell henvisning til de alminnelige fremstillingene som jeg har støttet meg på: Johs. Andenæs, *Alminnelig strafferett* (6. utgave ved Georg Fredrik Rieber-Mohn og Knut Erik Sæther, 2016), Ståle Eskeland, *Strafferett* (5. utgave ved Alf Petter Høgberg, 2017) og Linda Gröning, Erling Johannes Husabø og Jørn R.T. Jacobsen, *Frihet, forbrytelse og straff* (2. utgave, 2019).

Jeg er takknemlig for gode innspill fra førsteamanuensis Anders Løvlie og de daværende stud.jur. Ida Hedal, Håvard Kristiansen og Maren Speilberg.

Oslo, 23. september 2019

Thomas Frøberg





# Innholdsoversikt

KAPITTEL 1	INNLEDNING .....	19
KAPITTEL 2	STRAFFERETTSPOLITIKK .....	34
KAPITTEL 3	HOVEDELEMENTENE I RETTSANVENDELSESPROSESSEN: RETTSKILDER OG BEVIS .....	48
KAPITTEL 4	OVERSIKT OVER VILKÅRENE FOR STRAFFANSVAR – ANSVARSLÆREN .....	68
KAPITTEL 5	FØRSTE STRAFFBARHETSVILKÅR: OVERTREDELSE AV EN STRAFFEREGEL ..	71
KAPITTEL 6	ANDRE STRAFFBARHETSVILKÅR: FRAVÆR AV STRAFFRIHETSGRUNNER ..	98
KAPITTEL 7	TREDJE STRAFFBARHETSVILKÅR: SKYLD .....	124
KAPITTEL 8	FJERDE STRAFFBARHETSVILKÅR: SKYLDEVNE .....	155

## 10 INNHOLDSOVERSIKT

KAPITTEL 9	SÆRREGLER FOR TREDJE OG FJERDE STRAFFBARHETSVILKÅR: SELVFORSKYLDT RUS OG SELVFORSKYLDT UTILREGNELIGHET ...	166
KAPITTEL 10	SÆRSKILTE FORØVELSESMÅTER: FORSØK OG MEDVIRKNING .....	177
KAPITTEL 11	FORETAKSSTRAFF .....	215
KAPITTEL 12	ETT ELLER FLERE STRAFFBARE FORHOLD? OM KONKURRENS .....	219
KAPITTEL 13	ANDRE VILKÅR FOR Å STRAFFE .....	231
KAPITTEL 14	OVERSIKT OVER REAKSJONSSYSTEMET	238
KAPITTEL 15	STRAFFENE .....	246
KAPITTEL 16	ANDRE STRAFFERETTSLIGE REAKSJONER .....	277
KAPITTEL 17	STRAFFELOVGIVNINGENS VIRKEOMRÅDE .....	300
LITTERATUR	.....	311
LOVREGISTER	.....	323
DOMSREGISTER	.....	333
STIKKORD	.....	341

# Innhold

<b>KAPITTEL 1</b>	<b>INNLEDNING</b>	19
1.1	Alminnelig og spesiell strafferett	19
1.2	Hva menes med «straff»?	20
1.2.1	Innledning	20
1.2.2	Begrepene straff og strafferettslig reaksjon i straffeloven 2005	22
1.2.3	Begrepet straff i Grunnloven	23
1.2.4	Begrepet criminal offence i Den europeiske menneskeretts- konvensjonen	25
1.3	Nasjonal og internasjonal strafferett	26
1.4	Strafferett og straffeprosess	28
1.4.1	Innledning	28
1.4.2	Straffesakens gang	29
1.4.3	Straffesakens sentrale aktører	31
<b>KAPITTEL 2</b>	<b>STRAFFERETTSPOLITIKK</b>	34
2.1	Innledning	34
2.2	Hvorfor straffer vi? Om straffens formål og virkninger	35
2.2.1	Innledning	35
2.2.2	Individualprevensjon	37

## 12 INNHOLD

2.2.3	Allmennprevensjon .....	38
2.2.4	Opprettholdelse av sosial ro .....	39
2.3	Hva straffer vi? Om kriminalisering .....	40
2.3.1	Innledning .....	40
2.3.2	Statens kriminaliseringsforpliktelser .....	41
2.3.3	Prinsipper for kriminalisering .....	42
2.3.4	Strafferettens pre-aktive vending .....	45
2.4	Hvor strengt straffer vi? Om straffarter, strafferammer og straffnivå .....	46

<b>KAPITTEL 3</b>	<b>HOVEDELEMENTENE I RETTSANVENDELSESPROSESSEN: RETTSKILDER OG BEVIS .....</b>	<b>48</b>
3.1	Innledning .....	48
3.2	Straffelovgivningen .....	50
3.2.1	Innledning .....	50
3.2.2	Straffeloven og spesiallovgivningen .....	51
3.2.3	Nærmere om oppbygningen av straffe- bud. Lovverkets fragmentariske karakter ...	52
3.2.4	Forskriftsverket. Blankettstraffebud .....	54
3.2.5	Gradering av lovbruddenes grovhet: Skillet mellom ordinær, grov og mindre overtredelse .....	55
3.2.6	Lovens forarbeider .....	56
3.3	Overordnede rammer for straffelovgivningen: Grunnloven og internasjonal rett .....	59
3.3.1	Innledning .....	59
3.3.2	Grunnloven .....	59
3.3.3	Internasjonal rett .....	60
3.4	Rettspraksis .....	62
3.5	Formålsbetraktninger og reelle hensyn .....	62
3.6	Fastleggelse av sakens faktum .....	63
3.6.1	Innledning .....	63
3.6.2	Beviskravet .....	64

<b>KAPITTEL 4</b>	<b>OVERSIKT OVER VILKÅRENE FOR STRAFFANSVAR – ANSVARSLÆREN .....</b>	<b>68</b>
-------------------	--	-----------

<b>KAPITTEL 5</b>	<b>FØRSTE STRAFFBARHETSVILKÅR:</b>	
	<b>OVERTREDELSE AV EN STRAFFEREGEL .</b>	<b>71</b>
5.1	Innledning .....	71
5.2	Legalitetsprinsippet .....	72
5.2.1	Innledning .....	72
5.2.2	Prinsippets formelle side .....	74
5.2.3	Prinsippets materielle side .....	75
5.3	De typiske elementene i straffebudenes gjerningsbeskrivelser .....	79
5.4	Generelt om tolking av straffebud .....	81
5.4.1	Behovet for tolking .....	81
5.4.2	Den alminnelige rettsstridsreservasjonen ...	84
5.4.3	Håndtering av rettsanvendelsestvil .....	88
5.5	Noen generelle tolkingsspørsmål .....	90
5.5.1	Innledning .....	90
5.5.2	Straffbar unnlattelse .....	90
5.5.3	Samtykke .....	92
5.5.4	Årsakssammenheng og adekvans .....	95
<b>KAPITTEL 6</b>	<b>ANDRE STRAFFBARHETSVILKÅR:</b>	
	<b>FRAVÆR AV STRAFFRIHETSGRUNNER ..</b>	<b>98</b>
6.1	Innledning .....	98
6.2	Nødrett .....	100
6.2.1	Innledning .....	100
6.2.2	Vilkårene for nødrett .....	101
6.3	Nødverge .....	105
6.3.1	Innledning .....	105
6.3.2	Vilkårene for nødverge .....	107
6.3.3	Særlig om nødverge overfor offentlig myndighetsutøvelse .....	111
6.3.4	Særlig om pågripelse .....	112
6.4	Lovlig selvtekt .....	113
6.4.1	Innledning .....	113
6.4.2	Vilkårene for lovlig selvtekt .....	114
6.4.3	Særlig om bruk av makt .....	116
6.5	Politiprovokasjon .....	117
6.5.1	Innledning .....	117

6.5.2	Vilkårene for frifinnelse på grunn av politiprovokasjon .....	118
6.6	Provokasjon fra private .....	121

## KAPITTEL 7 TREDJE STRAFFBARHETSVILKÅR:

	<b>SKYLD</b> .....	124
7.1	Innledning .....	124
7.2	Forsett .....	126
	7.2.1 Oversikt .....	126
	7.2.2 Hensikt .....	126
	7.2.3 Sannsynlighetsforsett .....	127
	7.2.4 Eventuelt forsett .....	130
7.3	Uaktsomhet .....	133
	7.3.1 Oversikt .....	133
	7.3.2 Simpel uaktsomhet .....	134
	7.3.3 Grov uaktsomhet .....	137
	7.3.4 Liten uaktsomhet («culpa levissima») .....	138
7.4	Skylddekning med hensyn til faktum – betydningen av faktisk uvitenhet .....	139
	7.4.1 Innledning .....	139
	7.4.2 Hva slags skyld kreves? .....	140
	7.4.3 Nærmere om hva skylden må omfatte .....	141
7.5	Skylddekning med hensyn til rettsreglene – betydningen av rettslig uvitenhet .....	147
	7.5.1 Innledning .....	147
	7.5.2 Aktsomhetsvurderingen .....	149

## KAPITTEL 8 FJERDE STRAFFBARHETSVILKÅR:

	<b>SKYLDEVNE</b> .....	155
8.1	Innledning .....	155
8.2	Mindreårighet .....	158
8.3	Sterkt avvikende sinnstilstand .....	158
8.4	Høygradig psykisk utviklingshemming .....	162
8.5	Sterk bevissthetsforstyrrelse .....	164

<b>KAPITTEL 9</b>	<b>SÆRREGLER FOR TREDJE OG FJERDE STRAFFBARHETSVILKÅR: SELVFORSKYLDT RUS OG SELVFORSKYLDT UTILREGNELIGHET ...</b>	<b>166</b>
9.1	Innledning .....	166
9.2	Selvforskyldt rus .....	167
9.2.1	Innledning .....	167
9.2.2	Når er rusen selvforskyldt? .....	168
9.2.3	Betydningen av selvforskyldt rus som har medført utilregnelighet .....	170
9.2.4	Betydningen av selvforskyldt rus som har ført til faktisk uvitenhet .....	172
9.3	Selvforskyldt utilregnelighet .....	173
<b>KAPITTEL 10</b>	<b>SÆRSKILTE FORØVELSESMÅTER: FORSØK OG MEDVIRKNING .....</b>	<b>177</b>
10.1	Innledning .....	177
10.2	Forsøk .....	178
10.2.1	Innledning .....	178
10.2.2	Hvorfor straffe forsøk? .....	179
10.2.3	Vilkårene for forsøksstraff .....	180
10.2.4	Utvidet forsøksansvar .....	187
10.2.5	Det subjektive forsøksprinsipp og utjenlige forsøk .....	187
10.2.6	Tilbaketreden fra forsøk .....	189
10.2.7	Straffen for forsøk .....	194
10.2.8	Fremskutt fullbyrdelse .....	194
10.3	Medvirkning .....	196
10.3.1	Innledning .....	196
10.3.2	Fysisk og psykisk medvirkning .....	197
10.3.3	Medvirkning ved unnlattelse – «passiv medvirkning» .....	201
10.3.4	Skyldkravet .....	207
10.3.5	Medvirkningsansvarets selvstendighet og uselvstendighet .....	208
10.3.6	Forsøk på medvirkning .....	210
10.3.7	Tilbaketreden fra forsøk på medvirkning ...	212
10.3.8	Straffen for medvirkning .....	213

<b>KAPITTEL 11 FORETAKSSTRAFF</b> .....	215
11.1 Innledning .....	215
11.2 Krav til lovbruddet .....	216
11.3 Tilknytningskravet .....	217
<b>KAPITTEL 12 ETT ELLER FLERE STRAFFBARE FORHOLD? OM KONKURRENS</b> .....	219
12.1 Innledning .....	219
12.2 Realkonkurrens .....	221
12.2.1 Innledning .....	221
12.2.2 Skillet mellom ett og flere forhold .....	224
12.3 Idealkonkurrens .....	227
12.3.1 Innledning .....	227
12.3.2 Skillet mellom ett og flere forhold .....	228
<b>KAPITTEL 13 ANDRE VILKÅR FOR Å STRAFFE</b> .....	231
13.1 Innledning .....	231
13.2 Påtalereglene .....	231
13.3 Straffritaksgrunner .....	232
13.4 Straffbortfallsgrunner .....	234
13.4.1 Innledning .....	234
13.4.2 Foreldelse .....	235
13.4.3 Benådning .....	236
13.4.4 Gjerningspersonens død .....	237
<b>KAPITTEL 14 OVERSIKT OVER REAKSJONSSYSTEMET</b> .....	238
14.1 Innledning .....	238
14.2 Anvendelsen av de sentrale rettskildene ved reaksjonsfastsettelsen .....	239
14.2.1 Lovgivningen .....	239
14.2.2 Høyesteretts praksis .....	240
14.2.3 Politiske signaler om straffenivået .....	242
14.3 Særregler for lovovertredere under 18 år .....	244
<b>KAPITTEL 15 STRAFFENE</b> .....	246
15.1 Fengsel .....	246
15.1.1 Generelt .....	246



15.1.2	Strafferammen .....	247
15.1.3	Fullbyrdingsutsettelse (betinget fengsel) ....	247
15.1.4	Prøveløslatelse .....	249
15.2	Forvaring .....	250
15.2.1	Generelt .....	250
15.2.2	Oversikt over vilkårene for forvaring .....	251
15.2.3	Hva slags lovbrudd gir grunnlag for forvaring? .....	253
15.2.4	Kravet til gjentakelsesfare .....	254
15.2.5	Grunnvilkåret .....	256
15.2.6	Tidsrammen for forvaring. Prøveløslatelse og forlengelse .....	258
15.3	Bøter .....	260
15.4	Samfunnsstraff .....	263
15.4.1	Innledning .....	263
15.4.2	Vilkårene for å idømme samfunnsstraff .....	263
15.4.3	Reaksjonsfastsettelsen .....	265
15.4.4	Vilkårsbrudd og omgjøring .....	266
15.5	Ungdomsstraff .....	267
15.5.1	Innledning .....	267
15.5.2	Vilkårene for å idømme ungdomsstraff .....	268
15.5.3	Reaksjonsfastsettelsen .....	269
15.6	Rettighetstap .....	271
15.6.1	Innledning .....	271
15.6.2	Rett til å inneha en stilling eller utøve en virksomhet eller aktivitet .....	272
15.6.3	Kontaktforbud .....	273
15.6.4	Tap av statsborgerskap .....	275

**KAPITTEL 16 ANDRE STRAFFERETTLIGE**

	<b>REAKSJONER .....</b>	<b>277</b>
16.1	Konfliktråd .....	277
16.1.1	Innledning .....	277
16.1.2	Overføring til megling i konfliktråd .....	278
16.1.3	Ungdomsoppfølging i konfliktråd .....	280
16.1.4	Oppfølging i konfliktråd .....	281
16.2	Straffutmålingsutsettelse .....	281
16.3	Påtaleunntatelse .....	282

## 18 INNHOLD

16.4	Straffutmålingsfrfall .....	284
16.5	Tvungent psykisk helsevern .....	285
16.5.1	Innledning .....	285
16.5.2	Vilkår for etablering av tvungent psykisk helsevern etter «liv, helse eller frihet»-alternativet .....	287
16.5.3	Vilkår for etablering av tvungent psykisk helsevern etter «samfunnsskadelig eller særlig plagsom art»-alternativet .....	290
16.5.4	Opphør av tvungent psykisk helsevern .....	292
16.6	Tvungen omsorg .....	293
16.7	Inndragning .....	294
16.7.1	Innledning .....	294
16.7.2	Inndragning av utbytte .....	295
16.7.3	Utvidet inndragning .....	297
16.7.4	Inndragning etter straffeloven §§ 69 og 70 .....	298

## KAPITTEL 17 STRAFFELOVGIVNINGENS

	<b>VIRKEOMRÅDE</b> .....	300
17.1	Straffelovgivningens virkeområde i tid .....	300
17.1.1	Innledning .....	300
17.1.2	Endringer til ugunst. Tilbakevirkningsforbudet .....	301
17.1.3	Endringer til gunst. Straffeloven § 3 .....	304
17.2	Straffelovgivningens geografiske virkeområde (jurisdiksjon) .....	307
17.2.1	Innledning .....	307
17.2.2	Handlinger begått på norsk territorium .....	307
17.2.3	Handlinger begått i utlandet .....	308

LITTERATUR .....	311
------------------	-----

LOVREGISTER .....	323
-------------------	-----

DOMSREGISTER .....	333
--------------------	-----

STIKKORD .....	341
----------------	-----

# Innledning

## 1.1 Alminnelig og spesiell strafferett

Straff er en reaksjon som ilegges fordi noen har handlet i strid med en rettsregel. Ettersom reglene er nedfelt i lovgivningen, kan straffen karakteriseres som en reaksjon på et *lovbrudd*. Den som for eksempel tar livet av sin far for å sikre seg arven, overtrer straffeloven § 275 om drap, som åpner for en straff av fengsel i inntil 21 år. Lovbestemmelser som dette – som angir hvilke handlinger eller unnlater som er straffbare – kalles for *straffebud*.

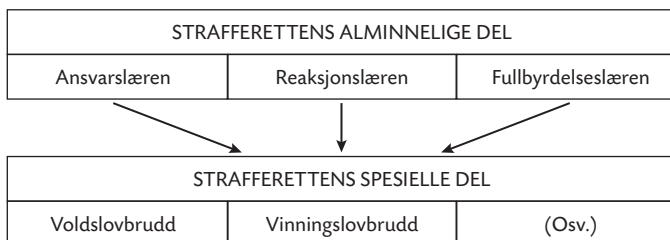
Straffebudene retter seg som hovedregel mot aktive *handlinger*, for eksempel å slå noen, kjøpe narkotika, dele innsideopplysninger, osv. Unntaksvis vil det også være straffbart å utvise passivitet – å *unnlate* å handle. Den som for eksempel ikke gjør noe for å redde en person som holder på å drukne, kan straffes for forsømmelse av hjelpeplikt etter straffeloven § 287. I boken bruker jeg ordet «adferd» som samlebetegnelse på handlinger og unnlater.

Hva som er straffbart, avhenger til syvende og sist av en tolking av det enkelte straffebudet, i lys av lovgivningen for øvrig og andre rettskilder, for eksempel forarbeider og rettspraksis. Hva vil det for eksempel si å «skade» en annens kropp, slik at straffeloven § 273 kommer til anvendelse? Er det tilstrekkelig at noen får et

kutt i ansiktet som må sys med fem sting? Slike konkrete tolkingsspørsmål behandles i den *spesielle* strafferetten, som handler om de enkelte typene straffbar adferd. Tema for denne boken er et annet, nemlig den *alminnelige* strafferetten.<sup>1</sup> Her skal vi se på regler og problemstillinger som har relevans for alle – eller i hvert fall de fleste – formene for straffbar adferd.

Strafferettens alminnelige del handler om de generelle betingelsene for straffbarhet (*ansvarslæren*) og for ileggelsen av straff og strafferettslige reaksjoner (*reaksjonslæren*). Også læren om gjennomføringen av slike reaksjoner (*fullbyrdelseslæren*) – herunder reglene om fengselsinnsattes rettigheter og plikter – hører hjemme i den alminnelige strafferetten. Jeg avgrensner imidlertid stort sett mot fullbyrdelseslæren i denne boken.

Det som hittil har blitt sagt om innholdet i strafferettsfaget, kan fremstilles slik:



## 1.2 Hva menes med «straff»?

### 1.2.1 Innledning

Det er hovedlinjene i den alminnelige *strafferetten* denne boken handler om. Men hva kjennetegner *straffen*, i motsetning til andre reaksjoner?

<sup>1</sup> For en fremstilling av den spesielle strafferetten, se Matningsdal (2016).