**חקר המשפט העברי בעידן המשפט הנמוג/ד"ר הילה בן-אליהו**

מערכת המשפט בישראל, ולא רק בישראל, מתמודדת עם תופעה שכבר איננה חדשה כל כך אך תופסת ממדים הדורשים התייחסות מכוונו של עולם המחקר: תופעת "המשפט הנמוג". המשפט המוכר לנו, שבו שופט פוסק על פי דין, או אפילו סוטה מן הדין, הולכת ונעלמת. תנועות של יישוב סכסוכים באופן הולם, לצדן תורות של משפט טיפולי, ותפיסות רב תרבותיות של המשפט היוצאות כנגד השלטת נרטיב משפטי אחיד, חוברות לעומס הבלתי אפשרי המונח על כתפי השופטים והיעדר שביעות רצון מתהליכים ארוכים, מתישים, המשאירים את הצדדים פגועים וכועסים לאורך שנים. אלה גם אלה משפיעים על ומשקפים את התופעה הפשוטה הבאה: בתי המשפט אינם עושים יותר משפט. מבלי לפלח בין הערכאות השונות וסוגי התיקים השונים, המספרים הנזרקים בחלל האוויר הם מפתיעים: יש מי שמדבר על 88 אחוזים מהתיקים, על 90 אחוזים, ואפילו בארצות הברית על 95 אחוזים מהתיקים שאינם מסתיימים בהכרעת השופט על פי דין. סוגים שונים של פרוצדורות אלטרנטיביות מחליפים את פסקי הדין המוכרים, מובילים להכרעות שחלקן אינן ניתנות לערעור או לביקורת שיפוטית, שאינן ממשיכות לייצר דין חדש, ואשר יחסן לדין הקיים הוא חלק ממחקר שאותו צריך עוד לעשות.

עידן המשפט הנמוג מאתגר את כל עולם המשפט שהכרנו עד כה: כיצד תתפקד מערכת כזו לטווח ארוך, האם יהיו לו קוים מנחים לפעולה בהנחה שהיא עצמה לא מייצרת יותר תקדימים משפטיים? מהי מערכת היחסים שתיבנה בין אקדמיה שחוקרת משפט ומערכת משפט שאיננה עושה משפט? איזה מן עורכי דין צריכה מערכת כזו, ומהי ההכשרה המתאימה לשופטיה? איזה חוק יאכוף שוטר התנועה, אם בכלל, ומהם התחומים המשפטיים שיישארו מחוץ לגבולות הפשרה ולא יימוגו?

בנושא הזה חקר המשפט העברי יכול לתת תשובה לא רק לעצמו. הוא עשוי להוביל את המחקר הכללי למחשבה מחודשת על מערכת המשפט, היחסים שבינה לבין החוק, והיחסים שבינה לבין המחקר המשפטי בכלל והכשרת עורכי הדין והשופטים בפרט.

הן החומרים ההיסטוריים והן החומרים ההלכתיים מעידים על כך כי בתי הדין היהודיים העדיפו פשרה על פני פתרונות משפטיים אחרים, בין אם מתוך העדפה על דרך החיוב, התפיסה הטיפולית, והשאיפה למשפט שיש בו שלום, בין אם מתוך חוסר ברירה הנובע משיקולי חשש לפסוק על פי דין תורה בתוך תרבות של מחלוקת וריבוי קולות, או מתוך הכרח חיצוני בשל היותם אלטרנטיבה לא תמיד בעלת לגיטימציה למערכת המשפט השלטונית. מערכת כזו, המוותרת על יציבות וודאות לטובת ערכים אחרים, מעמידה במרכז הזירה את הדיין ולא את הדין, ומאתגרת את עולם המחקר מכמה כיוונים. חלקם נחקרו חלקית, אולם אני מבקשת להציגם בהרצאה כמכלול, ולסווג אותם לארבעה כיווני מחקר ישנים-חדשים.