**משפט מוסלמי – ד"ר איאד זחלאקה**

מה זה אסלאם? חמישה הביטים שונים   
1 – אללה אחד, יש רק אל אחד הוא נצחי, אין לו התחלה ואין לו סוף, אין לו גוף, אין ממדים, אין צורות, בקוראן כתוב "נברא בצלם הטוב ביותר". הזרם השמרני (**אהל אלחדית'** – אנשי האסכולה החנבלית) מאמין שאללה הוא בשמיים. **האסכולה המעותזלית** מאמינה שהוא נמצא בכל מקום גם שמיים וגם ארץ. יש ויכוח תאולוגי לגבי היכן נמצא האל, אך אין ויכוח שהוא כל יכול.

2 – מלאכים, המלאכים הם יצור שאללה יצר כדי לשרת את רצונו וציוויו ויש אינספור מלאכים ולכל אחד יש משימה מרגע שנברא ועד שאללה נוטל את חייו. ביום הדין לא יישאר אף אחד חי מלבד אללה. הם מופקדים על גן עדן, על גיהנום, על שבח האל וכולי. הם לא נוצרו כמו חיות ובני אדם מהאדמה, אלא **מעור**.

3 – שליחים ונביאים, נביאים הם מי שאללה הטיל עליהם לקרב אנשים חזרה לדת, לקיים את המצוות, להחזיר אנשים אל הדת, להאמין באללה ולא לכפור בו. **שליחים זה נביאים שבאו עם דת חדשה, עם מסר דתי חדש**. שליחים לרבות אברהם, משה, ישוע, מוחמד ודוד. עבור בני האדם כל השליחים שווים, אבל אללה יכול להבדיל בניהם. למשל משה היחיד שדיבר אל אלוהים בהר סיני, ישוע נולד ללא אבא, מוחמד עלה לשמיים והוא אחרון השליחים.   
כל שליח עם מסר אלוהי חדש, או שבא להשלים את הדת הקודמת, לרכך, לקשט ולהוסיף במצוות הדת. למשל ישוע רצה לעשות רפורמה בדת היהודית. והאסלאם משלים את כל הדתות, היא הדת האחרונה. נביאים יש מספר לא ידוע של נביאים, יש כאלו שמוזכרים ויש כאלו שלא.

4 – להאמין בספרים והם: התורה, מזמורי דוד, האוונגליון (הברית החדשה), הקוראן. בתורה יש הרבה דברי חז"ל ופרשנויות שבאו מאוחר יותר לשליחות משה וזו לא התורה שה' הוריד למשה בהר סיני ולכן המוסלמים לא מאמינים בהם. המוסלמים כן מאמינים שה' הוריד למשה תורה מהר סיני. יש גם ספרים בברית החדשה שנוספו למה שאללה נתן לישוע, האסלאם אומר שישוע הוא בשר ודם והוא נברא מרוח אלוהים אבל גם אדם האדם הראשון נברא מרוח אלוהים.

5 – יום הדין האסלאם מאמין שיום יבוא וכל הבריות ימותו ולאחר מכן יקומו לחשבון על המעשים שלהם. ישקלו מעשיהם, האם מעשיהם הטובים גוברים על הרעים. מי שכן הולך לגן עדן, מי שכפר ועשה מעשים רעים הולך לגיהינום. האמונה גורמת לאנשים לעשות "אתם המאמינים, היהודים, הנוצרים והסביים, מי מכם שיקיים שלושה תנאים יאמין באללה אחד, יעשה מעשים טובים ויאמין ביום הדין, אל לו צער ואל לו חשש" יש פה 4 תנאים.

מצוות היסוד – ארכאן אלאסלאם

העדות – אין אלוהים מלבד אללה, ומוחמד הוא שליחו. כל אדם חייב להתנהג כאילו הוא ראה את אללה, שמע אותו באוזניו -זוהי אמונה ברמה מאוד גבוהה עד כדי אמת. כאילו קלטנו את זה בחושינו.

תפילה – כל מוסלמי מתפלל 5 פעמים ביום. שחר, צהרים, אחר הצהריים, ערב ולילה. התפילה תפקידה למנוע חטאים. המתפלל מתחיל בטהרה ואז בתפילה. ההצמדות לתפילות מרחיקה מחטאים, כי כך כל היום הוא יהיה צמוד לתפילה.

צום הרמאדן – כל מוסלמי חייב לצום ברמאדן כל ימי חודש רמדאן. הצום מגביר יראת שמיים, כי אדם מתנזר מכל היצרים וכל החומר ועולה דרגה אחת מעל האדם הרגיל וכך בהתנזרותו הוא הופך לירא שמיים, כי הוא תלוי באלוהים ומתקרב לאללה ומגביר בליבו התנזרות מתענוגים וחומר ולכן מגביר את התקרבות לאללה. כל המצוות מתחילות בגיל שבע, אבל החובה זה רק מגיל 13 שהוא מגיע לבגרות.

צדקה/זכאת – חובה לתת צדקה פעם בשנה 2.5אחוז מכל הכסף שהוא צבר במהלך השנה. כל סכום כסף שנצבר במשך שנה. "זיכך" – צדקת חובה מזככת את הכספים של האדם ומטהרת אותו מעין הרע של אחרים, מנקה את הפרנסה והכסף. התרומה היא לעניים. ומעל 15 אלף של צבירה.

עליה לרגל – חג' – לפחות פעם אחת בחייו למכה. לשם קשירת הברית בין האדם לאללה. אנשים עושים את הדרך שעשה אברהם אבינו בדרכו להקריב את בנו ישמעאל למען האל. וגם סיפור נוסף שמקיימים זה כאשר הגר וישמעל נלקחים על ידי אברהם למדבר צחיח, איפה שסעודיה, הגר שואלת אם אללה אמר לו לעשות ככה והיא מסכימה ומתחילה לחפש מקורות מים בין שני הרים ואז מגיע מלאך שהכה ברגלו ויש מים (מעיין זמזם). ישמעל הוא לא ערבי במקור, אלא למד את חיי הערבים והפך להיות כזה.

תפקיד החג' זה להראות את המבחנים הקשים שאברהם אשתו ובנו עמדו, ואיך שאברהם קשר את עצמו בברית אללה כך גם המוסלמים.

הכעבה נוצרה על מידי מלאכים לשם עבודת אללה, מסתובבים סביב הכעבה 7 פעמים כי זה הבית הראשון שאללה ציווה להקים למען התפילה עבורו. גם אלאקצא נוצר על ידי מלאכים.

חמשת היעדים של הדת – מה הדת מגשימה בחיי בני האדם – יעדי השריעה:

1 – שמירת הדת, לקיים את הדת להאמין באללה, בעצם האמונה באללה אדם מקיים את יעוד הבריאה.

2 – שמירת הנפש האנושית – שמירת הנפש של כל אדם, אללה ברא את האדם "שמי שהחיה נפש אחת כאילו החייה את כל העולם, מי שהמית נפש אחת כאילו המית את כל העולם" ולא משנה מה דתו או מה שפתו. ולכן יש מצוות לא לאיים, לא לרצוח.

3 – שמירת היכולת השכלית – אדם בלי יכולת שכלית הוא לא שפיט לא בבית משפט בעולם הזה ולא בעולם הבא. לכן אסור לשתות אלכוהול כי זה גורם לאיבוד הדעת, או לעשות סמים או לעשות מעשה שפוגע בדעת האדם או שעלול לפגוע בדעת האדם. זאת כדי שיהיה ניתן לשפוט אותו.

4 - שמירת הילדים – כי הם המשך האנושות, דת האסלאם צריכה לשמור על הילדים ולשמר אותם בשני מובנים, הדת רוצה ילדים שהם במסגרת נישואים, כי אנחנו רוצים לדעת מי הוא אביו ומי הוא אמו ולמנוע גילויי עריות, כי אם יהיה גילויי עריות זה משחית את המוסר ופוגע באנושות עצמה ובהמשך קיומה. מובן נוסף הוא לשמור על החיים שלהם בכבוד, לא יעונו ולא יהיה להם רע.

5 – שמירת הכסף – דת האסלאם באה לשמר את הונו, רכושו, למנוע עושק, קיפוח, מרמה. שאף אחד לא ירמה אדם אחר, לא יקפח אותו, לא יגנוב ממנו.

יעדים אלו חולשים על כל תחומי החיים והם מסודרים לפי סדר עולה של חשיבות.

המשפט המוסלמי ותחומיו אשר נגזרים מיעדיי הדת:

1 – עבאדאת (דיני פולחן דתי): כל הדינים שבאים כדי להסדיר את מערכת היחסים בין אדם לבין אללה, איזה מצוות אדם חייב לקיים, איזה סייגים יש למצוות ולמי שחייב לבצע אותן וכולי.

2 – מועמלאת (דיני ממונות): דינים שמגנים על קניין, חוזים, נזיקין, מקרקעין. כל הקשור במערכות היחסים הכספיות/הכלכליות שבין אדם לאדם.

3 – סייר (דיני מלחמה ושלום/משב"ל) מערכת יחסים בין מדינה למדינה.

4 – אחואל שחסייה (דיני משפחה) – התחומים שבין אדם לזוגתו.

5 – אחכאם דולה (משפט חוקתי) – מסדיר יחסים בין אדם לשלטון, מה זכויות האדם, מה הזכויות והחובות שלו מול השלטון.

[בישראל, בתי משפט שעריים דנים רק בדיני משפחה אחואל שחסייה].

**מקורות המשפט המוסלמי**

1 – **מקור ראשון שאי אפשר לעקוף או לסתור אותו והוא הקוראן.** הקוראן הוא כלאם אללה (דברי האל). הוא הורד לנביא מוחמד על ידי המלאך ג'יבריל. הקוראן הוא נצחי, הוא קיים מאז ומתמיד ויישאר לנצח, הקוראן הוא נצחי כי אללה הוא נצחי. אין להם התחלה ואין לו סוף. הקוראן היה שמור ברקיע השביעי, עד שהתקרבה השליחות של הנביא מוחמד וכשהוא התחיל, אללה הוריד מהרקיע השביעי לרקיע התחתון את הקוראן בלילת אלקדר (יום 27 בחודש רמאדן). הוא ירד לנביא ע"י גי'בריל פסוקים פסוקים ולא בסדר שכיום קיים בקוראן אלא בסדר שמתאים לאתגרים שהנביא התמודד עמם, בהתאם למשברים והבעיות שהיה צריך לפתור. וכל פעם המלאך אמר לו היכן לשים את הפסוקים שהוא קיבל כעת, מה שאנו מכירים כיום בקוראן. עד הפסוק האחרון "השלמתי לכם את דתכם".

הקוראן מורכב מ-114 סורות, בכל פעם שמופיע "בסם אללה אלחמן אלרחים" מתחיל פרק חדש. לכל סורה יש שם. כל שם מייצג את המסר המרכזי של אותו פרק. למשל סורת אלפאתחה. הסורה השניה בקוראן "סורת אלבקרה" ובה חמשת יסודות האמונה (ארכאן אלאסלאם).   
מדוע סורת אלבקרה נקראת כך? נרצח אדם ורצו נקמה. אהל אלת'אר (אנשי נקמת הדם) פנו לנביא באומרים: תגיד לנו נביא יקר מי עשה זאת?. משה פנה לאללה וביקש עזרה, תגיד להם שיביאו פרה, אז משה אומר להם זאת והם לא מבינים מדוע פרה ומבקשים שוב ושוב עוד ועוד פרטים. עד שנשארה פרה אחת, משלמים עליה הון עתק. הפרה הייתה שייכת למישהו יתום ואביו היה צדיק גמור. אללה ציווה על משה להרוג את הפרה ולהכות בחלקים אלו והאדם קם לתחייה ואומר שמי שרצח אותו זה אותם בני דודים שרוצים נקמה. זה הוא משל, כמו שבפרה ידעתם מי הרוצח והייתה לכם תשובה והייתם נשמעים לציווים, כך אתם תשמעו לדינים ולמצוות שבסורה זאת כדי לגלות את הסוד של האושר והקבלה בעולם וככל שתשאלו יותר שאלות כך יהיה לכם קשה יותר. פשוט הגידו "שמענו ונעשה" ואל תשאלו שאלות כי זה מה שאללה רוצה. תעשו מה שמצווים עליכם וזהו.

**שיעור 2 – 30/10/2022**

המשך הסבר על הקוראן כמקור ראשון:

הפסוק הראשון שירד "איקרא באיסם רבוכ אלד'י חלק אלאינסאן מן חלק" על ידי גבריאל. אבל הנביא אמר לו שהוא לא יודע לקרוא. לבסוף הנביא כן הצליח לקרוא. לאחר כ-20 או 23 שנים הסתיימה השליחות ולבסוף יורד הפסוק "השלמתי לכם את דתכם", הקוראן הוא ספר שהכל בו והכל ממנו ולכן הוא המקור הראשון למשפט המוסלמי, ניתן לפרשו ולגזור הלכות ממנו. 114 סורות יש בקוראן, וכל שם של סורה מייצג את המסר המרכזי. הקוראן ירד בערבית. בקוראן יש 5 עניינים מרכזיים והם יסודות האמונה במלאכים, בנביא, בשליחים, ביום הדין ובאללה עצמו. הקוראן מפרט את המצוות ואת המשמעות של כל אמונה כזו, מתאר את יכולות אללה ויכולותיו הנצחיות, וכן מפרט על הספרים. כמו כן, מפרט על הדינים של המשפט המוסלמי (לא לרצוח, לא לגנוב, מה מותר מה אסור, הדינים המרכזיים נמצאים בקוראן ומהם גזרו עוד ועוד הלכות דיני הפולחן, בין אדם למדינה, המשפחה, דיני ממונות, משב"ל/חוקתי). בקוראן יש גם סיפורים לרבות על הנביא, האומות הקודמות אשר כפרו באללה ומסופר על הכפירה שלהן ומה הלקח מכך, סיפורים על מה שקרה בזמן השליחות של הנביא וסיפורים על העתיד למשל על השמש וצירה, תאוריות שהתגלו אח"כ למדע. סיפורים אלו מדגישים את כוח אללה ועליונותו. כמו כן מסופר על שכר המאמין ושכר הכופר, זאת כדי לעודד לאמונה ומעשים טובים ומניעת אנשים מעשיית הרע. נושא נוסף בקוראן הוא היחס לדתות – סורות שמדברות על היחס ליהדות ולנצרות או דתות אחרות המוסלמים, אנשי הספר, יתר הדתות. המוסלמים אחים הם, אנשי הספר אלו הנוצרים והיהודים שהדת שלהם מאמינה באלוהים אחד, דת מונותאיסטית, שנשלחה מאלוהים על ידי שליחים ונביאים לבני האדם והן לגיטימיות והיחס אליהן הוא של שיתוף פעולה שמבוסס על אמונה באלוהים אחד. יש יחס מועדף של הכרה ביהדות ובנצרות, יתר העמים אסור לפגוע בהם כי גם הם בני אדם "לכם דתכם ולי דתי" - אין קרבה דתית בנינו ובניכם.

لَكُمْ دِينُكُمْ وَلِىَ دِينِ (صورة الكافرون)

הקוראן ירד לפי סדר האירועים שקרו לנביא אבל תוך כדי ג'יבריל סידר את הפסוקים, ליד הנביא היה את "כותבי השליחות האלוהית" והם כותבים את הפסוק ואז לכל אחד מכותבי השליחות היה לו קובץ משלו וכשנפטר הנביא נותרו ארבעת החליפים ואילו החליף השלישי עותמאן בן עפאן חשש שיהיו זיופים בקוראן אז הוא הזמין את כל הקבצים שיש בין כותבי הקוראן השווה בניהם, העתיק אותם לקובץ אחד את היתר שרף, והשאיר רק את הכרך היחיד והוא העותק לספרים נוספים ואותם הפיצו ברחבי המדינה האיסלמית. הקוראן שמצוי היום הוא אותו קוראן שהפיץ עותמאן   
חליפה = היורש של הנביא

**המקור ה -2 החדית' – הסונה (מעשה/אמירה/אישרור)**הנביא מוחמד כל מעשיו וכל אמירותיו וכל אישרור שאישר נחשבים למקור משפטי מחייב. כי הכל הוא נאמר על ידו בהשראה אלוהית ואין הוא אומר דברי הבל. לכן כל צעד שהוא עושה הוא מקור מחייב. חדית' זה שם כולל של כל האמירות האישוררים. הפועל סנה זה "חוקק" = דיברי חקיקה של הנביא. הסירה היא גם מקור להבנת הדת והשליחות של הנביא, אבל החקיקה שמתייחסים אליה במשפט המוסלמי היא הסונה.   
לסונה/חדית' שלושה תפקידים:  
1. להשלים את הקוראן כי לא כל דבר נמצא בקוראן, אז כל דבר שיש בו תבונה אלוהית הוא משלים את הקוראן.  
2. החדית' מפרש את הקוראן שכן הנביא הוא הראשון לפרש את הקוראן ולמה מכוונים הפסוקים ומה אללה רצה שנעשה מתוקף פסוקים אלה.  
3. הסונה מיישמת את הדינים של הקוראן.   
הנביא אסר על כתיבת האמירות שלו, כדי שאנשים לא יתבלבלו בין האמירות שלו לדברי הקוראן. החדית' זה דברי הנביא אבל לא דברי אללה.   
אם כך איך קיבלנו את החדית'? 150 שנה לאחר מות הנביא בא איש בשם מוחמד בוחרי, ומחליט לצאת למסע חייו לאסוף את החדית'ים של הנביא ומסתובב ברחבי העולם המוסלמי ושומע כ700 אלף חדית'ים, הוא מנפה ואז אוסף רק 4000. הוא מנפה באמצעות שני כלים "אלמתן" (תוכן) ו"איסנד" (שרשרת מוסרים). אסור שהחדית' יסתור את הקוראן, ואם בתוכן שלו הוא סותר את הקוראן אז החדית' הזה נפסל. היו בודקים מי האדם, מה תכונותיו, האם הוא מאמין, האם הוא מושחת/מופקר/אמין וכולי על כן לא היו מקבלים ממנו. כמו כן, היו בודקים היתכנות בין המוסר למקבל, האם היה בניהם איזה קשר קרוב/קרבה גאוגרפית ודבר שלישי היו בודקים סמיכות זמנים למשל אם המוסר נפטר לפני המקבל אז לא ייתכן מוסר שנפטר לפני שמקבל נולד.

אחרי הבוחרי היו עוד 3 אנשים שעסקו במיון ואיסוף החדית'ים של הנביא וכל אחד אסף כמות משלו, אבל הבוחרי הוא הכי אותנטי. יש אדם נוסף שקוראים לו מוסלים, ואם יוצא חדית' שגם מוסלים וגם הבוחרי הסכימו עליו הוא חדית' חזק מאוד.

**שריעה = צווי החדית' + קוראן**

שריעה הוא מכלול הצווים והדינים המוסלמים שמקורם בקוראן ובסונה. שריעה זה חקיקה.   
השריעה היא חקיקה דתית מוסלמית והם בעלי חשיבות גבוהה ואי אפשר לעבור עליו.   
יש ציווים ודינים שמקורם או בקוראן הוא בחדית' והם מהווים את השריעה (פכה = דין הלכה)  
פכה זה דינים וצווים שנגזרו על ידי חכמים (עולמאא).

**מקור 3 – קיאס – אנלוגיה/היקש לשם גזירת הלכות**

היקש מסוגיה לסוגיה כדי להתמודד עם האתגרים החדשים, שימוש בדינים בקוראן והסונה כדי לגזור דינים חדשים בגזירה שווה. חכמים (עולמאא/פוקהה) תפקידם לקבוע מה רצה אללה שנעשה בכל סוגיה חדשה, החכמים מדברים בשם אללה, לא בשם עצמם ולא בשם דעתם אלא מה דעת אללה במקרה זה.

איג'תהאד = מאמץ הלכתי לגזור הלכות חדשות כשמגיעה לפנינו סוגיה חדשה. למשל חשיש – גורם לאובדן הדעת כשם שבקוראן האלכוהול גורם לאובדן הדעת ולכן אם גוזרים גזירה שווה אז גם חשיש אסור. וכך עושים אנלוגיה.

**מקור 4 – לשם גזירת הלכות המצלחה/האינטרס**

יש דברים שאינם נמצאים בקוראן וגם לא בסונה/חדית' והם חדשים ואין להם מקבילה בקוראן  
למשל האם מותר למדינה לגבות מיסים? באו עולמאא ואמרו שהאינטרס של הציבור לחייב במיסים כדי לממן את השירותים לאנשים במדינה לדאוג לבריאות, לחינוך, לביטחון.   
לעצור באור אדום זה מצלחה כי יש אינטרס שנסע בזהירות. נגזור הלכה אם זה מגשים את אינטרס הציבור.

**מקור 5 – מנהג אנשי מדינה (אהל אלמדינה)**

הנביא חי את השליחות שלו במדינה ואנשים שחיו לצידו/עמו במדינה נהגו כמנהגו ולמדו ממנו ועשו כפי שהוא עשה, נהגו כפי שנהג ולכן מנהגיהם הם מנהגי הנביא וכאשר עולמאא רוצים לגזור סוגיה אז בודקים איך אנשי מדינה נהגו במדינה. כל עוד המנהג אינו סותר את הדת הוא מהווה מקור משפטי.

**איך התפתחו האסכולות? אלחולפא אלרשידון**

האסלאם מתחיל בשליחתו של הנביא והוא לא קבע מי ינהיג את האומה המוסלמית לאחר מותו, וכאשר הוא שתק לגבי זה אז כל הדרכים האחרות הן לגטימיות ולכן כשהוא נפטר הצאחבה (חברי הנביא) רבו בניהם מי ינהיג ולבסוף הוסכם שאבו בכר (שהוא הראשון להאמין לנביא בשליחתו וליווה אותו והאמין לו) הוא ינהיג את האומה אחריו (הוא יהיה החליפה הראשון).לאחר מכן נפטר אבו בכר אבל לפי שנפטר הוא ציווה שמי שיחליף אותו הוא עומר בן אלחטב והוא כבש את הארץ בשנת 631 לספירה מידי הנוצרים.   
עומר לא ציווה כמו קודמו מי ינהיג את האומה והוא בחר 12 איש ואמר שאחד מבין ה12 האלו ינהיג. עות'מאן בן עפאן (שאסף את הקוראן ושמר עליו, היה החליף השלישי) והוא נרצח.   
אחרי שנרצח הייתה הסכמה בין כולם שמי שיחליף את עותמאן הוא עלי בן אבי טאלב - בן דודו של הנביא וגם חתונו כי הוא נשוי לפאטמה והבנים שלה הם הנכדים היחידים משושלת הנביא שחיים אחריו. האנשים שהולכים עם עלי (כיום השיעה) מאמינים שהוא הראשון שהיה צריך לקבל את החליפות במקום אבו בכר. כלומר לדעתם עלי היה צריך להיות החליף הראשון. אבל משפחתו של עותמאן (בני אומייה) אמרו שעלי לא נקם את נקמו של עותמאן שנרצח ועלי מבטיח שהוא יעשה משפט על הרצח.   
מתחיל ויכוח במי ינהיג אחרי עותמאן והסכסכוך הופך להיות מי הם הלגיטימיים אשר ראויים להנהיג את האומה הערבית. יש מערכה בין אנשי בני אומייה (משפחתו של עותמאן) לבין תומכי עלי. בעקבות המלחמה הזו נוצרו שיעים, סונים ויוצאי המחנה (אלח'וארג').

**שיעור 3 7/11/2022**

מתקיים קרב ב657 לפני הספירה בספין (גבול בין עיראק לסוריה- קרב כרבלא) בין הצבא של עלי החליף הרביעי לבין המועארה החליף של איזור אלשאם איזור ישראל סוריה ירדן לבנון. קרב חשוב מאוד במסורת המוסלמית שכן, כל מה שקורה היום מתנקז לנקודה זו. צומת היסטורית למשפט המוסלמי. בקרב עלי כמעט גובר על מועארה המורד. מועארה נחשב לאדם אינטליגנט מאוד וזומם מזימה. הם שמים את הקוראן על החרבות. הם דורשים בוררות על הקוראן. הקוראן ישפוט. עלי היה אדם דתי מאוד ולכן מסכים ברצון. כל אחד מהצדדים בחר בורר. הם מסכמים ביניהם שכל אחד מדיח את שולחו מהשלטון והעם יבחר שליט חליפה. אז , הבורר של עלי אכן מוריד אותו מהשלטון ואילו הבורר של מועארה מקבע אותו בשלטון (בקיצר חירטט אותו עשה לו קטע).

צבאו של עלי נחלק לשלושה חלקים לאחר האירוע:

1. התומכים בעלי - שיעה
2. מי שינהיג מקובל – סונה
3. יוצאים מהמחנה – חוארג'

מוביל לפילוג הגדול ביום באסלאם עד ימים אלה. מה שהוביל לשלושת הזרמים באסלאם המפורטים לעיל.

הח'וארג'– נוקשים מאוד בדת וההלכה, סגפנים, אינם מתחבר למותרות העולם, שמרנים, נחשבים לרדיקלים. זרם זה נכחד כ200 שנים אחרי הקרב אך יש שרידים אחדים ממנו לדוגמה מנהיג מדינת עומאן.

**שיעה** – חצי לבנון, איראן ועיראק הן מדינות בהם הזרם המוסלמי הוא שיעי. השיעים מאמינים שלא היה מנהיג אחר בעם חוץ מעלי. הזרם מתחיל כזרם פוליטי אך הם הופכים לזרם עצמאי אמוני. הזרם מפתח לעצמו עקרונות במשפט בהלכה, תאולוגיות. המרכז של הזרם הזה:

1. ההנהגה חייבת להיות עלי ושושלתנו – נכדי הנביא.
2. הלכה ומשפט מקבלים אך ורק מעלי ושושלתו

השיעה מתפתחת לאמונה באמאם. אמאם – אמונה במנהיג. בעיני השיעים האמאם הוא עלי ואחריו יבואו צאצאיו. בכל דור יש רק אמאם אחד. האמאם בעיניהם מודרך בידי האל ולכן אינו טועה ושוגה. האמאם כל מה שיפסוק בהדרכה אלוהית. יש לו מעמד על מעל האדם. כל שהוא אומר קדוש הוא.

גישה זו גדלה בשיעה עד האמאם השביעי, אך נוצר קונפליקט בין שני האחים שהיו אימאמים – האח איסמאל וממנו יצא זרם האיסמאליה – דרוזים. הדרוזים מאמינים שאחרי האמאם השביעי נגמר עידן האמאם וזהו הדור האחרון. לעומת זאת יש כאלה שמאמינים שהאמאם המשיכו עד הדור ה12 - אלו אלמהדי. הם מאמינים שאלמהדי חי עד היום למרות מותו ושיבוא יום והוא ישוב להנהיג את העם. עד שהאלמהדי ישוב יש מנהיגים חלופיים שיובילו את השיעים עד שובו.

עאשרף – שושלתו של עלי עד ימינו. על מנת להבדיל אותם מיתר האדם, הם חובשים תרבוש בצבע שחור. פשוטי העם חובשים תרבוש לבן.

**אהל אלסונה** (אנשי הסונה) – הזרם המרכזי והגדול באסלאם – 85% מהעולם המוסלמי. כל המוסלמים בישראל סונים. הסונים מקבלים שישה מקורות עליהם מתבססים – הקוראן, הסונה (החדית') , אג'מאע – קונצנזוס, אנאלוגיה, מצלחה, מנהג. הסונים מרבים להשתמש בפסיקת הלכה ואסכולות התפתחו כאשר הסתמכו על המקורות השונים. לדוגמה: חכם פוסק על פי הקוראן והסונה וחכם אחר יפסוק הלכה שונה לגמרי בעזרת אנאלוגיה

המקורות לפי סדר חשיבות:

1. הקוראן
2. הסונה = חדית'
3. אג'מאע – קונצנזוס – הסכמה של חכמי ההלכה בדור מסוים על הלכה חדשה.
4. אנאלוגיה
5. מצלחה
6. מנהג אנשי מדינה

מה ההבדל בין המקורות ?

מקורות כתובים = הקוראן, הסונה (חדית') , אג'מאע – קונצנזוס. אין הפעלת מחשבה ושכל ישר. ככה כתוב – ככה עושים.

אנאלוגיה, מצלחה, ומנהג = דורשים הבנה והסקה , הקשה , הפעלת השכל הישר ושיקול דעת.

אסכולה = מד'הב . לכל אסכולה יש מורה, מנהיג שמוביל אותה.

***האסכולה החנפית*** – אבו חניפה 699-766. היא אסכולה של דעת, משתמש באנלוגיה רבות מאחר ולא היו בידיו כל החד'יתים. הוא השתמש בקוראן והסיק ממנו את הדינים הדרושים , מעודד הפעלת שכל ישר. אבו חניפה חי בעיראק שבעבר הייתה בירת המדע וההגות.

***האסכולה המאלקית*** – מאלק 715-795. ההבדל מאבו חליפה הוא שמאלק גר בעיר הנביא – מדינה. רוב תקופת שליחותו , אנשי מדינה חיו בקרבתו והתרשמו ממנו ולכן מה שמאפיין את האסכולה המאליקית היא שהוא כתב ספר ורשם חדית'ים רבים שהוא שמע. זהו הספר הראשון שיש בו את החדית'ים כתובים. מאלק ידע הרבה יותר חדית'ים מאבו חניפה. הוא השתמש רבות בנוהג. קבע את הדין על פי הנהוג במדינה. האסכולה הזו היא שמרנית, היא שמרה את מסורות הנביא דרך החד'יתים והמנהגים. אסכולה שמאופיינת במנהג.

***האסכולה השאפעית*** – אלשאפעי – 769-820. המוסלמים בבתיהם מקיימים את האסכולה הזו, היא הרווחת בישראל. אסכולה שמתבבסת על האיזון בין הטקסט לשכל הישר. אלשאפעי נולד בעזה. איש חכם בצורה קיצונית. ידע דבר בקוראן ברמה גבוהה מאוד ולמד את האסכולות שלפיו. הוא קבע יסודות לפסיקת ההלכה. האסכולה נתנה מעמד על לסונה. הסונה למעשה תפקידה להשלים ולפרש את הקוראן אך אפשרה לעשות שימוש בשכל הישר כאשר אין תשובה בסונה. נחשבת מתקדמת ומקיפה.

***האסכולה החנבלית*** – אבן חנבל, מת בשנת 855 לפנה"ס הנוצרית. אסכולה שמרנית במיוחד משתמשת רק בקוראן והסונה כמקורות לפסיקת הלכה.

חדית' צחיח – א. כינוי למסורת מהימנה עם שלשלת מסירה רצופה שכלולים בה רק מוסרים בני סמכא; ב. כינוי לקובץ המכיל רק מסורות מהימנות

חדית' חסן טוב – כינוי למסורת שהיא בעלת תוקף הלכתי אף שאינה עומדת בכל התנאים של מסורת מהימנה (صحيح)

חדית' חלש צ'עיף – לא מהימן כלל.

האסכולה החנבלית שמרנית אך, היא אישרה את שלושת החדית'ים (גם אלו החלשים) מאחר ומוכנה לקבל רק מקורות כתובים ובסופו של דבר צריכים לתת מענה לבעיות משפטיות חדשות. אצל החנבלים קונצנזוס תופס רק אם הוא ישן והוא של הסחבה – אנשים שחיו עם הנביא. קונצנזוס חדש לא תופס, הם דווקנים ושמרנים.

כיום, יש קשיים רבים וכדי להתמודד עם האתגרים יש לצאת מאסכולה ולא להתקבע באחת בלבד. יש זרם של חכמים שמעודד יציאה מהאסכולות ולשלב בין הארבע . הן דומות במקורות ובאמונה ובשיטת פעולתם השוני הוא בשיטת פסיקת ההלכה הפרטנית.

**שיעור 13/11/2022**

תקופת ראשונה השליחות של הנביא – הנביא קיבל את השליחות ב611 לספירה הנוצרית, ובתקופה זו מוסד המשפט המוסלמי התפתח על ידי 2 מקורות הלא הם הקוראן והחדית' (הסונה-אמירות, אשרורים ומעשים של הנביא).  
הקוראן הכיל דינים של מה מותר ומה אסור. המשפט המוסלמי מתחיל להיווסד בתקופה של 611.   
הנביא מודרך על ידי אללה מה מותר ומה אסור וגם לאשרר התנהגויות ולעשות בעצמו מעשים.   
הסונה מפרשת את הקוראן, משלימה אותו ומיישמת אותו.   
ב624 נפטר הנביא. כל התקופה הזו נקראת "תשריע"/חקיקה, כי יש חקיקה של הנביא. כי כל מעשה והתנהגות של הנביא הוא בבחינת חוק שלא ניתן לסתורו, שנותנת את התשתית למשפט המוסלמי. זו היא ה"שריעה"

שריעה = מכלול הציווים והדינים שמקורם בקוראן או בחדית'. (תוצאה של הנביא ומעשיו)  
הלכה – פקה – פסיקות של הלכות על פי חכמים ועל פי כלים שבשריעה. (תוצאה של חכמים).

התקופה השניה – ייסוד ההלכה, בתקופה זו מתחילים ליישם את השריעה. לאחר מות הנביא, הצחאבה (מי שהלך עם הנביא, פגש בו לפחות פעם אחת והאמין בו), אלו אנשים שקיבלו התרשמות מהנביא וחוויה רוחנית ממנו. לצאחבה יש מעמד גבוה, כי הם למדו מהנביא.   
לאחר מות הנביא היו פונים לצחאבה לשאול שאלות הלכתיות אולם הם היו יראי שמיים והם נתנו תשובות על פי איך לדעתם הנביא היה נוהג ועושה, ולפי זה היו נותנים תשובה.

החליף עומר אמר ששישה חודשים לתוך הנישואים זה לא גיל שמביאים בו ילדים ולכן האישה מואשמת בניאוף.   
החליף עלי אומר שהיא לא אשמה, כי עלי חזר לקוראן ואמר על פיו שההנקה היא שנתיים, ויש פסוק אחר שאומר ההיריון וההנקה הם 30 חודשים יחדיו. לכן עלי אומר שאם מפרשים את שני הפסוקים, אז 30-24 זה שישה חודשים ולכן היא חפה מפשע.  
הוסכם על הלכה שתקופת ההריון זה שישה חודשים וכך היה קונצנזוס.   
652 – אחרון הצחאבה.   
624 – 652 = קונצנזוס הסכמה של הצחאבה.

ארבעת החליפים הראשונים נבחרו על ידי העם.   
  
**תקופה שלישית – תקופת תחיית מדע ההלכה (652 – 1153**) – התקופה החשובה ביותר בהלכה המוסלמית כי הרוב המכריע של ההלכה התגבש בתקופה זו. האימפריה המוסלמית שלטה שם מאוד, יש לה כוח מדעי, האסלאם מופץ, יש חכמים, יש התפתחות. זו תקופת הרנסנס של האסלאם. בתקופה זו ההלכה התפתחה בצורה רחבה. ראשית, בתקופה זו מתחיל ונגמר איסוף החדית', איסוף החדית'ים נותן לחכם ההלכה חומר רב ליישום ולפסוק הלכה.   
בנוסף, מתפתחים מנגנוני פסיקה ומקורות חדשים כמו למשל הקיאס שפותח על ידי אבו חניפה, מקור נוסף שהתפתח כפסיקת הלכה הוא מנהג אנשי מדינה.

בתקופה זו מתפתחות גם האסכולות (אבו חניפה, מאלכ, אלשפיעי, אבן חנבל) וכך יש גם בתי ספר שונים לפסיקת הלכה ולכל אסכולה יש אנשים שלומדים בה ומפצים אותה.   
כל אסכולה יש לה מנגנון משלה.  
אבו חניפה – הולך לפי השכל הישר, האנלוגיה והיקש. המנגנון המיצג של אסכולה זה הקיאס.   
מלאכית – הולכים לפי החדית' של הנביא ומנהג אנשי מדינה.   
השפיעית – תאוריות יסודות ההלכה, כלומר תאוריה של מי מותר לפסוק הלכה ואיך, תוך איזון בין הטקסט לשכל הישר.   
אבן חנבל – מנגנון של קוראן והחדית'. זו אסכולה שמרנית שמתבססת רק על הקוראן והסונה בפסיקת הלכה.

-**האם מותר לתרום מאדם חי לאדם חי או מאדם מת לאדם חי?**   
חנבלית אומרים "נשאל האם כתוב בקוראן או חדית'?" אסור כי אין אזכור כזה.   
חנפית – ילך ליעדי הדת וימצא כיצד גוזרים הלכה של גזירה שוות ובעיקרה היא שמירת החיים והוא יגיד מותר.  
שפיעית – יעשה איזון בין השכל הישר לטקסט, כנראה שיגיד שמותר. יש לבדוק כל מקרה ומקרה.  
מאליכית – לא כי החדית' לא הזכיר זאת ואין מנהג של אנשי מדינה כך.

**התקופה הרביעית – תקופת החיקוי (תקליד) – מתחילה ב1153.**   
ב-1153 האימפריה האסלאמית נופלת. בגדד נכבשת שהיא הייתה בירת האמפריה העבאסית על ידי המונגולים. הנוצרים כבשו את המזרח התיכון, הרסו את בגדד, ושרפו את כל הספרים. לאחר מכן, האסלאם נכנס למגננה, כי המוסלמים נשלטים על ידי שלטון זר, לא מוסלמי שמאיים עלינו. אם רוצים לשמר את האסלאם מכל שינוי והתערבות זרה יש לסגור את שערי האיג'תהאד (מאמץ הלכתי לפסוק הלכה). בפועל מתכנסים אל תוך ההלכה הקיימת ולא מפתחים אותה ולא מביאים רעיונות חדשים ומקורות חדשים ומנגנונים חדשים, אלא מסתפקים במה שיש. תקופת הקיפאון ההלכתי (جمد). כל אסכולה מתחילה להתפתח בתוך עצמה, התלמידים מפתחים את האסכולה. התלמידים מחקים את החכמים הקודמים והולכים אחריהם, מעצבים את האסכולה הקיימת, לא יוצאים מהאסכולה שלהם.

בתקופה זו היו חכמים גדולים, שהביאו רעיונות חדשים, שגרמו לחידוש משמעותי של הלכה ולשמירת הדת מפני אובדן, למרות שמדובר בתקופת קיפאון וכיבוש. למשל אלע'זאלי الغزالي (פילוסוף מוסלמי, שהשפיע על הפילוסופים המערביים והרבו מאוד ללמד אותו). הוא גדל בבית של חכמים, והתחיל לתהות ולחשוד בדת ואז הוא התגבר על כל התהיות הללו וכתב את הספר "המציל מפני התעייה" – הוא מסביר שם מה הציל אותה מפני התעייה.   
הוא הגה רעיון של מצלחה (אינטרס ציבורי) כמקור משפטי. לדעתו ניתן לגזור הלכה חדשה שמגשימה אינטרס ציבורי בתנאי שהיא אינה סותרת את הקוראן והסונה ואין לגביה התייחסות בשני המקורות הללו. אלע'זאלי נפטר ב-1111, והוא נקרא המחדש. בחדית' כתוב שכל 100 שנים יבוא מחדש והוא יוסיף על ההלכה. אומרים ש אלע'זאלי (الغزالي) היה המחדש של הדת כי הוא העביר אותה לעידן חדש.

אלשטיבי – נפטר ב1500 חכם אנדלוסי, עיוור והגה את רעיון "יעדי השריעה". זאת התאוריה המרכזית שמשתמשים בה לשם גזירת הלכות. גוזרים הלכה חדשה אם היא עולה בקנה אחת עם יעדי השריעה. לפיה אם שומרים על הנפש האנושית אז מותר לתרום איברים, כי אני לא פוגעת בנפש וגם מצילה נפש.

אבן תיימיה – נפטר 1600 לספירה הנוצרית, תקופה מאוחרת של ימי הביניים, הייתה בורות גדולה מצד האסלאם מבחינה תרבותית ומדעית. פשטו בקרב המוסלמים אמונות תפלות, עבודה זרה, בורות בדת, חידושים בהלכה שאין להם בסיס הלכתי שרק מביאות לבורות בדת ותעייה של המאמינים. אבן תיימיה נלחם בעיוות ההלכה והדת וביקש להחזיר את הדת על טהרתה. ואז הוא הגה את רעיון "מנהג הקודמים הישרים" – לפיה נחזיר את הדת והמשפט למה שהיה בתקופתם של המאמינים הקודמים ישרי הדרך. מנקה מהדת את כל העיוותים שנוספו לה. הוא חכם הלכה שמרן שבזכות השמרנות שלו מנע את אובדן הדת ומנע את עיוות ההלכה והמשפט.

בתקופה זו כן היו חידושים והלכות אבל הקונספט של סגירת שערי האיתגהאד, משקף את העובדה שרק הבודדים החכמים עשו חידושים להלכה. בשונה מתקופת הרנסנס שבה כל אחד פיתח את עצמו, פה הקפידו היטב מי יכול לפסוק ולפרש הלכה, זאת כדי למנוע עיוות המשפט המוסלמי.

בתקופה זו הרבה עמים נכנסו לדת האסלמית, כל מרכז אסיה (פקסטיאן, אוזבקיסטין, סין, הודו, מלזיה, אינדונזיה וכולי) כל החוף המזרחי-אפריקאי. מי שסייע לכך היו המסדרים הסופיים.

לסופיים היה תפקיד גדול בקירוב עמים רבים דווקא בתקופת החולשה, בזכות השכל, ההסברה וסגפנותם.

**התקופה החמישית** – העידן המודרני (כיבוש נפוליאון את מצרים ב1714 עד ימינו):  
העולם המודרני נחשף לעוצמה של המערב מבחינה צבאית, מדינית, חברתית. נפוליאון משתלט על מצרים וגם מגיעים אלינו תרגומים.   
יש מי שסובר שהעידן המודרני מתחיל ב-1800 באביב העמים.  
לדעת איאד העידן המודרני מתחיל בתקופה שכל אדם הופך להיות הגוף החשוב, הבנת עוצמת האדם.   
מה הוביל אותנו לנחיתות צבאית/כלכלית/חברתית כאשר האסלאם הוא זה שיצר את המדע והפילוסופיה? ואיך ניתן לחזור לקדמת הנאורות/התרבות והטכנולוגיה- איך מחזירים עטרה ליושנה?   
בעידן החדש ישנם 5 זרמים:  
1. **הסלפי** – מאמץ את גישת אבן תיימיה גישת הקודמים ישרי הדרך. מתפתח בשנת 1700, מוחמד עבד אלווהב ייסד את הווהביה, זרם דתי שמרני מסעודיה. איש דת נוקשה, האמין שהדת היא העיקר, לכן צריך לנהוג בשמרנות וטקסטואליות. הסלפים הם זרם של "הקודמים ישרי הדרך". לדעתם אסור לחדש בהלכה וסוברים כי כל חידוש בהלכה הוא יצירה מגונה ויצירתה מובילה לגיהינום. הדת אצלם נשמרת ולא מתחדשת. מבחינה פוליטית הם פתוחים כי הם מפרידים בין דת לבין שלטון. מבחינה פוליטית סעודיה לא מקדמת שלטון פוליטי, הם רוצים לשלוט בדת לא במקומות פיזיים וכך התנועה הסלפית דוגלת בחזרה לדת השמרנית, אמונה באלוהים, קיום מצוות הדת אבל היא לא תנועה שקוראת לשלוט באנשים. הם הולכים עם כל שלטון שעולה. הם דוגלים בסגרגציה – נבדלות, היכן שלא מצליחים לשלוט במרחב הציבורי אז הם מתבדלים, יש להם ביה"ס משלהם וכולי. המוטיבציה שלהם ללכת למרד היא נמוכה, אבל לא יתמכו בשלטון שמתנגד לדת.   
2. **אסלאמי ליברלי** – גישה פתוחה שיש להפריד בין דת למדינה. אנשים שהם דתיים ומאמינים, מקיימים את מצוות הדת ושומרים עליה אבל ליברלים במרחב הציבורי. הם מאמינים שהמרחב הציבורי צריך להיות ניטרלי-לא דתי. הם בעד תרבות, מדע וכולי. הם רוצים לקיים את הדת במרחב הפרטי אבל לא בציבורי. זהו זרם שלא תפס, והוא נחלתם של מיעוט אינטלקטואלי כמו קאסם אמין, סניורי וכולי. הם בעד לחדש בהלכה.  
3. **הזרם הווצטי** – מחבר בין הלכה למציאות, זרם האחים המוסלמים. הזרם האמצעי, זרם אמצעי בין סלפי לליברלי. מצד אחד חשוב להיות מחוברים לערכי הדת מנגד יש חיים מודרניים, אתגרים, קשיים, יש בעיות נוספות שאנו מתעמתים איתם ולא ניתן לא לחדש בהלכה, יש סוגיות מודרניות שדורשות פתרון. הם הגו את הרעיון של הלכה ומציאות, יש לחבר הלכה ומציאות יחדיו. השמרנות + החדשנות. נשמר את ההלכה של הקודמים ישרי הדרך אבל גם נחדש בהלכה. יש לחדש מהשריעה עצמה ומכלי השריעה עצמה. הווצטי הוא זרם פרגמטי, שמתחשב בנתוני החיים, אך לא יוצא מגדרי ההלכה. הם השתמשו באינטרס הציבורי כדי לגזור הלכות חדשות, השתמשו בייעדי השריעה כמקור לפסיקת הלכה, הם לא מתחייבים לאסכולה אחת ואנחנו נבחר מה שמתאים לנו באסכולות השונות כדי להתאים את זה לנו. הם השתמשו בשריעה כדי לפסוק הלכות שהן שנויות במחלקות. הלכה למיעוטים המוסלמים שחיים במדינות לא מוסלמיות צריכים להתחשב בהם ולא ניתן להשאיר מיעוטים תחת שילטון זר ללא פתרון דתי. למשל לפי הקוראן מי שלוקח ריבית זה כאילו הכריז מלחמה על הנביא, אבל למשל צרפתי מוסלמי רוצה לקנות מדינה בצרפת והדרך היחידה שלו זו הלוואה בריבית, האם מותר לו לקחת משכנתא? הווצטים אמרו כן בגלל שבית זה צורך אבל זה לא חובה, אולם במדינה שלא מוסלמית בלי בית, אתה לא בטוח על נפשך והדרך היחידה להבטיח את קיומך וקיום משפחתך במדינה זרה זה לקנות בית ואם אין לך כסף, אז מותר לקחת משכנתא. הכרח מתיר איסור. ההלכה החדשה היא לא יציאה מהדת אלא כללי הדת עצמה. החיים עדיפים על המוות ולכן מותר לתרום מהמת לחיי. האחים המוסלמים ביססו עמדתם על הזרם הווצטי, וחרטו על דגלם להחזיר אנשים אל הדת אבל לא בטרור וכפייה אלא בתהליך טבעי של חזרה אל הדת עד שהיא תהיה מדינה. יש לזרם הווצטי אג'נדה פוליטית בשונה מהסלפים. הוצטיה התחילה ב1929 ע"י חסן אלבנא והאם מאמינים התפתחה גם על ידי יוסוף אלקרדאווי ב-1960.   
4. **הזרם הסלפי-גי'האדי** – זרם שמאמין בנוקשות הלכתית ומדינית. יש לו 2 אג'נדות דתית (כמו הסלפי ושמרני) וגם אג'נדה של הקמת מדינה איסלאמית.  
הוא לא מקבל חידוש בהלכה, אלא רוצה טקסטואליות דתית שלא מחדשים בה. הוא אימץ את הרעיון של הקמת מדינת האסלאם, אבל בשונה מהאחים המוסלמים הוא מאמין בהקמת מדינת אסלאם מהירה באמצעות ג'יהאד (מלחמת קודש) ולא דרך קריאה ושכנוע ושירותי סעד/בתי ספר ותהליך הדרגתי וסבלני. מדינה בה ישלוט השריעה והחליפה.   
5. **הזרם המודרני** – דוגל בפתיחות הלכתית ומדינית. מצד אחד דתיים שרוצים לקיים את מצוות הדת, במרחב הפרטי והציבורי אבל מכבדים גם דעות אחרים, לא כופים דעות שלנו על אחרים, אין לנו חזון להקים מדינת אסלאם אלא לחיות חיים אסלמיים בכל מקום שנהיה בו. לדעתם אפשר לחדש בהלכה, הם קצת יותר פתוחים מהזרם הווצטי.   
הם כן רוצים אבל להראות אסלאם גם במרחב הציבורי ולא רק במרחב הפרטי.   
אין להם אג'נדה פוליטית של הקמת מדינה אסלאמית, אלא פשוט רוצים לחיות חיי דת, לחיות חיים מציאותיים היכן שהיא לא תהיה. בינם לבין הסלפי-ג'יאהדי אין דמיון.   
\*בתוניסיה היה ניסיון של תנועת "נהדה" להשתלט, הם היו מוכנים למסור את השלטון לאזרחים אבל שהאסלאם כן יהיה ברחובות. זה לא צלח. בפועל יש היום עדיין דיקטטורה קשה.

\*השוני בין האסכולות הוא שוני בגישה המשפטית איך לפסוק הלכה, ובאיזה מקורות וכלים להשתמש כדי לפסוק הלכה.   
\*השוני בזרמים הוא מה מעמד הדת ואיך מתייחסים לדת כאשר כל הזרמים הם זרמים דתיים, עם מחויבות דתית וכך נחלקו הזרמים, קביעת מסלול של דת והלכה בחיים המודרניים.  
\*כולם במידה כזו או אחרת מנסים להשאיר את האסלאם כל אחד לפי אמונתו ודתו.

\*הייתה ברית היסטורית בין אנשי עבד אלווהב לבין הסעודיים בנם של סעוד (שבט גדול וחזק) והם שלטו באיזור סעודיה, הם סיכמו שילכו ביחד. הווהבים יהיו על ענייני הדת במדינה והסעודים שולטים במדינה. כך שהמלכים היו בני סעוד והדת הייתה לפי הזרם הווהבי. הם הפיצו את השמרנות הדתית שלהם כדי לקרב מוסלמים רבים.   
הסלפים נקראים סלפ (הקודמים בערבית זה סלף), ואילו היה בית דפוס במצריים שקראו לו סלפ וכך הווהביים נקראו סלפיים בזכות בית הדפוס הזה.

**שיעור 27/11/2022**

האימפריה העות'מנית שלטה פה בארץ והייתה מדינה איסלמית שבראשה היה חליפה והמשפט היה מבוסס על השריעה. מערכת המשפט הייתה דתית, בראשה היה קאדי דתי שפוסק לפי ההלכה האסלאמית. העות'מאניים הקימו בתי דין שריעים. בהתחלה היה להם סמכות על הכול; על כל מי שחי תחת העות'מאניים ולא משנה מה דתו ולאומו. הקאדים דנו בפלילי/אזרחי/חוקתי. לאט לאט העות'מנית התחילה להראות חולשה ועשתה רפורמות (תנט'ימאת تنظيمات) כדי לחזק את המדינה מפנים. להתמודד עם אתגרי המערב.   
העות'מאניים הבינו שלא ניתן עוד שבתי דין שריעים ידונו במשפט אזרחי וחוקתי, והקימה מערכת משפט אזרחית שדנה בסכסוכים בין אדם לאדם ובין אדם למדינה/ממונות וכולי, לא בהקשר דתי אלא על פי חוקים ספציפיים חילוניים, שיהיו תלויי חוק ולא בהקשר דתי. הם קראו לבתי המשפט הללו ניט'אם (نظام).   
מבחינה דתית – את בתי הדין השריעים השאירו לענייני למשפחה/אישי – זאת משום שהם בבסיסם שייכים לדת המוסלמית.   
יש רשות מבצעת שהיא החליפה וכן הרשות המחוקקת הם העולמאא וכן הרשות השופטת שהם הקאדי قَاضِي/קודה قُضَاة‎ . ולא היה חליפה אחד שהיה בידיו את כל הסמכויות הנ"ל.   
באימפריה העות'מאנית הייתה הפרדת רשויות. היה חשוב להשאיר את דיני המשפחה בידי המשטר השריעי כדי לשמור על המשפחה הגרעינית כבסיס דתי ועל החברה כולה שמורכבת ממשפחות על פי דיני הדת.

רפורמה שניה – שינוי בדינים המחייבים את כולם בהלכה המחייבת. בהתחלה כל דין היה על פי שופט ודעתו, העותמאנים הבינו שזה לא מאפשר לעצב מערכת משפט יציבה ולדעת מה הדין המחייב את הציבור ומה צפוי להם בהליך המשפטי של כל אחד כי לא ברור מה הדין המחייב כל שופט קובע מה שנראה לו. יש לחוקק חוקים שנגזרים מהשריעה אבל בצורה של חוק. היו כאלו שטענו שמדובר בחילון כי מנתקים את הדין מההלכה המוסלמית ויפרשו את החוקים הדתיים כמשפט חול וניתקו את הדין מהמקור האיסלמי שלו. איאד לא מסכים עם טענה זו הוא חושב שזה גורם לאנשים להבין מה החוק ומה ההלכה המחייבת.  
מאז אותה רפורמה ועד 1917 העותמנים מחוקקים חוקים כנזכר לעיל. חלקם בעניין דתי חלקם בעניין חברתי. למשל חוק הפרוצדורה העותמאנית, חוק המקרקעין, המג'אלה (שמכיל ממונות/פיצויים/חוזים וכולי).  
חוק הפרוצדורה העות'מאנית השריעית, חוק זכויות המשפחה העותמני – מאגד בתוכו את כל הדינים של המשפחה. בתי הדין הדתיים-שריעים דנו גם בעניינים של יהודים/נוצרים אם שני הצדדים רוצים. במקביל הקימו בתי דין גם ליהודים ונוצרים.

1914- מלחמת העולם הראשונה, העות'מניים מפסידים ונסוגים מפה, מקבלים הבריטים את השלטון פה בצורה של מנדט והם מחוקקים חוקה משלהם שתסדיר את דבר המלך במועצתו (1922) מעין חוקה של הארץ. הוחלט שכל החוקים שהיו עד 1914 יכנסו למשפט הבריטי, הבריטים לא רצו לקחת אחריות על מה שהעות'מניים חוקקו אחרי המלחמה, אבל מה שלפני המלחמה יכנס.   
בנוסף הבריטים קבעו שכל חוק שנחקק אחרי 1914, יכנס לתוקף רק אם יחוקקו חוק מיוחד שייתן לו תוקף מחייב ולא בצורה אוטומטית.  
חוק הפרוצדורה העותמנית + חוק זכויות המשפחה העות'מני נחקקו ב1917 ואילו כדי שיקבלו תוקף מחייב במשפט הבריטי, הבריטים חוקקו חוק שנתנו להם תוקף משפטי. לכן חוק זכויות המשפחה נקרא "פקודת זכויות המשפחה" וכך גם חוק הפרוצדורה העות'מנית.

כל השופטים שהיו בתקופה העות'מנית עבדו גם בתקופה הבריטית. כל הקאדים עבדו בצורה רציפה ויש רצף של מערכות משפט ואין קטיעה.   
בנוסף, הוקמה המועצה המוסלמית העליונה שאחראית על כל עינני הדת ושירותי הדת וגם הייתה בוחרת את הקאדים לבתי הדין השריעים.   
1929+1939 – שלטונות המנדט פירקו את המועצה המוסלמית העליונה ולקחו אליהם את הסמכויות והנציב הבריטי מינה את הקאדים לבתי הדין השריעים.

**3 עמודי תווך של בתי דין שריעים:**  
חוק הפרוצדורה השריעית העות'מנית  
חוק זכויות המשפחה  
המג'לה – מתייחס גם לממונות/סדרי דין /דיני ראיות ולמשפט הפרטי-מהותי.   
היא הייתה סונית.   
לעומת השיעה שהיה יותר באיזור איראן ואף הייתה בסכסוך עם העותמנים.   
מתוך האסכולות חנפית, מלאכית, חנבלית, שאפיעית, הסולטן אימץ את החנפים -כי היא הכי פתוחה ופרגמטית ומאפשרת קיום של ענייני הדת והיא זו שתחייב את הדין השריעי בממלכה העות'מנית.  
החוקים הם מחייבים (ה3 שדיברנו עליהם) אבל תמיד ניתן לחזור לאסכולה החנפית כדי לבדוק. כלומר, במידה ואין התייחסות בחוקים הנ"ל לסוגיה מסוימת (לקונה) נבדוק באסכולה החנפית ולפיה נפסוק. המג'לה מפנה לאסכולה החנפית היכן שיש לקונה.

1948 – מדינת ישראל מחליטה להמשיך את המצב המשפטי שהיה קיים בתקופת המנדט ומכניסה אותו למשפט הישראלי. מדינת ישראל מאמצת משפט שיש בו מערכות משפט שונות אזרחית ודתית. כך נוצר מצב שיש דברים מוסלמיים בתוך המשפט הישראלי. ויש דברים מהמשפט העות'מני בתוך המשפט הישראלי וכך גם המג'לה עד 1982.

חסרים קאדים והוחלט ששר לא יכולים למנות קאדים והעתירה התקבלה, המחוקק הישראלי החליט להכשיר את המינויים וחוקק חוק שמאפשר לתת הכשרה לקאדים שמינה שר הדתות והם יוכלו לכהן כקאדים.   
הוחלט לפי חו"ד הלכתי פסק הלכה שמותר לשלטון הישראלי למנות קאדי? העאלם החליט שכן.   
חוק הקאדים – מסדיר את אופן מינוי ומיון הקאדים וגם הכניס סדרי דין והתנהלות של בתי דין שריעים. למשל ס' 9 מדבר על איך מקימים בית דין שערי ומה יהיה השיפוט בו, מי מנהל את בית הדין השערי ומה סמכויותיו.

המחוקק הישראלי ביקש להתערב בבתי הדין השריעים בשתי דרכים:  
1) **התערבות ישירה** בסמכות השופטים הקאדיים ובחקיקה – חקיקת חוקים שמגבילים וגם חקיקה שמתערבת בדין השריעי המחייב. למשל 1965 – חוק הירושה נקבע כי כל ענייני הירושה דנים באזרחי ולא בדתי והוציא את דיני הירושה מסמכות השריעים לסמכות המשפט הישראלי. ס' 155 עניני ירושה ידונו בבית דין דתי רק אם כל הנוגעים בדבר (כל אדם שיש לו עניין בירושה זו נושים, יורשים וכולי) הסכימו לכך, ברירת המחדל היא דיון בבתי דין ישראלי. כמו כן, המחוקק מחוקק את חוק שווי זכויות האישה שבא למנוע אפליה של נשים בבתי דין דתיים ויש סייגים מתי חוק זה לא יכול אם יש הסכמה – אם האישה הסכימה לדון בבית דין דתי שמפלה נגדה. בפועל איאד אומר שלחוק זה אין באמת השפעה. המקרה היחיד שידוע לאיאד זה כשהיה שימוש בחוק זה נגד בתי דין שריעים בעת גירושים ובגץ חייב את בתי דין שריעים למנות אישה בוררת איאד חושב שמדובר בהבנה שגויה של הוראות הדין הדתי המוסלמי. חוץ מזה הוא לא מכיר עוד התערבות של בגץ מתוקף חוק זכויות האישה. בנוסף גם חוק האפוטרופסות שקובע שכל מי שפסול דין וילדים ידון תחת משפט ישראל ולא בתי דין דתיים.   
2) **התערבות עקיפה** – שלא מופנית ישירות אל בתי דין שריעים אלא לתוצאות של הפסיקה של השריעים, למשל בחקיקה פנימית של חוק העונשין וחוק הנישואין. בשניהם החוק קבע מעשים שאם אדם מוסלמי עושים מעשים מסוימים, ידון בבתי משפט ישראלי בלבד ולא מוסלמי. המחוקק ביקש למנוע התנהגויות שהן מבחינה מוסלמית דתית מותרות אבל מבחינת המשפט הישראלי הן אסורות והן מהוות עבירה, זאת כדי לשכנע אנשים לא לעשות.  
למשל חוק הביגמיה (ס' 179 לחוק העונשין), כנ"ל לגבי גירוש אישה ללא הסכמתה (מבחינת המוסלמים זה מותר מבחינת החוק הישראלי זה אסור), גם להתחתן עם מישהי פחות מגיל 18 זה אסור ובאסלאם זה מותר. המחוקק מנסה למנוע פה מעשים מוסלמיים שגם אם האסלאם מכיר בהם אז הדין הישראלי לא מכיר בהם.

**סמכויות בתי הדין השריעים:**דבר המלך במועצתו – נקבעו סמכויות הערכאות וכשקבעו את הדין המוסלמי אז נחקק סימן 51+52.  
51 – מדבר על עדות בכללי, 52 – מדבר על השריעה ספציפית והוא מחייב. כשרוצים לראות מה הסמכויות של בתי הדין השריעים נלך לסימן 52.

בסעיף 52 כתוב – לבי"ד שריעים יש שיקול ייחודי בעניין מוסלמים שהם נתינים ישראלים. בנוסף, יש להם סמכות שיפוט ייחודית בעניין לדברים שקשורים לפרוצדורה העות'מנית ובענייני הקודש.   
סמכות בינ"ל פרטי – האם לבי"ד שריעי מותר לדון בעניין פלוני ואלמוני וסכסוכם, נקבע זאת לפי השיוך האזרחי שלהם. אם הם אזרחים של ישראל או לא. כדי לקבוע סמכות בינ"ל פרטי צריך לראות איזה מדינה הם שייכים.   
**סימן 52 קובע תנאים להתערב בסכסוך של פלוני ואלמוני:** 1) שני המתדיינים הם מוסלמים (מוסלמי הוא מי שרשום במרשם האוכלוסין הישראלי כמוסלמי ולא משנה אם לפני האסלאם הוא באמת מוסלמי או לא. למשל מי שכופר הוא לא מוסלמי לפי האסלאם אבל הוא יהיה מוסלמי לפי ישראל כי הוא רשום כמוסלמי אז הוא נחשב מוסלמי). אם לפי המרשם מישהו לא מוסלמי אבל הוא מזדהה כמוסלמי זה לא משנה, לפי ישראל הוא לא מוסלמי ולכן הוא ידון בבית דין ישראלי.   
איך נרשמים כמוסלמי? ע"י דת האסלאם, יש בישראל פקודה שנקראת פקודת העדה הדתית שקובעת שכל אדם יכול להמיר את דתו בתנאי שהדת האחרת היא דת מוכרת בישראל, פותחים תיק התאסלמות הקאדי מבקש ממנו להגיד את השאהדה וכך הוא מתאסלם. אח"כ הקאדי מוציא תעודה שהאדם הזה התאסלם ואז המתאסלם הולך עם ההקלטה והתעודה אל רשם העדות הדתיות בישראל אשר יושב במשרד המשפטים, העו"ד בודק האם בת"ז המתאסלם הזה הם אותם הפרטים שמופיעים בתעודה של ההתאסלמות וברגע שהוא מאמת את הפרטים הוא מנפיק לו תעודת המרת דת והאדם נחשב למוסלמי.   
דרך נוספת להיות מוסלמי שהאדם פשוט נולד לאבא מוסלמי. מי שנולד לאם יהודייה הוא יהודי ואם הוא רוצה להתאסלם (כמו אחמד מאום אלפחם) איאד נתן לו תעודה שהוא התאסלם ואחמד הלך למרשם האוכלוסין ושינה את דתו.   
 2) נתין/אזרח ישראלי – למשל תושבי קבע במזרח ירושלים, אזרחים/תושבי קבע/תושבים ארעים ניתן לדון בהם בבית דין שריעי. גם על אזרחים ממדינות אחרות ניתן לשפוט בבית דין שרעי אם הם מגיעים ממדינות שמכפיפות אותם לסמכות דין שריעי למשל מישהו פה שמגיע מקטאר.

**שיעור 4/12/2022**

המג'לה דנה בדיני ראיות, סדרי דין, הדין המהותי.  
כשיש לאקונה בסדרי דין-משפט פרטי פונים לאסכולה החנפית.  
ניסו במצרים לחוקק חוק דיני מעמד אישי על פי האסכולה החנפית והקימו וועדה של עולמא ברשות קאדרי באשה והטילו על הוועדה הזו לכתוב הצעת חוק לכתוב על פי האסכולה החנפית אודות דיני מעמד אישי אבל הממשלה המצרית לא קיבלה את הצעת החוק הזו.  
בישראל כן קיבלו קוראים לה "קובץ הדינים השריעים בענייני המעמד האישי של קדרי באשה".  
הרוב הראשון זה חקיקה שריעית אבל גם ישראלית ויש לנו גם מקור לחזור אליו שזה ההלכה החנפית על פי הקובץ של קאדרי באשה.

החקיקה הישראלית לא מחייבת את בית הדין השריעי כי המוסלמים נידונים לפי החוק השריעי.   
בתי הדין השריעים הם מרחב אוטונומי כמו בתי הדין הרבניים.   
המחוקק המנדטורי חוקק חוקה שתקבע את הסדרי השלטון והמשפט המנדטוריים "דבר המלך במועצתו" קבע את ערכאות השיפוט, סדרי המשפט והוא נקלט בס' 11 לפקודת סדרי שלטון ומשפט והפך לחוק ישראלי מחייב.  
3 סימנים של דבר המלך: ס' 51 + ס' 52 + ס' 65.   
51 – מגדיר מה הם עניני מעמד אישי שבסמכות בתי הדין הדתיים: גירושין, נשואים, מזונות. הוא כללי מאוד ולא נסמכים עליו.  
52 – מגדיר עניני מעמד אישי וווקף שבסמכות בתי הדין השריעים. 52 הוא חזק יותר כי הוא ספציפי וגובר על הכללי (51). סימן 52 מאוד חשוב כי הוא ספציפי.  
65 – מגדיר סמכות בינלאומית פרטית לבתי הדין השריעים.

לבתי הדין יש סמכות לדון במעמד אישי של מוסלמים, נתינים ישראלים כהגדרתם לפי ס' 7 לחוק בתי דין שריעים וכן לדון בענייני ווקף, יצירה וניהול וגם בעניינים של מוסלמים הכפופים לחוק מוסלמי במדינת הלאום מהם הם באים.

ס' 52 יוצר כאן שני מישורי סמכות: 1) סמכות בינלאומית פרטית- האם להרכעה השיפוטית הספציפית יש סמכות לדין בענייניו של X ממדינה Y ו-X ממדינה B.   
  
**הכללים העולים מס' 52 לדבר המלך – מי יכול להישפט בבית משפט מוסלמי?**    
1) שהנשפטים הם מוסלמים (שרשומים במרשם האוכלוסין כמוסלמים)

2) שהנם נתינים ישראלים (אזרח/תושב קבע/תושב ארעי) אם הוא מהגר בלתי חוקי אז הוא ידון בבית משפט ישראלי לא מוסלמי.

או

3) נתין זר \*מוסלמי\* שכפוף לחוק המוסלמי במדינת הלאום שלו לסמכות בית דין שרעי. למשל ירדנים, לבנונים, סורים וכולי.

או

אוסטרלי (שהוא גם מוסלמי) נשוי למזרח ירושלמית, חיו באוסטרליה חזרה לארץ והגישה נגדו תביעת מזונות וקיבלה מזונות מביטוח לאומי. הוא טס מאוסטרליה לארה"ב והיה לו קונקשיין (עצירה) בת"א ויש לו צו עיכוב יציאה מהארץ כי הוגשה תביעת מזונות בבית דין שרעי וביטוח לאומי שם לו צו עיכוב.  
הוא טען כי הוא מוסלמי אבל הוא לא נתין ישראלי ולא נתין זר שמחויב בחוק שריעי.  
אבל היה לו גם אזרחות ירדנית כך שהוא נכנס תחת נתין זר שמדינת הלאום שלו מחייבת דין שריעי (ירדן).

ס' 65 – 4) קובע שנתין זר של מדינה שלא מקיימת בתי דין שרעיים אבל הוא מסכים להיות נידון תחת דין שריעי. למשל אוסטרלי מוסלמי שנשוי למזרח ירושלמית, הם שניהם יוכלו להיות נידונים תחת בית דין שריעי, כי היא מוסלמית + אזרחית ישראלית והוא מוסלמי + מגיע ממדינה שלא מקיימת בתי דין שריעים אבל הוא מסכים להישפט בבית דין שריעי.

1 + 2 **או** 1 + 3 **או** 1 + 4

**הסמכות השנייה** של בתי דין שריעים לפי סימן 52 היא סמכות עניינית- סוגי העניינם שבי"ד שריעי מוסמך לדון בהם:  
עניניי מעמד אישי - ס' 7 בחוק סדרי דין שריעים:  
 1) **עניניי נישואים** לרבות רישום נישואים, אישור נישואים של נישואים שנעשו מחוץ לבית דין, אישרור נישואים שהם נישואים שנערכו בבית דין שרעי זר (למשל בירדן) ובית הדין השרעי בישראל מתקף אותם ומאשר אותם, ענייני מוהר (כסף/שווה כסף שמושלם לבת הזוג כדי להתחתן עמה) מוהר הוא חובה בכל נישואים והוא יכול לכלול: נכסים של בית הזוגיות, תכשיטי זהב שניתנים בנישואים, ענייני גירושים (בין אם היא מגרשת את עצמה על פי חוזה הנישואים שלהם או אם בעלה גירש אותה), ענייני הפרדה שהקאדי עושה אם חלה אחת מעילות ההפרדה, התרת נישואים-הקאדי מכריז על הנישואים כנפסדים אם לא מתקיים אחד מתנאי הנישואים ומתיר את קשר הנישואים בניהם, אבהות, ייחוס ילדים, אפטרופוסות (ילדים+פסולי דין), משמורת ילדים והסדרי ראייה (ימי שהות ילדים), מזונות (מזונות אישה/מזונות ילדים/מזונות קרובי משפחה), ענייני ירושה וצוואות, ענייני נעדרים וזכיותיהם, ענייני יתומים.

2) **ענייני הווקף** – הקדש דתי מוסלמי לרבות יצירה והקמה של הקדש דתי של ווקף, וניהול פנימי של ווקף.   
הווקף הוא ישות משפטית עצמאית, זכות להנות מפירות הווקף, למנות מנהלים, להדיח מנהלים וכולי. ווקף זה הקדשה של נכס מקרקעין על כל הבנוי והנטוע עליו מעבירים בעלות מאדם לאלוהים. כאשר הקאדי קובע מי ייהנה מפירות נכס זה ויקבע מי יתמנה למנהל ההקדש וכיצד יתמנה.   
בתי דין שרעיים מוסמכים לדון בכל העניינם הנ"ל ואין צורך בהסכמת הנתבע, הוא גם בית דין למשפחה ולא כמו בית דין רבני.

סימן 52 לדבר המלך קבע שלבתי הדין השריעים יש סמכות בלעדית לדון בעניינים שהזכרנו לעיל כל זמן שהצדדים עונים על 2 סעיפים מתוך הארבע (1 + 2/3/4) שהזכרנו לעיל.

רצו לפתוח בפני אנשים את היכולת להגיש תביעות בעניינים שאמרנו גם בבית דין למשפחה, ב-2001 זה הוסכם ואושר והיה תיקון לחוק סימן 52, וקבעו שמוסלמים יכולים להתדיין גם בבית משפט רגיל/אזרחי לענייני משפחה למעט ענייני גירושים ונישואים כי ראו שבתי דין שריעים קובעים לרוב לטובת האישה כי השריעים ניסו להגיע לשוויון בין הגבר לאישה.   
ואילו בתי דין אזרחיים כן מתייחסים גם לכמה האישה מרוויחה.

ביטול הסמכות הבלעדית יצר בעיה כי יש כעת מרוץ סמכויות כי בכל העניינים למעט גירושים ונישואים והחלה קטטה בין 2 סוגי בתי הדין. בגץ התערב וקבע "כלל כיבוד ערכאות":  
 1) **כל הקודם זוכה** – מי שהגישו אצלו ראשון מקבל סמכות בלעדית לדון בתביעה.  
 2) **כלל הסמכות הנמשכת** – בית משפט שקנה סמכות לדון בעניין מסוים לרבות משמרות, אפוטרופוסות וכולי הוא זה שימשיך להיות בעל הסמכות לדון בעניין הזה.   
הכלל הזה לא דמוקרטי ובגץ קבע שהסמכות הנמשכת תקרה רק אם חל כלל "דן ופסק" כלומר הערכאה השיפוטית הראשונה קיימה דיון לגופו של עניין (שמעה ראיונות, בדקה וכולי) ורק אחרי ששמעה היא פסקה פסק דין. אם אדם הגיש תביעה לבי"ד שריעי ולמחרת משך אותה אז הכלל של "דן ופסק" לא חל ולכן גם לא יחול כלל הסמכות הנמשכת.   
דוגמא נוספת: אם 2 צדדים הגישו הסכם פשרה וניתנה פסיקה אבל לא היה דיון אז כלל הסמכות הנמשכת לא חל כי בי"ד לא **דן** ופסק אלא רק פסק.

חריג הסמכות הבינלאומית הפרטית – המושב הלא נאות: במשפט הבינלאומי הפסיקה צריכה להיות אפקטיבית. לפעמים יש סמכות לבי"ד שריעי לדון בעניין כלשהו אבל הוא לא יעשה זאת כי הבי"ד הספציפי הזה לא אפקטיבי שידון בעניין כלשהו בנסיבות העניין. למשל: כאשר המסוכסכים רוב הזיקות שלהן הן מחוץ ישראל או מקום מושבם העיקרי הוא לא ישראל, בי"ד שריעי יטה לא לדון בסכסוך שלהם. אומנם יש לי סמכות בינלאומית לעשות זאת אבל אני לא אפקטיבי לדיון הזה וזה לא נאות שתבואו להתדיין פה כי מרבית הזיקות של הסכסוך שלהם הוא לא פה ומקום מושבם של הצדדים הוא לא פה.

הסמכות המקומית -   
ס' 9 + 10 לחוק סדרי הדין השריעים: ישראל מחלוקת לתשעה איזורי שיפוט שריעיים – גליל עליון מעכו צפת וצפונה והם מתדיינים בעכו, מחוז מרכז גליל בסכנין, מחוז שיפוט של חיפה בחיפה, מחוז שיפוט ואדי ערה בבקה אלגרביה, מחוז שיפוט מרכז בטייבה, מחוז שיפוט תל אביב ביפו, מחוז ירושלים בירושלים, מחוז דרום בבאר שבע, מחוז גליל תחתון בנצרת.

חוק סדרי דין שריעי קבע איפה נדון בכל סכסכוך וסכסכוך, סמכות מקומית של מחוז שיפוט **הכלל קובע שהסמכות המקומית תקבע לפי מקום מושבו של הנתבע**. תמיד הנתבע הוא זה שקובע את אזור השיפוט ואת בית הדין שבו ידון הסכסוך, כדי לא שלא יהיה מצב שתובעים מטרטרים נתבעים.

**חריג לכלל הסמכות המקומית** – יש סוגי עניינים שהמחוקק העניק לכל בתי הדין לדון בהם. והם **ענייניי מזונות** כדי שאם האישה בורחת מבן זוגה היא לא תצטרך לחזור לבאר שבע אלא תוכל לתבוע גם בעכו/נצרת וכולי, איפה שנוח לה. גם **בעניין של מתן צו ירושה** – **כל בית דין יכול לתת צו ירושה.** יש גם עניינים שהמחוקק התחשב במקום העריכה של ההסכם במיוחד בענייני נישואים וגירושים, **בנישואים ניתן לתבוע גם במקום מושבו של הנתבע וגם במקום עריכת הנישואים וכנ"ל לגבי גירושים, או במקום שבו התגלה הסכסוך.**

החריג לא מבטל את הכלל ס' 10 – איפה שהוגשה תביעה שם ממשיכים את התביעה. אם בי"ד קנה סמכות מקומית בסכסוך מסוים הדיון ימשך בו.

**שיעור 11/12/2022**

ענייני נישואין – חוק זכויות המשפחה העות'מני.   
נישואים במשפט המוסלמי – ס' 3 – 11 בחוק זכויות המשפחה העות'מני מגדירים את תנאי כשירות הנישואין:  
1) נישואים במשפט המוסלמי נכרתים הצעה של גבר או אישה לבן המין השני לנישואין וקיבול של הצד השני.   
אין עליונות במשפט המוסלמי לאחד הצדדים, זה שני צדדים שכורתים בניהם חוזה. אין נישואים חד מיניים. כל עוד אין הצעה וקיבול אין נישואים.   
הבטחת נישואין/אירוסין אין להם משמעות, רק אם יש הצעה וקיבול יש תוקף. האישה מייפה את כוחו של אביה להסכים בשמה על הנישואים אבל בפועל האישה הסכימה והיא רק הסכימה שאביה יהיה מיופה כוח שלה.   
יש תנאים:  
1) **מסוימות** – שהאדם נקט ביטויים מפורשים שהמשמעות היחידה שלהם זה זיווג/נישואין/חתונה ואין להם שום משמעות אחרת מלבד זה. אלו הביטויים אשר נשתמש בהם לצורך הצעה וקיבול. המסוימות באה לידי ביטוי באמירות שמשמעותן היחידה היא נשואים.  
2) **גמירות דעת** – אין חזרה ממנה, משתמשים בפועל בלשון עבר. היא צריכה לומר שהיא התחתנה איתך, ואז פעולת החיתון נעשתה, תמה והושלמה. ההצעה והקיבול ייעשו בלשון עבר כדי להביע את גמרות הדעת. "אני אתחתן איתך" זה לא תקף כי זה לא בלשון עבר.   
במשפט המוסלמי נישואים נכרתים בעל פה. היא תאמר "חיתנתי את עצמי" אליך והוא יגיד "חיתנתי את עצמי אליך".   
3) **מתקיים במושב אחד** – ההצעה והקיבול נאמרים ונגמרים במושב אחד, באותו זמן שהוא אומר לה היא עונה לו בו במקום, באותו זמן ובאותו מקום ביחד.   
ניתן באמצעות שליח של הצד השני – אני שולח שליח מטעמי לאשתי להציע לאשתי נישואים והיא עונה לשליח שכן, אז יש נישואים.   
   
תנאי כשירות בכל אחד מהצדדים (הגבר כשיר להתחתן והאישה כשירה להתחתן):   
1) גיל 18 לגבר וגיל 17 לאישה. **אפשר שנער/ה יתחתן מתחת לגיל זה ב-3 תנאים: א) שהוא מעל 12 והיא מעל 9** **ב) יש הסכמת אפוטרופוס** (בדר"כ האבא או אם אין אבא אז מישהו מהעצבה כמו סבא, דוד(عَمّ ) או קרבה מצד גבר) **ג) היתר מראש של קאדי** – הוא בודק כשירות נפשית ומנטלית להתחתן של שני הילדים.

קרבה מצד אבא – עצבה (عَصَبَة) כי מבנה החמולה מורכב על ידי קרבה מצד האבא.  
קרבה מצד אישה – רחמים – זו קרבה רחוקה יותר. אם אישה מתחנת עם שבט אחר, היא שייכת לשבט של בעלה מעכשיו.   
קרבת חיתון - נסב

בגירה (גיל 17) על פי האסכולה החנפית יכולה לחתן את עצמה בלי צורך האפוטרופוס שלה.   
\*בישראל הקאדים מנועים מלתת אישור לילדים להתחתן כי זו סמכות רק של שופט משפחה. כך שיוצא מצב שתנאי השלישי לא יכול להתקיים, אף קאדי לא יכול לתת היתר לקטינה להתחתן וכך אין נישואי קטינות כי אף קאדי לא יכול לתת להם אישור להתחתן. המחוקק נתן את הסכמות הזו רק לשופט בי"ד משפחה ואז זה כבר יוצא ששופט בי"ד למשפחה זה אזרחי זה לא מוסלמי אמיתי מבחינת הדת.   
אם הם התחתנו בירדן והיה שם קאדי שאישר את זה, אז זה בסדר.

אם יש סכסוך במשפחה והאבא מתנגד לנישואים, ס' 8 קובע שההתנגדות לא פוגע בכשרות או בסמכות של אישה להתחתן אם היא מעל 17. כמובן שאם העצבה-عَصَبَة מתנגד הוא יכול לבוא לקאדי ולהסביר לו מה סיבת ההתנגדות, אבל קאדי יכול להחליט האם הוא דוחה את התנגדות האפוטרופוס או לא. כי זכותה של אישה לחתן את עצמה, ואין זכות וטו של אף עצבה לעמוד בדרכה.   
מה קורה אם רוצים להתחתן מתחת לגיל הכשירות (17/18) אבל האפוטרופוס הגברי (عَصَبَة) מתנגד?  
קאדי יבדוק את תנאי הכשרות יבדוק למה אפטרופוס-עצבה מתנגד, יחליט האם לאשר את הנישואי קטינים הללו או לא. הקאדי יכול לדחות את התנגדות האב ולאשר עדיין את הנישואים הללו.   
ס' 8 בעצם בא לפתור סכסוכים במשפחה. הקאדי מזמן את האבא לשמוע למה הוא מתנגד, אם הוא הולך עם האבא ואוסר את הנישואים אז אין נישואים.

2) כשרות שכלית להסכים לנישואים –צריך הסכמה מדעת כדי להינשא, מדובר בחוזה/הסכם, בהסכם יש התחייבויות. אדם צריך להיות כשיר כדי להסכים לחיובים הנובעים מחוזה נישואים. אם אדם לא כשיר ולא בר דעת הוא אינו יכול לשאת בחיובים של החוזה. אדם שאינו בר דעת יכול להתחתן אם הקאדי מאשר לו להתחתן. אדם שהוא בעל אובדן שליטה מיני גם מתירים לו להתחתן שיהיה לו היכן לפרוק את פורקנו המיני שמא יפגע מינית בבנות אחרת.   
3) דת – שניהם מוסלמים. הקוראן מתיר לגבר מוסלמי להתחתן עם אישה יהודייה/נוצרייה מתוך כבוד ליהדות ולנצרות והכרה בהן כדתות מונותאיסטיות. "האוכל של אנשי הספר מותר לכם ונשותיהן מותרות לכן".   
לאישה אסור כי הדת המוסלמית הולכת לפי האבא, אם אביו מוסלמי אז הוא מוסלמי ואם הוא לא, אז הוא לא מוסלמי. אם אישה מוסלמת מתחנת עם יהודי/נוצרי נישואיה בטלים.

**מי מנועים מלהתחתן?**   
1) קרבת דם - לא ניתן להתחתן עם אמא שלו/סבתא/סבתא רבתא וכל מי שמעליהן וכל מי שלמטה בתו/נכדתו/נינתו וכולי, אסור לו להתחתן עם אחיות שלו והבנות שלהן (אחייניות שלו), וגם אסור לו להתחתן עם דודות שלו אבל עם הבנות שלהן כן מותר (כלומר מותר להתחתן עם בנות דודות).

אם היא בת אז היא לא יכולה עם אבא/סבא וכל מי שמעליהם, היא לא יכולה להתחתן עם בן/נכד/נין וכל מי שמתחתיהם, אסור להתחתן עם אחים והאחיינים שלה, אסור להתחתן עם דודים שלה, אבל עם הבנים של הדודים מותר.

2) קרבת יניקה משבעת – אסור שגבר ואישה יתחתנו אם הם שניהם ינקו מאותה אישה. כי לפי האסלאם אם גבר ינק מאישה אז הוא הופך להיות כאילו הבן שלה, יש קרבה גנטית. גבר שיונק מאישה היא כאילו הופכת להיות אמא שלו וכל מי שמעליה אסורות עליו וכל מי שינקה ממנה הופכות להיות אחיות שלו והילדות שלה אסורות עליו. אחיות של האם המניקה גם אסורות עליו. (בנות דודות מותר).   
מדובר רק על דודות מצד האם ולא מצד האב. והכל הפוך כאשר מדובר בילדה שינקה ודודים מצד האב/אחים שלה/אחייניה וכולי. מניעה זמנית נוגעת רק לגבר, אם אישה בעלה נפטר/היא התגרשה היא לא יכולה להתחתן עם אבא של בעלה/דודים שלו/אחיינים שלו וכולי.

3)קרבת חיתון – נישואים עם אישה יוצר מניעה. יש מניעה אבסולוטית ויש מניעה זמנית (כל עוד הם נשואים אסור לו להתחתן עם אישה שהיא מניעת חיתון זמנית).  
אדם אסור לו להתחתן עם אמא של אשתו, בנות אשתו מנישואים אחרים ולמטה גם אם הם התגרשו.   
איסורים זמניים – כל עוד הוא נשוי למישהי אסור לו להתחתן עם אחיות שלו/בנות אחיות/בנות אחים/דודות שלה כי יש קרבת חיתון שמונעת נישואים, אבל אם הוא מתגרש ממנה/או היא נפטרה אז מותר לו להתחתן עם אחותה.

\*לאישה אסור להתחתן עם גברים אחרים, גבר יכול להינשא לעד 4 נשים.

בישראל נישואים וגירושים הם תמיד על פי הדין הדתי, גם אם החוק מונע ביגמיה, עדיין הוא לא יכול לבטל נישואים ביגמיים שנערכו.   
**ריבוי נשים הוא חריג**, צריך סיבה להתחתן עם אישה 2, אם למשל אשתו הראשונה חולה/לא יכולה לקיים חיי זוגיות/עקרה/אלמנה/צריכה עזרה שמישהי תעזור לה לגדל את הילדים.   
הוא בעל יכולת לכלכל את האישה השנייה ולנהוג בצדק בין הנשים ובין כל ילדיו משתי הנשים.

יש פה סתירה כי מצד אחד יש פה עבירה פלילית (שאינה נוגעת לענייני תוקף הנישואים השניים), מצד שני הקאדי מאשר את הנישואים הללו והם נרשמים כזוג נוסף נשוי.

**שיעור 1/1/2023**   
4 סוגי מניעה משפטית להתחתן:  
1. אישה נשואה 2. גבר נשוי לא יכול להתחתן עם יותר מארבע 3. אישה בתקופת ההמתנה מגירושים או אלמנה שבעלה מת עד שתסתיים את תקופת ההמתנה שלה (30 ימים) 4. אישה שבעלה גירש אותה שלוש פעמים.

תקופת ההמתנה – כשממתנים לברר שהיא מקבלת מחזור 3 פעמים או שעברו 3 חודשים, כדי לדעת שאין לה עובר בבטן. ואם היא בהריון אז תקופת הממתנה תסיים בלידה.

הנוסח צריך להיות הצעה וקיבול, האחד מציע והשני מקבל ולא משנה מי מציע ומי מקבל גם אישה יכולה להציע וגם הגבר יכול להציע. ובעל מסוימות וגמירות דעת.

מסוימות לנישואין = לנקוט במילים שהמשמעות היחידה שלהם היא נישואין "חיתנתי אותך לי" , "נישאתי אותך לאשתי".

גמירות דעת לנישואין = יעשה בפועל בעבר כי זה מעיד על פעולה שהסתיימה. "חיתנתי" אותך אליי, "נישאתי" לך "לקחתי" אותך.

בנוסף, צריך 2 עדים מוסלמים גברים או גבר ושתי נשים.

**עדים**

מישהו שמעיד על משהו ששמע או קלט באחד מחמשת חושיו ויש כללים של איסור עדות למשל: אדם לא יעיד על מישהו מהשושלת שלו או מהאבות שלו או מהצאצאים שלו לטובתם.

אדם לא יכול להעיד גם מסיבות כשיש לו אינטרס בעדות.   
בעדות לנישואין יש הפחתה של רמתם הנדרשת של עדים ומאפשר לקרובי משפחה להעיד על הנישואין. כי עדות על נישואין היא לא עדות בביהמ"ש אלא עדות על עצם קיום האקט. הוא לא מעיד על התוכן או על מעשה משפטי אלא מעיד על כך שהטקס התקיים.

קטין לא יכול להעיד על נישואים, צריך להיות אדם בגיר בר דעת, מוסלמי.

צריך עדים כדי לתת פומביות לנישואים ושיהיו פומביים לציבור, שאנשים ידעו על הנישואים.

אם אחד מתנאי הכשירות לא מתקיים או חדל להתקיים, אז הנישואים נפסדים משמע נישואים שעל פי ס' 76 77 לחוק זכויות המשפחה הם נישואים שחובה על הקאדי להתיר אותם ולהפריד בין בני הזוג לאלתר.

בנישואים נפסדים חלק מהזכויות והחובות יתקיימו אבל חלקם גם יתבטלו ולא יהיו מחייבים.   
חובה על הקאדי בבית הדין השריעי להתיר נישואים נפסדים מיד עם היוודעו אפילו מיוזמתו הוא.

למשל בחורה הייתה בחורה בת 14 והיה הסכמת אבא אבל לא הסכמת קאדי. איאד לא נתן את הסכמתו ולכן הנישואים היו נפסדים והיה צריך להפריד בין השניים.

**החובות והזכויות שנוצרות מכוח הנישואין**   
**זכות המוהר** – סכום כסף/שווה כסף שבן הזוג חייב לשלם לבת הזוג בתמורה להסכמתה להתחתן עמו. משלם לבת זוג עצמה. הוא נמצא בחוזה הנישואים בין אם נכתב במפורש ובין אם לא. זו חובה.

כל תנאי שהוא לגיטימי מבחינה דתית מותר להתנות אותו בחוזה הנישואים כמוהר.   
מוהר הוא לא תנאי, הוא חובה.   
יש סכום מינימלי שממנו ומטה זה לא מוהר. למשל - דבר שאין לו ערך כספי כמו חוט צמר, זה שווה שקלים בודדים. צריך גם נכס שהוא כשר מבחינה דתית; למשל מוהר של בקבוקי יין או חזיר זה לא מוהר שמותר.  
אם לא כתבו מוהר (בין אם בכוונה ובין אם תום לב), ואם לא כתבו סכום או נכתב סכום נמוך מידי או הוסכם על שווה כסף שאינו כשר מבחינה דתית – אז זה מוהר נפסד. והאישה זכאית למוהר ראוי.   
  
**איך יודעים מה המוהר הראוי?** הולכים לנשים מצד האבא אחיות של הילדה עצמה ואם אין אז דודות שלה (אחיות של אבא), ובודקים מה המוהר ששולם לאחיות שלה/לדודות שלה, ואם אין דודות אז בנות דודים. ואם אין אז נשות הכפר. והיא תקבל פחות או יותר כמו הנשים הנ"ל.

מגיע לה מוהר ראוי, כי אישה צריכה לבנות חיים חדשים עם בעלה, היא למדה, היא השקיעה, היא הגיעה עם סטטוס מסוים, גיל, מצב כלכלי וכולי. היא זקוקה למוהר כי מאישה שחיה תחת אביה הופכת לאישה עצמאית. "אני מסכימה להתחתן איתך אם תביא לנשואים דירה, או כסף.  
  
המוהר צריך להיות משולם מיד עם כריתת חוזה הנישואין. בפועל, מחלקים את המוהר לשני חלקים, **האחד מוהר מידי** (סכום שהבעל חייב לשלם בהסכמת שני הצדדים מיד עם כריתת חוזה הנישואין) **והשני מוהר דחוי** (מוסכם על שני הצדדים לדחות את תשלומו לאחד משלושה מועדים: 1) מועד שנקבע בהסכמה 2) לגירושין במידה ויהיו 3) מותו של בן הזוג. – המועד שנקבע הוא זה שמגיע קודם ומשלמים בו. למשל אם נקבע שישלם לה ב1.1.2023 זה עכשיו, אבל אם ב31.12.2022 הם התגרשו אז הוא ישלם לה את זה בעת הגירושין וכולי.

אם המועד שהגיע זה מותו אז מבין החובות של הבן זוג הזה, המוהר הוא החוב הראשון שיפרע עוד טרם פריעת שאר חובות העזבון.

\*בנישואים נפסדים אישה תקבל מוהר גם אם הפרדנו בניהם.  
  
זכות המזונות – **מזונות אישה** זה רק לאישה נשואה, אישה גרושה לא מקבלת מזונות.   
מזונות אישה - אישה זכאית לקבל מזונות רק אם היא נשואה. אם הנישואים נפסדים האישה לא תקבל מזונות. כי חובה להפריד בניהם, ואם הם פרודים אז אין לה זכות מזונות אישה.  
תנאי לזכאות למזונות – הוא אחתבאס (احتباس) שהות בבית הזוגיות משמע שהאישה לא יוצאת מבית הזוגיות (בית בעלה) אלא באחד משני תנאים: אישור בן הזוג או היתר דתי.   
אם נאמר למשל שיש תנאי כזה בהסכם הנישואים והיא התנה בחוזה הנישואים שהיא תוכל לצאת לעבודה/לימודים וכולי והוא הסכים לכך.

**תנאי שני הוא אישור הסכמה** בשתיקה למשל היא התחילה ללמוד באונ' ואח"כ הוא לא רוצה, אז היא תאמר לו שבהתחלה הוא הסכים בשתיקה ולכן עכשיו הוא מנוע מלהגיד לה לא ללמוד.   
או למשל מישהי שהתחתנה תוך כדי לימודים, אז הוא יודע שהוא כאילו הסכים מראש שהיא תסיים את לימודיה ושמן הסתם היא תעבוד בזה אח"כ.

**תנאי שלישי – הסכמה שבמנהג**, נהוג שנשים עושות קניות או לוקחות את הילד מביה"ס, זה הסכמה מתוך מנהג כי זה מקובל ולכן זה לא פגיעה בנישואין. "אלעדה מוחכמה" (العادة محكمة) המנהג מחייב.

**תנאי רביעי מכוח היתר הלכתי** – במקרים שאישה שחשה איום על עצמה, על חייה/כספה/ילידיה רשאית לצאת מבית הזוגיות והיא עדיין תחשב כמי שמקיימת אחתבאס בפועל. זה לא אחתבאס אמיתי אבל זה כאילו נחשב שהיא מקימת אחתבאס.   
היא יכולה לברוח על נפשה לא כי בא לי אלא כי היא חשה איום.

למשל אישה שבעלה היו לו חובות, היא ברחה כי הוצל"פ התחילו לקחת לה דברים מהבית כולל דברים שהיא עצמה הביאה לבית בעלה מבית הוריה. וזה נחשב כאחתבאס.

**שיעור 8/1/2023**

**מזונות ילדים -** אם אין נישואין אין אבהות. גם אם האב והאם יגידו שזה הבן שלהם והם מכירים בו ואוהבים אותו, זה לא יעזור כי זו אבהות ביולוגית שהמשפט המוסלמי לא מכיר בה. המשפט המוסלמי מכיר רק בילד שנולד בתוך נישואים בין אב לבין אם.

גם אם הנישואים נפסדים, הילד יוכר, למשל אח ואחות שהתחתנו זה עם זו ונולדו להם ילדים, אז מתירים את קשר הנישואים כי הם נפסדים אבל את הילדים מייחסים לאב ולאם.   
בדיקה גנטית לא תואיל במקרים שבהם לא מכירים בילד כילד של הנישואים, היא לא רלבנטית כי לא אכפת לנו אם האב הוא אכן האב כל זמן שהוריו לא נשואים.

הריון מינימאלי הוא 6 חודשים   
כדי שילד יוכר לאביו אז צריך שההורים יהיו נשואים (בין אם כשרים או נפסדים) ושיש הריון מעל תקופת ההיריון המינימלי, אז יש הכרה באבהות.   
תקופת ההיריון המינימאלי = 6 חודשים מאחרי החתונה או הריון מקסימלי שנה.

למשל היה זוג שהתחתן ב16/4 והיא ילדה ילד ב10/10 והתקיימה אצל הזוג תקופת ההריון המינימלי , הילד נחשב ילד של הוריו כי לפי הלוח המוסלמי אכן היו 6 חודשי הריון.

(בלוח המוסלמי החודשים הם או 29 או 30 ימים).

טענה אפשרית לטובת האבא בהכחשת אבהות: העדר מפגש התייחדות ולכן העדר יכולת להיכנסה להריון. או בעיות רפואיות לרבות אין לו זרע, הוא עקר, אין לו ספירת זרע טובה.  
בדיקת אבהות – היא בדיקה הסתברותית אין בה התאמה של 100 אחוז. אנחנו יכולים להיות תואמים לאבות שלנו בגג 97 אחוז ואף פעם אין התאמה של 100 אחוז כי יש גם גנים מאמא או מסבא.

במשפט המוסלמי ראייה חייבת להיות חותכת וראייה הסתברותית לא תקפה. ולכן גבר שאומר שהוא עקר, והייתה התייחדות עם האם אז אומרים לו זה הבן שלך.   
  
אם האב טוען שבכלל אין לו כלל איבר מין, זו ראייה חותכת שהוא אינו יכול להביא ילדים לעולם ולכן כן נקבל את טענה שלו להכחשת אבהות. זו עובדה שמוכיחה את זה.

במשפט המוסלמי ראייה שיש בה ספק לא מקבלים אותה, כי אנו רוצים וודאות.

ילד שיוחס לאביו והכירו בו זכאי לזכויות:  
1. הזכות למזונות מאביו (מזונות מספקים) – הכולל אוכל, לבוש, דיור, רפואה וחינוך.   
רפואה וחינוך האב חייב בהם במידה והמדינה לא מספקת אותם.   
הסכום לכולם יהיה המינימלי שמספיק לחיים בכבוד. ולכן זה נקרא גם מזונות מספקים.

בגץ קבע כי במקרה של משמורת משותפת האם והאב יישאו באחריות משותפת למזונות בנם.   
מוסלמי ניסה לטעון טענה זו בבית דין שריעי , הטענה הזו נדחתה ואינה חלה על בי"ד שריעים אלא רק על בתי דין רבניים ורלבנטית רק ליהודים.   
כי הפסיקה של בגץ הסתמכה על דיני מזונות ילדים במשפט העברי.   
במשפט המוסלמי - גם אם האב עני והאם עשירה האחריות היא של האב והוא יישא במזונות אלא אם הוא עני ממש ודינו כדין המת.  
בישראל זה לא יכול לקרות כי פה יש קצבת השתכרות והשלמת הכנסה. אם האב מובטל אז האם יכולה להלוות על חשבונו משמע לממש את הקצבה שלו מביטוח לאומי ולהכניס אותה לחשבון שלו. "רשות האם להלוות על חשבון האב"

במקרים שבהם אין דירה לאמא, אז היא תבקש שכר דירה עבור עצמה אם היא נשואה או אם היא גרושה אז עבור בנה.   
אם למשל יש 10 ילדים, אבל כולם גרים באותה דירה, לא נחייב אותו כמה פעמים על אוכל/לבוש/דיור כמה פעמים, אלא את כולם פעם אחת עבור כולם.

מזונות עושר - כשבן הזוג עשיר מאוד והיא הייתה חיה אתו ברמת חיים גבוה מאוד היא זכאית למזונות עושר. אבל נטל הראייה עליה להוכיח שהוא עשיר ושהיא חיה אתו בעושר. היא תקבל מזונות עושר רק אם היא הייתה ברמה גבוהה בנישואים.

טענות נגד מזונות לילד   
1) הוא לא האבא, הוא בוודאות לא יכול להביא ילדים לעולם.   
2) לילד יש כסף (מירושה, מעבודה, פייס שזכה בו, מתנות שקיבל וכולי) ולכן אינו זקוק למזונות מצד אביו.  
3) ילד שמקבל קצבה מביטוח לאומי, אז בודקים מה הצרכים שלו, למה הוא מקבל קצבה בודקים מה הם סך הצרכים המינימלי שלו.   
אם למשל הילד צריך משהו מיוחד ספציפי (למשל חינוך מיוחד) אז קודם כל נותנים לו את הסכום המינימלי של דיור/רפואה/חינוך/דיור/אוכל לבוש. ואז בודקים מה עוד התוספת שהוא צריך לקבל כי הוא נכה למשל. ואז מוסיפים את הנכות שלו לקצבת מזונות.   
אם הקצבה שהוא מקבל מביטוח לאומי לא תספיק גם לנכות המיוחדת שלו וגם לחינוך/דיור/אוכל/לבוש וכולי אז האבא ישלים.

היה פסק דין שילדה ערביה קיבלה פיצוי ממשרד הבריאות מיליון שקלים על הולדה בעוולה. רוב הפיצוי שהיא קבלה זה על כושר השתכרות. ולכן הפיצויים שהיא קיבלה זה לאחר גיל 18 שבו כביבול הוריה לא יצטרכו לכלכל אותה. ולכן אפילו שהילדה קיבלה פיצוי מיליון שקלים ממשרד הבריאות על הולדה בעוולה, איאד הקאדי פסק לה מזונות. זה פיצויים במקום כסף שהיא הייתה אמורה להרוויח אחרי גיל 18 בעבודה משל עצמה.

המשפט המוסלמי מחייב את האב במזונות בנותיו או עד שהיא תתחתן או אם היא משתכרת בפועל. אם לאב יש בת בת 18, אבל בפועל היא לא עובדת הוא חייב במזונותיה אם היא לא עובדת ולא משנה אם היא בוחרת לעבוד או לא. כי המשפט המוסלמי לא מכריח אישה לצאת לעבוד. אבל אם היא יצאה לעבוד ומקבלת שכר עבודה, אז מזונותיה יהיו מכספה.

בן מעל גיל 18, שאינו הולך ללמוד, נגיד לו "לך לעבוד". אם הוא לומד נחכה שהוא יסיים את התואר הראשון ואז נשלח אותו לעבוד. (לא נחכה ליותר מתואר אחד שהוא יסיים).

משמורת ואפוטרופסות

מי יהיה אחראי לשמור על הילד?  
כלל 1 - המשפט המוסלמי קובע שמשמורת היא עד גיל 7 לבן זכר ו-9 לבת נקבה.   
כלל 2 – משמורת היא תמיד לאישה הקרובה ביותר אלא אם האם חולה או איבדה דעתה או ברחה לחו"ל או היא מופקרת ולא דואגת לילדים. צריך שהאם תהיה אמינה ובעלת יכולת לשמור עליהם ולדאוג להגשים את טובתם. ואם היא לא יכולה אז זה יעבור לאמא של אמא, ואם לא אז אמא של אבא. ואם לא אז אחות האם ואם לא אז אחות האב.  
אם אמא התחתנה עם גבר חדש שהוא זר לילדים שלה היא תאבד את זכותה למשמורת.   
גבר זר = גבר שאין מניעה בינו לבין הבנות שלה להתחתן עמו. אם יש מניעה אז הוא לא זר לילדות.   
אם אב מגיש בקשת משמורת והילד בן חמש והבת בת שבע אז הוא יפסוק משמורת לאישה.

המשפט המוסלמי מניח כי ילד בגיל הזה זקוק לאמא כי יש צרכים פיזיים ורגשיים שגבר לא יכול לספק לילד הרך את הצורך הריגשי שלו כמו שאישה יכולה לספק אותו.   
אחרי גיל 7 ו-9 , מסתיימת תקופת המשמורת ומגיעה תקופת האחריות על הילדים(בערבית: ولاية)   
אם היא בת יש לדאוג לשמור עליה ולחתן אותה, אם זה בן יש לדאוג לצרכיו וליציאתו לעבודה.   
אם האב איננו הילדים עוברים לגבר הקרוב ביותר לאבא (عصبات) : הקרובים של האבא – אבא של אבא ואם לא אז אחיו של אבא ואם לא אז דודים מצד אבא (אחים של אבא).

חוק הכשרות המשפטית והאפוטרופוסות קבע הסדר משפטי אחר וחייב את בי"ד הדתיים בישראל כאחד (רבנים שריעים וכולי) לפסוק על פי הסדר שבחוק ולא על פי הדין הדתי של כל דת.   
המחוקק קבע שענייני ילדים ובגירים שהם פסולי דין יקבעו על פי כתובתם.   
כשיש חוק מחייב את בי"ד והם לא עושים זאת הם נחשבים כחורגים מסמכות ויש כאן עילה לבג"ץ להתערב בפסיקות כאלה.   
**גם דתיים וגם מוסלמים כיום בבתי הדין קובעים לפי הדין הישראלי ולא לפי היהדות/האסלאם.**

משמע משמורת ילד מוסלמי תפסק על פי טובתו של הילד (סובייקטיבית) טובת הילד זה עיקרון משפטי חלול. עקרון טובת הילד לא אומר לך כיצד לפסוק אלא האם הילד ילך למסגד או ילמד מוזיקה, משמע כל מקרה לגופו. יש פה שק"ד של שופט לקבוע לכל מקרה מה היא טובת הילד.

מה שהחוק ביטל נעשה כהנחות מה היא טובת הילד (אינדיקציות למה היא טובת הילד) וגם נפרש את המושג טובת הילד עם פרשנות שעולה עם ההלכה המוסלמית.   
אחרי שנסתייע כמובן בסד"א, שרותי הרווחה שיבדקו מה שלום האם/האב/הילד והפסיקה תהיה לאור הנסיבות הספציפיות.

מוסלמית עתרה לבג"ץ והוחלט שזו סמכותו של כל טריבונל שיפוטי לפרש את החוק על פי הבנתו והמחוקק לא חייב את הביד"ים השונים בפרשנות ספציפית ולכן בגץ לא התערב. נקבע שכל שופט קאדי/חרדי יפרש לפי הבנתו את המקרים.

כיום טובת הילד = כיוון צר שיתן לילד עתיד טוב וחיים טובים. בודקים מי יכול להבטיח חיים טובים לילד ללא חשש לפגיעה באמונתם/ערכיהם/מוסריהם/פיזית.

בי"ד השריעי קבע שאין סתירה בין הדין הישראלי כי גם הדין השריעי וגם האזרחי רוצים את טובת הילד, על אחת כמה וכמה שהחוק הישראלי נותן לבי"ד השריעי יכולת לפרש את "עקרון טובת הילד" לפי ראות עיניו של הקאדי. להפך החוק האזרחי מסמל דרך עם שעולה בקנה אחד עם הדין המוסלמי.

לפעמים בעלה של האישה גם אם הוא זר לבנות/בנים הוא יכול לאהוב אותם יותר מאשר אביו. למשל אבא שמתעלל בילדים שלו אז בעלה של האישה בהכרח יכול לדאוג טוב יותר לילדים של אשתו ולכן בי"ד שריעי התגמשו בתחום הזה. לכן גבר זר גם יכול להחזיק עם אישתו את ילדיה בתנאי שהנישואים שלה איתו לא יפגעו בילדים.   
אם אנחנו יודעים שהאבא החדש לא באמת יאהב את הילדים, אז נעדיף לתת לאבא האמיתי את המשמורת על הילדים.

**שיעור 15/1/2023**

במשפט המוסלמי יש 3 דרכים להתרגש/להיפרד:  
1) **גירושים** – סמכות של בן הזוג לגרש את אשתו כדי לסיים את הנישואים.  
בן הזוג אומר לבת הזוג "את מגורשת" בביטוי שמשמעותו הישירה היא גירושים "ג,ר,ש". מונח שמשתמשים בו כדי להסביר שהאישה היא גרושה. הגירושים הם זכות עודפת. המשפט המוסלמי מקיים שוויון מלא בין גברים לנשים. אז איך יתכן שיש לגבר זכות עודפת לגרש? כי זו זכות כנגד החובה שיש עליו לשלם מוהר ולשלם מזונות. ולכן הדרך היחידה של גבר לסיים את עניין תשלום המזונות זה רק באמצעות גירושה. אישה זכאית למזונות כשהיא נשואה ומקיימת אחתבאס. ברגע שהיא גרושה היא לא זכאית למזונות הללו. בעל שאומר לאשתו "את מגורשת" היא נכנסת לתקופה של "המתנה" (عدة) ספירה שהיא סופרת 3 מחזורים, כדי לוודא שאין לה עובר.   
בתום תקופת המתנה הגירושים הם סופיים (בערבית: بَائِن). והיא הופכת לפנויה. בתקופת הספירה/המתנה הנישואים ממשיכים להתקיים והיא עדיין נחשבת אשתו. היא כבר לא אשתו כשעדה מסתיימת. אם הם רוצים הם יכולים לחזור, הוא יכול להחזיר אותה **באמירה** "אני מחזיר אותך לנישואים" או **בהתנהגות** – מתנהג איתה כמו אשתו למשל ביאה/נשיקות/חיבוקים. (ההחזרה יכולה להיות גם בניגוד לרצונה). אם היא בהריון, אז תקופת ההמתנה תסתיים בעת הלידה. בן זוג יכול לגרש את אשתו 3 פעמים. בפעם השלישית של הגירושים הם "סופיים גדולים לאלתר".   
בפעם הראשונה + השנייה הגירושים ניתנים להחזרה לנישואים, אחרי הפעם השלישית לא ניתן לחזור שוב. ("גדולים" כדי להבדיל אותם מהפעם הראשונה והשניה, הם גדולים כי בפעם השלישית בני הזוג אסורים זה לזו).   
\*\*\*רק בתקופת המתנה ניתן להחזיר אותה לנישואים (גם בניגוד לרצונה). אלא אם הוא רוצה שוב מוהר חדש + חוזה נישואים חדש כמו זוג חדש לגמרי בתום שלושה חודשים.   
אחרי הפעם השלישית לא ניתן להתחתן בכלל לא בתקופת המתנה וגם לא עם חוזה חדש לגמרי.   
  
\*\*\*אם היא התחתנה עם גבר אחר אחרי הגרוש הראשון והגבר הזה מת והיא אלמנה/התגרש ממנה אז היא יכולה לחזור להתחתן עם הגרוש הראשון שלה שוב.  
\*גם אחרי מוות וגם אחרי גירושים יש תקופת המתנה (עדה).   
אם הבעל נפטר אז שלושה חודשים (בגלל המחזור) + 40 יום אבל עליו.

מתי גירושים לא תופסים?   
כשהגבר לא היה בדעתו. למשל אומר: "את מגורשת" כשהוא בכעס חזק מאוד ולכן לא יכול לשלוט בעצמו ולהבין מה הוא אומר.  
מכאן שאדם צריך להיות בר דעת ומבין את השלכות דבריו.   
\*\*אישה יכולה לגרש את עצמה מהנישואים במידה והיא התנתה זאת בחוזה הנישואים.   
\*\*בישראל יש את ס' 181 לחוק העונשין שאוסר לגרש אישה ללא הסכמתה + הפרת חובה חקוקה ופיצויים על כך, לכן לרוב נלך להפרדה עם קאדי. בישראל גברים ערבים יפנו לבי"ד וקאדי ולא יגרשו לבדם את האישה.  
2) **הפרדה** – ע"י קאדי בית הדין השריעי שמוסמך להפריד בין בני זוג בגירושים במידה ואחת  
 מ-10 מהעילות חלה. ככה לרוב הגברים הערבים בישראל יעשו.   
יש 10 עילות שבגינן קאדי יכול להפריד בין בת זוג לבן זוג (גם אם אחד מהם לא מסכים) הגירושים ע"י קאדי יהיו "גדולים לאלתר"-כי פס"ד של קאדי הוא סופי וחלוט:  
אישה יכולה לבקש מהקאדי הפרדה באמצעות גירושים בהתקיים אחד מ10 עילות הנ"ל:  
- אישה שבעלה נעדר ואינה יכולה לממש נגדו פס"ד מזונות: הקאדי שולח 2 אנשים לחפשו, אם הוא עדיין נעדר ולא מצאו אותו, אז הקאדי יפריד בינה לבינו.  
-אם הגבר מאבד את דעתו "משתגע": הקאדי בודק שהוא אכן איבד את דעתו, ייתן לו שנה לנסות להחלים ולהתרפא, אם הוא עדיין משוגע אז יפרידו בין הבני הזוג. (רק אם הגבר מאבד את דעתו)  
-אם הגבר מאבד את הזקפה שלו או לא יכול לקיים יחסים: אם במהלך שנה החוסר זקפה ממשיך להתקיים אז יפרידו בניהם.  
-אם נגרם לאישה נזק בגלל הנישואים  
-גבר שחולה במחלה מדבקת ועלול לסכן אותה ואו הוא חולה בכללי ועלול לגרום לה נזק.  
-עילת הסכסוך (העילה העיקרית כיום): אם אחד מבני הזוג מגיש תביעה וטוען שיש סכסוך בינו לבין הבת זוג (רבים, יש סכסוך) מוודאים קודם כל שיש סכסוך. פשוט משכנעים את הקאדי שיש סכסוך למשל תלונה במשטרה, צווי הגנה, תביעות אחד נגד השני, הם נפרדים והיא חזרה לגור עם ההורים שלה, או הוא עזב את הבית והשכיר דירה. קל להוכיח שיש סכסוך. עצם הגשת התביעה לגירושים היא ראייה לסכסוך (שהרי כשיש זוגיות טובה לא מגישים תביעה).  
הקאדי ינסה לפשר ולגשר על הסכסוך, אם הוא לא מצליח הוא ממנה מגשרים מחוץ לבית הדין (אנשי חינוך, אנשי דת, קרובי משפחה והם ינסו לפשר בניהם). אם הם לא מצליחים גם כן הקאדי ייתן פס"ד שיש בניהם סכסוך (הכרזה). בשלב הבא הקאדי ימנה 2 בוררים בורר מטעם הגבר ואחד מטעם האישה. הבוררים שווי מעמד וחובתם הראשונה היא להביא לשלום בית ולהביא כמה עדים שצריך, הם גם לא מוגבלים בדיני ראיות, ניתן לשמוע את כולם (את השכן/האבא/הסבתא וכולי).

אם שני הבוררים לא הצליחו להשכין שלום בין 2 בני הזוג. השלב הנוסף בבוררות שלהם זה פסיקת הפרדה וגירושים (הסמכות של פסיקת גירושים זה של 2 הבוררים ולא של הקאדי). הפסק השני שהם פוסקים זה איזה אחוז מהמוהר האישה זכאית. ס' 130 לחוק המשפחה. נבדוק האם האישה אשמה בהפרדה והגירושים? ובאיזה אחוז היא אשמה בגירושים? (בגדה בו, פגעה וכולי שזה 100 אחוז פגיעה והיא לא תקבל מוהר בכלל). אם היא אשמה 50 אחוז אז יתנו לה רק 50 אחוז מהמוהר, ואת שאר המוהר היא לא תקבל כי גם לה יש אשמה בפרידה הזו. אין זה משנה מה אשמת הגבר בגירושים כי הנחת המוצא היא שהוא חייב לשלם מוהר.   
מכאן לשלשני הבוררים של שני הצדדים יש סמכות 1) לתת פסק דין של הפרדה וגירושים 2) פוסקים את אחוז הזכאות של האישה למוהר.   
הקאדי לא יכול להתערב בהליך הבוררות, זהו הליך נפרד שהרי הוא לא היה חלק מהדיונים, לא שמע את העדים וכולי. הנחת היסוד היא שהבוררים עושים כמיטב יכולתם ופועלים לטובת כלום ולכן הסמכות שלהם לפסוק היא מוחלטת ואין הקאדי יכול להתערב בפעולות של הבוררים.  
אולם אם חלות אחת מ3 העילות הקאדי כן יתערב:   
**א.** הייתה רמאות בבוררות (שוחד, מרמה, הטעייה וכולי) **ב.** אם הבוררים פגעו בכללי הצדק הטבעי משמע לאפשר לכל צד לטעון את טענותיו ולעיין בטיעונים של הצד השני וזכותם של הצדדים לעמת האחד את השני. הבוררות צריכה להיות שקופה ומלאה ולדעת מה הטענות שהוגשו לבוררים. היה סיפור שאמרו על אישה שהיא זנתה עם גבר ויש תמונות לכך, לא נתנו לה לראות את התמונות. בסוף הסתבר שהיא עובדת בבית אבות והייתה מסיבה והיא מחאה כפיים. **ג.** הפסיקות של הבוררות סותרות את דיני השריעה. למשל לקבוע שהאישה אשמה במאה אחוז כי הקפה שהיא מכינה לא טעים. זה לא תקף כי לפי השריעה האישה לא חייבת לעשות כלום בבית ולא קפה.   
אם הקאדי בדק שאין תחבולה/מרמה, הראיות היו חשופות בפני הצדדים והפסיקה לא סותרת את דיני השריעה אזי פסק הדין של הבוררים חלים הוא חייב לאשר את פסק הדין.   
מה קורה אם בורר אחד אומר שהיא אשמה במאה אחוז והשני לא מסכים בכלל? אז או שממנים בורר פוסק (בורר שלישי) או שממנים בוררים חדשים.  
בורר פוסק = שומע ראיות, שומע צדדים ואז הוא פוסק בין 2 הבוררים או שהוא מצטרף לפסיקה של אחד מהבוררים או שהוא נותן פסיקה משלו וזהו.   
  
\*\*בהפרדה הנישואים הם לאלתר, וזה כאילו הבעל גירש את האישה.   
אבל בחוזה חדש הם יכולים להתחתן מחדש.   
  
3) **התרת הנישואים על קאדי בהתקיים אחת מהעילות**  
במקרים של נישואים נפסדים, שאחד מתנאי כשירות הנישואים לא מתקיים.   
למשל אדם שהתחתן עם גרושה שהיא בתקופת המתנה או אדם שהתחתן עם אחותו.   
התרה זה הליך שהוא או ביוזמת הצדדים או מכוח הקאדי עצמו.   
למשל הייתה ילדה בת 14 שחיתנו אותה עם גבר בן 33, מותר לחתן ילדה בת 14 רק בהסכמת קאדי. לא היה אישור קאדי לנישואים הללו ולכן איאד פסק שאלו נישואים נפסדים.   
למשל זוג נשוי, שהאישה הפכה ליהודייה בזמן הנישואים ועזבה את האסלאם, הנישואים הללו נפסדים, ודינה כדין הכופר.   
פה יש הפרדה והתרה, זה לא גירושים.

**שיעור 22/1/2023**

3 תחומי סמכות (כדי שבי"ד יוכל לדון הוא צריך להיות בעל 3 תחומי הסמכות):  
**בינלאומית** – פרטית (בין מדינות).   
**סמכות עניינית** – גירושים, נישואים, מזונות, ירושה משמורת. ס' 155 לחוק הירושה

כלל הסמכות הנמשכת – דן ופסק.  
**סמכות מקומית** – 9 בי"ד איזוריים.

בענייני רכוש – יחסי ממון בין בני זוג אינו מוסמך בי"ד השריעי לדון למעט נכסים או עניינים ממוניים שהם קשורים או מהווים חלק בלתי נפרד מהנישואים/גירושים.   
למשל מוהר, רכוש שהיא מביאה לבית, ציוד, מוצרי חשמל שאישה מביאה לבית הזוגיות. כי היא הביאה אותם למען הזוגיות ולצורך הנישואים. כנ"ל גם תכשיטי זהב בעת האירוסין/נישואים גם הן נידונים תחת בית דין שריעי.

דירות/רכב/חשבון בנק משותף זה עניינים רכושיים גרידא אך ידונו בבית דין רגיל ולא שריעי כי הם לא קשורים לנישואים/גירושים עצמם.

בחינה לדוגמא:   
1) החלק האסלאמי – מבוא למשפט מוסלמי:   
עלי הנהיג הפיכה צבאית במדינת "איסלמסטאן" הוא הוציא מרשם חוקתי (חוקה) שקובע כי השריעה היא חוק המדינה בהתאם לרוח הזרם האסלאמי-ליברלי וכי האסכולה החנבלית היא הקובעת בכל מחלוקת בין הפוסקים. הכל בכדי לחזור למשפט שהיה קיים בזמן ימי חייו של הנביא (صلى الله عليه وسلم).   
   
סימנתי את הסוגיות שיש לדון בהן בשאלה זו.

שריעה = הקוראן + הסונה   
שריעה = מכלול הצווים והאיסורים שבקוראן או בסונה  
אימץ מקורות משפטיים טקסטואליים לרבות הקוראן והסונה.   
  
עקרונות הזרם האסלאמי-ליברלי- אסלאם במרחב הפרטי ואילו במרחב הציבורי תתקיים ניטרליות.   
יש סתירה כי או שמדברים על כל הצווים הפרטיים/ציבוריים שיש לשריעה או שהולכים עם הזרם הליברלי ומפרידים את הדת מהמרחב הציבורי.   
קיימת סתירה כי השריעה מתייחסת לכל תחומי החיים לרבות הציבורי והפרטי הן בין אדם למדינה והן מדינה למדינה והן אדם לאללה.

אסכולה חנבלית – נבין את מכלול הצווים כראות עיניה של האסכולה החנבלית, משמע קביעת חוקים על פי המקורות של השריעה (קוראן+הסונה).   
אימוץ האסכולה החנבלית מתיישב עם חוקי השריעה, לפיה השריעה היא מקור חקיקה. הזרם החנבלי מאמץ את המקורות הטקסטואליים.   
  
לחזור למשפט שהיה קיים בחיי הנביא – שהיא תקופת החקיקה שבה התבסס המשפט על הקוראן והסונה. הנביא היה חי בתקופת החקיקה.  
היעד עולה בקנה אחד עם מקורות המשפט של השריעה ועם האסכולה החנבלית.   
החוקה של עלי הייתה מתאימה לזרם הסלפי. כי הזרם הסלפי מאמץ את ההלכה של הקודמים ישרי הדרך.

חלק ב' – בתי דין שריעיים:  
עלי התחתן עם לילה בפאב בלאס וגאס כשהיו עמם חברות שלה כריסטינה ויהודית, והחברים אחמד ומוחמד.   
לימים גילה עלי שלילה בוגדת בו, ולכן הוא הגיש תביעת גירושים לבית הדין השריעי. בכדי להצהיר על סכסכוך ולגרש אותה.   
לילה טענה שהם היו שיכורים כשהתחתנו והיא לא באמת רצתה להתחתן עמו ואפילו לא הייתה הצעה וקיבול.   
לילה גם הגישה תביעת אבהות לשני הילדים שנולדו לה מעלי וגם תביעת מזונות לה ולהם וביקשה להצהיר שהיא האופטרופסית עליהם.   
עלי טען בכתב ההגנה כי לילה היא לבנונית ואין לבית הדין השריעי סמכות לדון בתביעותיה.

**פאב בלאס וגאס** – מקום הוא לא תנאי להצעת נישואים ולכן מותר בפאב ואינו פוגע בתנאי הכשירות לנישואים.  
**עדים** - כריסטינה ויהודית הן גם לא מוסלמיות, בני דת שונה יכולה להעיד על נישואים של מוסלמי שמתחתן עם נוצרי/יהודי.   
בנוסף, נשים דעתן שווה כחצי עדות, ולכן צריך 2 נשים ועוד גבר מוסלמי.   
כמו כן, לכאורה יש נישואים כי מוחמד ואחמד הם עדים כשרים.

כשאישה נוצריה אפשר שאחד העדים יהיו נוצרי.   
כשאישה יהודיה ניתן שאחד העדים יהיה יהודי.   
יהודי/נוצרי לא יכול להתחתן עם מוסלמית, רק מוסלמי יכול להתחתן עם יהודיה/נוצריה.

**הגשת תביעת גירושים כדי להוכיח על סכסוך –** יש הבדל בין גירושים לבין תביעת הפרדה.   
או הפרדה או גירושים לא גם וגם.   
כמו כן, עקרונית לא צריך בי"ד כדי לגרש אישה, הוא לא צריך את הסכמתה כדי לגרש אותה. אולם בישראל, יש חוק שחובת הסכמת שני הצדדים כדי להתגרש.   
תביעתו לא נכונה, או שהוא ירצה לגרש או שהוא ירצה הפרדה.

**לילה –** טענת השיכרות של לילה והעדר רצון להתחתן עם עלי. לא הייתה גמ"ד ולא הייתה לה מודעות לנישואים.   
היא לא רצתה להתחתן עמו – זה לא רלבנטי כי אם הייתה הצעה וקיבול זה כאילו שהיא כן התכוונה. אם היא הסכימה להצעה שלו אז הייתה גם כוונה מצדה.   
אם לא הייתה הצעה וקיבול אמיתיים זה נישואים נפסדים.   
לכן יש להתיר את קשר הנישואים.

**תביעת אבהות של לילה** – הילדים מיוחסים לעלי ולילה ולכן מכירים בהם. עלי הוא אבא של הילדים ולכן זכאים למזונות מאבא שלהם.   
מזונות של לילה – לא כי מזונות אישה זה רק בזמן נישואים. בנישואים נפסדים (וכמובן גם בגירושים) אין מזונות אישה. יש רק מזונות ילדים.

**מזונות ילדים –** אם יש אבהות יש מזונות ילדים. הילדים זכאים לרפואה/חינוך/מגורים וכולי ברמה מינמלית.

**אפוטרופסות** – חוק הכשרות המשפטית שקובע ששני ההורים הם אפוטרופסים על הילד (ס' 14 לחוק הכשרות המשפטית והאפטרופסות).  
אחרי גיל 7 + 9 יש לה אחריות (ויליאה) אבל החוק קבע שהאבא והאמא הם אפטרופוסים.

**לילה לבנונית –** עניין הסמכות הבינלאומית הפרטית של בי"ד. כן, כי היא לבנונית ויש סמכות בית דין שריעי. הדיון של לילה ועלי הוא בסמכות בי"ד שריעי, כי הם שניהם מוסלמים (הוא רשום במוסלמי במרשם האוכלוסין והיא נתון שהיא לבנונית).   
(מצרים היא לא מדינה שכופה בי"ד שריעים, יש להניח לבחינה שהמוסלמים שהוא מביא הם ערבים שנתונים לסמכות השריעית).

**משמורת - עניין ה"עקרון טובת הילד"  
אפוטרופסות – ס' 14 לחוק הכשרות המשפטית.**

סמכות מקומית – איזה בי"ד ידון בתביעה? לפי איזורים ולפי מקום מושבו של הנתבע.

בלי הצעה וקיבול – הנישואים נפסדים. ולכן צריך להתיר אותם ואין תביעת גירושים.