

הקדמה 13

מבוא והצגת המחקר 17

פרק ראשון: הליך הגישור כהפרטה 29

1. עליית מעמדו של הליך הגישור ומיסודו המשפטי 31

א. הליך הגישור והתנועה ליישוב סכסוכים 31

ב. התפתחות הליך הגישור בארצות הברית 38

ג. עליית מעמדו של הליך הגישור במשפט הישראלי ומגמת

עידודו על-ידי המערכת המשפטית 46

2. עליית מעמדו של הליך הגישור כתהליך הפרטה 56

א. הצגת הטענה 56

ב. התמיכה בהליך הגישור כקונקרטיזציה של התמיכה בהפרטה 58

1. ההיבט האידיאולוגי 60

2. ההיבט הפרגמטי - כלכלי 64

3. סיכום הפרק 70

פרק שני: הפרטה ורגולציה - ההסדרה המשפטית של הליך

הגישור 71

1. מיסודו של הליך הגישור ותהליכים מקבילים במשפט 73

א. המשפט האמריקני 73

1. מיסודו של הליך הגישור כחלק ממגמת הפרטה במשפט

הדיוני 73

א. הצגת הטענה 73

ב. הפרטת המשפט הדיוני - דיון כללי 74

78	ג. הפרטת המשפט הדיוני – המחשה פרטנית
78	1. תניות שיפוט
81	2. תניות בוררות
88	ד. סיכום: מגמות משתלבות
89	2. הסכמה מראש (Ex ante) והסכמה בדיעבד (Ex post)
94	3. מיסודו של הליך הגישור והתפתחות דיני החוזים
94	א. מבוא
	ב. המאה התשע עשרה: התבססותה של הגישה החוזית הקלאסית
95	
100	ג. הגישה החוזית הקלאסית והתמיכה בהליך הגישור
103	ד. המאה העשרים: המעבר מדין קלאסי לדין מודרני
	ה. שנות השמונים: עלייה מחודשת במעמדו של עיקרון חופש החוזים
109	1. התפתחות דיני החוזים בארצות הברית ועליית מעמדו של הליך הגישור
111	
115	ב. המשפט הישראלי
	1. התפתחות דיני החוזים בעשורים האחרונים – כינון דיני חוזים מודרניים
115	
	2. הליך הגישור ודיני החוזים המודרניים בישראל – הצגת קושי חוזי וקושי גישורי
122	
	3. דיון בקושי החוזי
125	
	א. מיסודו של הליך הגישור כחלק מהמעבר לדיני חוזים מודרניים
125	
	ב. מודל חוזי קלאסי, מודל חוזי מודרני וניהול משא ומתן מחודש על ידי הצדדים
129	
	ג. מיסודו של הליך הגישור כפגיעה ביישום דיני החוזים המודרניים
133	

4	דיון בקושי הגישורי – ההתנגדות להליך הגישור	
138	והביקורות על מיסודו	
5	פתרון הקשיים – הצורך בהסדרה משפטית	143
6	הסדרתו של הליך הגישור – הויכוח התיאורטי	146
2	הסדרתו של הליך הגישור בישראל – החלתם של דיני החוזים	
151	הנוהגים במישור יחסי הצדדים	
3	סיכום הפרק	154
	פרק שלישי: לקראת תיאוריה חדשה	159
1	מבוא	161
2	הסדרתו של הליך הגישור בישראל: הפרדת מישורים	163
	א. הפרדת מישורים אנכית	163
	ב. הפרדת מישורים אופקית	164
3	נקודת המוצא להסדרה: התנגדות למדיניות הפרדת המישורים	165
	א. התנגדות להפרדת המישורים האנכית	165
	ב. התנגדות להפרדת המישורים האופקית	174
4	מכוונתם של הצדדים לאינטרס המדינה – הצגת שאלות הבהרה	175
5	רקע לדיון – התיאוריה של חוזה היחס	177
	א. מבוא	177
	ב. מקניל, וההבחנה שבין עסקה בדידה לבין עסקה של חוזה יחס	179
	ג. חוזה היחס כתיאוריה חוזית כוללת ויחסה לדיני החוזים	
	הנוהגים	180
	ד. ההשלכות הנורמטיביות של תיאורית חוזה היחס	182
	ה. תיאורית חוזה היחס ודיני החוזים הנוהגים בישראל	187
6	הגישור כחוזה יחס	190
	א. הצגת הטענה	190

193	ב. הליך הגישור ויחסי פרט וקהילה
193	1. צדק פרוצדורלי ויחסי פרט-קהילה
197	2. צדק פרוצדורלי והסדרה חוזית
198	א. מחקרים אמפיריים ותיאורטיים
200	ב. טשטוש גבולות
202	ג. השפעה צולבת
203	ד. צדק פרוצדורלי וצדק תוצאתי
204	3. חוזה יחס והשיח הגישורי
	7. במקום סיכום: המלצות ועדת רובינשטיין והצורך ביישום של
206	הדין המוצע במשפט הישראלי
	פרק רביעי: הדין הנוהג בראי התיאוריה
211	
213	1. מבוא
	2. הערה מקדימה: המלצות ועדת רובינשטיין והתדיינות המשפטית
215	בעניין הליך הגישור בישראל
	3. חריגות מהחלת דיני החוזים הנוהגים – התקרבות לגישה החוזית
218	הקלאסית
218	א. הכלל בדבר סופיותן של פשרות והשפעת עיתוי ההתקשרות
224	ב. סודיותו של הליך הגישור
224	1. מבוא והערות כלליות
227	2. ההקשר החוזי כחלק מהדיון בסודיותו של הליך הגישור
231	3. המחשה פרטנית
231	א. כינון דרישות צורניות
235	ב. החלת עיקרון תום הלב ופגמים בכריתה
240	ג. פרשנות חוזים
243	4. חריגות מהחלת דיני החוזים הנוהגים – התקרבות לדין חוזים ציבורי
243	א. החשש מהשפעתו של המגשר

1.	יחסי המגשר והצדדים המשתתפים בהליך הגישור – מישור	244
2.	הסדרת מישור היחסים האנכי	246
א.	ההקשר החוזי	246
ב.	ההקשר הדיוני	249
3.	הפרדת מישורים אנכית וחריגיה	254
4.	התנגדות להפרדת המישורים האנכית	260
א.	הרקע התיאורטי	260
1.	השפעת מישור היחסים האנכי על הסדרתו של מישור היחסים האופקי	260
2.	השפעת מישור היחסים האופקי על הסדרתו של מישור היחסים האנכי	261
ב.	המחשה פרטנית	261
1.	מגשר מסייע – מגשר מעריך	261
2.	ההסדרה המשפטית הנוהגת והצורך בשינוי	266
3.	ההסדרה המוצעת	268
ב.	השפעת המשפט הדיוני	270
1.	מבוא	270
2.	אופן הכניסה להליך הגישור	271
א.	הדין הנוהג	271
ב.	המלצותיה של ועדת רובינשטיין	272
ג.	הדין המוצע	275
3.	השפעת עיקרון תום הלב	279
א.	הדין הנוהג	279
ב.	המלצותיה של ועדת רובינשטיין	285
ג.	הדין המוצע	286
4.	הפרדת מישורים אופקית	288

290	ההתנגדות להפרדת המישורים האופקית – יישום המודל המוצע	.5
291	סיכום הפרק	.5
293	סיכום	
301	מפתחות	

www.bursi.co.il