

תוכן עניינים מפורט

| | |
|---------|--|
| ג..... | הקדמה – פרופ' דפנה ברק-ארז – שופטת בית המשפט העליון..... |
| ז..... | תוכן עניינים מקוצר..... |
| יא..... | תוכן עניינים מפורט..... |
| כג..... | מבוא..... |
| לא..... | תודות..... |

שער ראשון: תנועות רעיוניות-מעשיות

| | |
|--------|-----------|
| 1..... | מבוא..... |
|--------|-----------|

| | |
|---------|---|
| 5..... | פרק ראשון: מגישה אדברסרית לגישה שיתופית לניהול סכסוכים ויישובם..... |
| 5..... | א. הגישה האדברסרית..... |
| 9..... | ב. הגישה השיתופית..... |
| 13..... | ג. המעבר מגישה אדברסרית לגישה שיתופית..... |

| | |
|---------|---|
| 19..... | פרק שני: מגישה פורמליסטית לערעור ריאליסטי על הליך השפיטה ודרך ניהולו..... |
| 19..... | א. תפיסת הליך השפיטה ותפקיד השופט לפי האסכולה הפורמליסטית..... |
| 21..... | ב. ריאליזם משפטי וערעור התפיסה הפורמליסטית..... |

פרק שלישי: תנועת יישוב סכסוכים הולם – ה-ADR,

| | |
|---------|---|
| 29..... | ALTERNATIVE/ADEQUATE DISPUTE RESOLUTION..... |
| 29..... | א. התפתחותה של התנועה..... |
| 31..... | ב. רעיונותיה המרכזיים של התנועה..... |
| 34..... | ג. שינויים חקיקתיים ומערכתיים במשפט האמריקני..... |

יא

פרק רביעי: תנועת תורת המשפט הטיפולי – ה-TJ, THERAPEUTIC

| | | |
|---------|--|------|
| 39..... | JURISPRUDENCE | |
| 39..... | התפתחותה של התנועה | א. |
| 40..... | רעיונותיה המרכזיים של התנועה | ב. |
| 44..... | 1. תפיסות ועקרונות כלליים | ב.1. |
| | 2. קידומה של שפיטה טיפולית או שפיטה בגישת פתרון בעיות | ב.2. |
| 45..... | במערכת בתי המשפט | ב.3. |
| 46..... | 3. התנהלות מקצועית טיפולית | ב.3. |
| | 4. עקרונות מערכתיים הנלמדים מניסיונם של בתי המשפט פותרי | ב.4. |
| 47..... | הבעיות | ג. |
| 48..... | הטמעתה של התנועה במשפט האמריקני | ג. |
| 53..... | פרק חמישי: מגמת "המשפט המקיף" ותנועותיה | |
| 53..... | א. תנועת הצדק המאחה – Restorative Justice | א. |
| 56..... | ב. תנועת המשפט המניעתי – The Preventive Law | ב. |
| 57..... | ג. מגמת "המשפט המקיף" | ג. |
| 61..... | פרק שישי: מבט על המשפט הישראלי | |
| 61..... | א. תנועת יישוב סכסוכים הולם והטמעתה בשיטת המשפט הישראלית | א. |
| 61..... | 1. הרקע לקליטת תנועת יישוב סכסוכים הולם | א.1. |
| 65..... | א. שינויי חקיקה ושינויים מערכתיים | א.2. |
| | א.1.2. השוואה בין פגישות מהו"ת על פי תקנות סדר הדין | |
| | האזרחי לבין פגישות מהו"ת העתידות להיערך על פי | |
| 71..... | החוק להסדר התדיינויות במשפחה | |
| 74..... | א. שינויים רעיוניים בשיטת המשפט הישראלית | א.3. |
| 79..... | ב. תנועת תורת המשפט הטיפולי והטמעתה בשיטת המשפט הישראלית | ב. |

שער שני: הליכים לניהול סכסוכים ויישובם

מבוא 85

פרק ראשון: התאמת סוג ההליך לטיב הסכסוך: אמות מידה להבחנה בין הליכים

ולאפיון סכסוכים..... 89
א. אמות מידה לבחינת טיבו של סכסוך 89
ב. אמות מידה להבחנה בין הליכים 91

פרק שני: הליכים לניהול ויישוב סכסוכים..... 97

א. הליך שפיטה אדברסרי קלאסי – The Adversarial Trial 97
א.1. טיבו ומאפייניו..... 97
א.2. התאמת הפורום לסכסוך 98
ב. הליך בוררות (רגילה, בלתי כובלת, בייסבול/הצעה אחרונה) – Arbitration 99
ב.1. טיבו ומאפייניו..... 99
ב.1.1. הליך הבוררות הרגילה – Arbitration 99
ב.1.1.1. הליך בוררות בלתי כובלת – Non-Binding Arbitration..... 100
ב.1.1.1.1. הליך בוררות ההצעה האחרונה/בוררות בייסבול – Last Offer Arbitration/Baseball Arbitration 101
ב.2. התאמת הפורום לסכסוך 101
ג. הליך הגישור (פרגמטי, טרנספורמטיבי, נרטיבי) – Mediation 102
ג.1. טיבו ומאפייניו..... 102
ג.1.1. מודל הגישור הפרגמטי – The Pragmatic Model 103
ג.1.1.1. השוואה בין הליך השפיטה האדברסרי הקלאסי להליך הגישור הפרגמטי..... 105

| | | | |
|-----|-------|---------------------|--|
| 108 | | Transformativ | ג.1.1.III. מודל הגישור הטרנספורמטיבי – |
| 109 | | Narrative Mediation | ג.1.1.IV. מודל הגישור הנרטיבי-פרשני – |
| 110 | | ג.2. | התאמת הפורום לסכסוך |
| 111 | | ד.1. | הליכים משולבים "גיש-בור" או "בור-גיש" – Med-Arb |
| 111 | | ד.1.1. | טיבם ומאפייניהם |
| 112 | | ד.2. | התאמת הפורום לסכסוך |
| 113 | | ה.1. | הליך הערכה מקדמית ניטרלית – ENE – Early Neutral Evaluation |
| 113 | | ה.1.1. | טיבו ומאפייניו |
| 114 | | ה.2. | התאמת הפורום לסכסוך |
| 114 | | ו.1. | הליך גירושין/משפט בשיתוף פעולה – Collaborative Divorce/Law |
| 114 | | ו.1.1. | טיבו ומאפייניו |
| 117 | | ו.2. | התאמת הפורום לסכסוך |
| 118 | | ז.1. | הליך בניית הסכמות – Consensus Building |
| 118 | | ז.1.1. | טיבו ומאפייניו |
| 118 | | ז.2. | התאמת הפורום לסכסוך |
| 119 | | ח.1. | משא ומתן – Negotiation |
| 119 | | ח.1.1. | טיבו ומאפייניו |
| 119 | | ח.1.1.I. | משא ומתן תחרותי (חלוקתי, אדברסרי) |
| 120 | | ח.1.1.II. | משא ומתן משלב (משתף, שיתופי) |
| 120 | | ח.2. | התאמת הפורום לסכסוך |
| 121 | | ט.1. | הליך ועידת ההסדר – The Settlement Conference |
| 121 | | ט.1.1. | טיבו ומאפייניו |
| 123 | | ט.2. | התאמת הפורום לסכסוך |
| 124 | | י.1. | הליכים מקוונים – ODR: Online Dispute Resolution |
| 124 | | י.1.1. | טיבם ומאפייניהם |

| | | |
|----------|---|-----------|
| 127..... | 2. התאמת הפורום לסכסוך..... | י.2. |
| | Summary Jury Trial, Private – משפט מושבעים זוטא ושיפוט פרטי – | יא. |
| 127..... | Judging..... | |
| 127..... | 1. טיבם ומאפייניהם..... | יא.1. |
| 127..... | 1.1. Summary Jury Trial – משפט מושבעים זוטא – | יא.1.1. |
| 128..... | 1.1. Private Judging – שיפוט פרטי – | יא.1.1.1. |
| 128..... | 2. התאמת הפורום לסכסוך..... | יא.2. |
| 129..... | Restorative Justice – הליכי צדק מאחה – | יב. |
| 129..... | 1. טיבם ומאפייניהם..... | יב.1. |
| 129..... | 1.1. I. גישור פוגע נפגע – Victim-Offender Mediation – | יב.1.1.1. |
| 129..... | 1.1. II. היוועדות – Conferencing – | יב.1.1.2. |
| 129..... | 1.1. III. מעגלי הידברות – Circling – | יב.1.1.3. |
| 130..... | 2. התאמת הפורום לסכסוך..... | יב.2. |
| 131..... | Problem Solving Courts – בתי משפט פותרים בעיות – | יג. |
| 131..... | 1. טיבם ומאפייניהם..... | יג.1. |
| 134..... | 1.1. I. קווי פעולה משותפים לבתי המשפט פותרים הבעיות..... | יג.1.1.1. |
| 136..... | 1.1. II. בתי משפט לאלימות במשפחה..... | יג.1.1.2. |
| 136..... | 1.1. III. בתי משפט קהילתיים..... | יג.1.1.3. |
| 138..... | 1.1. IV. בתי משפט לעברות סמים..... | יג.1.1.4. |
| | 1.1. V. השוואה בין בתי המשפט פותרים הבעיות לבתי המשפט | יג.1.1.5. |
| 140..... | הקלאסיים..... | |
| 142..... | 2. התאמת הפורום לסכסוך..... | יג.2. |
| 143..... | פרק שלישי: מבט על המשפט הישראלי..... | |
| 143..... | א. הליכים לניהול סכסוכים ויישובם במשפט הישראלי..... | א. |
| 150..... | ב. הליך הגישור בפסיקה הישראלית..... | ב. |

- 150.....ב.1. כללי.....
- 152.....ב.2. הכרה בהליך גישור ובהסדר גישור.....
- ב.3. שלבים במעמדו של הסדר גישור, הגשתו לבית המשפט, ויכולת חזרה מהסכמה.....152
- 154.....ב.4. הליכים משולבים.....
- 156.....ב.5. חובת התייצבות בישיבות מהו"ת ותשלום שכר טרחת מגשר.....
- 157.....ב.6. חסיון הליך הגישור.....
- 161.....ג. תכנון מערכת לניהול ויישוב של סכסוכים בישראל.....

שער שלישי: תפקיד השופט כמיישב סכסוכים

- 169.....מבוא.....
- 172.....פרק ראשון: תפקיד השופט ההסדרי ושפיטה הסדרית.....
- 172.....א. התפתחותו של תפקיד השופט ההסדרי ודפוסיו.....
- 173.....א.1. השופט המנהל.....
- 174.....א.2. שופט ועידת ההסדר.....
- 177.....א.3. תרבות הסדרית ויישוב סכסוכים שיפוטי.....
- 181.....א.4. גישור שיפוטי.....
- 184.....א.5. שפיטה הסדרית בגישה טיפולית או גישת פתרון בעיות.....
- ב. שאלת השפעתו של תפקיד השופט במשפט הקונטיננטלי על התפתחות התפקיד ההסדרי.....184
- ג. מאפייניה של שפיטה הסדרית.....189

| | |
|---|-----|
| פרק שני: תפקיד השופט הטיפולי ושפיטה טיפולית (או שפיטה בגישת פתרון בעיות)..... | 191 |
| א. תפקיד השופט הטיפולי ושפיטה טיפולית בבתי המשפט פותרים הבעיות..... | 192 |
| א.1. טבלת השוואה בין השפיטה הקלאסית לשפיטה הטיפולית..... | 198 |
| ב. תפקיד השופט הטיפולי ושפיטה בגישת פתרון בעיות בבתי המשפט הרגילים..... | 202 |
| ב.1. מאפייניה של שפיטה לפי מודל פתרון בעיות..... | 203 |
| ב.2. יסודותיה של הגינות הליכית בעיני המתדיין..... | 205 |
| פרק שלישי: מנעד תוכני התפקיד השיפוטי בראשית המאה העשרים ואחת..... | 209 |
| א. קשת האפשרויות והמרחב למילוי הנאות של תפקיד השופט (תרשים)..... | 209 |
| ב. הידע והמיומנויות הנחוצים לביצוע התפקידים החדשים..... | 212 |
| ג. הקשרים בין התפקידים השיפוטיים החדשים – ההסדרי והטיפולי..... | 216 |
| ג.1. הבדלים בין התפקיד השיפוטי ההסדרי לבין התפקיד השיפוטי הטיפולי..... | 216 |
| ג.2. קווי יסוד משותפים בין התפקיד השיפוטי ההסדרי לבין התפקיד השיפוטי הטיפולי..... | 217 |
| ג.3. השפעות הדדיות..... | 218 |
| פרק רביעי: מבט על המשפט הישראלי..... | 221 |
| א. שפיטה הסדרית בישראל..... | 221 |
| א.1. הדין החל..... | 223 |
| א.2. תרבות הסדרית בשיטת המשפט בארץ וביטוייה במערכת בתי המשפט..... | 227 |
| ב. שפיטה טיפולית בישראל..... | 236 |
| ב.1. שפיטה טיפולית בבתי המשפט לנוער בישראל..... | 238 |
| ב.2. שפיטה טיפולית בבתי המשפט לענייני משפחה..... | 241 |

שער רביעי: שפיטה הסדרית ושפיטה טיפולית – בחינה וביקורת

מבוא 247

פרק ראשון: שפיטה הסדרית ושפיטה טיפולית במערכת בתי המשפט: חששות

- וביקורת לעומת יתרונות ותמיכה..... 249
- א. חששות וביקורת בנוגע לשפיטה ההסדרית..... 249
- ב. מענה לחששות וציון היתרונות שבשפיטה הסדרית..... 255
- ג. חששות וביקורת בנוגע לשפיטה הטיפולית..... 263
- ד. מענה לחששות וציון היתרונות שבשפיטה טיפולית..... 265

פרק שני: התבוננות בשפיטה הסדרית ובשפיטה טיפולית לאור רעיונות

- ותפיסות במשפט 273
- א. צדק מהותי ופרוצדורלי 273
- א.1. צדק 273
- א.2. צדק פרוצדורלי והשפעותיו לפי נייר העמדה של ארגון השופטים
האמריקני 279
- ב. פמיניזם תרבותי 281
- ג. תכליות המשפט..... 285
- ג.1. תכליות המשפט לפי סמית..... 285
- ג.2. בחינת השפיטה ההסדרית לאור תכליות המשפט לפי סמית..... 287
- ג.3. בחינת השפיטה הטיפולית לאור תכליות המשפט לפי סמית..... 288
- ג.4. תכליות המשפט לפי רז וסיווג השפיטה לאורן..... 290
- ד. ניטרליות שיפוטית ואתיקה מקצועית 291
- ד.1. ניטרליות שיפוטית 291

ד.2. כללי אתיקה שיפוטית.....296

פרק שלישי: התפקיד השיפוטי הטיפולי והתייחסותו לרעיונות מאסכולת

- הריאליזם המשפטי.....303
- א. התייחסות לטענות מרכזיות באסכולה הריאליסטית.....304
- א.1. טענת ספקנות הכללים.....304
- א.2. טענת האינסטרומנטליות ועיקרי המדיניות.....305
- א.3. טענת ספקנות העובדות.....306
- א.4. טענת האנטי-קונספטואליזם.....307
- א.5. אמפיריציזם.....307
- א.5.1. היחס למדעי החברה.....307
- א.5.2. הנדבך הפסיכולוגי.....308
- א.5.3. הנדבך הסוציולוגי.....309
- א.5.4. ההכשרה השיפוטית.....310
- ב. הקשרים רעיוניים משותפים במבט כללי.....310

פרק רביעי: מבט על המשפט הישראלי.....315

הצורך בהסדרה בדין של שפיטה הסדרית ושפיטה טיפולית בארץ.....315

שער חמישי: משפט שיתופי ותפקיד עורך הדין

מבוא.....325

- פרק ראשון: עורך הדין פותר הבעיות.....327
- א. עורך הדין הגלדיאטור, האדברסרי.....327
- ב. עורך הדין פותר הבעיות, השיתופי.....330

- ב.1. עריכת דין בגישה אדברסרית לעומת עריכת דין בגישה שיתופית..... 334
- ג. יתרונות הנובעים משינוי הפרדיגמה המקצועית..... 338
- ג.1. הגברת שביעות רצון ואושר מקצועי..... 338
- ג.2. שיפור איכות עבודת עורך הדין, תרומה ללקוח והצלחה מקצועית..... 340
- ג.3. הרחבת אפשרויות התעסוקה לעורכי דין..... 341
- ג.4. מימוש חובתו האתית של עורך הדין כלפי החברה..... 341
- ג.5. שיפור תדמית המקצוע..... 342
- פרק שני: עורך הדין הטיפולי..... 345**
- א. עורך הדין הטיפולי וייצוג לקוחות במשפט הפלילי..... 346
- ב. עורך הדין הטיפולי וייצוג לקוחות במשפט האזרחי..... 352
- פרק שלישי: ייצוג לקוחות בגישה שיתופית..... 355**
- א. שלב מקדמי וההכנה להשתתפות בהליך השיתופי..... 355
- א.1. השלב המקדמי..... 357
- א.2. שאלות רלוונטיות לבדיקה עם הלקוח בשלב המקדמי..... 358
- א.3. פעולות נדרשות בשלב ההכנה להליך..... 362
- ב. ייצוג לקוחות בהליך גישור..... 364
- ב.1. מבנה הליך הגישור לפי המודל הפרגמטי..... 364
- ב.2. עריכת תכנית ייצוג..... 365
- ב.3. שלב ייצוג הלקוח בהליך עובר לפתרון הסכסוך..... 368
- ב.4. שלב גיבוש הפתרון עובר לקבלתו או דחייתו..... 371
- ב.5. שלב הטיפול בהסדר הגישור, מעקב ומשוב..... 374
- ג. ייצוג לקוחות בהליכים שיתופיים – כללי..... 375

| | |
|----------|--|
| 377..... | פרק רביעי: ידע ומיומנויות הנדרשים לייצוג לקוחות בגישה שיתופית..... |
| 381..... | פרק חמישי: מבט על המשפט הישראלי..... |
| 381..... | א. עריכת דין לפי מודל פתרון בעיות ולפי מודל טיפולי במשפט הישראלי..... |
| 385..... | ב. יתרונות הטמונים באימוץ נרחב של מודל עורך הדין פותר הבעיות בישראל..... |
| 389..... | אחרית דבר והמלצות..... |

מפתחות

| | |
|----------|--------------------|
| 399..... | מפתח חקיקה..... |
| 399..... | חקיקה ישראלית..... |
| 403..... | חקיקה זרה..... |
| 407..... | מפתח פסיקה..... |
| 407..... | פסיקה ישראלית..... |
| 416..... | פסיקה זרה..... |
| 417..... | מפתח ספרות..... |
| 417..... | ספרות ישראלית..... |
| 437..... | ספרות זרה..... |
| 507..... | מפתח שונות..... |
| 519..... | מפתח עניינים..... |
| 531..... | מפתח שמות..... |