



UNIVERSITETET
I OSLO

Rettskilder og juridisk metode

Introduksjonsmøte med BA studenter

Alla Pozdnakova
Nordisk institutt for sjørett
Alla.pozdnakova@jus.uio.no



- Målet med rettsstudiet:
 - Den viktigste ferdigheten som skal oppøves er å **lære å stille, analysere og løse spørsmål etter gjeldende rett.**

Videosnutter

<https://www.uio.no/studier/emner/jus/jus/JUR1120/v18/beskjeder/>



UNIVERSITETET
I OSLO

Hva er ***rett*** ?



UNIVERSITETET
I OSLO



Jusprofessor Jo Sævi Foto: Utk

Jusprofessor: FN- resolusjon gir ikke Norge folkerettslig grunnlag til å krige i Syria

Norge er bedt om å bidra militært mot IS i Syria, men har trolig ikke det folkerettslige grunnlaget på plass.





UNIVERSITETET
I OSLO



Dette sier loven om bruk av religiøse plagg på jobben

Som et resultat av innvandring fra ikke-protestantiske land har religiøse hodeplagg blitt mer og mer vanlig å se i Norge. Men er dette noe arbeidsgiver kan nekte deg å bruke?

Bistoppelwrit
31.08.2014

Løst mer om
30.08.2014





Vi skiller mellom

- Gjeldende rett (*lege lata*)
- Rett som den bør være (*lege ferenda*)



Skjef de som utlending til dette, må å gi status på sitt opprinnelige statsborgerskap

Professor: – Norge bør tillate dobbelt statsborgerskap

– Norges politikk er trippelt feilslått. Vi bør følge Danmarks eksempel, skriver Andreas Føllesdal, professor i filosofi.

Ane Vogt Moum

avn@norge.no
02.05.2015 12:00

– Det norske forslaget om dobbelt statsborgerskap vil ikke bli ade heretter å fremme lovgivning til staten, å utvise utlendinger i Norge og å unngå praktiske utfordringer, skriver Føllesdal i et innlegg i Nettsporden.

Men forslaget er trippelt feilslått, mener han.

– Det er vanskelig å forstå sammenhengene bak forslaget. De som vil utvise å starte ut å ha politisk lojalitet til en annen stat kan man så bare velge blant etablerte partier til stortingsvalg i Norge.

Å kreve at nye borgere må ha seg andre statsborgerskap fremmer sjansen for fremmer integreringen, mener professoren.

– En svakhet av loven i 2011 kom på et tidspunkt at mange hadde to stats- å såla norsk statsborgerskap – ikke minst fra Europa, USA og Australia, skriver han.

Den tredje innvendingen mot dobbelt statsborgerskap var praktisk, ifølge



Professor Andreas Føllesdal
Foto: LHO

REAKSJONER

[Facebook](#)

[Reddit](#)

[Twitter](#)

TIPS EN YOM

SKRIV UT

RENSERER

Spørve Else etter statsråd Mikal Øst

Knyter folk sammen

My app skal følge med hverdagsrutene våre

– Døring avtrykke beredningsberedningen i 2017

Årets gullvinnere i norsk for utlendinger

Har vi strømmet inn



UNIVERSITETET
I OSLO

Hva ville Jesus ha sagt om Oljefondet?

DAG HAREIDE

OPPDATERT: 24.FEB.2015 21:36 | PUBLISERT: 24.FEB.2015 21:36

 KRONIKK





Rettsregel (rettsnorm)

- Rettsnormer *versus* andre normer (moraliske, politiske mm)
- En rettsnorm:
 - Normerer adferd
 - Løser rettskonflikter
 - Slått fast autoritativt av staten – av rett myndighet; i rette former; gitt i lov
 - Rettslige sanksjoner for brudd av rettsnormer
 - Håndheves med tvang

At være høflig er så sjældent nu om dage, at det ofte forveksles med at flirte.



Vil skrote søppelavtale

Bjørnar Moxnes vil ha nulltoleranse for sosial dumping.

av Marie De Rosa

🕒 Idag 10:17 Sist oppdatert: 14:11, 18. jan 2025

NAVN I NYHETENE

Hvem: Bjørnar Moxnes (35)

Hva: Partileder i Rødt

Hvorfor: Rødt har varslet at de vil fremme mistillitsforslag mot miljøbyråd Lan Marie Nguyen Berg (MDG) dersom hun ikke sier opp avtalen med søppelselskapet Veireno.

Hvorfor mistillitsforslag? Er ikke det litt vel dramatisk?

– Lovbrudd må få konsekvenser. Kommunen kan ikke bruke et firma som står for grove brudd på arbeidsmiljøloven og heller ikke gjør jobben det får betalt for. Så langt er det kommet 30.000 klager. Vi må sende et klart signal om at aktører som Veireno, som ikke er i stand til å gjøre jobben sin, ikke får fortsette for Oslo kommune. Vi skal ha nulltoleranse for sosial dumping.

Ap og Venstre er usikre på om det lar seg gjøre å si opp avtalen med Veireno, men du er sikker i din sak?

– Kontrakten er krystallklar: brudd på arbeidsmiljøloven gir kommunen rett til å si opp avtalen. I 2011 hevet Høyre kontrakten med Adecco på Ammerudlunden sykehjem fire dager etter det ble avslørt 85 timers uker

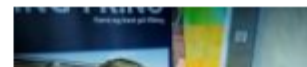
ANBEFALTE SAKER



**Rødt varsler m
søppelkaos i C**



**Direktøren i
renovasjonset
kommune går**

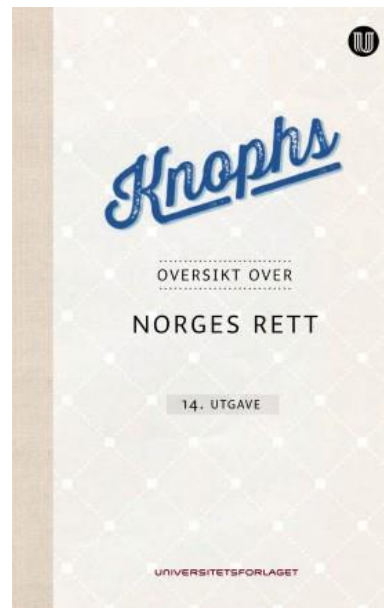
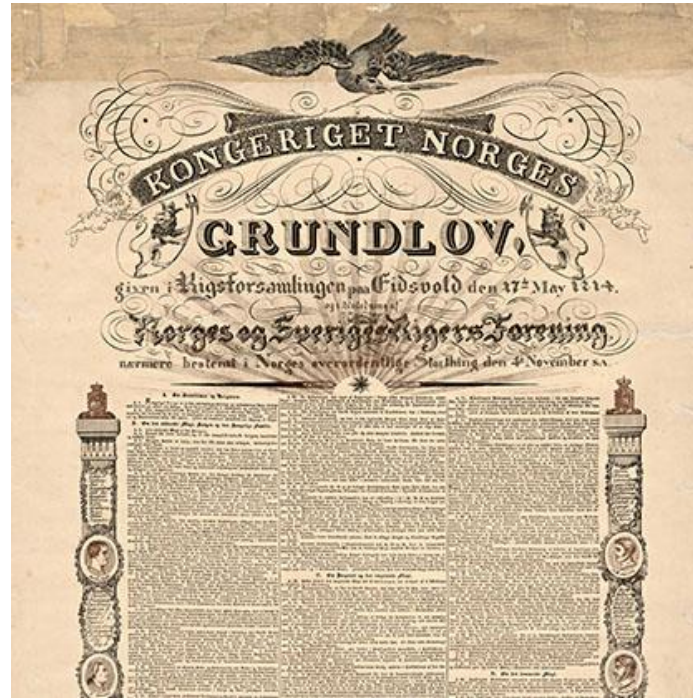




UNIVERSITETET
I OSLO

Rettskilder

- Lovtekst
- Rettspraksis
- Lovforarbeider
- Reelle hensyn
- Juridisk litteratur
- Forvaltningens praksis
- Sedvane



 Lovdata



Internasjonale forpliktelser

- Det dualistiske prinsipp/dualisme:
 - Folkeretten er et eget rettssystem og ikke uten videre en del av norsk rett
- Folkerettslige bestemmelser skal gjennomføres i intern norsk rett:
 - Ved transformasjon (omskrivning)
 - » F.eks. Kjøpsloven kap. XV(FN-konvensjonen 11. april 1980 om kontrakter for internasjonale løsørekjøp)
 - eller inkorporasjon (henvisning)
 - » F.eks. Menneskerettsloven, EØS-loven



- Hvor finner man lover, forskrifter, rettspraksis?
 - Norsk Lovtidend (offisiell kunngjøring av lover)
 - [Lovdata Pro og gratis versjon](#)
 - Europa.eu
- Databaser er nyttige (ORIA)
 - Gyldendal Rettsdata/Norsk lovkommentar

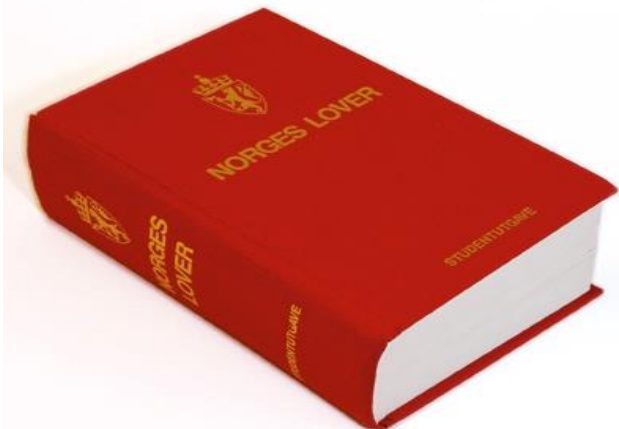




UNIVERSITETET
I OSLO

Lov og lovtekst

- Lover er avgjørende for løsningen på lovregulerte områder
- Autoritetsargument (vedtatt av lovgiveren) og hensyn til rettsikkerhet og forutberegnelighet





- Lovens ofisielle korttittel står i vanlig parentes:
 - Lov 15.mai 2008 nr. 35 om utlendingers adgang til riket og deres opphold her (utlendingsloven)
- Uofisielle korttitler kan brukes:
 - Utlendingsloven = utlendl.
 - Kjøpsloven =kjl.
- Hvordan henviser til lovbestemmelser?
 - Utl. § 38 tredje ledd eller utl. § 38.3
 - Kj. § 18 annet ledd andre punktum eller kj. § 18.2.pkt.
 - » Punktum = setning
 - Det absolutt viktigste er å være konsekvent og presis!



Kravet til legalitet

- Grunnloven § 113: Myndighetenes inngrep overfor den enkelte må ha grunnlag i lov.
- Inngrep overfor private trenger hjemmel i formell lov
- Klar lovhjemmel til mest inngripende handlinger
- Andre kompetansegrunnlag?
 - Samtykke
 - Nødrett
 - Sedvane
 - Adgang til å stille vilkår ved ytelse



Fastlegging av ulovfestet rett

- Analogi fra lovregler om lignende rettsforhold
- Generalisering fra lovregler om andre rettsforhold
- Regelens formål
- Reelle hensyn



Lovens forarbeider

- Størst betydning ved presiserende lovtolkning
- Norges Offentlige Utredninger (NOU) (dersom foreligger)
- Proposisjon til Stortinget (lovvedtak) Prop.L.
- Innstilling til Stortinget (lovvedtak), Innst.L.
- Stortingsforhandlingene
- Lovens forhistorie –den faktiske og rettslige bakgrunn
- Lovens formål (ratio legis)



Reelle hensyn

- Generelle rettslige vurderinger (hva er rimelig)
- Fagspesifikke vurderinger
- Har størst betydning for tolkningsspørsmål som språklig fortolkning av teksten ikke gir noe sikkert svar på (og heller ikke lovforarbeider)



Rettspraksis som rettskildefaktor

- Høyesterettspraksis
- Nest viktigste rettskilde på lovregulerte område
 - lovtolkningen
- Viktigste rettskilde på uregulerte områder
 - Selvstendig grunnlag for rettsreglene



Prejudikat:

- Avgjørelse av Høyesterett (5 dommere, storkammer eller plenum)
- Tar standpunkt til innholdet av gjeldende rett, og kan ha betydning utover den konkrete sak (prinsipiell betydning)
- Selvstendig rettskildefaktor



Andre rettsavgjørelser

- Høyesteretts ankeutvalg (tidligere: Høyesteretts kjæremålsutvalg)
 - 3 dommere
 - Presedensvirkningen beror på avgjørelsenes argumentasjonsverdi
- Lagmannsretts- og tingrettsavgjørelser
 - Liten selvstendig rettskildeverdi for overordnede eller sideordnede domstoler
 - Kan allikevel ha betydelig argumentasjonsverdi



- Ikke bindende rettsoppfatninger men nyttig rettslig argumentasjonsverdi:
 - Sivilombudsmannens uttalelser
 - » Sivilombudsmannen.no
 - » Kontrollerer forvaltningen på grunnlag av klager fra personer og av eget tiltak
 - » Ikke bindende uttalelser i konkrete saker men bør følges av forvaltningsorganene
 - Justisdepartementets Lovavdelingens uttalelser
 - » https://www.regjeringen.no/no/dokument/lover_regler/tolkningsuttalelser/id441575/



Annen praksis

- Tvisteorganers avgjørelser
- Utvalg, nemnder osv
- Kan ha betydelig argumentasjonsverdi
- Ikke selvstendig rettskildeverdi



Avtaler (kontrakter)

- Avtalefrihet/partenes autonomi
- Kutymer
- Lojalitetsplikt





- Forholdet mellom lovtekst og kontrakter
 - Preseptoriske lovbestemmelser
(*ufravelige*)
 - Deklaratoriske lovbestemmelser
(*fravelige*)

rettssosiologi

EURO2101 - EØS-regelverket; innhold og betydning for nasjonal handlefrihet 10

■ Menneskerettigheter

JUR1120 - Utlendingsrett 10

JUR1220 - Bygge- og entrepriserett 10

JUR1280 - Internasjonal privatrett 10

JUR1285 - Innføring i markeds-, konkurranse- og immaterialrett (Markedsrett) 10

JUR1430 - Petroleumskontrakter 10

JUR1511 - Arbeidsrett - den individuelle del 10

JUR1512 - Arbeidsrett - den kollektive del 10

JUR1550 - Helseret 10

JUR1580 - Kommunalrett (BA) 10

JUR1590 - Diskriminerings- og likestillingsrett 10

JUR1820 - Patent- og varemerkerett (BA) 10

JUR1901 - Rettshistorie 10

JUR1960 - Trygderett 10

- Materielle og prosessuelle regler for utlendingers adgang til riket, arbeid, opphold og bosetting, samt bortvisning og utvisning.
- Vern mot forfølgelse.

Det kreves **forståelse** av følgende emner:

- Forholdet mellom norsk rett og internasjonale konvensjoner, utlendingers rettslige stilling i Norge, det historiske og politiske grunnlaget for utlendingslovgivningen og rettshjelp.

Ferdigheter:

Studenten skal kunne:

- Tolke rettskilder (utlendingsloven, konvensjoner, *soft-law* fra UNHCR, og nasjonal rettspraksis fra domstolene og forvaltningsorganer, sammen med internasjonal rettspraksis fra menneskerettighetsdomstolene) for å identifisere kriteriene for beskyttelse: asyl, vern mot forfølgelse, og opphold på humanitært grunnlag.
- Anvende disse på konkrete tilfeller
- Forklare reglene for visumplikt og visumfrihet og regelverk for oppholdstillatelser til arbeid og familieinnvandring.



Viktig

- Hvilke læringskrav stilles på mitt valgte emne?
- Hva er sentrale rettsspørsmål?
- Hva er sentrale/viktigste rettsregler?
- Hva er sentrale rettskilder?



Tolking av lovtekst

- Loven som utgangspunkt for tolkingen
- Lovteksten vil ha størst betydning hvis den språklige fortolkningen er klar
- Betydning av internasjonale regler ved tolkning av lovtekst



UNIVERSITETET
I OSLO



- https://lovdata.no/pro/#document/LDN/avgjor_else/lkn-2001-1?searchResultContext=1142&rowNumber=1&totalHits=1



Regelanvendelses tre ledd

1. Tolkning: Å finne meningsinnholdet i en regel
2. Bevisbedømmelse: hvordan bevisene vurderes for å få klarlagt fakta i saken
 - » Praktikum: angitt faktum
3. Subsumsjon: å anvende regelen på konkrete saksforhold





Anvendelse av regler (1)

1. Lovtolking
2. Tolking av internasjonale regler
3. Kort om fastlegging av ulovfestet rett
4. Motstrid mellom lovregler



Tolking av lovtekst

- Loven som utgangspunkt for tolkingen
- Lovteksten vil ha størst betydning hvis den språklige fortolkningen er klar
- Ordlyd: meningen med ord og uttrykk fastlegges ut fra vanlig språkbruk
- Ved valget mellom ulike tolkningsmuligheter velges den løsning som etter lovteksten er mest nærliggende



Tolking av lovtekst

- Utvidende/innskrenkende tolkning
- Presiserende tolkning
- Antitetisk tolkning (motsetningslutning)



Tolking av lovtekst

- Språklige sammenheng og loven som helhet (kontekstuell tolkning)
- Legaldefinisjon
- Reglens fragmentariske karakter
- Regelens oppbygging:
 - hovedregel-unntak-unntak fra unntak



Folketrygdloven

- § 12-3. *Fortsatt medlemskap*
- Det er et vilkår for rett til ytelser etter dette kapitlet at vedkommende fortsatt er medlem i trygden. (*Hovedvilkår*)
- Den som ikke er medlem i trygden, får likevel uførepensjon dersom vedkommende har minst 20 års samlet botid, se § 3-5 åttende ledd. (*Unntak*) Til den som har mindre enn 20 års botid, ytes det (*Unntak fra unntak*)



UNIVERSITETET
I OSLO

Utl. § 38. Oppholdstillatelse på grunn av sterke menneskelige hensyn eller særlig tilknytning til riket [utdrag]

- Det kan gis oppholdstillatelse selv om de øvrige vilkårene i loven ikke er oppfylt dersom det foreligger sterke menneskelige hensyn eller utlendingen¹ har særlig tilknytning til riket.
- For å avgjøre om det foreligger sterke menneskelige hensyn skal det foretas en totalvurdering av saken. Det kan blant annet legges vekt på om
 - (a) utlendingen er enslig mindreårig uten forsvarlig omsorg ved retur
 - (b) det foreligger tvingende helsemessige forhold som gjør at utlendingen har behov for opphold i riket
 - (c) det foreligger sosiale eller humanitære forhold ved retursituasjonen som gir grunnlag for å innvilge oppholdstillatelse, eller
 - (d) utlendingen har vært offer for menneskehandel



Tolking av lovtekst

- Når lovteksten er uklar, må det tas stilling til hvordan lovregelen skal presiseres på grunnlag av andre tolkningsfaktorer enn de rent språklige
- Forutsetter loven skjønnsmessig vurdering?
 - Lovteksten angir ofte kun vurderingsmålestokk: «ugrunnet», «vesentlig», «urimelig», «utilbørlig» osv
- Hva er lovbestemmelsens hensyn (og mot-hensyn)?



- Lovtekst og andre rettskilder
 - Forarbeider
 - lovens formål
 - Reelle hensyn
 - Rettspraksis
 - Sedvane





- Tolkingsprosess
- 3 spørsmål:
 - Hvilken rettskildemessige status den enkelte faktor har (relevans)
 - Hvilken veiledning den enkelte rettskildefaktor gir i den aktuelle sak (slutning)
 - Hvilken faktor (i tilfelle av motstrid) har størst gjennomslagskraft (vekt)

Relevans – slutning – vekt



- Oppgaveløsning:
 - Hva spør oppgaven etter?
 - Hvilke rettskilder er relevante?
 - Gir ordlyden i loven svar på spørsmålet?
 - Hvilke andre kilder hjelper å finne frem til regelen?



Tolking av internasjonale regler i norsk rettssystem

- Gjennomført via transformasjon tolkes som norske regler
- Inkorporerte regler tolkes etter folkerettslige tolkningsprinsipper



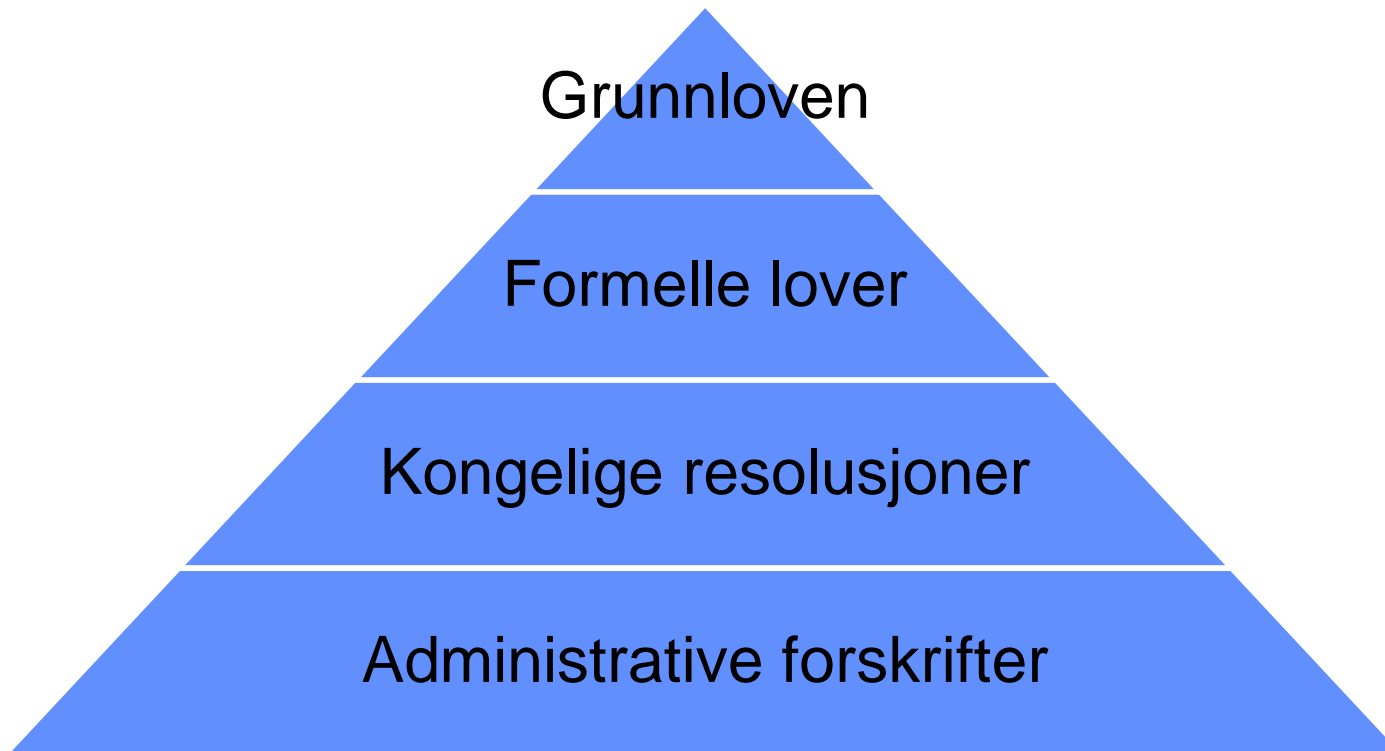
Tolkning av traktater

- Wien-konvensjonen om traktatretten (1969)
 - Kodifiserer folkerettslig sedvanerett om tolking av traktater
- Art 31 & 32 i konvensjonen
 - Ordlyd
 - God tro
 - Formål
 - Forarbeider og forhistorie
 - Etterfølgende praksis
 - Andre folkerettsregler



Regelkonflikter

- Hvilken regel skal ha forrang i tilfelle av motstrid
- *Lex specialis*: spesielle regler går foran alminnelige regler
- *Lex superior*: rettsreglenes trinnhøyde avgjør
- *Lex posterior*: nyere regler går foran eldre regler





Motstrid mellom nasjonal rett og internasjonal rett

- *Forrangsprinsippet:*
 - Forutsetninger for at spørsmålet om forrangsprinsippet skal komme
 - » parallell anvendelse,
 - » motstrid
 - Alminnelig utgangspunkt: norsk rett har forrang
 - Norsk lov som inkorporer folkeretten i norsk rett: vanlige kollisjonsregler (lex superior, lex posterior, lex specialis)
 - OBS. Menneskerettsloven § 3 og EØS-loven § 2!



- EØS-loven slår i § 2 fast at "[b]estemmelser i lov som tjener til å oppfylle Norges forpliktelser etter avtalen, skal i tilfelle konflikt gå foran andre bestemmelser som regulerer samme forhold."
- MR-loven § 3. Bestemmelsene i konvensjoner og protokoller som er nevnt i § 2 skal ved motstrid gå foran bestemmelser i annen lovgivning.



- *Presumpsjonsprinsippet:*
 - norsk rett skal gjennom tolkning, så langt det er mulig, bringes i samsvar med folkeretten
 - » Hensynet til å unngå folkerettsbrudd
 - » Likner på EU-rettens prinsipp om direktivkonform tolkning



Menneskerettigheter i Grunnloven, folkerett og norsk rett

- GL § 92 Dei statlege styresmaktene skal respektere og tryggje menneskerettane slik dei er fastsette i denne grunnlova og i traktatar om menneskerettar som er bindande for Noreg.
- GL bestemmelser om MR skal tolkes med utgangspunkt i tilsvarende internasjonale regelen
 - Maria-saken Rt. 2015. 93
 - Holship-saken avsnitt 81



- Hvordan løser man motstrid mellom norsk lov og MR bestemmelser i Grunnloven?
 - GL Del E. Menneskerettigheter (endret ved GL vedtak I 2014)



Oppsummering

- Lovens ordlyd er et utgangspunkt for tolkningen
- Lovens ordlyd må suppleres med regler fra andre kilder (f eks lovforarbeider, rettspraksis og reelle hensyn)
- Motstrid mellom formelle lover løses ved hjelp av kollisjonsregler
- Motstrid mellom nasjonale og internasjonale regler:
 - Alminnelig utgangspunkt: Norsk rett har forrang ved ikke gjennomførte internasjonale regler
 - Gjennomførte internasjonale regler:
 - » Vanlige kollisjonsregler
 - » *Spesielle forrangsregler MR-I. og EØS-I.*



Anvendelse av regler (2)

1. Spesielt om forholdet mellom norsk rett og EØS-rett
2. Tolking av EØS- regler
3. Betydning av EU- og EFTA-domstolenes praksis for norske domstoler
4. Motstrid mellom norsk rett og EØS-regler



EØS – avtale, EFTA og Norge

- EFTA: fri handel og fri konkurranse
- EØS-avtale: avtale mellom EFTA landene, EU og EUs medlemstatene
- Indre marked er med i EØS-samarbeidet
- For øvrig er Norge knyttet til EU gjennom en rekke bilaterale avtaler



EØS-avtalen

- EØS-avtalen
 - En Hoveddel som er gjennomført i EØS-loven
 - Vedlegg (oppdateres i tråd med EØS-komiteens vedtak)
 - » EUs sekundærrett
 - Protokoller
 - En sluttakt
- ODA avtalen (Avtale mellom EFTA statene om opprettelse av et Overvåkningsorgan og en Domstol)



Generelle tolkningsmomenter

- Ensartet EØS
- Lojalitetsprinsippet (art 3 EØS)
- Ikke-diskrimineringsprinsippet (art 4 EØS)
- EU-konform tolkning (begrensninger)



Finanger I Rt-2000-1811

- Har forordninger og direktiver *direkte virkning* i norsk rett? Nei. Må gjennomføres først.
 - Jf. EØS-avtalen Art. 7
 - Finanger I-saken
- *Direktivkonform tolkning* av EØS-regler; Gir EØS-avtalen grunnlag for et tilsvarende prinsipp som det vi finner i EU-retten?
 - = *Presumsjonsprinsippet* i norsk rett



EFTA domstolen

- Direkte søksmål:
 - Traktatbruddsaker (ESA m Norge)
 - Ugyldighetssøksmål (mot ESAs vedtak)
- Rådgivende uttalelser
 - Nasjonale domstoler kan henvende seg til EFTA domstol for å innhente en uttalelse om tolking av EØS-rett (i lys av spørsmål domstolen har stilt)



Holship-saken

- (77) Ved tolkingen av EØS-retten må imidlertid de nasjonale domstolene legge stor vekt på hva EFTA-domstolen har uttalt om hvordan EØS-retten skal forstås. Formålet med EFTA-domstolen er ifølge fortalen til ODA blant annet «å nå frem til og opprettholde en lik fortolkning og anvendelse av EØS-avtalen og de bestemmelser i Fellesskapets regelverk som i det vesentlige er gjengitt i nevnte avtale, og å nå frem til lik behandling av enkeltpersoner og markedsdeltagere med hensyn til de fire friheter og konkurransevilkårene». Nasjonale domstoler må derfor normalt følge EFTA-domstolens forståelse av EØS-retten og kan ikke fravike en tolkingsuttalelse av EFTA-domstolen uten at det foreligger «særlige grunner», se [Rt-2013-258 avsnitt 93-94](#) med henvisning til plenumsdommen i [Rt-2000-1811 på side 1820](#). For at EFTA-domstolen skal fylle den rolle som den er tiltenkt, kan domstolens forståelse av EØS-retten følgelig ikke fravikes uten at det foreligger gode og tungtveiende grunner for det.



- (78) Det EFTA-domstolen skal uttale seg om i rådgivende tolkingsuttalelser, er tolkningen av EØS-retten, se ODA artikkel 34 første ledd. Bevisbedømmelsen hører under de nasjonale domstolene. Det samme gjelder i utgangspunktet den konkrete subsumsjon, men her går det ikke noe skarpt skille. Hvor langt EFTA-domstolen vil gå i å utpensle EØS-retten i detalj i en tolkingsuttalelse, beror blant annet på de spørsmål som den nasjonale domstol har stilt, og hvor detaljert faktum er angitt i spørsmålsskriftet.



Betydning av EU rettspraksis for norske domstoler

- EØS-avtalens art 6
 - Rettspraksis etter inngåelsen av EØS-avtalen?
Homogentitetsprinsippet taler for konformtolkning
 - EFTA-domstolen følger generelt EU-domstolens rettspraksis (ODA art 3)
 - Avtale mellom EFTA-statene om opprettelse av et Overvåkingsorgan og en Domstol (ODA).



Oppsummering

- EØS-regler gjennomført i norsk rett har forrang
- Ikke-gjennomførte EØS-regler presumeres å være i samsvar med norsk rett (tolkes lojalt) så langt klar ordlyd i norsk regel ikke er til hinder
- EU- og EFTA domstolenes rettspraksis er et tungtveiende tolkningsfaktor



Anvendelse av regler (3)

1. Kartlegging og avklaring av relevant faktum
2. Subsumsjon (anvendelse av regler på konkrete forhold)



Regelanvendelses tre ledd

1. Tolkning: Å finne meningsinnholdet i en regel
2. Bevisbedømmelse: hvordan bevisene vurderes for å få klarlagt fakta i saken

3. Subsumsjon: å anvende regelen på konkrete saksforhold

» Praktikum





Praktikumoppgave

- Å løse praktiske «cases»
- Forstå faktum i oppgave og stille relevante rettslige spørsmål som oppgaven reiser
 - Skille mellom vesentlig og uvesentlig faktum
- Tolkning + konkret regelanvendelse
- Struktur og logikk i besvarelsen er viktig



Kort om forvaltningens skjønn

- Skjønnsutøvelse *versus* lovtolking og subsumsjon
- **Lovbundne vedtak** – forvaltningen kan ikke avgjøre hva et vedtak skal gå ut på
- **Fritt skjønn** - Forvaltningen selv kan avgjøre hva et vedtak skal gå ut på (dersom loven åpner for det)
 - Politiske, faglige og hensiktsmessighets vurderinger overlatt til forvaltningen



- Utl. § 38
- Det **kan** gis oppholdstillatelse selv om de øvrige vilkårene i loven ikke er oppfylt dersom det foreligger sterke menneskelige hensyn eller utlendingen¹ har særlig tilknytning til riket.
...
- For å avgjøre om det foreligger sterke menneskelige hensyn **skal** det foretas en totalvurdering av saken. Det **kan** blant annet legges vekt på om ...
- I saker som berører barn, **skal** barnets beste være et grunnleggende hensyn. ...



Instrukser ol

- Etablerer entydig praksis, instruerer om avgjørelser i enkelte saker og generelt

UDI udiregelverk.no

Personvern | Arkiv | Nettstedskart | Kontakt oss | Skriv ut | |


> Rettskilder > Emner

Søk i hele UDIREGELVERK

Start > Rettskilder > Departementenes rundskriv o... > GI-01/2013

Departementenes rundskriv og instruks

Dokument-ID :	GI-01/2013
Saksnummer :	11/375/MSN
Dokumentdato :	10.04.2013
Mottakere :	Utlendingsdirektoratet Kopi: Utlendingsnemnda, Arbeidsdepartementet



Instruks om tolkning av utlendingsloven § 38 – oppholdstillatelse på grunn av sterke menneskelige hensyn eller særlig tilknytning til riket (medlem av religiøst ordenssamfunn)

1. Innledning

Justisdepartementet viser til lov 15. mai 2009 nr. 36 om utlendingers adgang til riket og deres opphold her (utlendingsloven) § 76 annet ledd, som innebærer at departementet kan gi generelle instruksjoner om lovtolkning, skjønnsutøvelse og prioritering av saker.

Departementet instruerer med dette om at medlemmer av religiøse ordenssamfunn, på nærmere fastsatte vilkår, kan gis oppholdstillatelse etter utlendingsloven § 38. Hensikten er kun å videreføre tidligere praksis, hvorefter denne gruppen kunne få opphold på grunn av sterke menneskelige hensyn eller særlig tilknytning til riket.

2. Bakgrunn

Etter utlendingsforskriften av 1990 § 4 a første ledd bokstav c kunne utlendinger med tilknytning til et religiøst samfunn på nærmere angitte vilkår få oppholdstillatelse i til sammen fire år. Tidspåbegrensningen gjorde at slik tilatelse ikke dekket behovet til personer med livslang tilknytning til et religiøst ordenssamfunn i Norge. Utlendinger med

Siste endringer

Ny: 2013-001-GI Instruks om tolkning av utlendingsloven § 38 – oppholdstillatelse på grunn av sterke menneskelige hensyn eller særlig tilknytning til riket (medlem av religiøst ordenssamfunn) (12.04.2013)
Ny instruks fra Justis- og beredskapsdepartementet.
Instruksen gjelder tolkning av utlendingsloven § 38 og når det kan gis oppholdstillatelse til medlemmer av religiøse ordenssamfunn, eksempelvis nonner i katolske kloster, etter denne bestemmelsen.



§ 38. Oppholdstillatelse på grunn av sterke menneskelige

Det kan gis oppholdstillatelse selv om de øvrige vilkårene hensyn eller utlendingen¹ har særlig tilknytning til riket.

For å avgjøre om det foreligger sterke menneskelige her legges vekt på om

- utlendingen er enslig mindreårig uten forsvarlig omsorg
- det foreligger tvingende helsemessige forhold som gjør at utlendingen må oppholde seg i Norge
- det foreligger sosiale eller humanitære forhold ved retur til utlandet
- utlendingen har vært offer for menneskehandel.²

I saker som berører barn, skal barnets beste være et grunnleggende hensyn om situasjonen ikke har et slikt alvor at det ville blitt innvilget oppholdstillatelse.

Ved vurderingen av om tillatelse skal gis, kan det legges vekt på

- mulige konsekvenser for omfanget av søknader på liknende grunnlag
- de samfunnsmessige konsekvensene,
- hensynet til kontroll, og
- hensynet til respekten for lovens øvrige regler.

Når det er tvil om utlendingens¹ identitet, når behovet er stort eller når det er tvil om utlendingens identitet, kan det gis oppholdstillatelse på prøve for en begrenset periode, hvis det er grunn til å anta at

- tillatelsen ikke skal kunne danne grunnlag for permanent oppholdstillatelse
- tillatelsen ikke skal kunne danne grunnlag for oppholdstillatelse etter § 39
- tillatelsen ikke skal kunne fornyes, eller
- at tillatelsens varighet skal være kortere enn ett år.

Referanser til dokumentet

Skriv ut | Last ned | Legg til utvalg | Lovspeil | Kun sammenheng

Tittel

9. G-2014-6

Ikrafttreddelse av endringer i utlendingsforskriften - varig ordning for lengeværende barn og ungdom
(Rundskriv fra Justis- og beredskapsdepartementet)

10. G-2014-3

Ikrafttreddelse av ny § 8-13 i utlendingsforskriften - engangsløsning for lengeværende barn og ungdom
(Rundskriv fra Justis- og beredskapsdepartementet)

11. GI-2013-1

Instruks om tolkning av utlendingsloven § 38 - oppholdstillatelse på grunn av sterke menneskelige forhold til Norge
(Rundskriv fra Justis- og beredskapsdepartementet)

Stikkord: Utlendingsloven

(Rundskriv fra Justis- og beredskapsdepartementet)

12. G-2012-15

Ikrafttreddelse av endring i utlendingsforskriften - 15-månedersregel for saksbehandlingen av søknader om oppholdstillatelse
(Rundskriv fra Justis- og beredskapsdepartementet)

13. G-2012-8

Retningslinjer om kjønnsrelatert forfølgelse

Stikkord: Innvandring

(Rundskriv fra Justis- og beredskapsdepartementet)

14. GI-2012-6

Instruks om praksis etter utlendingsloven §§ 28 første ledd og 73 - retur til Sør- og Sentral-Europa
(Rundskriv fra Justis- og beredskapsdepartementet)

(Rundskriv fra Justis- og beredskapsdepartementet)

15. GI-2012-2



UNIVERSITETET
I OSLO

Noen tips til eksamen





- Målet med rettsstudiet:
 - ”Den viktigste ferdigheten som skal oppøves er å lære å stille, analysere og løse spørsmål etter gjeldende rett.”
 - ”evnen til kritisk å vurdere hvordan rettsspørsmål bør løses”



UNIVERSITETET
I OSLO

Bli kjent med læringskravene

- Hvilke temaer som er sentrale?
- «God forståelse av» eller «kjennskap til»?



- Forskjellige typer eksamensoppgaver
 - Teorispørsmål
 - Praktikumoppgaver
 - (eller begge deler)



Teorispørsmål

- F eks å tolke en lovbestemmelse, analysere en rettsregel, vurdere et rettsspørsmål eller beskrive et juridisk begrep
- Hva spør oppgaven etter? Hvordan er spørsmålet formulert?
 - Drøft...Redegjør for...Ta stilling til...



Hvordan skriver man en god teorioppgave?

- Drøft ordlyden i lovbestemmelse grundig (evt rettsgrunnlag for et rettsprinsipp eller ulovfestet regel)
- Hvilke hensyn ligger bak regelen? Evt mot-hensyn
- Suppler med eksempler evt rettspraksis eller annen praksis



Praktikumoppgave

- Å løse praktiske «cases»
- Forstå faktum i oppgave og stille relevante rettslige spørsmål som oppgaven reiser
- Skille mellom det vesentlige, mindre vesentlige og uvesentlige
- Tolkning + konkret regelanvendelse



- Koble sammen fakta i praktikumoppgaven med rettsreglene og subsumere
- Fremstilling og logikk i besvarelsen, i tillegg til oversikt over bakgrunn stoffet og analytiske evner
- Øvelse gjør mester



- Tidsplanlegging på eksamen og tidsnød
- Alle spørsmål skal besvares men noen deler veier tyngre enn andre (som angitt i oppgaveteksten)



UNIVERSITETET
I OSLO

Lykke til med studiene!

