

תוכן עניינים מפורט

פתח דבר ז
קיצורים ביבליוגרפיים יז
מבוא 1

שער ראשון: קליטתם של פסקים זרים במשפט הישראלי הנוהג – תנאים ותוצאותיה

- 1 מסלולי קליטה כלליים 7
 - 1.1 אכיפה 7
 - 1.1.1 אכיפה על פי החוק – תנאים ותוצאות 7
 - (1) תנאים לאכיפה 7
 - (א) תנאים הנוגעים לאופי ההחלטה הזרה 8
 - (ב) תנאים הנוגעים לדרך הוצאתו של הפסק הזר 14
 - (ג) תנאים הנוגעים לשילובו של הפסק הזר בשיטה הישראלית 18
 - (2) התוצאות של קיום התנאים 23
 - (3) סדרי הדין באכיפה סטטוטורית 25
 - 1.1.2 אכיפה באמצעות תביעה על יסוד הפסק – תנאים ותוצאות 26
 - (1) תנאים לאכיפה 27
 - (א) תנאים הנוגעים לאופי ההחלטה הזרה 28
 - (ב) תנאים הנוגעים לדרך הוצאתו של הפסק הזר 29
 - (ג) תנאים הנוגעים לשילובו של הפסק הזר בשיטה הישראלית 31
 - (2) התוצאות של קיום התנאים 33
 - (3) סדרי דין בתביעה על יסוד הפסק 33
 - 1.2 הכרה 34
 - 1.2.1 הכרה הצהרתית – תנאים ותוצאות 34
 - 1.2.1.1 הכרה הצהרתית על פי החוק 34
 - 1.2.1.2 הכרה הצהרתית שלא על פי החוק 34
 - (1) תנאים להכרה 35
 - (א) תנאים הנוגעים לאופי ההחלטה הזרה 35
 - (ב) תנאים הנוגעים לדרך הוצאתו של הפסק הזר 35
 - (ג) תנאים הנוגעים לשילובו של הפסק הזר בשיטה הישראלית 40
 - (2) התוצאות של קיום התנאים 41
 - (3) סדרי דין בהכרה הצהרתית 42

1.2.2 הכרה אינצידנטאלית – תנאים ותוצאות 42

(1) תנאים להכרה 42

(א) תנאים הנוגעים לאופי ההחלטה הזרה 45

(ב) תנאים הנוגעים לדרך הוצאתו של הפסק הזר 46

(ג) תנאים הנוגעים לשילובו של הפסק הזר בשיטה הישראלית 46

(2) התוצאות של קיום התנאים 46

(3) סדרי דין בהכרה אינצידנטאלית 47

2 מסלולי קליטה מיוחדים: פסקי דין ממדינות בעלות אמנה עם ישראל 48

2.1 אכיפה 48

2.1.1 תנאי האכיפה ותוצאותיה 48

2.1.2 סדרי הדין באכיפה של פסק זר בכפוף לאמנה 50

2.2 הכרה 51

2.2.1 הכרה הצהרתית – תנאים ותוצאות 51

(1) תנאים להכרה 51

(2) תוצאות ההכרה 52

(3) סדרי דין בהכרה על פי אמנה 52

2.2.2 הכרה אינצידנטאלית 53

3 מסלולי קליטה מיוחדים: פסקי דין מהשטחים המוחזקים ופסקי דין מהרשות

הפלסטינית 54

3.1 אכיפה של פסקי דין מהשטחים המוחזקים – תנאים ותוצאות 54

(1) תנאים לאכיפה 54

(א) תנאים הנוגעים לאופי ההחלטה הזרה 54

(ב) תנאים הנוגעים לדרך הוצאתו של הפסק הזר 55

(ג) תנאים הנוגעים לשילובו של הפסק הזר בשיטה הישראלית 55

(2) התוצאות של קיום התנאים 56

(3) סדרי דין באכיפתו של פסק דין מהשטחים המוחזקים 56

3.2 הכרה בפסקי דין מהשטחים המוחזקים 57

3.2.1 הכרה הצהרתית – תנאים ותוצאות 57

(1) תנאים להכרה 57

(2) תוצאות ההכרה 57

(3) סדרי דין להכרה בפסק דין מהשטחים המוחזקים 57

3.2.2 הכרה אינצידנטאלית 58

3.3 אכיפה של פסקי דין מהרשות הפלסטינית – תנאים ותוצאות 58

(1) תנאים לאכיפה 58

(2) התוצאות של קיום התנאים 59

- (3) סדרי דין באכיפת פסק דין מהרשות הפלסטינית 59
 3.4 הכרה בפסקי דין מהרשות הפלסטינית – תנאים ותוצאות 59
 (1) תנאים להכרה 59
 (2) התוצאות של קיום התנאים 60
 (3) סדרי דין להכרה בפסקי דין מהרשות הפלסטינית 60

4 מסלולי קליטה מיוחדים: פסקי בוררות זרים 61

- 4.1 אכיפה 61
 4.1.1 אישור על פי אמנות – תנאים ותוצאות 62
 4.1.2 אישור שלא על פי אמנה 63
 4.1.2.1 אישור על פי החוק – תנאים ותוצאות 63
 (1) תנאים לאישור 63
 (א) תנאים הנוגעים לאופי הפסק הור 63
 (ב) תנאים הנוגעים לדרך הוצאתו של הפסק הור 63
 (ג) תנאים הנוגעים לשילובו בשיטה הישראלית 63
 (2) התוצאות של האישור 64
 (3) סדרי דין באישור 64
 4.1.2.2 אישור על פי תביעה על יסוד הפסק – תנאים ותוצאות 64
 (1) תנאים לאישור 65
 (2) התוצאות של אישור 66
 (3) סדרי דין בתביעה על יסוד הפסק 66
 4.2 הכרה 66

מסקנות השער הראשון 67

שער שני: ביקורת המשפט הנוהג – חיפוש אחר עקרונות יסוד

5 תנאי קליטתו של פסק זר – עיקרון ומציאות 71

- 5.1 מבוא 71
 5.2 טעות 71
 5.2.1 מרמה 73
 5.2.2 צדק טבעי 75
 5.2.3 סיכום 79
 5.3 סמכות 79
 5.3.1 דרישת הסמכות במשפט הקונטיננטלי 81
 5.3.2 דרישת הסמכות במשפט המקובל ובמשפט הישראלי 82
 5.3.2.1 סמכות חקיקה 82

- 5.3.2.2 סמכות על פי הדין הזר 83
- 5.3.2.3 סמכות עקיפה 84
- (1) (א) פסקי גברא – הכלל 85
- (ב) מקורות רעיוניים 86
- (ג) סיכום 89
- (2) (א) פסקים זרים בעניין מעמד אישי – הכללים 89
- (ב) מקורות רעיוניים 90
- (i) אנגליה 90
- (ii) ישראל 91
- (ג) סיכום 92
- (3) (א) פסקי חפצא – הכלל 92
- (ב) מקורות רעיוניים 92
- (ג) הגדרת פסק חפצא לפי מבחן של מעשה-בית-דין 94
- (ד) הגדרת פסק חפצא לפי מבחן של נשוא עיסוקו של הפסק 94
- (ה) פסק דין שסיווגו משתנה לפי ההגדרה 95
- (ו) סיכום 98
- 5.4 מסקנה 99
- 6 תנאי קליטתו של פסק זר – המציאות וביקורת עקרונותיה 101
- 6.1 מבוא 101
- 6.2 הסבר לסטייה מהלכת הטעות 101
- 6.2.1 הלכת המרמה 101
- (1) טעות איננה הטעיה 101
- (2) פסק דין זר שונה מפסק דין מקומי 103
- 6.2.2 צדק טבעי 107
- 6.2.3 סיכום 109
- 6.3 הסברים להלכות ביחס לדרישת הסמכות 109
- 6.3.1 הסבר להלכה בדבר סמכות חקיקה 109
- (1) אין בודקים את נכונות הפסק 109
- (2) דיון 110
- (3) סיכום 112
- 6.3.2 הסבר להלכה בנוגע לסמכות זרה 113
- (1) אין בודקים את נכונות הפסק 113
- (2) פסק דין זר שונה מפסק דין מקומי 116
- (3) סיכום 117

- 6.3.3 הסברים לכללי הסמכות העקיפה 118
- (1) זרמים רעיוניים במשפט הנוהג 118
- (א) תורת סמכות השיפוט 118
- (ב) תורת האכיפה 119
- (ג) דיון 120
- (2) הסברים עקרוניים 121
- (א) הגינות 121
- (ב) עיקרון שונה 122
- (ג) מטרה שונה 124
- (ד) דיון 125
- (3) סיכום 127
- 6.4 מסקנה 130
- 7 תוצאות קליטתו של פסק דין – מציאות בלא עקרונות 131
- 7.1 מבוא 131
- 7.2 הוצאה לפועל 132
- 7.2.1 המצב הקיים 134
- (1) אכיפה באמצעות תביעה על יסוד הפסק 135
- (2) אכיפה של פסק דין מהשטחים המוחזקים 135
- (3) אכיפה באמצעות החוק 136
- (4) סיכום 139
- 7.3 מעשה בית דין 139
- 7.3.1 מעשה בית דין בפסקי דין זרים – המצב הקיים 141
- (1) ברירת הדין 144
- (2) מהות 149
- (3) סיכום 149
- 7.4 מסקנה 149
- 8 מבנה הכללים הנוהגים וכוונת המחוקק – סיפורם של עקרונות ששובשו 150
- 8.1 מבוא 150
- 8.2 האם המבנה הקיים מוצדק ורצוי? 151
- 8.2.1 ההבדלים בין מסלולי האכיפה הכלליים 151
- 8.2.2 ההבחנה בין הכרה לאכיפה 153
- 8.2.3 ההבדלים בין המסלולים להכרה הצהרתית 154
- 8.2.4 ההבדלים בין הכרה הצהרתית ובין הכרה אינצידנטאלית 154
- 8.2.5 מסלול מיוחד לפסקי דין ממדינה עמה יש אמנה 155

8.2.6 מסלולים מיוחדים לפסקי דין מהשטחים המוחזקים מחד

ומהרשות הפלסטינית מאידך 156

8.2.7 מסלולים מיוחדים לפסקי בוררות זרים 157

8.2.8 סיכום 158

8.3 האם המצב הקיים תוכנן? 159

8.3.1 תולדות החוק 164

(1) תרומת המחוקק 164

(2) תרומת בית המשפט 168

(3) סיכום 177

מסקנות השער השני 180

שער שלישי: יסוד חדש לתנאי קליטה ותוצאותיה

9 עקרונות לקביעת תנאי קליטתו של פסק זר 183

9.1 מבוא 183

9.2 סמכות 183

9.2.1 מקורה של דרישת הסמכות 183

9.2.1.1 זהות בין סמכות חקיקה, סמכות שיפוט ישירה, וסמכות עקיפה – האמנם? 184

(1) ברירת דין חד-צדדית ורב-צדדית 185

(2) הרחבת הסמכות והשפעתה על תפקוד הכללים 186

(3) המשמעות – זהות בין זכות פסוקה לבלתי פסוקה, ובין סמכות ישירה

לעקיפה 188

9.2.2 התהוות המצב הקיים 188

9.2.2.1 מעמד אישי 188

(1) סמכות עקיפה 189

(2) ברירת דין – הבחנה בין זכות פסוקה לבלתי פסוקה 190

(3) הניתוק ממושגי ברירת דין 191

(א) הנתק בין זכות פסוקה לזכות בלתי פסוקה 191

(ב) הפיצול בין סמכות לדין 192

(4) סיכום 193

9.2.2.2 חיובים 193

(1) ברירת דין 194

(א) ניתוקם של בסיסי הסמכות 194

(ב) סמכות הצהרתית וסמכות יוצרת וזיקותיהן המשותפות 195

(ג) תורת האכיפה 198

(ד) סיכום 199

(2) סמכות שיפוט 199

(א) סמכות ישירה 200

(ב) סמכות עקיפה 202

(ג) סיכום 206

9.2.2.3 קניין 206

9.2.3 מסקנות 209

9.3 הלכת הטעות 209

9.4 מסקנה 211

10 עקרונות לקביעת תוצאות קליטתו של פסק דין 214

10.1 הוצאה לפועל 214

10.1.1 קביעת מעמדו של פסק דין לפי מסלול אכיפתו 214

10.1.2 קביעת מעמדו של פסק דין לפי מעמדו של פסק דין ישראלי

ולפי מעמדה של זכות זרה בלתי פסוקה 217

10.2 מעשה בית דין 219

10.2.1 קביעת מעמדו של פסק דין לפי מעמדו של פסק דין ישראלי

ולפי מעמדה של זכות זרה בלתי פסוקה 219

10.2.2 תוצאות הגישה 223

10.2.3 היחס בין אכיפה להכרה 226

10.3 מסקנה 227

שער רביעי: סיכום

11 מסקנות והמלצות 231

11.1 מסקנות 231

11.2 המלצות 232

11.2.1 תנאים יסודיים 232

11.2.1.1 סמכות 232

(1) סמכות חקיקה 232

(2) סמכות שיפוט 234

(א) סמכות לפי הדין הור 234

(ב) סמכות לפי דין הפורום – סמכות עקיפה 234

11.2.1.2 תוכן 235

11.2.2 תנאים משתנים 235

11.2.2.1 חשיבותו של מקור הפסק 235

11.2.2.2 חשיבותו של יעד הקליטה 235

(1) בר-ביצוע, ניתן להוצאה לפועל, ותקנת הציבור 236

- (2) התיישנות 236
 (3) הליך תלוי ועומד בישראל ופסק דין סותר 237
 (4) הדדיות 237
 (5) סופיות 238
 (6) אופי ההליך ותוצאותיו 240
 11.3 סיכום 241

ביבליוגרפיה

- ספרים ומאמרים בעברית 245
 ספרים ומאמרים בלועזית 246
 חקיקה ישראלית 249
 חקיקה מנדטורית 250
 חקיקה זרה 251
 אמנות בינלאומיות 251
 הסכמים 252
 פסיקה ישראלית 252
 פסיקה מנדטורית 254
 פסיקה זרה 254

מפתחות

- ספרים ומאמרים בעברית 261
 ספרים ומאמרים בלועזית 262
 חקיקה ישראלית 267
 חקיקה מנדטורית 269
 חקיקה זרה 270
 אמנות בינלאומיות 271
 הסכמים 271
 פסיקה ישראלית 271
 פסיקה מנדטורית 273
 פסיקה זרה 274
 נושאים 279