**עוולת רשלנות**

**1.שמות התובעים:**

**א.**אם הניזוק **קטין**  (עד גיל 18) אז הקטין תובע באמצעות האפוטרופוס שלו שבדרכ אלו הוריו.

**ב.** אם האדם או הקטין **נהרג**, העזבון הוא זה שיתבע.

**ג.** יכולים להיות **תלויים** אם מדובר באדם מבוגר שמפרנס את הבית למשל.

*#* **התלות בצבא יורדת לשליש.(**יחזקאל נ אליהו)

***#* ידועה בציבור זכאית לקבלת פיצויים**, במקרה שבן זוגה נהרג, כבן זוג תלוי(קרנית נ לנדוי).

***#*** **המונח 'תלוי' כולל גם ילד אשר יכול לפרנס את עצמו**, אך בפועל הוא סמוך על שולחן הוריו, והם עודם מספקים לו את כל צרכי מחייתו.(גישת הבניים של אלון, פלוני נ המעגן הישראל)

**ד**.**ניזוק נפשי במעגל המשני,** לכתוב את הלכת אלסוחה:

1. **קרבה מדרגה ראשונה.**
2. **התרשמות ישירה מן האירוע-** התובע יהיה עד ראייה ושמיעה לאירוע או שיהיה עד לתוצאותיו המיידיות. עם זאת, אין לשלול את האפשרות להכיר בנזק נפשי, אשר נגרם כתוצאה מקבלת מידע מכלי שני,יש לבחון כל מקרה לגופו.
3. **מידת הקירבה במקום ובמזמן לאירוע-** למרות זאת אין לשלול את האפשרות שנזק שהתהווה הרחק מזירת האירוע, או כתוצאה מחשיפה מתמשכת להבדיל מהלם מידי, יהא גם הוא בר-פיצוי**.**
4. **מהות הנזק- #באלסוחה** שמגר מצמצם את סוגי הנזק אותםניתן לתבוע ל**נזק פסיכולוגי חמור (פסיכוזי או נוירוזי).** על הנזק להיות על הסקאלה הרפואית פסיכיאטרית. **#בשוואגי** הרחבת ההלכה גם למקרים בהם נגרם **נזק פיזי כתוצאה מהנזק הנפשי (**חובה להוכיח קש"ס).**#בלוי** הרחבת הלכת אלסוחה עי כך שהכירו **בנזק נפשי לא פסיכאטרי.**

**2. שמות הנתבעים :**

א.האנשים שגרמו לנזק.

ב.סוג האחריות שלהם: **אחריות ישירה או אחריות שילוחית.**

**3. סוג העוולה:** עוולת הרשלנות, סעיף 35 ו-36 לפקודת הנזיקין.

**4. ניתוח חובת הזהירות המושגית -** באופן כללי להראות שיש חובה כזאת שמוטלת על המזיק.

א. הגדרת הקבוצות : מחפשים חובת זהירות שהיא קבוצתית. לאתר את סוג הקבוצה אליה המזיקים שייכים, ואת הקבוצה אליה הניזוקים שייכים, לא נוגעים בארועון ובמקרה הספציפי. (ממש במשפט)

ב. יחסי השכנות :.

**1.חוזה –** עשוי להחיל חובה של אדם לתת שירות טוב יותר ולא להתרחשב כלפי הלקוח שלו.

**2.בעלות במקרקעין -**  אתה בעל המקרקעין עלייך לדאוג שהיא תקינה ומפוקחת. למדנו זאת על דרך השלילה מסעיף 37 לפקודת הנזיקין. במקרה שלנו: היה מעקה שחסר בגג.

**3.מה ששנוא עלייך -**  שלוש המדרגות של חשין עם המשפט האנגלי. לכתוב: יש חובה להמנע מלהזיק מכוח מה ששנוא. למשל אפשר להשתמש בחובה הזו מכוח יחסי חברות. העיקרון הזה בדרכ תמיד יהיה נכון, כמעט לכל הסיטואציות . תמיד לכתוב מה ששנוא.

ג. צפיות-

**1. צפיות טכנית** – האם אדם מהסוג של המזיק **יכול** היה לצפות נזק שיקרה לניזוק\ניזוקים מהסוג הזה(למשל,נזק גוף)?

**2.צפיות נורמטיבית –** האם אדם מהסוג של המזיק **צריך** היה לצפות נזק שיקרה לניזוק\ניזוקים מהסוג הזה(למשל,נזק גוף)?

**5. ניתוח חובת זהירות קונקרטית:**

\*לציין את כל הנסיבות שיש לנו בארועון.

**1.צפיות טכנית** – כל הרלוונטים – **יכולים** לצפות בנסיבות העניין.

**2.צפיות נורמטיבית** – ראוי וצריך שהנתבעים יצפו שתהיה להם סכנה שם.

**6.הפרת חובת הזהירות –**

**א.** מה הייתה התרשלות? מה היה צריך לעשות כדי למנוע את ההתרשלות?

**ב.**דיון בנוסחת לרנד הנד **–** תוחלת הנזק מול האמצעים שניתן היה לנקוט למניעת הנזק.(לא חייבים לציין מחיר אבל להשתמש בזול או יקר)

**7.מה הנזק:**

**\* מה הנזק:** מוות \ נזק גופני, אם מצוין נזק ספציפי לכתוב אותו. **#גם נזק נפשי הוא נזק, אך המזיק צריך לצפות את הנזק רק עבור המעגל הראשוני (פס"ד גורדון)**

**\*ראשי הנזק:**

1. **בעוולות תקיפה ולשון הרע** לא צריך להוכיח נזק, יש חזקת נזק . לשים לב שבלשון הרע,המסלול ללא הנזק חלופי. **(פלונית נ דניאל)**
2. **ראש נזק ממוני:**

* עלויות ישירות מהאירוע
* הוצאות רפואיות

**# מספיק שתהיה חוות דעת מהרופאים שיהיה לו יותר טוב בבית , ולא שהוא חייב אז חברת הביטוח תהיה חייבת לשלם את ההוצאות לפי הבית(סורוקה).**

* אובדן השתכרות לשנים האבודות:

**#הכרה בפיצוי לשנים האבודות עבור ניזוק שמת. (אטינגר)**

**#אדם מבזבז 3\2 ממה שהוא מרוויח (פינץ)**

* אובדן השתכרות במקרה של החלפת עבודות:

**#יש לשלם על הנזק לפי הסתברות העיסוק. (חיו ונטורה)**

* אובדן כושר השתכרות לאדם שלא עבד:

**#ההשתכרות כנכס-כמעט תמיד יהיה פיצוי.(ברששת, שילה).**

**#הגישה המוחשית- אין לנתק את מה שהאדם לעשה לפני ויש לבדוק סיכוייו.(ברששת,ברק)**

* אובדן כושר השתכרות לילד מוכשר

**#ילד עם כישרון יוצא דופן יקבל יתר פיצוי**

* אובדן כושר השתכרות לילד ממעמד סוציואקונומי גבוהה **–**

**#ניתן לעלות את גובה הפיצוי בגין אינדיקציות אישיות של הניזוק: חברתיות-כלכליות(פס"ד ג'ון כהן)**

* אובדן כושר השתכרות לילד ממעמד סוציואקונומי נמוך**-**

**#לכל אדם יש את היכולת לכתוב את סיפור חייו. לא מפחיתים פיצויים בגין מצב סוציואקונומי נמוך.(רימה אבו חנה)** **\*\*\***אולם יש להתחשב אם הקטין קרוב יותר לתקופת הקטינות שלו או קרוב יותר לתקופת הבגרות שלו.

* אובדן כושר השתכרות לילד עם צרכים מיוחדים**-**

**#ניתן לפסוק פיצוי מופחת מהשכר הממוצע במשק לילד עם צרכים מיוחדים(אגבבה).**

1. **ראש נזק לא ממוני**:

* ראש נזק לא ממוני מסוג כאב וסבל הכולל גם צער נפשי

**#בסרבנות גט נגרם לאישה צער נפשי והבעל נחשב מזיק ומעוול. לעיתים ניתן אף להשית עליו גם פיצויים מוגברים. (כש נ כפ**)

* אובדן הנאות חיים

**#לכאורה לא ניתן פיצוי בגין שירותי ליווי, אבל בפועל כן ניתן פיצוי כזה.(פלוני נ מגדל)**

**#יש להכיר בפיצוי בגין אובדן הנאות החיים-פגיעה באיכות חייו של אדם, כראש נזק נפרד. (ריבלין,אגבבה)**

* קיצור תוחלת חיים

**#הכרה בראש נזק מסוג קיצור תוחלת החיים**. **(אטינגר)** זה דבר המביא להגדלת הפיצויים

* פגיעה בשם טוב
* נזק נפשי משני.

**8.קש"ס בין ההפרה לנזק:**

1. **עובדתי** – מבחן האלמלא.
2. **משפטי** – מבחן צפיות נורמטיבית: האם היה צריך לצפות את הנזק בהינתן שחובת הזהירות הופרה?

**#יש לציין שצריך לצפות את סוג הנזק ולא את הנזק הספציפי (ברדה)**

**#יש לצפות מקרים של גולגולת דקה לפיה על המזיק לפצות את הניזוק על הנזק שנגרמו לו בתוספת כל רגישיותיו המיוחדות של אותו ניזוק. (פס"ד לאון רינגר).**

**9.הגנות:**

* 1. **הגנות ספציפיות** – תלוי מקרה\הגנות מפני תקיפה (ס' 24).
  2. **חסינויות**

**\* *שופט (ס' 8 לפק' הנזיקין):*** *מדינת ישראל נ' אדם* שופט לא יישא באחריות פלילית. פס"ד**.**

***\* קטין (ס' 9 לפק' הנזיקין):*** מתחת לגיל 12 אין אחריות נזיקית.

\* ***לקוי בנפשו*:** פס"ד כרמי נ' סבג .פטור יינתן רק כאשר נשללת הבחירה החופשית מן הנתבע עקב העדר שליטה על תנועות גופו.

* 1. **הגנות מלאות:**

***\*מעשה של מה בכך (ס' 4)***

***\* הסתכנות מרצון (ס' 5)-* *עמוס הרמן- הסתכנות מרצון***

***\*קעקוע יסודות התביעה***

***\*ניתוק הקש"ס- ס' 64 לפק' הנזיקין***

***א.***מקרה טבעי בלתי רגיל שלא ניתן היה לצפות או למנוע.

**ב.**גורם זרם מתערב -אשמו של אדם אחר הוא שהיה הסיבה המכרעת לנזק;

* 1. **הגנות חלקיות:**

**א.אשם תורם (ס' 68)**

**ב.הקטנת נזק (פסד גנזך)**

**10.דיון בסיכויי תביעה ומסקנה אישית (גג ב-2 משפטים).**

**פלת"ד:**

1. **זיהוי הצדדים:**
   1. תובע ונתבע – נהג נגדי\ביטוח הנהג\ביטוח הנהג הנגדי\בעל הרכב שהתיר שימוש לנהג.
2. **ציון סוג האחריות של הנתבע:**
   1. אישית – הנזק נעשה ע"י הנתבע באופן ישיר. שילוחית – הנתבע אחראי באופן עקיף.
3. **ציון סוג העוולה:**
   1. לפי חוק פלת"ד – לציין ייחוד עילה (לציין שמי שלא חל עליו החוק לפי ס' 7 בפלת"ד יכול לתבוע בעילות אחרות לפי ריבלין).
4. **ניתוח פרשת התביעה:**
   1. הגדרה בסיסית (תנאים מצטברים – פס"ד עוזר):
      1. מאורע שבו אירע – התאונה עצמה.
      2. נזק גוף (לפי הגדרה בס' 1) - מוות, מחלה, פגיעה או ליקוי גופני, נפשי או שכלי, לרבות פגיעה בהתקן הדרוש לתפקוד אחד מאברי הגוף שהיה מחובר לגוף הנפגע בעת אירוע תאונת הדרכים.
      3. קש"ס:
         * עובדתי – סיבה בלעדיה אין. **אם לא היה נעשה שימוש ברכב למטרות תחבורה, לא היה נגרם נזק גוף.**
         * משפטי (לסרי,עוזר):

**1.מבחן הסיכון** – האם הנזק נמצא במתחם הסיכונים שהשימוש שהרגיל ברכב יוצר (שימוש עקרי)?

**2.מבחן השכל הישר** – האם לשימוש שנעשה ברכב הייתה תרומה ממשית לנזק?

**# תיקון רכב נמצא במתחם הסיכון שיוצר רכב .(מדינת ישראל נ אלארהב)**

* אם אנחנו בחזקה המרבה של התפוצצות/התלקחות-האם הנזק נגרם בעקבות ההתלקחות/התפוצצות של הרכיב או החומר החיוני?

# **נקבע כי התקלחות כתוצאה ממיכל הדלק ברכב שאינו זז זהו סיכון שנמצא במתחם הסיכון שיוצר רכב מעצם טבעו.** (**לסרי נ' ציון)**

* אם אנחנו בחזקה המרבה של חניה במקום אסור- להראות שהפגיעה נגרמה בגלל שהרכב חנה במקום אסור.
* אם אנחנו בחזקה המרבה של ניצול הכוח המכני- - **האם הנזק שנגרם הוא בתחום הסיכון שניצול הכוח המכני לייעודו המקורי הלא תעבורתי של הרכב יוצר?**

**– ע"מ שיהיה ניתן להכניס נזק למתחם הסיכון צריך שהרכב\ במקרה הזה הכוח המכני של הרכב, ייצור בעצמו את מתחם הסיכון, ולא גורם אחר.(קוואסמה)**

**3.הרכב כזירה?** (כהן נוח, רותם נ' מזוואי)

**# אם הרכב שימש רק כזירה לארוע והנזק לא נגרם עקב השימוש ברכב למטרת תחבורה והשימוש ברכב לא תרם תרומה ממשית לנזק אז הקש"ס המשפטי לא מתקיים.**

**# מטען שמוסע ברכב יחד עם נוסעים עלול להסב נזק והוא חלק ממתחם הסיכון משום שייעודו של הרכב הוא להסיע נוסעים עם כל חפציהם.(שטרסברג-כהן בדעת מיעוט,מזוואי)**

* + 1. רכב מנועי

**# כדי שרכב יענה להגדרה "רכב מנועי", נדרשים שני תנאים: כשירות פיזית – מכונה שיכולה לנוע על דרך. ב.כשירות משפטית נורמטיבית –כשיר ע"פ דיני התעבורה לנוע על הכביש: במהירות 30 קמש ומעלה, ובמידות מסוימות.(אטליס נ' ישראלי)**

* + 1. שימוש למטרות תחבורה:.

**# עצירת הרכב כדי לבדוק תקלה היא שימוש בו למטרות תחבורה.(מדינת ישראל נ אלרהב)**

**# עלייה או ירידה מהרכב הם שימוש ברכב, רק בתנאי שנעשו למטרות תחבורה. (אור,פדידה נ סהר)**

**# פסד עוזר: אם הרכב דו תכליתי, טעינה ופריקה תחשב לשימוש, משום שהיא מגשימה את אחת מתכליותיו הטבעיות של הרכב. מתי לא?**

**א.אם הרכב לא משמש כלל יותר למטרות תחבורה (טרקטור בלי גלגלים).**

**ב.הרכב חד יעודי – למטרות תחבורה בלבד, טעינה ופריקה הם אינם חלק מייעודיו.**

**ג. הרכב דו ייעודי אך הטעינה והפריקה התרחשו באופן ידני ולא ע"י ניצול הכוח המכני של הרכב.**

**# אין להגביל את המונח שימוש למטרת תחבורה לשימוש נחוץ בלבד. כל גרירה של הרכב ותזוזתו, גם אם לשם משחק ייחשבו כשימוש(כהן נ הפניקס)**

**# כל עוד המצאותו של הנהג מחוץ לרכב קשורה לשימוש ברכבו וזה נחשב לשימוש שנכנס בגדר הפלתד (סולימאן)**

**#קורקינט הוא אינ ו רכב מנועי משום שהוא לא מיועד למטרות תחבורה, אלא כדי לשמש כצעצוע (שפורן)**

**#השימוש ברכב מסתיים כאשר הנהג דומם מנוע. מהרגע שהאוטו חנה כל מה שקרה אחכ לא נכנס בגדר הפלתד (רחימי נ' חריזי).**

* 1. חזקות מרבות (אם לא התקיימה ההגדרה הבסיסית אך התקיים 1 מאלו עדיין אפשר לתבוע פלת"ד):
     1. התפוצצות או התלקחות של הרכב שנגרמו **מרכיב של הרכב**  או **מחומר שחיוני לכושר נסיעתו** (למשל דלק) – לסרי. קש"ס כפוך.
     2. חניה במקום אסור – כאשר אדם חונה במקום אסור הוא יוצר סיכון שנכנס למתחם הסיכון. קש"ס כפול.
     3. מאורע שנגרם עקב ניצול כוח מכני (ולא ידני) של הרכב ובעת הניצול לא שינה הרכב את ייעודו המקורי.

לחזקה המרבה שתי דרישות:

**1. "ניצול הכוח המיכני של הרכב" משמעו ניצול בפועל של הכוח המכאני של הרכב ולא כוונה או רצון לנצלו בעתיד (פס"ד דראושה נ אררט).**

**ב.בעת ניצול הכוח המכני של הרכב הוא לא שינה את יעודו המקורי הלא תעבורתי. (קוואסמה)**

* 1. חזקות ממעטות (אם התקיימה ההגדרה הבסיסית אך התקיים 1 מאלו אי אפשר לתבוע פלת"ד):

*ואולם לא יראו כתאונת דרכים מאורע שאירע כתוצאה ממעשה שנעשה במתכוון כדי לגרום נזק לגופו או לרכושו של אותו אדם, והנזק נגרם על ידי המעשה עצמו ולא על ידי השפעתו של המעשה על השימוש ברכב המנועי;*\*הפסיקה למשל לא הכירה בשוד והתאבדות כתאונות דרכים, אלו מקרים שחזקה זו חלה עליהם.

* + 1. תאונה מכוונת – 3 תנאים מצטברים:
       - עשה מעשה מכוון
       - לגרום לנזק לגופו או לרכושו של אותו אדם.
       - והנזק נגרם ע"י המעשה עצמו ולא ע"י השפעתו של המעשה על השימוש ברכב המנועי.

***צד שלישי, פסד לזר נ' רשות הנמלים***: פס"ד לזר דן בסוגית מעשה מכוון לצד שלישי אשר לא התכוונו לפגוע בו. מדובר במחלוקת שופטים שלא הוכרעה ונותרה בצריך עיון.

***פסד לזר נ' רשות הנמלים***: **הפסיקה לא מכירה כהתאבדות חלק מהפלתד.** שכב על הפסים ע"מ להתאבד. הנזק נגרם כי אותו אדם דכב על הפסים.

***פסד כהן נח***: **שוד ברכב וגניבתו תוך כדי פציעה אינם נופלים בגדר הפלתד משום שזו תאונה מכוונת.**

* + 1. **פעולת איבה.**

1. **פיצויים**

**שלילת פיצויים - סעיף 7 לחוק הפלת"ד – מונה מספר מקרים שבהם לא יהיה פיצוי.**

1. **תאונה מכוונת.**
2. **מי שהשתמש ברכב ללא רשות** , וכן מי שהיה מצוי ברכב ביודעו שהנוהגים בו כאמור;
3. **מי שנהג ברכב כשאין לו רשיון לנהוג בו**, למעט רשיון שפקע מחמת אי תשלום אגרה או מחמת הגבלה שהוטלה לפי פרק ו'1 לחוק ההוצאה לפועל, התשכ"ז-1967;

**# יש לפרשת את הסעיף הזה בצמצום ולשלול פיצוי רק מאדם שלעולם לא היה לו רשיון ולא במקרים בהם אין רישיון בגלל פגמים טכניים. (קרנית נ מגדל)**

**#.ישלול פיצויים רק כאשר מדובר על הפרת תנאי או הגבלה בדרגת הרישיון שעניינה סוג הרכב שהנהג נוהג בו.(ספיאשווילי)**

1. **מי שהרכב שימש לו, או סייע בידו, לביצוע פשע;**
2. **מי שנהג ברכב ללא ביטוח** לפי פקודת הביטוח, או כשהביטוח שהיה לו לא כיסה את שימושו ברכב;
3. **בעל הרכב או המחזיק בו, שהתיר לאחר לנהוג ברכב כשאין לו ביטוח** לפי פקודת הביטוח או כשהביטוח שיש לו אינו מכסה את החבות הנדונה ושנפגע בתאונת דרכים שאירעה באותה נהיגה, בין בהיותו ברכב ובין מחוצה לו.
   * + - **תלויים כן יוכלו לתבוע אף על פי כן** - תלויים בנפגע יהיו זכאים לתבוע פיצויים לפי חוק זה גם אם הנפגע עצמו לא היה זכאי לכך לפי סעיף 7, ואם היו תלויים במי שנפגע כשנהג ללא ביטוח לפי פקודת הביטוח או כשהביטוח אינו מכסה את החבות הנדונה, יהיו זכאים לתבוע כאמור מן הקרן.
4. **ניתוח פרשת ההגנה:**
   1. קעקוע אחד מיסודות ההגדרה הבסיסית.
   2. לטעון שאין חזרה מרבה.
   3. לטעון שיש חזקה ממעטת.
5. **דיון בסיכויי תביעה ומסקנה אישית (גג ב-2 משפטים).**

**הפרת חובה חקוקה (ס' 63):**

**1.שמות התובעים:**

**א.**אם הניזוק **קטין**  (עד גיל 18) אז הקטין תובע באמצעות האפוטרופוס שלו שבדרכ אלו הוריו.

**ב.** אם האדם או הקטין **נהרג**, העזבון הוא זה שיתבע.

**ג.** יכולים להיות **תלויים** אם מדובר באדם מבוגר שמפרנס את הבית למשל.

*#* **התלות בצבא יורדת לשליש.(**יחזקאל נ אליהו)

***#* ידועה בציבור זכאית לקבלת פיצויים**, במקרה שבן זוגה נהרג, כבן זוג תלוי(קרנית נ לנדוי).

***#*** **המונח 'תלוי' כולל גם ילד אשר יכול לפרנס את עצמו**, אך בפועל הוא סמוך על שולחן הוריו, והם עודם מספקים לו את כל צרכי מחייתו.(גישת הבניים של אלון, פלוני נ המעגן הישראל)

**ד**.**ניזוק נפשי במעגל המשני,** לכתוב את הלכת אלסוחה:

1. **קרבה מדרגה ראשונה.**
2. **התרשמות ישירה מן האירוע-** התובע יהיה עד ראייה ושמיעה לאירוע או שיהיה עד לתוצאותיו המיידיות. עם זאת, אין לשלול את האפשרות להכיר בנזק נפשי, אשר נגרם כתוצאה מקבלת מידע מכלי שני,יש לבחון כל מקרה לגופו.
3. **מידת הקירבה במקום ובמזמן לאירוע-** למרות זאת אין לשלול את האפשרות שנזק שהתהווה הרחק מזירת האירוע, או כתוצאה מחשיפה מתמשכת להבדיל מהלם מידי, יהא גם הוא בר-פיצוי**.**
4. **מהות הנזק- #באלסוחה** שמגר מצמצם את סוגי הנזק אותםניתן לתבוע ל**נזק פסיכולוגי חמור (פסיכוזי או נוירוזי).** על הנזק להיות על הסקאלה הרפואית פסיכיאטרית. **#בשוואגי** הרחבת ההלכה גם למקרים בהם נגרם **נזק פיזי כתוצאה מהנזק הנפשי (**חובה להוכיח קש"ס).**#בלוי** הרחבת הלכת אלסוחה עי כך שהכירו **בנזק נפשי לא פסיכאטרי.**

**2. שמות הנתבעים :**

א.האנשים שגרמו לנזק.

ב.סוג האחריות שלהם: **אחריות ישירה או אחריות שילוחית.**

**3. סוג העוולה:** הפרת חובה חקוקה, ס 63.

**4.שלבי הוכחה:**

* 1. חובה מוטלת מחיקוק.
  2. נועד להגנתו של התובע.
  3. הפרה של החובה.
  4. קש"ס בין ההפרה לנזק.
  5. הנזק הוא מסוג הנזק שהתכוון החיקוק.

**5.ניתוח פרשת ההגנה:**

קעקוע אחד מיסודות הסעיף.

**6. דיון בסיכויי תביעה ומסקנה אישית (גג ב-2 משפטים).**

**הלכות:**

**# מתי אפשר לתבוע גם בהפרת חובה חקוקה על אף שמתקיים הליך פלילי? כל עוד יש תכלית אמפיבית- שמגנה גם על כלל הציבור וגם על הפרט עצמו ,למעשה ניתן יהיה לתפוס את התכלית האזרחית בתוך התכלית הפלילית ולתבוע בגין הפרת חובה חקוקה.(סולטן)**

**#הפרת חובה חקוקה יכולה להיות אינדיקציה לרשלנות (ועקנין)**

**# יחסים בין בעל לאשתו מקימים חובת זהירות מיוחדת העולה מעצם החיים המשותפים ויחסי הקרבה, הכוללת את החובה לאפשר לבן הזוג אורח חיים תקין וסביר, אם לא למעלה מזה, וכן חובה להעניק כבוד בסיסי. סרבנות גט עשויה בהחלט להיחשב כהפרת החובה החקוקה (חו"י כבוד האדם וחירותו), בהיותה מצערת את האישה ופוגעת פגיעה אנושה בכבודה ובחופש שלה. אין בכך כדי לומר שכל עניין המתויג כסרבנות גט מהווה הפרת חובת הזהירות, אך בוודאי באותם שני מקרים קשים .**

**תקיפה:**

**שמות התובעים:**

**א.**אם הניזוק **קטין**  (עד גיל 18) אז הקטין תובע באמצעות האפוטרופוס שלו שבדרכ אלו הוריו.

**ב.** אם האדם או הקטין **נהרג**, העזבון הוא זה שיתבע.

**ג.** יכולים להיות **תלויים** אם מדובר באדם מבוגר שמפרנס את הבית למשל.

*#* **התלות בצבא יורדת לשליש.(**יחזקאל נ אליהו)

***#* ידועה בציבור זכאית לקבלת פיצויים**, במקרה שבן זוגה נהרג, כבן זוג תלוי(קרנית נ לנדוי).

***#*** **המונח 'תלוי' כולל גם ילד אשר יכול לפרנס את עצמו**, אך בפועל הוא סמוך על שולחן הוריו, והם עודם מספקים לו את כל צרכי מחייתו.(גישת הבניים של אלון, פלוני נ המעגן הישראל)

**ד**.**ניזוק נפשי במעגל המשני,** לכתוב את הלכת אלסוחה:

1. **קרבה מדרגה ראשונה.**
2. **התרשמות ישירה מן האירוע-** התובע יהיה עד ראייה ושמיעה לאירוע או שיהיה עד לתוצאותיו המיידיות. עם זאת, אין לשלול את האפשרות להכיר בנזק נפשי, אשר נגרם כתוצאה מקבלת מידע מכלי שני,יש לבחון כל מקרה לגופו.
3. **מידת הקירבה במקום ובמזמן לאירוע-** למרות זאת אין לשלול את האפשרות שנזק שהתהווה הרחק מזירת האירוע, או כתוצאה מחשיפה מתמשכת להבדיל מהלם מידי, יהא גם הוא בר-פיצוי**.**
4. **מהות הנזק- #באלסוחה** שמגר מצמצם את סוגי הנזק אותםניתן לתבוע ל**נזק פסיכולוגי חמור (פסיכוזי או נוירוזי).** על הנזק להיות על הסקאלה הרפואית פסיכיאטרית. **#בשוואגי** הרחבת ההלכה גם למקרים בהם נגרם **נזק פיזי כתוצאה מהנזק הנפשי (**חובה להוכיח קש"ס).**#בלוי** הרחבת הלכת אלסוחה עי כך שהכירו **בנזק נפשי לא פסיכאטרי.**

**2. שמות הנתבעים :**

א.האנשים שגרמו לנזק.

ב.סוג האחריות שלהם: **אחריות ישירה או אחריות שילוחית.**

**3.סוג העוולה:** תקיפה, ס 23-24 פלקודת הנזיקין.

לציין שאפשר לתבוע בעוד מישורים (חוזים, פלילי וכו').

**4.ניתוח פרשת התביעה**:

1. **שימוש בכוח-** מכל סוג שהוא, לרבות שימוש בחום, באור, בחשמל, בגאז, בריח או בכל דבר או חומר אחר, אם השתמשו בהם במידה שיש בה להזיק: הדרישה לשימוש בכוח יכול להיות גם ע"י נגיעה קלה ולא רק שימוש בכוח חריף. אפילו נגיעה מסוימת שהייתה ללא הסכמה תחשב תקיפה.
2. **במתכוון-** כוונה לשימוש בכוח (להתנהגות) ולא לתוצאה.
3. **נגד גופו של אדם** -עוולת התקיפה היא *רק נגד גופו של אדם* ולא נגד רכוש.
4. **במישרין או בעקיפין-** למישרין- נגיעה פיזית בין אדם לאדם, ובעקיפין- כל מעשה מכוון מגע פיזי בין הגוף לחפץ.
5. **שלא בהסכמת האדם או בהסכמה שהושגה בתרמית-** אין חשיבות לשאלה מה חשב התוקף ביחס להסכמת הנתקף.ההסכמה היא ייסוד סובייקטיבי של הנתקף.

**5.ניתוח פרשת ההגנה:**

1. **לקעקע את יסודות העבירה**- סתירה של טענות התביעה. לקח את יסודות העוולה ולהוכיח שהם לא מתקיימים
2. **שימוש בסעיפי הגנה כלליים- אשם תורם, הקטנת נזק, הסתכנות מרצון, קטינות וכו'.**(ראו רשלנות.)
3. **שימוש בסעיפי הגנה ספציפיים- ס' 24 מייחס הגנות ספציפיות רק לעוולת התקיפה:**

* **ס'24 1 , הגנה עצמית:**

(1)  עשה את המעשה בסבירות

(2) כדי להגן על עצמו או על זולתו

(3) מפני פגיעה בחיים, בגוף, בחירות או ברכוש

(4) פגיעה מיידית

(5) והיחס בין הנזק שסביר היה שייגרם מהמעשה לבין הנזק שסביר היה שיימנע על ידיו, היה סביר;

**# יש לבחון את פני הדברים מנקודת מבטו של הנתקף באותה השעה ולא בדיעבד.(שהלא)**

**# לגבי חובת נסיגה- אם אדם נמצא בביתו או במקום עבודתו אין חובת נסיגה. (שהלא)**

**#סבירות היחס היא בין נזק ההתגוננות לבין נזק התקיפה.**

**# בהגנה עצמית ניתן להעלות אשם תורם (כניסה למצב בהתנהגות פסולה).**

**#כאשר מעשה ההגנה מול תקיפה נועד על מנת להשיב גמול ולא כי באמת קמה סכנה באותו רגע, לא תקום ההגנה.נורמה כזו המתירה מעשה תגמול שאינו אקט של הגנה זה בבחינת התרה של "עשיית דין עצמי".(ארגמן)**

**#תגמול הוא תקיפה שבאה אחרי שכבר תקפו את האדם ללא צורך ממשי בכך להגנה".(ארגמן)**.

* **ס'24 (2), הגנת מקרקעין:**

(1) השתמש **במידה סבירה של כוח**

(2) **כדי למנוע את התובע מהיכנס שלא כדין למקרקעין, או כדי להרחיקו מהם** אחרי שנכנס אליהם, או שהה בהם, שלא כדין.

(3)והכל **כשהנתבע היה תופשם** או פעלמכוחו של תופשם-המתגונן צריך להיות המחזיק של המקרקעין.

(4) ואולם אם נכנס התובע, או ניסה להיכנס, למקרקעין שלא בכוח, תנאי להגנה הוא שהנתבע ביקש תחילה את התובע שלא להיכנס לשם, או לצאת משם אחרי שנכנס, **ונתן לו הזדמנות סבירה למלא בקשתו בדרכי שלום**;. יש דרישה שהמתגונן ינסה לפטור את העניין בדרכי שלום במידה ויש אפשרות.

* **ס'24 (3), הגנת מיטלטלין:**

(1) השתמש **במידה סבירה של כוח**

(2) **כדי להגן על החזקתו** במיטלטלין **או כדי להשיבם מידי התובע** שלקח אותם ממנו, או עיכב אותם בידו, שלא כדין;

(3) **מיטלטלין שהוא זכאי להחזיק בהם**

(4) ואולם אם לקח התובע או ניסה לקחת, את המיטלטלין שלא בכוח, תנאי הוא להגנה שהנתבע ביקש תחילה את התובע שלא לקחת אותם, או להחזירם לו לאחר שלקחם, **ונתן לו הזדמנות סבירה למלא בקשתו בדרכי שלום**

**נסיון תקיפה או איום:**

**שמות התובעים:**

**א.**אם הניזוק **קטין**  (עד גיל 18) אז הקטין תובע באמצעות האפוטרופוס שלו שבדרכ אלו הוריו.

**ב.** אם האדם או הקטין **נהרג**, העזבון הוא זה שיתבע.

**ג.** יכולים להיות **תלויים** אם מדובר באדם מבוגר שמפרנס את הבית למשל.

*#* **התלות בצבא יורדת לשליש.(**יחזקאל נ אליהו)

***#* ידועה בציבור זכאית לקבלת פיצויים**, במקרה שבן זוגה נהרג, כבן זוג תלוי(קרנית נ לנדוי).

***#*** **המונח 'תלוי' כולל גם ילד אשר יכול לפרנס את עצמו**, אך בפועל הוא סמוך על שולחן הוריו, והם עודם מספקים לו את כל צרכי מחייתו.(גישת הבניים של אלון, פלוני נ המעגן הישראל)

**ד**.**ניזוק נפשי במעגל המשני,** לכתוב את הלכת אלסוחה:

1. **קרבה מדרגה ראשונה.**
2. **התרשמות ישירה מן האירוע-** התובע יהיה עד ראייה ושמיעה לאירוע או שיהיה עד לתוצאותיו המיידיות. עם זאת, אין לשלול את האפשרות להכיר בנזק נפשי, אשר נגרם כתוצאה מקבלת מידע מכלי שני,יש לבחון כל מקרה לגופו.
3. **מידת הקירבה במקום ובמזמן לאירוע-** למרות זאת אין לשלול את האפשרות שנזק שהתהווה הרחק מזירת האירוע, או כתוצאה מחשיפה מתמשכת להבדיל מהלם מידי, יהא גם הוא בר-פיצוי**.**
4. **מהות הנזק- #באלסוחה** שמגר מצמצם את סוגי הנזק אותםניתן לתבוע ל**נזק פסיכולוגי חמור (פסיכוזי או נוירוזי).** על הנזק להיות על הסקאלה הרפואית פסיכיאטרית. **#בשוואגי** הרחבת ההלכה גם למקרים בהם נגרם **נזק פיזי כתוצאה מהנזק הנפשי (**חובה להוכיח קש"ס).**#בלוי** הרחבת הלכת אלסוחה עי כך שהכירו **בנזק נפשי לא פסיכאטרי.**

**2. שמות הנתבעים :**

א.האנשים שגרמו לנזק.

ב.סוג האחריות שלהם: **אחריות ישירה או אחריות שילוחית.**

**3.סוג העוולה:** תקיפה, ס 23-24 פלקודת הנזיקין.

לציין שאפשר לתבוע בעוד מישורים (חוזים, פלילי וכו').

**4.ניתוח פרשת התביעה**:

תביעה לפי "ניסיון תקיפה או באיום לתקוף" ס' 23א סיפא:

1. **נסיון או איום**- האיום: דבר שנעשה כדי להשפיע על האדם שכלפיו מופנה האיום: להפחיד אותו/ להניע אותו מלעשות מהמעשה.
2. **על ידי מעשה או על ידי תנועה**
3. **להשתמש בכוח כאמור נגד גופו של אדם**- נגד גופו ולא רכושו.
4. **כשהמנסה או המאיים גורם שהאדם יניח, מטעמים סבירים**- המאוים צריך לדעת על האיום. למשל סמנים מסוימים בהם ידע שעומדים לתקוף אותו/ סימן שחיטה.
5. **שאכן יש לו אותה שעה הכוונה והיכולת לבצע את זממו**- דהיינו, יש דרישה שבאותה השעה של האיום, ולא באופן כללי, תהיה היכולת לתקוף והכוונה לבצע את התקיפה.

**\***גם אם אין למאיים יכולת וכוונה לממש את האיום הוא עדיין יהיה אחראי על ניסיון התקיפה אם למאוים יש יסוד סביר להניח שהוא מאוים. בחינה זו תעשה בבחינת "האדם הסביר"- בחינה אובייקטיבית.

**5.ניתוח פרשת ההגנה:**

**\* לקעקע את יסודות העבירה**- סתירה של טענות התביעה. לקח את יסודות העוולה ולהוכיח שהם לא מתקיימים

**\*שימוש בסעיפי הגנה כלליים-** אשם תורם, הקטנת נזק, הסתכנות מרצון, קטינות וכו'.(ראו רשלנות.)

\***שימוש בסעיפי הגנה ספציפיים- ס' 24 מייחס הגנות ספציפיות רק לעוולת התקיפה:**

* **ס'24 1 , הגנה עצמית:**

(1)  עשה את המעשה בסבירות

(2) כדי להגן על עצמו או על זולתו

(3) מפני פגיעה בחיים, בגוף, בחירות או ברכוש

(4) פגיעה מיידית

(5) והיחס בין הנזק שסביר היה שייגרם מהמעשה לבין הנזק שסביר היה שיימנע על ידיו, היה סביר;

**# יש לבחון את פני הדברים מנקודת מבטו של הנתקף באותה השעה ולא בדיעבד.(שהלא)**

**# לגבי חובת נסיגה- אם אדם נמצא בביתו או במקום עבודתו אין חובת נסיגה. (שהלא)**

**#סבירות היחס היא בין נזק ההתגוננות לבין נזק התקיפה.**

**# בהגנה עצמית ניתן להעלות אשם תורם (כניסה למצב בהתנהגות פסולה).**

**#כאשר מעשה ההגנה מול תקיפה נועד על מנת להשיב גמול ולא כי באמת קמה סכנה באותו רגע, לא תקום ההגנה.נורמה כזו המתירה מעשה תגמול שאינו אקט של הגנה זה בבחינת התרה של "עשיית דין עצמי".(ארגמן)**

**#תגמול הוא תקיפה שבאה אחרי שכבר תקפו את האדם ללא צורך ממשי בכך להגנה".(ארגמן)**.

* **ס'24 (2), הגנת מקרקעין:**

(1) השתמש **במידה סבירה של כוח**

(2) **כדי למנוע את התובע מהיכנס שלא כדין למקרקעין, או כדי להרחיקו מהם** אחרי שנכנס אליהם, או שהה בהם, שלא כדין.

(3)והכל **כשהנתבע היה תופשם** או פעלמכוחו של תופשם-המתגונן צריך להיות המחזיק של המקרקעין.

(4) ואולם אם נכנס התובע, או ניסה להיכנס, למקרקעין שלא בכוח, תנאי להגנה הוא שהנתבע ביקש תחילה את התובע שלא להיכנס לשם, או לצאת משם אחרי שנכנס, **ונתן לו הזדמנות סבירה למלא בקשתו בדרכי שלום**;. יש דרישה שהמתגונן ינסה לפטור את העניין בדרכי שלום במידה ויש אפשרות.

* **ס'24 (3), הגנת מיטלטלין:**

(1) השתמש **במידה סבירה של כוח**

(2) **כדי להגן על החזקתו** במיטלטלין **או כדי להשיבם מידי התובע** שלקח אותם ממנו, או עיכב אותם בידו, שלא כדין;

(3) **מיטלטלין שהוא זכאי להחזיק בהם**

(4) ואולם אם לקח התובע או ניסה לקחת, את המיטלטלין שלא בכוח, תנאי הוא להגנה שהנתבע ביקש תחילה את התובע שלא לקחת אותם, או להחזירם לו לאחר שלקחם, **ונתן לו הזדמנות סבירה למלא בקשתו בדרכי שלום**

**6. דיון בסיכויי תביעה ומסקנה אישית (גג ב-2 משפטים).**

**נזק רפואי:**

**שמות התובעים:**

**א.**אם הניזוק **קטין**  (עד גיל 18) אז הקטין תובע באמצעות האפוטרופוס שלו שבדרכ אלו הוריו.

**ב.** אם האדם או הקטין **נהרג**, העזבון הוא זה שיתבע.

**ג.** יכולים להיות **תלויים** אם מדובר באדם מבוגר שמפרנס את הבית למשל.

*#* **התלות בצבא יורדת לשליש.(**יחזקאל נ אליהו)

***#* ידועה בציבור זכאית לקבלת פיצויים**, במקרה שבן זוגה נהרג, כבן זוג תלוי(קרנית נ לנדוי).

***#*** **המונח 'תלוי' כולל גם ילד אשר יכול לפרנס את עצמו**, אך בפועל הוא סמוך על שולחן הוריו, והם עודם מספקים לו את כל צרכי מחייתו.(גישת הבניים של אלון, פלוני נ המעגן הישראל)

**ד**.**ניזוק נפשי במעגל המשני,** לכתוב את הלכת אלסוחה:

1. **קרבה מדרגה ראשונה.**
2. **התרשמות ישירה מן האירוע-** התובע יהיה עד ראייה ושמיעה לאירוע או שיהיה עד לתוצאותיו המיידיות. עם זאת, אין לשלול את האפשרות להכיר בנזק נפשי, אשר נגרם כתוצאה מקבלת מידע מכלי שני,יש לבחון כל מקרה לגופו.
3. **מידת הקירבה במקום ובמזמן לאירוע-** למרות זאת אין לשלול את האפשרות שנזק שהתהווה הרחק מזירת האירוע, או כתוצאה מחשיפה מתמשכת להבדיל מהלם מידי, יהא גם הוא בר-פיצוי**.**
4. **מהות הנזק- #באלסוחה** שמגר מצמצם את סוגי הנזק אותםניתן לתבוע ל**נזק פסיכולוגי חמור (פסיכוזי או נוירוזי).** על הנזק להיות על הסקאלה הרפואית פסיכיאטרית. **#בשוואגי** הרחבת ההלכה גם למקרים בהם נגרם **נזק פיזי כתוצאה מהנזק הנפשי (**חובה להוכיח קש"ס).**#בלוי** הרחבת הלכת אלסוחה עי כך שהכירו **בנזק נפשי לא פסיכאטרי.**

**2. שמות הנתבעים :**

א.האנשים שגרמו לנזק.

ב.סוג האחריות שלהם: **אחריות ישירה או אחריות שילוחית.**

**3.סוג העוולה:**

אפשר לתבוע בכולם אם עומד בכל הקריטריונים.

* 1. **רשלנות (ס' 35+36)** בהתקיים 1 מאלו:
  + אין הסכמה מדעת להליך - לפי התנאים של ס' 13 לחוק זכויות החולה.
  + בחירת בין חלופות.
  + טיפול רפואי לקוי

**# טעויות בשיקול דעת של רופאים יכולות במקרים מסוימים להחשב כרשלנות. (פאר נ קופר)**

**מנגד:**

**# לא כל טעות תיחשב רשלנות, הדבר ייבדק על פי מבחן האדם הסביר, טעות סבירה הינה תקלה ולא רשלנות.(קוהרי)**

* 1. **תקיפה רפואית (**סעיף 23+24) בהתקיים 1 מאלו **(פס"ד דעקה):**
  + היעדר הסכמה מדעת - לפי התנאים של ס' 13 לחוק זכויות החולה.
  + לא נמסר לחולה על התוצאות הבלתי נמנעות
  + הטיפול שנעשה בפועל שונה באופן מהותי מהטיפול שנמסר לחולה מידע עבורו(רייבי נ' וייגל, דעקה)

**# כאשר הסיכונים הכרוכים בפרוצדורה עליהם הסכים המטופל שונים מהותית מהסיכונים שקמים בניתוח המקורי שתוכנן לעשות ניתן להאשים בתקיפה.(שמגר,רייבי)**

**# טופס ההסכמה ייחשב כמכללא רק עבור דברים שאנם צפויים לא לדברים צפויים, יש לפרש את המסמך באופן שמתיישב עם עקרון היסוד בדבר זכויות החולה על גופו. (רייבי)**

* 1. **הפרת חובה חקוקה** (סעיף 63) בהתקיים 1 מאלו:
  + טיפול רפואי לקוי - הפרה של טיפול רפואי נאות (ס' 5 בחוק זכויות החולה).
  + אין הסכמה מדעת להליך - לפי התנאים של ס' 13 לחוק זכויות החולה.

**4.השלבים כפי שמפורטים למעלה (רשלנות,תקיפה,הפרת חובה חקוקה)**

**\* העברת נטל השכנוע**: התובע תטען שהנסיבות מצביעות על "דבר המעיד על עצמו" – סעיף 41 .הסעיף מונה שלושה מבחנים: )1 )הידיעה, )2 )השליטה ו-)3 )נראה לבית המשפט שהמסקנה היא שהנתבע לא נקט זהירות סבירה מאשר נקט זהירות זו.

**5.ניתוח פרשת ההגנה:**

1. **תגובה לטענת טיפול רפואי לקוי - הגנת האסכולות (תנאים מצטברים בפס"ד קליפורד):**
   * 1. הטיפול מקובל על חלק גדול מהרופאים. מנגד: **קיומה של פרקטיקה רפואית מקובלת אינה יכולה לחרוץ את שאלת ההתרשלות והיא מהווה רק פרמטר, אם כי פרמטר חשוב, בקביעת הרשלנות** **(בייניש קליפורד)**
     2. בחירה ממשית בטיפול ע"י הרופא לאחר שיקול דעת ומחשבה
     3. הסכמה מדעת של המטופל.
2. **תגובה לטענת אי הסכמה מדעת:**

**# כאשר מדובר בניתוח מחייב ככל שמדובר במצב של חיים או מוות או תיקון של מצב בריאותי דוחק, אין הרופאים חייבים לקבל הסכמה מהפציינט וזאת על מנת להגשים את עקרון קדושת החיים.(קורטאם)**

* + - * **מקרים נוספים:** מחוסר הכרה, ניסה להתאבד, הורים שסרבו שקטין יבצע ניתוח מציל חיים ללא סיבה מוצדקת, הסיבה לסירוב-נסיבות חיצוניות.

**# על הרופא להעמיד את הדברים על דיוקם ולדבר על הסיכונים ועל הסיכויים על מנת לקבל הסכמה ראויה מהחולה.(בר-חי)**

**# הסכמה מדעת כוללת רק מה שאפשר לחזות ולא מה שאפילו הרופאים לא חזו (קוהרי).**

**6.דיון בסיכויי תביעה ומסקנה אישית (גג ב-2 משפטים).**

**מוצרים פגומים:**

**שמות התובעים:**

**א.**אם הניזוק **קטין**  (עד גיל 18) אז הקטין תובע באמצעות האפוטרופוס שלו שבדרכ אלו הוריו.

**ב.** אם האדם או הקטין **נהרג**, העזבון הוא זה שיתבע.

**ג.** יכולים להיות **תלויים** אם מדובר באדם מבוגר שמפרנס את הבית למשל.

*#* **התלות בצבא יורדת לשליש.(**יחזקאל נ אליהו)

***#* ידועה בציבור זכאית לקבלת פיצויים**, במקרה שבן זוגה נהרג, כבן זוג תלוי(קרנית נ לנדוי).

***#*** **המונח 'תלוי' כולל גם ילד אשר יכול לפרנס את עצמו**, אך בפועל הוא סמוך על שולחן הוריו, והם עודם מספקים לו את כל צרכי מחייתו.(גישת הבניים של אלון, פלוני נ המעגן הישראל)

**ד**.**ניזוק נפשי במעגל המשני,** לכתוב את הלכת אלסוחה:

1. **קרבה מדרגה ראשונה.**
2. **התרשמות ישירה מן האירוע-** התובע יהיה עד ראייה ושמיעה לאירוע או שיהיה עד לתוצאותיו המיידיות. עם זאת, אין לשלול את האפשרות להכיר בנזק נפשי, אשר נגרם כתוצאה מקבלת מידע מכלי שני,יש לבחון כל מקרה לגופו.
3. **מידת הקירבה במקום ובמזמן לאירוע-** למרות זאת אין לשלול את האפשרות שנזק שהתהווה הרחק מזירת האירוע, או כתוצאה מחשיפה מתמשכת להבדיל מהלם מידי, יהא גם הוא בר-פיצוי**.**
4. **מהות הנזק- #באלסוחה** שמגר מצמצם את סוגי הנזק אותםניתן לתבוע ל**נזק פסיכולוגי חמור (פסיכוזי או נוירוזי).** על הנזק להיות על הסקאלה הרפואית פסיכיאטרית. **#בשוואגי** הרחבת ההלכה גם למקרים בהם נגרם **נזק פיזי כתוצאה מהנזק הנפשי (**חובה להוכיח קש"ס).**#בלוי** הרחבת הלכת אלסוחה עי כך שהכירו **בנזק נפשי לא פסיכאטרי.**

**2. שמות הנתבעים :**

א.האנשים שגרמו לנזק.

ב.סוג האחריות שלהם: **אחריות ישירה או אחריות שילוחית.**

**3.סוג העוולה:** חוק אחריות למוצרים פגומים, ניתן לתבוע גם ברשלנות.

**4.שלבי הוכחה:**

א. רשלנות: ראו את כל שלבי הכוחת תביעת הרשלנות מעלה ובנוסף

1. **קשס -** הנזק נגרם עקב מוצר פגום

2. המוצר היה צריך להיות פגום שעה שיצא מרשות הנתבע.

3. הפגם נגרם עקב התרשלות הנתבע.

ב. חוק האחריות למוצרים פגומים:

1. **הנתבע הוא יצרן (ס 1 לחוק) -** אדם העוסק למטרות מסחריות בייצור מוצרים או בהרכבתם, לרבות –

(1)   המציג עצמו כיצרן של מוצר במתן שמו או סימנו המסחרי או בכל דרך אחרת;

(2)   יבואן שייבא לישראל למטרות מסחריות מוצר שיוצר בחוץ לארץ;

(3)   ספק של מוצר שהיצרן שלו בארץ או היבואן שלו אינם ניתנים לזיהוי על פניו;

2. אם  נגרם הנזק על ידי רכיב פגום, יהיו אחראים הן יצרן המוצר והן **יצרן הרכיב.**

**# בהיעדר נתונים על מידת האשם של כל אחד מהמזיקים, יש לחלק את האשם ביניהם שווה בשווה. (פניציה)**

**# המבחן הראוי לקיומה של שליטה איננו מבחן טכני-פורמאלי המבוסס על חזקה מלאה, רצופה ובלעדית בנכס המזיק, אלא מבחן ענייני-מעשי גמיש, הבוחן אם זיקתו המיוחדת של הנתבע לנכס המזיק מעידה לכאורה על היותו בעל היכולת הטובה ביותר למנוע את התרחשות התאונה**. **אם ניתן לקבוע - על-פי מאזן ההסתברויות ¬כי לנתבע הייתה היכולת האמורה, כי אז ייראה הנתבע כבעל שליטה בנכס המזיק. (ישראליפט)**

**3.אחריות (ס 2 לחוק) -** לציין כי יצרן חייב לפצות את מי שנגרם לו נזק גוף (לרבות נזק נפשי) כתוצאה מפגם במוצר שייצר, ללא קשר אם הוא אשם או לא.

**4. המוצר הוא מוצר פגום (ס 3 לחוק):**

(1) מחמת ליקוי בו הוא עלול לגרום נזק גוף;

(2)   בנסיבות הענין נדרשות אזהרות או הוראות טיפול ושימוש מטעמי בטיחות והן לא ניתנו או שאינן מתאימות בהתחשב בסכנה הכרוכה במוצר.

**# גם העדר הוראות מפורשות בשימוש המוצר יכול להיחשב כפגם במוצר ככל שליצרן יש יותר מידע מאשר לצרכן, והצרכן עלול לעשות שימוש לא ראוי עם המוצר.(שפס)**

(3) לציין כי  חזקה שהמוצר היה פגום אם נסיבות המקרה מתיישבות יותר עם המסקנה שהיה פגום מאשר עם המסקנה שהיה תקין.

**5. מה סוג הפגם:** פגם בייצור\ פגם בתכנון

1**.פגם בייצור-** "מבחן הסטייה המהותית", אם נראה כי הייתה סטייה מהותית מהתכנון של המוצר, מהאבטיפוס של המוצר אז באמת אפשר להגיד שיש פה כאן מוצר פגום.

2**.פגם בתכנון**- " מבחן הסבירות הסיכון" -מהי רמת הבטיחות הסבירה שנובעת מאותו מוצר.

**6.הגנות:**

1. **הפגם שגרם לנזק נוצר אחרי שהמוצר יצא משליטתו של היצרן**. (פניציה)

2. **הגנת מצב המידע -** מדבר רק על פגם בתכנון, רק כאשר כל הסדרה פגומה. כשיש בעיה תכנונית שהיצרן לא יכול היה לדעת בעקבות מצב המידע: לפי רמת ההתפתחות המדעית והטכנולוגית שהיתה בעת שהמוצר יצא משליטתו, לא יכול היה היצרן לדעת שמבחינת התכנון לא עמד המוצר ברמת הבטיחות הסבירה;

3. **כאשר המוצר יצא משליטת היצרן שלא מרצונו והוא נקט באמצעים סבירים כדי למנוע את זה**.

4. **הנפגע ידע על הפגם במוצר ועל הסיכון הכרוך בו, וחשף עצמו מרצון לסיכון זה**

**5. קטין**

**6. אשם תורם חמור** – אם היצרן יוכיח שהיה אשם תורם נמוך ביהמ"ש רשאי, לפי שיקול דעתו, להפחית את שיעור הפיצויים.

**7. התיישנות:**

א)  תקופת ההתיישנות של תביעה לפי חוק זה תהא שלוש שנים.

(ב)  לא תוגש תובענה לפי חוק זה אלא תוך עשר שנים מתום השנה שבה יצא המוצר משליטת היצרן.

**7.דיון בסיכויי תביעה ומסקנה אישית (גג ב-2 משפטים).**