

# דיני משפחה - תרגול



יצירת נישואין – כושר וצורה

נישואין פרטיים

29/1/06

עו"ד דוד שאוה - תרגול דיני משפחה תשס"ו

1

# יצירת נישואין – כושר וצורה



## הכושר להנשא –

היכולת של האדם לשנות את מצבו מסטטוס של רווק לנשוי.  
שאלת הכושר להנשא נבחנת עפ"י הדין הדתי.  
הדין האזרחי יכול להגביל את החירות להנשא.

## דוגמאות להיעדר כושר מוחלט:

קטין, אשה יהודיה הנשואה לגבר יהודי, אצט שאינו בר זעט.

## דוגמאות להיעדר כושר יחסי:

אח עט אחותו (יהודיט), בת עט אביה (יהודיט).

## דוגמאות לנישואין בהם יש כושר להנשא אך הנישואין אסורים (לפי הדין הדתי):

כהן ואערה (יהודיט), ממלך עט מי שאינו ממלך (יהודיט).

מחלף אערה אחת אערה אחת (יהודיט).

אשה נערה אערה אסורה אערה אערה (יהודיט).

חייבי  
כריתות

חייבי  
לאווין

# יצירת נישואין – כושר וצורה

## צורת הנישואין –

אופן עריכת הנישואין. השיקולים לעריכת הנישואין עפ"י המסגרת הקבועה הינם: עדות על גמירת הדעת של הזוג ושיקולים של תקנת הציבור (דתית ואזרחית).



# נישואין פרטיים שאינם כדמו"י

ע"א 450/70 רוגוזינסקי נ' מ"י – זאג יהודים ישראלים נשאן בטקס  
נישואין עפ"י המשפט המקובל האנאלי

ע"א 373/72 טפר נ' מ"י – יהודי ישראל ונוצרית שווייצרית נשאן  
בטקס נישואין אפי' המשפט המקובל האנאלי



29/1/06

עו"ד דוד שאוה - תרגול דיני משפחה תשס"ו



# נישואין פרטיים כדמו"י

בהתקיימת *של* אלו תנאים מצברים יוכלו בני  
זוג שניאו בנישואין פרטיים כדמו"י לזכות בסכום  
*של* פישוט המסרז הפנימי?



לזוג יש מניעה הלכתית להנשא.  
מיצוי הליכים לפני שהגיעו לבג"ץ.  
הנישואין תקפים מבחינה הלכתית  
ולו מספק.

# דיני משפחה - תרגול



## נישואים אזרחיים

29/1/06

עו"ד דוד שאוה - תרגול דיני משפחה תשס"ו

# נישואים אזרחיים – יחס הדין הדתי



קידושי ביאה



"אין אדם עושה בעילתו בעילת זנות"



חשש קידושין – ספק נישואין



עילת גירושין "אוטומטית"



חיוב בגט לחומרא -

(נפסקות הזכויות הנובעות מן הנישואין עפ"י הדין העברי)





# נישואים אזרחיים – יחס הדין האזרחי

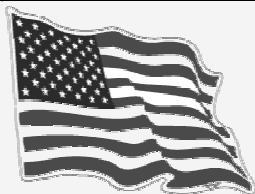
## 3 גישות שונות לבחינת תוקף נישואים אלפתיים:

1. גישת השופט פורת בפס"ד בורוכוביץ (ע"מ 1044/99) – גישת פרופ' שאוה –  
הכושר להנשא וצורת הנישואין נבחנים עפ"ד דין מדינת האזרחות.  
לגבי אזרחים ישראלים – הדין הדתי (סימן 1)51 (לדבה"מ), לגבי אזרחים זרים – דין  
ארץ אזרחותם (סימן 2)64 (לדבה"מ).

גישת השופט ויתקון בפס"ד סקורניק (ע"א 191/51) – "הגישה האנגלית" –  
שאלת הכושר להנשא נבחנת לפי דין מקום מושבם של הצדדים. צורת הנישואין  
נבחנת לפי דין מקום עריכת הטקס.



3. גישת השופט זוסמן בפס"ד פונק שלזינגר (בג"ץ 143/62) – "הגישה האמריקאית" –  
שאלת הכושר להנשא וצורת הנישואין נבחנות לפי דין מקום עריכת הטקס.



# נישואים אזרחיים – רישום במשרד הפנים

בג"ץ 143/62 פונק שלזינגר נ' שר הפנים –

לפקיד המרשם אין שיקול דעת וצריך לרשום כל זוג שהתחתן  
בנישואים אזרחיים ומציג בפניו תעודת נישואין רשמית.  
עצם הרישום במשרד הפנים אינו מהווה ראיה לכך שהנישואין  
תקפים (ראו גם ס' 3 לחוק מרשם אוכלוסין).



## נישואים אזרחיים –

זכויות שנובעות מן הנישואין ביחסים הפנימיים בין בני הזוג

## ענייני רכוש, ענייני ירושה –

אם הנישואין תקפים (נבחן עפ"י הגישות השונות) ייחשבו כנשואים לעניין החוקים הרלוונטים. אם לאו – עדיין יוכלו להיחשב בגדר "ידועים בציבור".

## מזונות בן זוג –

2 (א). אדם חייב במזונות בן זוגו לפי הדין האישי החל עליו  
17. (א) על חובת מזונות בין בני-זוג יחול דין מקום מושבם של בני-הזוג, ואם אין להם מקום מושב משותף, דין מקום מושבו של החייב

במועד הגשת התביעה  
(ע"א 395/77 שם טוב נ' שם טוב)

# נישואים אזרחיים – מזונות בן זוג – סיטואציה I

לאג יהודים התחתנו בנישואים אזרחיים בחו"ל שם שהיו תושבי  
ואזרחי אותו מקום ואח"כ עלו לארצה והופכים להיות אזרחים  
ישראלים.



## לפי כל 3 הגישות הנישואים תקפים

הבעייתיות: דין מקום מושבו של החייב במזונות הוא ישראל ← הבעל חייב במזונות  
אשתו עפ"י הדין הישראלי הוא הדין הדתי עבור אזרחים מקומיים ← הבעל יהודי  
ולכן הדין הוא הדין העברי ← הדין העברי לא מכיר בנישואין ולא מעניק מזונות  
לאשה.

הפתרון (חלקי): ע"א 566/81 שמואל נ' שמואל – "החלה פיקטיבית". נבחן את תוקף  
הנישואין עפ"י הדין האזרחי (לפי 3 הגישות) אך את החיוב במזונות נבחן תוך יציאה  
מנקודת הנחה כי הנישואים תקפים גם לפי הדין הדתי (אם תקפים עפ"י הדין  
האזרחי).

הקושי: תביעת הגירושין היא בסמכות ייחודית בבד"ר ← חיוב בגט ← אין מזונות.  
עו"ד דוד שאוה - תרגול דיני משפחה תשס"ו

29/1/06

12

## נישואים אזרחיים – מזונות בן זוג – סיטואציה II

*זאג יהאזיס אלרחי ותושבי מצירת ישראל נוסעים לחו"ל  
ואתחתניס עם בנישואים אלרחיים ואח"כ חוזרים לארץ.*

הבעייתיות: לפי הגישה הראשונה לבחינת תוקף הנישואין (גישת פרופ' שאוה)  
הנישואין לא תקפים ← אי אפשר לבצע "החלה פקטיבית" אם מסתמכים  
על גישה זו.

הפתרון: רע"א 8256/99 פלונית נ' פלוני (הערעור על פס"ד בורוכוביץ) –  
"מזונות אזרחיים". מזונות מכח עילות חוזיות לזוגות שנשאו בנישואים  
אזרחיים ולגביהם לא ניתן לבצע "החלה פקטיבית".

