**סיכום תרגולים:**

**הדין והסמכות החלה בנושאים שונים:**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|  |  | סמכות שיפוט | מה הדין החל? | אסמכתאות |
| נישואין | תוקף הנישואין | סמכות ייחודית לביה"ד הדתי | דין דתי | סע' 47, 51 לדבר המלך במועצתו, סע' 2 לחוק שיפוט ביה"ד הרבניים |
| כשרות להינשא |
| תביעה לשלום בית |
| גירושין |  | ביה"ד הדתי | דין דתי |
| מזונות אישה | עד מתן הגט | יש מרוץ סמכויות- ניתן להגיש תביעה גם לביה"ד וגם לבימ"ש למשפחה | דין דתי  (יישום הדין משתנה לאור פרשנות בהתאם לאיזה ערכאה התיק הגיע) | סע' 1+3 לחוק בימ"ש לענייני משפחה, סימן 51 לדבר המלך במועצתו, סע' 2(א) לחוק תיקון דיני המשפחה (מזונות). |
| מזונות ילדים |  | לפי המקורות הנורמטיביים הסמכות היא סמכות מקבילה, הלכה למעשה מזונות ילדים נדונים תחת סמכות אזרחית. נדבר בהמשך בהרחבה שהפסיקה קבעה שלביה"ד הרבני אין סמכות לדון בנושא זה, אלא אם כן מדובר בתביעה של האם להשבת הוצאות שלה שהוציאה בעבור הילדים ואז אפשרי לדון בבי"ד רבני. | הדין הדתי  (יישום הדין משתנה לאור פרשנות ויציקה עקרונות שוויוניים תחת סמכות שיפוט אזרחית) | סע' 1 לחוק בימ"ש לענייני משפחה, סימן 51 לדבר המלך במועצתו. |
| רכוש |  | סמכות מקבילה- ניתן לכרוך במסגרת תביעת גירושין גם תביעת רכוש בבי"ד רבני או לתבוע תביעת סמכות בבימ"ש אזרחי. | דין אזרחי  על זוגות שהתחתנו עד שנת 1974 חלה **חזקת השיתוף**  משנת 1974- חל **חוק יחסי ממון**- שמאפשר בהסכמת הצדדים להחיל את הדין הדתי) | חוק יחסי ממון. |
| משמורת |  | סמכות מקבילה- גם ביה"ד הרבני וגם בימ"ש אזרחי יכול לדון בתביעת משמורת | דין אזרחי  (חוק הכשרות) | סע' 78-79 לחוק הכשרות והאפוטרופסות, סע' 25א לחוק בימ"ש לענייני משפחה, סימן 51 לדבר המלך במועצתו. |
| אימוץ ילדים |  | סמכות מקבילה- בהתקיים הסכמה ניתן לשפוט בבי"ד דתי. | דין אזרחי | חוק האימוץ. |

מהם הנושאים שהועברו מדין דתי לדין אזרחי?

התערבות חקיקתית:

1. **חוק אימוץ ילדים**- הוא קובע שגם במקרה שבית דין דתי דן בנושא אימוץ מה שיחול הוא החוק האזרחי.   
   בית הדין הדתי ירכוש סמכות (והדין יישאר אזרחי) בהתקיים שני תנאים מצטברים:
2. הסכמת ההורים הביולוגים או המאמצים.
3. הסכמת המאומץ לסמכות שיפוט רבני (אם הילד המאומץ קטין יש צורך בהסכמת היועמ"ש).
4. **ירושה-** ירושות צוואות ועזבונות ימחקו מהדין האישי, ומה שיחול זה חוק הירושה. בכפוף לתנאי הבא- קובעים שכאשר בית הדין הדתי דן בנושא ירושה בהסכמת הצדדים, במקרה כזה בית הדין יהיה רשאי לנהוג על פי הדין הדתי הנוהג בו.
5. **משמורת ילדים אפוטרופסות, חינוך ילדים**- חוק האפוטרופסות- קובע שכל ערכאה שדנה בנושא חייבת להחיל את החוק האזרחי. כלומר גם אם בית הדין הרבני דן בנושא זה הוא מחויב לדון לפי חוק האפוטרופסות.

ההתערבות פסיקתית:

1. **הנושא של** **רכוש**- בעבר ענייני הרכוש היו שייכים לענייני נישואין וגירושין, ולכן חל גם לגבי הרכוש הדין הדתי. מאז בג"ץ בבלי נקבע שענייני הרכוש הם לא חלק מנישואים וגירושים אלא חלק נפרד ולגביו יחול ההסדר האזרחי, כאשר באותו שלב בו ניתן בג"ץ בבלי, חלה **חזקת השיתוף**- הסדר אזרחי.

**סמכות בד"ר:**

**תביעה ישירה:**

**תביעה ישירה**- המנגנון הזה הוא הגשת תביעה כמו בכל תחומי משפט אחרים- בעל דין מגיש כתב תביעה ישירות לבית הדין הרבני. זה המנגנון הפשוט ביותר. מדובר בנושאים: גירושין, נישואין, ומזונות אישה- לאישה יש זכות בחירה היכן להגיש תביעה למזונותיה, האם לבית משפט לענייני משפחה או לבית הדין הרבני.

**סמכות נכרכת:**

**עניין שכרוך מעצם טבעו ואין צורך בכריכה:** משמורת אין צורך לכרוך, ברגע שהוגשה תביעת הגירושין אז זה ביחד. כלומר אם הצד השני רוצה משמורת בביהמ"ש הוא צריך להגיש אותה לפני תביעת הגירושין.

* בג"ץ פלורסהייד / בג"ץ אמיר - חינוך ילדים: אם רוצים שידונו בחינוך בביה"ד חייב לכרוך את זה (משמורת לא מספיקה). אם רוצים שידונו בביהמ"ש בחינוך, והוגשה כבר תביעת משמורת, אז מוקנית לו סמכות לדון גם בחינוך- לא צריך להגיש עוד תביעה.

**עניין שלא כרוך מעצם טבעו ויש צורך בכריכה:**

רכוש, חינוך ילדים, מזונות אישה... ע"פ השופט הנדל גם ניתן לכרוך מזונות ילדים בביה"ד (אבל בסוף נקבע אחרת- רק על הוצאות בן הזוג על הילד, ההלכה היא שמזונות ילדים ידונו רק בערכאה אזרחית- פס"ד שרגאי).

**מבחני הכריכה:**

1. תנאי סף: התביעה הוגשה לבד"ר ראשונה.

2. כריכה כדין: התביעה עצמה צריכה להיכרך בצורה מפורשת וספציפית (כך למשל יש לבקש לדון בתביעת הרכוש ולפרט את כל הנושאים שבמחלוקת).

3. תביעת גירושין כנה: מי מהצדדים באמת רוצה להתגרש ולא מתוך רצון למנוע מהצד השני להתדיין בערכאה אחרת.

**קריטריונים:**

א. אין צורך בעילת גירושין משמעותית אלא בעילה לכאורה (פס"ד דותן נ' דותן)

ב. אם הבעל מתנה את מתן הגט בוויתורים כספיים זה יכול להצביע על חוסר כנות (בג"ץ פלמן נ' פלמן).

ג. התדירות בניהול התביעה – האם יש סחבת? האם לא מופיעים לדיון? מצביע על חוסר כנות.

ד. אם האישה הגישה תביעה לשלום בית ולאחר מכן בעל הגיש תביעת גירושין היא לא יכולה לטעון לכריכה לא כנה.

* **אם מגישים תביעת שלום בית ולחילופין גירושין, זו תביעת גירושין לא כנה?**

פס"ד מאיירוביץ – התביעה כנה.

פס"ד שרגאי- התביעה לא כנה.

4. כריכה כנה:

(1) אם בן הזוג לא רוצה להתרוצץ בין שתי ערכאות- זה בסדר;

(2) אם במסגרת אחת מן התביעות שנכרכו בן הזוג טוען שעומדת לו טענת פטור מתשלום או קיזוז – לא מעיד על חוסר כנות;

(3) אם אין פירוט של כל הנכסים הרלוונטיים לתביעה- מעיד על חוסר כנות;

(4) פיצול של התביעה הרכושית [פירוק שיתוף בביהמ"ש, ורכוש בבד"ר] מעיד על חוסר כנות.

(5) אם בעל מציין סכום סביר למזונות אישה- מעיד על כנות. אם סכום לא סביר- מעיד על חוסר כנות.

**הכרעה לעניין הסמכות - כלל כיבוד הדדי בין הערכאות:**

אישה הגישה תביעת גירושין עם כריכה. הבעל פנה לביהמ"ש, שפסק שלא התקיימו מבחני כריכה, בד"ר אח"כ קבע שהם כן התקיימו. נקבע בעליון: **הערכאה שהחליטה קודם לגבי שאלת הסמכות היא זו שהולכים על פיה! (**פלמן).

**חריגים:** א. אם בערכאה הראשונה זה נעשה מהר מדי, במחטף. ב. אם ההחלטה בערכאה הראשונה לוקה בחוסר חוקיות / פגם חמור (ההחלטה ניתנה בהרכב חסר או שנכרכה סוגיה שלא ניתנת כלל לכריכה- ע"ע מזונות ילדים).

אם עדיין לא הייתה קביעה לגבי הסמכות, לפי מי צריך ללכת?: **א.** לפי הערכאה שדנה בגופו של הליך **ב.** לפי הערכאה שהתחילה לדון בסמכות, גם אם עוד לא קבעה האם יש סמכות או אין (אוביטר פלמן).

**שאלה- מה הדין כאשר מוגשת תביעה לשלום בית ולחילופין גירושין, אז האם ניתן לכרוך את מזונות ורכוש? שתי גישות:**

א. פרופ' שאוה: במסגרת תביעה חלופית ניתן לכרוך.

ב. במסגרת תביעה חלופית לא ניתן לכרוך, רק במסגרת תביעת גירושין.

**תו"ל במרוץ סמכויות**

**פלונית נ' ביה"ד הרבני:** במרוץ סמכויות יש חובה לפעול בתו"ל. חובה זו חלה גם כאשר מדובר בבקשה ליישוב סכסוך. כלומר, כאשר אחד הצדדים הגיש בקשה ליישוב סכסוך יש לוודא שעשה זאת בתו"ל ולא מתוך רצון להקדים את הצד השני.

**ההשלכה - אין סמכות לאותה ערכאה ואם בן זוג השני יטען זאת לערכאה אחרת היא זו שתפסוק.**

**סמכות נמשכת:**

לאחר שפס"ד ניתן, אפשר לערער עליו לאותה ערכאה שדנה בו:

1. אם יש נסיבות חדשות ולא צפויות.
2. נסיבות שלא היו ידועות לפני.

**תנאים להתקיימות הסמכות הנמשכת:**

1. שהנושא נידון ממש ולא נמחק על הסף.

2. שמדובר באותם הצדדים להליך (בד"כ ילדים הם לא צד להליך ולכן זה יעלה).

**חריג:** אם שני הצדדים מסכימים אפשר לחרוג מהערכאה הראשונית וללכת לערכאה אחרת.

**עניין הילדים:** אם ההסכמה נעשתה על דבר שקשור לילדים אז ההסכמה לא תופסת כי הילדים לא תלויים בהם (פלונית נ' ביה"ד הגדול). אם נושא הילד נבחן באופן נפרד - אז אי אפשר לגשת לערכאה אחרת.

**מגמה של צמצום סמכות הנמשכת לבד"ר:**

**אישורי הסכם גירושין הם לא דיון ענייני!**

פס"ד סימה: ביה"ד נתן תוקף של פס"ד להסכם גירושין, ולאחר מכן פתחו מחדש את עניין מזונות הילדים להגדילם והבעל ביקש שיפוי מהאישה. נקבע ש:

1. לתת תוקף להסכם גירושין זה לא נחשב שדנו בעניין המזונות;
2. אכיפת תניית השיפוי זה לא שינוי נסיבות, זה היה משהו שניתן לצפות אותו מראש.

בג"ץ 2898/03 פלונית בית הדין הרבני הגדול: בד"ר אישר הסכם גירושין. האישה הגישה לביהמ"ש בקשת הגירה לה וילדיה, והבעל הגיש תביעת משמורת לבד"ר. **נקבע:**

1. ראשית, אין סמכות מקורית ראשית לבד"ר [גירושין / נישואין];
2. אין כריכה כי כבר יש גירושין;
3. אישור ההסכם זה לא דיון ענייני במשמורת, ולכן אין סמכות נמשכת.

**עניין הקטינים:** בהסכם הגירושין שלהם נקבע שעניין נוסף שיתעורר ידון שוב בבד"ר. **נקבע**: הקטינים לא כבולים להסכם בין ההורים אם לא דנו בהם בנפרד במסגרת הליך הגירושין. יכולים לגשת לביהמ"ש למשפחה.

בג"צ 4407/02- אם דנו במזונות ילדים בנפרד, ויש שינוי נסיבות מהותי – ניתן לפתוח מחדש וכבולים לסמכות הנמשכת. אם לא נערך דיון בנפרד, רשאים לגשת למי מהערכאות.

**הסכם מחפיר ומקפח – אין סמכות נמשכת!**

בג"צ 10991/07- גם כשבאופן עקרוני לבי"ד יש סמכות נמשכת, בג"ץ קבע שניתן לעקוף את זה **שההסכם הוא מחפיר ומקפח** את זכויות האישה ומתעלל בה, וייקח את הסמכות לידיו.

**סמכות מכוח הסכמה:**

**שני תנאים לסמכות מכוח הסכמת הצדדים** – ס' 9 לחוק שיפוט בד"ר:

1. שני הצדדים הסכימו.

2. מדובר רק על ענייני המעמד האישי (גירושין / נישואין / מזונות אישה / מזונות ילדים).

* אמנם ירושה זה לא מענייני המעמד האישי, אך עדיין יש אפשרות לדון בכך אם הצדדים הסכימו לאור ההוראה בחוק הירושה.

הסכמה יכולה להיות **מפורשת**, או **מכללא** (לא התנגדו בדיון הראשון) אם זה נבע מהבנה ולא מחוסר ידיעה.

**בג"צ סימה:** אי אפשר לדון בהסכמה בכל עניין, הסמכה לדון בתביעות רכושיות בבי"ד לא תהיה בתוקף כי רכוש זה לא ענייני המעמד האישי. (כנראה היה ללא כריכה בתביעת גירושין)

**סמכות אינצידנטלית / נגררת / אגבית:**

ס'76 לחוק בתי המשפט: אם בדרך אגב לתביעה צריכים לעסוק בעניין ששייך לבי"ד רבני (כגון נישואין) מותר לדון בזה כל עוד זה לא מחייב את ביה"ד.

כאשר אנו באים לבחון האם לביה"ד יש סמכות נלך לפי השלבים הבאים:

1. האם יש סמכות מקורית ראשונית? (נישואין\גירושין)
2. האם יש סמכות נכרכת (אם הגירושין הסתיימו אז אין)
3. האם יש סמכות נמשכת? 2 תנאים + חריגים וילדים
4. האם יש סמכות מכוח הסכמת הצדדים? רק בענייני מעמד אישי/ירושה
5. לא לשכוח לבחון תו"ל.

**מזונות אישה:**

* ס' 4 לחוק בד"ר: האישה יכולה לבחור אם לתבוע בנפרד בבימ"ש / בביה"ד. **חריג:** הבעל יכול להקדים אותה בכריכה בתביעת הגירושין.
* הדין הדתי חל.
* מזונות אישה זה עד הגט ולא אחרי!

**היקף החיוב בדין הדתי**: **"עולה עמו ואינה יורדת"** - הבעל מחויב לספק לה לפחות את אותה רמת החיים שהיא הורגלה אליה. במסגרת חבות זו עליו **לממש נכסים** ולצאת לעבוד ואם הוא לא עובד יתחשבו גם **ביכולת הפוטנציאלית** שלו לעבוד.

**היקף החיוב ע"פ פירוש ביהמ"ש:** רמת החיים בפועל אליה הורגלו בני הזוג במהלך הנישואים ואין התייחסות לעושרו של הבעל. האישה צריכה לבסס מבחינה ראייתית את רמת חייה וההוצאות השונות.

**רלוונטי לידב"צ + נישואים אזרחיים: רציונל אזרחי** ע"מ להכשיר חבות מזונות כלפי בן הזוג האחר במקרה של פירוד בין הצדדים-

1. **במסגרת ההתקשרות החוזית בין בני זוג מכוח חובת תו"ל** נוצרת חבות לכונן ולהכשיר המשך תמיכה כלכלית לתק' מסוימת בבן הזוג שהיה נתמך.
2. **עקרון העל חוק יסוד כבוד האדם וחירותו**- לא נשאיר בן זוג שהיה נתמך לבד, ולכן נעזור לו לתק' מסוימת לאחר הפירוד.

**טענות הגנה לבעל:**

**1. טענות פטור:**

**א.** **מעין מורדת (עזבה את הבית)** – אם האישה עזבה את הבית שלא מסיבה מוצדקת. הבחנה בין בימ"ש לבי"ד:

1. אם יש אשמה משותפת **ביה"ד** יטה לטובת הגבר שלא ישלם ואילו **ביהמ"ש** יטה לטובת האישה שכן ישלם לה.

2. ביה"ד אומר שהוכחה היא על האישה להוכיח שהסיבה הייתה מוצדקת, ואילו ביהמ"ש אומר שצריך הוכחה אבל מאוד קלה "כנוצה" (מספיק שאומרת שלא מסוגלת לחיות איתו).

**ב.** **מורדת-** לא מקיימת עמו יחסי אישות, כי היא רוצה לצערו ולא כי הוא 'מאיס עליה' (= יפסקו מזונות). הבעל הוא זה שצריך להוכיח ש- [1] אין יחסי אישות ו- [2] שזה בגלל שהיא רוצה לצערו.

* אם ביה"ד דן בנושא וקבע שהיא מורדת לעניין עילת גירושין, ביהמ"ש כפוף להחלטתו גם בתביעה אחרת (למשל לעניין מזונות) – זה נקרא 'מעשה ביה"ד'. אך ביה"ד לא כפוף לביהמ"ש.
* שאלה: מה קורה אם ביהמ"ש החליט שהיא לא מורדת לעניין מזונות ואז ביה"ד החליט שהיא כן מורדת לעניין גירושין? האם הבעל יכול לדרוש מביהמ"ש שישנו את פסיקתם? תשובה: לא, ביהמ"ש יכול לעמוד מאחורי פסיקתו גם אם אח"כ ביה"ד קבע אחרת.

**חריגים**: ביהמ"ש ישנה את עמדתו לזו של ביה"ד אם בביה"ד התגלו – [1] התגלו נסיבות חדשות או [2] כשיש חיוב גט עקב היותה מורדת – יוצר מציאות חדשה.

1. **בוגדת-** בוגדת מפסידה מזונות. מגמה של צמצום ע"י ביהמ"ש והחלת תו"ל:
   * **מניפולציות בדין הדתי:** פס"ד פרידמן – אישה לא יכולה להעיד על עצמה לעניין בגידה.
   * **עיקרון תו"ל / הדדיות:** בפס"דים כהן וגל במקרה שבגידת האישה הינה התנהגות כפועל יוצר מבגידתו של הבעל הוא לא יכול להישמע בטענה זו לצורך טענת הגנה מחובתו במזונות.
2. **מעשה כיעור-** בגידה או התרועעות עם גבר ללא ראיות מספקות. משמש להגנה ממזונות.

בפס"ד טביב- בד"ר קבע שהאישה ביצעה מעשה כיעור ולמרות זאת ביהמ"ש, בגלל שהיה את עקרון ההדדיות בית המשפט הלך צעד נוסף, החזיר למחוזי שידון האם היו פה מעשי כיעור אם לאו. כלומר **היתה החלה של עקרון ההדדיות גם במקרה שבית הדין קבע שיש מעשה כיעור בפס"ד קונסטיטוטיבי, שלכאורה מחייב את ביהמ"ש.**

1. **עוברת על דת יהודית-** התנהגות לא צנועה של האישה שלא מגיעה לידי בגידה.
2. **עוברת על דת משה-** האישה מכשילה אותו בענייני כשרות ושבת. רלוונטי לנסיבות- לא יתאים לזוג חילוני.

**2.טענות קיזוז:**

1. **הכנסות אישה מנכסיה:**

אחרי הנישואין האישה מעבירה לבעלה לפי ההלכה את הבעלות על **נכסי צאן ברזל**. גם הפירות עוברים- כספי השכירות. במועד הגירושין הבעל צריך להחזיר לאישה את הנכס ואם ערכו ירד את את הערך שהיה. **נכסי מילוג**- הבעלות נשארת אצלה אבל הפירות לבעל. מה שבכתובה צאן ברזל, והשאר מילוג.

זכות הבעל לפירות הנכס בוטלה בחוק שיווי אישה- ולכן נוצר פער לטובת האישה, שתוקן בחוק המזונות- התחשבות בהכנסות בת הזוג, אך זה חל רק על חסרי דת. לנישואין דתיים יש הלכה פסיקתית 🡨

פס"ד חקק **ההלכה אחרי פס"ד: במסגרת חבות הבעל במזונות אשתו, ניתן לקזז את ההכנסות של האישה מנכסיה.**

1. **קיזוז ממעשי ידי אישה-** אם היא עובדת- תקבל פחות מזונות ונקזז בהתאם למשכורתה.

מה לגבי **פוטנציאל השתכרות?** לא ניתן להכריח אישה לצאת לעבוד. מזור: לא ניתן לחייב לצאת לעבוד, לא מקזזים פוטנציאל השתכרות גם אם הפסיקה לעבוד. **שינוי הלכה:** פס"ד בייקל ופדן- ניתן להתחשב בכושר ההשתכרות הפוטנציאלי של האישה במסגרת תביעת המזונות של הבעל. פס"ד פלולי - טירקל: יש לבחון את עובדות המקרה! המגמה היא לעודד נשים לצאת לעבוד. צריך להתייחס אם עבדה במהלך השנים או רק הפסיקה בעת הסכסוך, אישה צעירה / מבוגרת, משך נישואים, ילדים, תו"ל של האישה לא לעשות טקטיקה שלא יקזזו לה. קריטריונים:

* 1. גיל האישה?
  2. האם עבדה במהלך החיים המשותפים?
  3. האם עבדה ורק עכשיו הפסיקה בעקבות הסכסוך- בודקים את תום הלב שלה.
  4. היכולת שלה להשתלב בשוק התעסוקה.

**מזונות ילדים**

חל הדין הדתי ועקרונית הסמכות מקבילה אך בפסיקה נאמר שיש ללכת רק לביהמ"ש.

* **פלונית- אם הדין האישי הדתי אינו מחייב מזונות אב לילדיו (ילד מוסלמי מחוץ לנישואין), נחיל עליו מזונות מכוח הדין האזרחי.**
* ההורה האפוטרופוס מגיש תביעה בשם הילדים לביהמ"ש לענייני משפחה כי לא ניתן לכרוך לפי שרגא.
* ניתן להגיש **תביעה לשינוי מזונות כאשר יש שינוי נסיבות** ולא בחנו את הדברים לעומק.
* יש לפרט בתביעה את צרכי הילד, הרצאת פרטים, תשלום אגרה ומסירת כתב התביעה. מזונות משולמים מידי חודש.
* ניתן להגיש מזונות על תקופה שחלפה בהצגת קבלות- רק על התקופה מאז ניתן הגט, לפני כן רואים את האישה כאילו מחלה על המזונות (אביטבול).

מעגל הכרחי: ביגוד\הנעלה\חינוך\רפואי\מדור\מזון. מעגל לא הכרחי: חוגים\קייטנות.

**היקף:**

**[קטני קטנים + קטנים] גילאי 0-6, 6-15:**

\*\* תחילה זה היה רק מגילאים 0-12 בעקבות תקנות חכמים ובשנת תשע"ד הרחיבו לעד גיל 15.

* מעגל הכרחי- חבות האב **ללא קשר להשתכרותו** ואף חייב לממש נכסים. צריך להשאיר לו מינימום של 2,000 + ולילדים יוצא בערך 1,300.
* מעגל לא הכרחי- האם (לאור אמידותה) והאב חייבים באופן שוויוני מדין צדקה.

**גילאי סוף תיכון / 15-18:**

מדין צדקה על האב ועל האם ואין הבחנה בין צרכים הכרחיים ללא הכרחיים. כלומר הוצאות הילד מתחלקים חצי חצי בין האב לאם. גם מי שלא סיים תיכון ומעל 18 צריך מזונות מדין צדקה, נקבע כי הילד לא יכול להתפרנס בעצמו.

**גילאי 18+:**

חובת מזונות יורדת לשליש, החובה מותנית בכך שלאב יש מספיק כסף בשביל מזונות ילדיו הקטנים ובשביל עצמו.

**חריג למזונות:**

ילד מרדן לא מקבל מזונות (מסרב לראות את אביו או לציית לו). פס"ד קטן- לא ממהרים להכריז על ילד כמרדן אם הוא מתנהג כפי שבני גילו מתנהגים.

חריג זה נעשה רק במצבים קיצוניים ואחרי ששקלנו את הקריטריונים הבאים:

1.האם זו דעה עצמאית של הילד? 2. האם ההורה הסיט אותו? 3.האם האבא אשם?

**ניסיונות להתמודד עם בעיית חוסר השוויון במזונות:**

1. החלטת המועצה הרבנית- צריך להתייחס גם **ליכולת הכלכלית של האישה** בייחוד אם היא עשירה לעומת הגבר (אין הבחנה בין הכרחי ללא הכרחי).
2. פס"ד פלונית- השוויון יעשה ע"י **צמצום של הפרמטרים במעגל ההכרחי** והעברתם למעגל הלא הכרחי בו גם האישה משתתפת בהוצאות.
3. ועדת שיפמן- חלוקה לפי **נוסחה** שמתייחסת ליכולת כלכלית + הסדרי ראיה + השארת מקור מחיה להורה.

**היקף המזונות במשמורת משותפת:**

האב נושא ישירות במזונות הילדים במחצית מפרק הזמן שהם שוהים במחיצתו ולכן אין היגיון מבחינה שוויונית להטיל עליו את כל ההוצאות גם כאשר הוא נושא ישירות בהוצאות כשהילדים אצלו.

1. גישת השופט כהן: אין חובה לשלם מזונות במשמורת משותפת.
2. הגישה הרווחת: הפחתה של המזונות **ב25%** במעגל ההכרחי כשיש פער בין המשכורות. אם הפער קטן (מקבלים אותה משכורת) אז ניתן לתת אפילו **50%** הפחתה.
3. גישת השופט שוחט: 1.ללכת לפי נוסחה שתחשב כמה צריך. 2. אם האישה עשירה אז המעגל הלא הכרחי מוטל רק עליה. **הערה: בהוצאות מדור לא מפחיתים!**

**הנוסחה של שוחט-** הוא אומר שלא צריך באופן שרירותי להפחית 25% אלא להביא בחשבון מס' נתונים:

**א.** גובה הצרכים ההכרחיים. **ב.** מה העלות בפועל של המדור והוצאות המדור. **ג.** מהי ההכנסה הפנויה של האב- אחרי ששילם את המזונות ההכרחיים והוצאות מדור שלו. **ד.** מהי ההכנסה הפנויה של האם בניכוי הוצאות המדור שלה. **ה.** מהם הצרכים המעבר להכרחיים.

**תביעת משמורת**

חל הדין האזרחי והסמכות מקבילה. עד גיל 6 חלה **חזקת הגיל הרך,** לאחר מכן המשמורת נקבעת לפי **טובת הילד.**

על מנת לקבוע **משמורת משותפת** צריך להגיש בקשה לזה ולעמוד בקריטריונים הבאים (צריך שיתקיימו רוב התנאים):

1. מסוגלות הורית טובה של שני ההורים

2. שיתוף פעולה בין ההורים

3. קיומו של קשר טוב ותקין של כל אחד מהילדים עם כל אחד מההורים

4. מגורי ההורים בסמיכות זו לזו

5. הילד רואה בכל אחד מהבתים כבית מרכזי עבורו.

**מדור**

\*\* תביעה לסילוק יד – לחשוב על [1] יחסי רכוש [2] דיני רישיון [3] מזונות אישה (ספציפי/כללי) [4] צווים [5] ילדים

מכוח **חלוקת רכוש**- חזקת השיתוף או חוק יחסי ממון.

דיני רישיון- במהלך הנישואין, זכות רישיון ללא תמורה שניתנה ע"י בעל הדירה לבעל הדירה השני להתגורר בדירה. הזכות הזו ניתנת לביטול ע"י נותן הרשות. הרשות יכולה להתבטל רק ע"י ביהמ"ש ורק במידה שנותן הרשות ייתן הסדר מגורים חלופי, לבת הזוג וילדיו.

מזונות אישה- הנטייה בבי"ד רבני היא לאפשר לאישה להתגורר באותה דירת מגורים (**מדור ספציפי**). ביהמ"ש- **מדור כללי**, שמירה על הקניין של הבעל.

הרב דיכובסקי- מצבים בהם בד"ר יפסוק כללי: אישה נוהגת לא בתו"ל (תובעת מזונות בבד"ר ורכוש בביהמ"ש), לא ניתן לשקם את היחסים, אישה סרבנית גט.

עיכוב פירוק שיתוף: מדור ספציפי הוא זמני עד הגירושין, לאחר מכן יהיה פירוק שיתוף. כשניתן צו מדור ספציפי קודם, צו פירוק השיתוף פשוט מעוכב. כשהמצב הוא הפוך אין לעיכוב משמעות אופרטיבית. **חשוב לזכור גם** שישנה כפיפות **מכח ס' 40א לחוק המקרקעין**. ס' זה אומר שביהמ"ש לא יורה על מימוש פירוק השיתוף עד שיימצא מקום מגורים חלופי והולם להורה המשמורן ולילדים.

פס"ד ראש חודש – הסיטואציה: ביהמ"ש: פירוק שיתוף. בד"ר אחר כן: מדור ספציפי. נקבע: **מי שנתן את פסה"ד ראשון - זו ההחלטה שתקוים ויש לכבד זאת**! \*אקנין: פירוק השיתוף כפוף לצו למדור ספציפי.

**אלימות במשפחה:**

**צו הרחקה** מכוח דיני המדור השקט: עד מתן הגט! האישה זכאית (כחלק מהזכות למזונות) למדור, זכאות זו מקנה לה מדור שקט. **רק האישה יכולה להוציא צו כזה.**

פס"ד סדן מצמצם את המקרים בהם יינתנו צווי הרחקה מכוח המדור-

1.הצווים יינתנו במקרים של אלימות חמורה (רוחנית או פיזית).

2.הצווים יינתנו אם ניתנה התראה קודמת לבן הזוג בטרם נקיטת צו הרחקה ("אין עונשין אם לא מזהירים").

3.הצווים לא יינתנו במעמד צד אחד (מבלי לשמוע את הצד השני בדיון בבקשה).

4.הצווים יינתנו לפרקי זמן מוגבלים כאשר פרק הזמן לא יעלה על שנה.

5.הצווים לא יינתנו אם היתה פרובוקציה מצד האישה או שהיא רצתה להשתמש בצו לטובתה.

**צו הגנה** מכוח חוק אלימות במשפחה: לא תלוי בגט! מי יכול לבקש: הגבר, האישה, קרובי משפחה אחרים.

הצווים קבועים בס' 2 לחוק: **(למשך 3 חודשים עד שנתיים)**

1. צו שמונע להיכנס לדירה בה מתגוררת המשפחה או להימצא בתחום מרחק מסוים.

2. צו שמונע להטריד את בן המשפחה (לא רק פיזית אלא גם בטלפון).

3. צו שמונע לעשות כל פעולה שמונעת או מקשה על שימוש של בן המשפחה הנפגע בנכס (נדגים: פגיעה בנכס)

4. דרישה למתן ערבות (לטובת ביה"ד כדי לוודא שהוא לא ייעשה את הפעולה שוב)

5. החרמת נשק – אא"כ אין סיכון לבן המשפחה, דרוש לו להגנתו האישית, משמש אותו לעבודתו.

* ברוב המקרים הצו לא יינתן במעמד צד אחד אלא מאפשרים לצד המואשם לתת כתבי הגנה. חריג: אם ביהמ"ש מתרשם שיש לתת צו במעמד צד אחד – יינתן **צו זמני בלבד** שיחול עד למועד קביעת דיון נוסף בנוכחות שני הצדדים (המקסימום המותר לקביעת דיון זה הוא שבעה ימים).
* אם בני זוג חד מיניים רוצים צו, הם ילכו לפי חוק אלימות במשפחה [הגנה].

**דמי שימוש:**

שני תנאים: [1] בן הזוג נמנע מלגור בדירה [2] בן הזוג השני גורם לכך ונשאר לגור.

ס' 33 לחוק המקרקעין מתייחס למצב בו אחד השותפים בדירה עזב ולכן השותף שנשאר משלם לו דמי שימוש.

פס"ד זרקא: מחדד ואומר שזה רק במצב בו השותף עזב שלא מרצונו אלא נמנע ממנו.

המקרים הפופולריים: (1) לאחר חיוב גט (2) לאחר גירושין (3) לאחר שניתן צו לפירוק שיתוף וזה שנשאר בדירה מסכל אותו.

**מתי לא נשלם?**

1. אדם שקיבל צו הרחקה (למשל אדם אלים- פלוני)- מכוח עקרון תו"ל ועשיית עושר ולא במשפט.
2. עזב מרצונו.
3. אם התקבל מדור ספציפי.
4. אם בני הזוג הגיעו יחד להסכמה.

**מתי כן ישלם?**

פירוק שיתוף**-** כאשר מדובר בנכס משותף. ס' 40א לחוק המקרקעין-הפירוק יעוכב עד למציאת תחליף מגורים מתאים לבן הזוג והילדים. **אם יסכל** בן הזוג את הפתרון **עליו לשלם דמי שימוש** למן יום ביצוע הפירוק אלמלא העיכוב שכן גילה בן הזוג דעתו על זכויותיו בנכס. **או אם נתן צו הרחקה שלא בתו"ל.**

פס"ד בראל- ניתן לטעון לעיכוב פירוק וזאת כדי לפתור את מגוון השאלות הרכושיות תחת קורת גג אחת לפי תכלית ביהמ"ש. מנגד אין לעכב אם הדבר כאשר זה מכביד על אחד הצדדים באופן שאינו נאות (אם הדבר לא נראה באופק- לדוג' עוד לא הגישו תביעת גירושין) אלא רק בכפוף לס' 40א.

* דמי השימוש ישולמו לאחר **זמן סביר** במועד הפירוק.