

תוכן העניינים

13..... הקדמה

15..... מבוא

שער ראשון

ההבחנות בין מעשה לבין מחדל – קיומן וסיווגן

37..... פרק א: התאוריה הסקפטית המשווה

37..... 1. מבוא

39..... 2. טיעון השוואת מקרים

39..... א. הצגת הטיעון

43..... ב. ביקורת

49..... 3. טיעון השוואת הנימוקים לאיסור

49..... א. הצגת הטיעון

50..... ב. הביקורת

52..... 4. טיעון תקיפת הרציונל המוסרי

52..... א. הצגת הטיעון

55..... ב. ביקורת

57..... 5. טיעון תקיפת ההגדרה הדסקריפטיבית

57..... א. ניטרליות ההגדרה הדסקריפטיבית – הטיעון של בנט

57..... (1) הצגת הטיעון

59..... (2) ביקורת

62..... ב. סתירת האינטואיציה המוסרית – הטיעון של קגן

62..... (1) הצגת הטיעון

64..... (2) הביקורת

64..... 6. סיכום

פרק ב: הרציונלים המוסריים המבחינים בין מעשה

65..... לבין מחדל במשפט הפלילי

65..... 1. מבוא לפרק כולו

66..... 2. רציונל הסיבתיות

66..... א. הקדמה

ב. תאורית "סיבה בלעדית אין" ומבחן התנועה הגופנית – אפשרות ראשונה

- להבחנה סיבתית בין המתה לבין הנחה למות 68
- (1) הצגת התאוריה 68
- (2) ההגדרה הדסקריפטיבית של המתה והנחה למות 71
- (3) התשתית הפילוסופית של התאוריה 72
- (4) הצורך באיתור חובה לפעול במחדל 76
- (5) הביקורת 76

ג. "תאורית ההעברה" – אפשרות שנייה להבחנה סיבתית בין המתה לבין הנחה למות82

- (1) הצגת התאוריה 82
- (2) ההבחנה בין "תאורית ההעברה" לבין תאורית "סיבה בלעדית אין" וההגדרה הדסקריפטיבית 84
- (3) ביקורת על "תאורית ההעברה" 85

ד. תאורית יצירת האיום – אפשרות שלישית להבחנה סיבתית

- בין המתה לבין הנחה למות 87
- (1) העמדה של פוט 87
- (א) הצגת העמדה 87
- (ב) ההגדרה הדסקריפטיבית של המתה והנחה למות 89
- (2) העמדה של מקהמן 90
- (א) הצגת העמדה 90
- (ב) ההבחנה בין פוט לבין מקמהן ביחס להסרת מגן 90
- (ג) הביקורת 93
- (ד) ביקורת כללית על כל שלוש התיאוריות 94

ה. תאורית "ביניים" – החרیגה מהנורמה 94

- (1) העמדה של הונורה' 94
- (א) הצעת העמדה 94
- (ב) ההגדרה הדסקריפטיבית של המתה והנחה למות 98
- (ג) הצורך באיתור חובה לפעול 99
- (2) העמדה של פלטר 100
- (א) הצגת העמדה 100
- (ב) ההגדרה הדסקריפטיבית של המתה והנחה למות 101
- (ג) הקשר שבין התאוריה של פלטר לדרישת המעשה בדין הפלילי 102

ו. תיאוריות שלפיהן אין הבחנה סיבתית בין המתה להנחה למות 103

- (1) סיבה בלעדית אין – אפשרות ראשונה 104
- (א) מחדל הוא אירוע – העמדה של דייוידסון 104

בין מעשה למחדל במשפט הפלילי

- 106 (ב) רכיבי הקשר הסיבתי הם עובדות – העמדה של מלור
- 108 (2) תנאי הכרחי במערכת מספיקה – אפשרות שנייה
- 111 ז. סיכום
- 111 3. רציונל החירות
- 111 א. הקדמה
- 112 ב. תאורית החירות הליברלית
- 112 הצגת הטיעון
- 117 ג. תאורית החירות הצרה
- 117 הצגת הטיעון
- 118 ד. ההגדרה הדסקריפטיבית של המתה והנחה למות
- 121 ה. הצורך באיתור חובה לפעול במחדל
- 121 ו. השלכות סיווג תאורית החירות כרציונל מוסרי ולא משפטי
- 124 ז. ביקורת
- 129 4. רציונל הפגיעה בקרבן
- 129 א. הקדמה
- 130 ב. תאורית הזכאות של קם
- 130 (1) הצגת התאוריה
- 134 (2) ההגדרה הדסקריפטיבית של המתה והנחה למות
- 136 (3) הצורך באיתור חובה לפעול במחדל
- 137 (4) הביקורת
- 139 (5) ביקורת על ההגדרה הדסקריפטיבית
- 140 ג. התאוריה המכניסטית של מור
- 140 (1) הצגת התאוריה
- 143 (2) הצורך באיתור חובה לפעול
- 144 (3) ההגדרה הדסקריפטיבית להמתה והנחה למות
- 146 (4) הביקורת
- 148 5. רציונל הדומיננטיות
- 148 א. הצגת העמדה
- 149 ב. ההגדרה הדסקריפטיבית
- 150 ג. הצורך באיתור חובה לפעול במחדל
- 151 ד. ניתוח המקרים שהעלה קרמניצר וביקורת

פרק ג: הרציונלים המשפטיים המבחינים בין מעשה

155	לבין מחדל במשפט הפילי
155	1. מבוא
157	2. רציונל עקרון החוקיות
157	א. הצגת הרציונל
160	ב. הצורך באיתור חובה לפעול במחדל
161	3. רציונל בעיית התיאום
161	א. הצגת הרציונל
164	ב. הצורך באיתור חובה לפעול במחדל
164	4. רציונל צמצום האשמים
164	א. הצגת הרציונל
165	ב. הצורך באיתור חובה לפעול במחדל
166	5. רציונל החירות
166	א. הצגת הרציונל
167	ב. הצורך באיתור חובה לפעול במחדל
167	ג. השלכות סיווג רציונל החירות כרציונל משפטי ולא מוסרי
168	6. ביקורת

פרק ד: תאורית הפגיעה באוטונומית הפרט

171	1. מבוא
172	2. הצגת הטיעון
177	3. תועלתנות כלל
182	4. תאורית האמנה החברתית
182	א. האמנה החברתית ההובסיאנית
183	(1) נקודות המוצא של תאורית האמנה החברתית ההובסיאנית
184	(2) המצב הטבעי
185	(3) היציאה מן המצב הטבעי באמצעות חוזה
186	(4) החוקים שהיו מתקבלים במסגרת החוזה ההיפותטי
187	ב. האמנה החברתית הרולסיאנית
187	(1) ההבחנה בין אמנה חברתית הובסיאנית לבין אמנה חברתית רולסיאנית
188	(2) נקודות המוצא של תאורית האמנה החברתית הרולסיאנית
189	(3) האמנה החברתית ומסך הבערות
190	(4) הכללים הבסיסיים שהיו מתקבלים מאחורי מסך הבערות

בין מעשה למחדל במשפט הפלילי

- 191 (5) ההשלכה של התאוריה של רולס על הבחנה בין המתה לבין הנחה למות
- 192 (6) תאוריית הצדק של רולס ביחס לאינדיווידואלים
- 195 5. ההגדרה הדסקריפטיבית להמתה והנחה למות
- 195 א. הצגת ההגדרה
- 197 ב. השלכות הבעלות על המגן
- 197 (1) המגן שייך לפועל או לקרבן
- 199 (2) המגן שייך לצד ג' או לאף אדם
- 201 (3) הפרדת תאומות סיאמיות – מעשה או מחדל
- 203 6. הקשר בין ההגדרה לרציונל
- 204 7. הצורך באיתור חובה לפעול במחדל
- 205 8. התייחסות לביקורות שהועלו כלפי התאוריות האחרות
- 209 9. נקודות ההשקה בין תאוריית הפגיעה באוטונומיה לבין תאוריות אחרות

שער שני

עמדת הפסיקה ויישומם של הרציונלים השונים – הלכה למעשה

- 215 פרק ה: עמדת הפסיקה בנוגע להגדרת מעשה ומחדל
- 215 1. מבוא
- 216 2. עמדת הפסיקה
- 216 א. פסקי דין המכפפים את הגדרת "מעשה" ו"מחדל" לעקרון התנועה הגופנית
- 216 ב. פסקי דין שאינם מכפפים את הגדרת "מעשה" ו"מחדל" לעקרון התנועה הגופנית
- 221 ג. שורש המחלוקת בין פסקי הדין באספקלריית הרציונלים השונים
- 229 3. שני דגמים להיעדר תנועה גופנית
- 232 4. פסיקה מוטעית של בתי משפט בניתוח סוגיית מעשה ומחדל
- 233 פרק ו: סוגי העבירות המחדליות היכולות לשמש כמקור חובה
- 239 לפעול בעבירות תוצאה
- 239 1. מבוא
- 240 2. הצגת הבעיה
- 241 3. העמדה המרחיבה
- 244 4. העמדה המצמצמת
- 247 5. עמדת הביניים

תוכן העניינים

249	פרק ז: הבדלים ברמת הענישה בין מעשה לבין מחדל
249	1. מבוא
250	2. העמדה המשווה ברמת הענישה
250	א. העמדות הנשענות על רציונל משפטי – העמדה של פיינברג כדגם
250	ב. רציונל החירות – העמדה של אשוורת'
251	3. העמדה המבחינה ברמת הענישה
251	א. רציונל הסיבתיים – העמדה המכניסית של מור
252	ב. רציונל הזכאות – העמדה של קם
253	4. עמדת הביניים – העמדה המבחינה ברמת הענישה בין חובות מסוימות
253	א. רציונל הסיבתיים של הונורה'
255	ב. רציונל הדומיננטיות – העמדה של קרמניצר
256	ג. רציונל הפגיעה באוטונומית הפרט והחברה
257	פרק ח: הבחנה בין עבירות תוצאה לבין עבירות התנהגות
257	1. מבוא
257	2. הבחנה רוחבית בין עבירות תוצאה לבין עבירות התנהגות
261	3. יישום העמדה שהוצגה מתוך פסקי הדין
265	מפתחות
267	חקיקה
269	פסיקה
271	ספרים
275	מאמרים