**צ'ק ליסט מוסלמי**

חלק ראשון של המבחן:

מהו האסלאם (עמ' 1-8 במחברת):

**1**. חמשת יסודות האסלאם – בכדי להיות מוסלמי יש להאמין בכל 5 היסודות:

(א**) אל אחד**- אל אחד ויחיד שהוא הנצח, אין לו גבולות.

(ב) **מלאכים**- המלאכים הם חוליית הקשר בין האדם לאל. לכל מלאך יש משימה והם אלה שעושים את דברו של האל כדי לשרת אותו.

(ג) **נביאים ושליחים**- נביאים: מי שהאל הטיל עליהם משימה להחזיר אנשים לדת, לקיים את מצוות הדת, להאמין באל ולא לכפור בו.

שליחים:הם נביאים שבאו עם דת חדשה, מסר דתי חדש. השליחים קיבלו שליחות מהאל לעביר את הדת הלאה. לכן השליחים הם אברהם, משה, ישוע הנוצרי, מוחמד ודוד.

(ד) **ספרים שהם דברי האל**- יש ארבעה ספרים שהאל הוריד לאדם: **התורה** שהוריד משה במעמד הר סיני, **הברית החדשה** של ישוע, **המזמורים של דוד**, **הקוראן**.

(ה) **יום הדין**- המוסלמים מאמינים שיום אחד יבוא וכל הבריות ימותו, ואח"כ יבואו בחשבון כל מעשיהם שעשו בחיים. מי שמעשיו הרעים גוברים על מעשיו הטובים ילך לגן עדן וההפך.

\*\* 3 תנאים לכניסה לגן עדן: אמונה באל אחד, עשיית מעשים טובים, אמונה ביום הדין.

**2**. חמשת מצוות יסוד האמונה – כל מוסלמי חייב לקיים מצוות אלו:

(א) **העדות שאלוהים אחד ומוחמד הוא השליח** - שער הכניסה לדת האסלאם- הדבר הראשון שאדם צריך לעשות כדי להתאסלם. האדם מעיד על זה כאילו הוא שמע וראה את זה בעצמו. האמונה צריכה להיות כה חזקה כאילו האדם חש דברים אלו בגופו כעד ולא סתם כהצהרה.

(ב) **תפילה** - כל מוסלמי חייב להתפלל 5 פעמים ביום.

(ג) **צום הרמאדן** - חובה לצום חודש שלם מעליית השחר ועד רדת החמה למען הגברת יראת האל – כך מתנזרים מכל תאוות הנפש.

(ד) **זכאת (צדקה**) - כל אדם חייב, אחת לשנה, לשלם 2.5% מסך כל הכספים שצבר ושמר במשך יותר משנה. זכאת מלשון זך= לטהר את הכסף שלך.

(ה) **עלייה לרגל למכה** - כל מוסלמי חייב לפחות פעם אחת בחייו לעלות לרגל למכה. מי שלא יכול מבחינה פוליטית/ כלכלית – לא צריך.

3. חמשת יעדי הדת –

(א) **שמירת הדת** - אלוהים ברא את האדם בכדי לעבוד אותו, זהו היעד שגובר על כל יעד אחר. קיום הדת, קיום מצוות הדת.

(ב) **שמירת הנפש האנושית** - שמירת הנפש של כל אדם ללא כל הבדל. דת האסלאם מאמינה בשמירת החיים. לכן קיימים מצוות כמו אל תרצח.

(ג) **שמירת היכולת השכלית** - אדם בלי יכולת שכלית הוא לא שפיט. מכאן שאסור לשתות אלכוהול/ ליטול סמים.

(ד) **שמירת הצאצאים** - שני מובנים ליעד הזה: לשמור על הילדים: לגדל ולחנך אותם, לשמור עליהם בדרך הטובה ביותר. מצווה חשובה שכן הילדים הם העתיד של האנושות. שמירה על היוולדות ילדים במסגרת משפחה לגיטימית: שמירה על כך שאישה תביא ילדים רק מבעלה זאת כדי למנוע גילוי עריות.

(ה) **שמירת הכסף** - שמירת הכסף של אדם, שאף אחד לא ירמה, יעקוץ, יגנוב מאף אחד.

**4**. תחומי המשפט –

(א) **דיני עבאדת, פולחן דתי** - כל הטקסים/הדברים שעוזרים לבני האדם להתקרב לאל.

(ב) **דיני מעאמלת – דיני ממונות** – דינים שבין אדם לאדם.

(ג) **דיני מלחמה ושלום** – דינים בין מדינה למדינה.

(ד) **דיני אחוול מוסיה – דיני משפחה** – דינים שבין אדם לזוגתו.

(ה) **דיני עוקובאת – דיני עונשין** – דינים בין האדם לשלטון.

**5**. מקורות המשפט –

(**א**) **הקוראן** - המקור העליון, המחייב, שלא ניתן לסתור אותו/ לעקוף אותו. הקוראן הוא דברי האל שהוריד אל הנביא מוחמד באמצעות המלאך גבריאל. הקוראן מחולק ל114 פרקים (פרק = סורא) כלומר 114 סורות. איך יודעים שהסתיים פרק והתחיל פרק חדש? ע"י הפסוק בשל האל הרחמן והרחום. הפרק השני הוא הפרק הגדול והמרכזי ביותר בקוראן נקרא "הפרה". מדוע סורה כל כך חשובה נקראת דווקא פרה? כדי להבין שכשאלוהים מצווה משהו אנחנו צריכים לבצע בלי לשאול שאלות. אי אפשר לסתור את הכתוב בקוראן אך אפשר לפרש אותו בעזרת יסודות הקוראן: (1) יסודות האמונה – הקוראן מסביר על יסודות האמונה. (2) דינים דתיים – מגדיר מהם הדינים במשפט המוסלמי, מה מותר ומה אסור. (3) סיפורי הנביאים והעמים הקדומים – הסיפורים הם הרוח של האמונה הדתית. הם מגיעים להמחיש את כוחו של האל ע"מ להרתיע אנשים לחזור לאמונה. (4) השכר והעונש – מגדירים מהו שכרו של מי שמאמין ומקיים את מצוות הדת ומה העונש של הכופרים. (5) היחס אל הדתות – הקוראן מחלק את אנשים לשלוש – קודם מוסלמים, אח"כ עמי הספר, ואח"כ יתר הדתות.

(**ב**) **הסונה והחדית'** - הנביא מוחמד הוא השליח של האל, ולכן כל מעשה שהוא עשה כל אמירה שהוא אמר, כל אישרור שאשרר נחשבים למקור משפטי מחייב. **חדית'** זה שם נרדף לכל האמירות, המעשים והאישרורים של הנביא. נהוג לקרוא לכך גם בשם **סונה** שכן הסונה זה מעין ספר פירושים של החדית'. מטרות הסונה הן: לפרש את הקוראן כדי שיהיה נגיש ומובן, להשלים את הדינים בקוראן לגבי מידע שאיננו ברור או שלא היה קיים בזמנו וליישם את הדינים. בזמן השליחות הנביא אסר לכתוב את החדית' שלו כי הוא רצה לשמור על ייחוד ואותנטיות הקוראן, לא רצה שיערבבו בין הקוראן לחדית'. 150 שנה לאחר מותו התפתח מדע חדש בהלכה המוסלמית מדע הייחוס (השכבות) - מבוסס על אנשים ששמעו חדית' בתקופות היסטוריות שונות כך שיש סמיכות ביניהם. היו מספר נביאים שאספו את החדית' (כל אחד פעל בנפרד). המוכר מבניהם נקרא אבו חרי- הוא מחליט לצאת למסע חייו הסתובב בכל העולם המוסלמי של אז כדי לאסוף את החדית'. מלאכת האיסוף הייתה קשה מאוד כי יש בעיות של אמינות בייחוס לנביא ובתוכן ("מתן") של החדית'.

כדי לבדוק את אמינות הייחוס לנביא בודקים: השושלת של המוסרים – אסכאד. מיהו המוסר. יכולת של מפגש פיזי בין האנשים בשושלת (סמיכות גיאוגרפית) - הוא בדק האם כל המוסרים מוכרים כאנשים אמינים וצדיקים (שלא הוכח שהם עברו עבירה) ולכן התפתח מדע שכבות האנשים. והאם קיים סמיכות זמנים בין המוסר למקבל.

חלקי החדית': חדית' נכון ומוסכם – נאסף ע"י שלושת החשובים. חדית' חלש – יש שושלת אך יש בעיה באחד המוסרים. חדית' טוב – התוכן והמסר טוב אך הייחוס שלו מוטל בספק.

\*\* הקוראן והחדית' הם שני המקורות העליונים ויש לגביהם הסכמה. המחלוקת בין פסקי ההלכה היא בין המקורות הבאים אחרי החדית'.

\*\* **שריעה** - שריעה זה מכלול הציוויים והדינים שמקורם בקוראן ובסונה. **(הקוראן והסונה נקראים גם שריעה).**

**(ג**) **קיאס** = אנלוגיה/ היקש (כלי למצוא מקור משפטי)- הלכה (פקה ) - כלל הציווים והדינים שנגזרו ע"י חכמים. סוגיות חדשות שהתעוררו ולא ידעו מה הדין שלהם. חכמים ניסו למצוא מקבילה שריעה, ראו מה הייתה הפסיקה שם ופסקו פס"ד דומה בגזירה שווה= הלכה. תפקידם של חכמים (= עולמא פוקהא) לקבוע מה האל רצה שנעשה במקרה הזה. **ע"פ האג'תהאד (= מאמץ הלכתי לגזור הלכות חדשות)** תפקידם של החכמים לעשות מאמץ הלכתי כדי למצוא את רצון האל בכל סוגייה חדשה שנמצאת לפתחנו.. הם נסמכו בפעולותיהם על **היקש**= אנלוגיה. היקש ממקרה שיש לו דין במקורות הטקסטואליים למקרה הנוכחי שאין לו דין במקורות הטקסטואליים.

**(ד**) **מצלחה** = אינטרס הציבור - האינטרס של המוסלמים הוא גם מקור לפסיקת הלכה. בעניינים חדשים שלא ניתן לקבל עליהם הלכה ע"פ ההיקש, נגלה את הדין ע"פ בדיקה של מה היא טובת המוסלמים באותו עניין. אסור שאינטרס הציבור יסתור או יהיה במקום דין שמעליו, זה יקבע את הדין רק אם אין התייחסות במקור גבוהים ממנו.

**(ה)** **מנהג אנשי מדינה** - הנביא מוחמד חי במדינה , אנשים שחיו לצידו במדינה נהגו כמנהגו, למדו ממנו, עשו כפי שעשה, נהגו כפי שנהג ולכן המנהג שלהם הוא מנהגו של הנביא ולכן כשרצו לשאול על שאלה מסוימת בדקו איך אנשי מדינה נהגו בנושא זה כי מנהגם זה מנהגו של הנביא.

(**ו**) **קונצזוס** – הסמכה של חכמי ההלכה בדור מסוים על הלכה חדשה. יש אסכולות שמקבלות קונצנזוס של חכמי הלכה בכל דור ודור, ויש אסכולות שמקבלות אך ורק קונצנזוס של הקודמים שחיו בזמן הנביא.

**6**. אותם 5 מקורות התפתחו לאסכולות שונות –

רקע: האסלאם מתחיל עם השליחות של הנביא מוחמד. הנביא מוחמד לא תבע מי ינהיג אחריו את העם המוסלמי הוא שתק. איפה שהנביא שתק זה אומר שכל הדרכים לגיטימיות. כשהנביא נפטר החברים של הנביא התווכחו מי מהם ינהיג הוחלט כי אבו בקר (הוא הראשון מהשליחים של מוחמד) ינהיג את האומה אחרי מוחמד. לפני שאבו בקר נפטר הוא ציווה שיחליף אותו העומאר. עומאר בחר 12 אנשים והטיל עליהם את המשימה לבחור מי יחליף אותו. החליטו שעותמאן יחליף. עותמאן נרצח ואחריו הייתה הסכמה בין כל המוסלמים שעלי יחליף אותו. עלי הוא בן דודו של הנביא, ונשוי לבת של הנביא – פאטמה. כלומר בניו של עלי הם הנכדים היחידים של הנביא מוחמד. משפחתו של עותמאן קוראים תיגר על עלי וטוענים כי עלי לא נקם את מותו של עותמאן שנרצח ואנו רוצים שתנקום, עלי אומר שאחרי שהוא יקבל את השלטון הוא יעשה להם משפט. משפחתו של עותמאן לא מסכימה להחלטה של עלי ומתפתח סכסוך פוליטי. הסכסוך מגיע לשאלה מי ראוי להמשיך את הנביא מוחמד. מדובר בסכסוך חשוב ובעקבות כך המוסלמים מתחלקים ל:סונים, שיעים והיוצאים מהמחנה: (1) התומכים של עלי – **שיעה**: קבוצה זו כונתה לימים שיעים, דתיים מאוד, נוקשים בדתם ויישום ההלכה, סגפנים.  (2) מי שינהיג מקובל (מי שיהיה יהיה) – **סונה** (3) נגד המצב, יוצאים מהמחנה של עלי ומאשימים את עלי באחריות לכישלון הזה ולכן הוא לא ראוי להמשיך בשלטון – **ח'וארג'**: מוסלמים רדיקליים, קיצוניים בעמדותיהם, קיצוניים בפסיקות ובהלכה. כ-200 שנה לאחר המלחמה הקבוצה הזאת חוסלה וחדלה מלהתקיים.

(א) **זרם השיעה** - עיקרי הזרם הם: (1) ההנהגה יכולה להיות אך ורק מעלי ומהשושלת שלו (2) הלכה ומשפט מקבלים אך ורק מעלי והשושלת שלו. כלומר, אין אפשרות לקבל חדית'ים מאנשים שהם לא מהמשפחה זו. אמונה זו מתפתחת לאמונה **באמאם** = מדריך, מנהיג, מלמד. לטענתם האמאם הראשון הוא עלי ולאחריו הבנים של עלי והנכדים, והנינים של עלי בשרשרת. בכל דור יש רק אמאם אחד. תכונות האמאם: הוא מודרך ע"י האל. הוא לעולם לא יטעה, לעולם לא יפסוק הלכה לא נכונה, תמיד יאמר אמת. שכן כל מה שאומר, יפסוק ויקבע הוא בהדרכה אלוהית. השושלת של עלי קיימת עד היום, הם נקראים **אשראף** = בעלי הכבוד. כל מי שהוא מהשושלת של הנביא, של עלי שם כיסוי ראש בצבע שחור. אצל השיעים מי ששם כיפה/ כובע בצבע לבן הוא מיתר העם.

(ב) **הזרם הסוני** - הזרם הכי גדול באסאלם כיום, כמעט 75% מהעולם המוסלמי ( השיעים הם כמעט 15%). בנוסף כל המוסלמים בישראל הם סונים. על הסונים מקובל 6 המקורות של האסלאם לפסיקה והלכה. חכמי ההלכה נחלקו בקשר למקורות של המשפט ובאיזה מקור הם מרבים להשתמש ובאיזה מקור הם ממעיטים בפסיקת ההלכה. המחלוקת הזאת בדבר אופן השימוש במקורות המשפט גרם לשוני הלכתי, שוני בפסיקות של חכמים ולהתפתחותן של אסכולות שונות. בזרם הסוני יש 4 אסכולות. האסכולות מתחלקות ל-2 חלקים: (1) **הקוראן הסונה והאג'מעא(= קונצנזוס**): מדובר במקורות כתובים, טקסטואליים. החכם קרא ויישם, אין מקום לשכל האנושי. **אסכולות של טקסט.** (2) **אנלוגיה**, **מצלחה**, **מנהג**: חכמים מפעילים את השכל הישר האנושי- אסכולות של שכל ישר.

**אסכולה 1- האסכולה הח'נפית**: שנת 699-766 מייסד אבו ח'ניפה – **האסכולה הח'נפית.** זוהי האסכולה המחייבת בישראל, בתי הדין המוסלמיים בישראל פוסקים לפיה. המאפיין של האסכולה הח'נפית הוא שהיא אסכולה של דעת – מתבססת על השכל הישר. אבו חנ'יפה הרבה להשתמש **באנלוגיה** – כיוון שבתקופתו החלו לאסוף את החדיתים, לא היו בידו כל החדיתים, היה בידיו את הקוראן והוא השתמש בו כמטרות שיש להשלים בחיים האלה. לכן איפה שלא היה הלכה הוא הלך וגזר הלכה חדשה שעולה בקנה אחד עם היעדים והמטרות של הדינים שיש בקוראן. לכן הוא הפעיל את השכל הישר והוא נקרא אבו חנ'יפה החכם של אסכולת הדעת (מרבה בשימוש בשכל הישר לגזירת הלכות).

**אסכולה 2 - האסכולה המאלקית**: שנת 715-795 מייסד מאלק האסכולה המאלקית. ההבדל בין מאלק לאבו חנ'יפה – מאלק היה תושב ב"מדינה", שם היה חי הנביא. אנשי מדינה אלו אנשים שחיו בקרבת הנביא, למדו ממנו התרשמו ממנו. מאלק הכיר הרבה חליפים של הנביא וכתב ספר שם רשם הרבה חדיתים שהוא קרא ושמע ולכן בספר זה יש המון תיעודים של חדיתים של הנביא. המאפיין הראשון: מאלק ידע יותר חדיתים מאבו חניפה. המאפיין השני: מאלק האמין שמנהגם של אנשי מדינה הוא מנהגם של הנביא. לכן השתמש מאלק בנוהג של אנשי מדינה כדי לפסוק הלכה. מאלק הסתמך על המנהג של אנשי מדינה. מדובר באסכולה שמרנית ששמרה על החדיתים של הנביא, ושמרה על המנהגים של אנשי מדינה שקיימו את המנהג של הנביא. אסכולה זו אישרה את הפרקטיקה של מקומות כהלכה בתנאי שהמנהג לא סותר את הקוראן.

**אסכולה 3 - אסכולה האשאפעית**: שנת 769-820 מייסד אלשאפעי האסכולה האשאפעית. המוסלמים בישראל בחיים הפרטיים שלהם מקיימים את האסכולה האשאפעית שכן זוהי האסכולה הרווחת באיזור ישראל. לעומת זאת בתי הדין המוסלמיים בישראל אימצו את האסכולה הח'נפית. מדובר באסכולה אשר מבוססת על האיזון בין הטקסט לבין השכל הישר. כיצד? הוא קבע כללים לפסיקת הלכה = יסודות ההלכה. כלומר כשרוצים לפסוק הלכה הוא קבע תנאים: מי יכול לפסוק, איך הוא פוסק, על סמך מה הוא פוסק הלכה. האסכולה הזו נתנה מעמד על לסונה= החדית' שכן היא מגיעה לפרש, להשלים את הקוראן. אך האסכולה גם אפשרה שימוש באנלוגיה, בשכל הישר, איפה שאין דינים קיימים. אלשעאפי יצר תיאוריה משפטית חדשה אשר קובעת מתודולוגיה של פסיקת הלכה (פעם ראשון שמישהו עשה זאת). קבע תנאים, קבע איזון בין הכתוב לשכל הישר. האסכולה שלו נחשבת למתקדמת מבחינה רעיונית כי היא רחבה ומקיפה.

**אסכולה 4 - אסכולה החנבלית**:מייסד חנבל האסכולה החנבלית**.** מדובר באסכולה שמרנית ביותר. לוקחת רק את הקוראן והסונה כמקורות לפסיקת הלכה. כדי לכפר על השמרנות של האסכולה הזו שפוסקת רק על בסיס מקורות טקסט (הקוראן והסונה) האסכולה התירה שימוש גם בחדית חלש וגם בחדית חסן (עמ' 3 במחברת של יובל) /

**שמרנים -------------------------------------- פתוח (פרגמני)**

חנבלית מאלק שאפעים חנפית

התפתחות המשפט המוסלמי (עמ' 9 – 13 במחברת):

**1**.חמשת התקופות –

(א) **התקופה הראשונה – תקופת השליחות של הנביא וחקיקת המשפט המוסלמי**: בתקופת הנביא נוסד המשפט המוסלמי ע"י הקוראן שהכיל דינים מה מותר ומה אסור, וע"י החדית'- הסונה. תקופה זו נקראת גם תקופת החקיקה (**תשריע**) כי בתקופה זו חוקקו את הדינים באמצעות הקוראן שהכיל את הדינים והנביא היה מודרך ע"י האל. כל מה שרשום בקוראן הוא בבחינת חוק שלא ניתן לסתור אותו. התוצר של התקופה הזו- הקוראן והחדית' נקראים **שריעה**. בתקופה הזו כשהייתה שאלה היו הולכים לנביא ודבריו הם בבחינת חוק, רק הוא מוסמך לפסוק. המשפט המוסלמי מורכב משני חלקים שריעה והלכה: **שריעה** זה מכלול הציווים והדינים שמקורם בקוראן או בחדית' (בסונה). לעומת השריעה יש הלכה (=פקה) – פסיקה של הלכות ודינים ע"י חכמים ע"פ כלים שבשריעה והמקור שלהם הוא השריעה.

(ב) **התקופה השנייה – תקופת ייסוד ההלכה**: בתקופה הזו מתחילים לייסד את ההלכה. אחרי מות הנביא, עולות סוגיות מורכבות. מי שפגש את הנביא והאמין בו נקרא **"צחאבה".** לצחאבה יש מעמד גבוה. לאחר מות הנביא אנשים היו עולים אל הצחאבה. אבל הצחאבה היו כל כך יראי שמיים שהם לא העזו להתחיל לענות בשמו של הנביא ועל כן הן ניסו להבין מהקוראן איך הנביא היה עונה באותו מקרה.

(ג) **התקופה השלישית – תקופת תחיית המדע וההלכה**: התקופה החשובה ביותר בהלכה המוסלמית, שכן הרוב המכריע של ההלכה התפתח בתקופה הזאת. זאת התקופה שבה הייתה המדינה האסלאמית אימפריה גדולה ששלטה בכל העולם העתיק, יש לה כוח פוליטי כלכלי מדעי, יש הלכים, יש ממצאים. מדובר בתקופת עידן הזהב של האסלאם. איך? (1) מתחיל ונגמר איסוף החדית' בכרכים. עצם איסוף כל החדית'ים בכרכים כתובים נותן לכל חכם הלכה חומר רב שהוא יכול ללמוד ולפסוק לפיו הלכה. (2) מתחילים להתפתח מנגנונים לפסיקה ומקורות חדשים כמו קיאס (אנלוגיה), מנהג אנשי מדינה וכו'. פיתוח של מנגנונים אלו מייצרים עושר הלכתי. (3) בתקופה זו מתחילים להתפתח 4 האסכולות. לכל אסכולה יש תלמידים שלומדים אותה, מלמדים אותה ומפיצים אותה.

(ד) **התקופה הרביעית – תקופת החיקוי**: בשנת 1153 נכבשה בגדד שהייתה בירת האימפריה האסלאמית ע"י המונגולים. המונגולים הרסו את בגדד שרפו את כל הספרים, עשו נזק תרבותי אדיר בכדי לנסות להחריב את האסלאם את המורשת ואת התרבות האסלאמית. חכמי ההלכה נכנסו למגננה משום שהמוסלמים נשלטו ע"י שלטון זר שמאיים עליהם לשמור את הדת "השריעה" ולהגן עליה מכל שינוי או שיבוש ע"י זרים שייכנסו ועל כן החליטו לסגור את **"שערי האג'תאהד"** – מאמץ הלכתי לגזור הלכות חדשות. משמעותו של מעשה זה היא שהחכמים מתכנסים לתוך ההלכה הקיימת ולא מפתחים את ההלכה ומחדשים אלא מתקבעים במה שיש ולכן תקופה זו נקראת תקופת הקיפאון ההלכתי. כל אסכולה התחילה להתפתח בתוך עצמה עם התלמידים שלה שמפתחים את האסכולה בכיוון שלה. ולכן תקופה זו נקראת **תקופת החיקוי –** חיקוי החכמים הקודמים, אין יצירה של מקורות חדשים. מנגד בתקופה זו היו מספר חכמים גדולים שהביאו רעיונות חדשים והלכות חדשות שגרמו לחידוש משמעותי של ההלכה וגרמו לשמירת הדת מפני אובדן.

\*\*דוג' של חכמים שחידשו בספרות ההלכתית ובתפיסות העולם הדתיות שהביאו לחידושים משמעותיים –

אל גזאלי: פילוסוף מוסלמי שהשפיע על כל הפילוסופיות המערביות, כולם למדו אותו שכן הוא ייסד את הפילוסופיה המוסלמית. בשביל המשפט המוסלמי הוא הגה רעיון מדהים שהיווה את מקור המצ'לחה = האינטרס הציבורי כמקור משפטי. אומר כי ניתן לגזור הלכה חדשה שמגשימה את האינטרס הציבורי, ובתנאי שהיא לא סותרת את הקוראן ואת הסונה ואין בנושא זה התייחסות בקוראן ובסונה (כלומר נושא חדש). הוא נקרא המחדש בדת האסלאם שכן הוא העביר את הדת לעידן החדש שהיה אחרי רנסנס(=פיתוח ענקי בהלכה). יש חדית' של הנביא שאומר כי כל מאה שנים יגיע חדית' שיחדש את הדת (= יפתח רעיונות חדשים מתוך הדת ויתאים אותה לנסיבות החיים ).

אל שאטבי: אל שטאבי היה חכם הלכה עיוור והוא הגה את הרעיון של יעדי השריעה. התיאוריה המשפטית שלו השפיעה המון על ההלכה אז והיא היום התיאוריה המשפטית המרכזית שמשתמשים בה בעידן המודרני לגזירת הלכות. כלומר גוזרים הלכה חדשה אם היא עולה בקנה אחד עם אחד היעדים של השריעה.

אבן תימיה:. בתקופה המאוחרת של ימי הביניים הייתה בורות גדולה, היה שפל מדעי הלכתי, פשטו בקרב המוסלמים אמונות תפלות, עבודה זרה, חידושי הלכה ללא כל בסיס הלכתי, עיוות בדת, תהייה של המאמינים. אבן תימיה שהיה חכם הלכה נועז וקשה עורף ונלחם בכל העיוות של ההלכה והדת וביקש להחזיר את הדת לטהרתה. ואז הוא הגה את הרעיון של מנהג הקודמים הישירים שאומר כי אנו נחזיר את הדת, ההלכה, המשפט למה שהיה בתקופתם של המאמינים הקודמים ישרי הדרך. כלומר, אבן תימיה מבקש לנקות מהדת את כל העיוותים שנכנסו בתקופת הקיפאון והלאה ולהחזיר את הדת לטהרתה כפי שהתעצבה בתקופת הנביא עד המאה העשירית (עד תקופת תחיית מדע ההלכה). אבן תימיה היה חכם הלכה שמרן, אך בזכות השמרנות הוא מנע את אובדן הדת. התפיסה שלו משפיעה עד הימים האלה.

במחשבה לאחור לא נכון לומר שנסגרו שערי האיג'דיהאד שכן היו חכמים רבים שהציעו הברקות וגישות שונות. אך הקונספט של סגירת שערי איג'דיהאד הוא קונספט חדש שבא לייצר את זה שרק נועזים ויוצאי דפן יוכלו לחדש את ההלכה בימים אלה.

5. **התקופה החמישית - העידן המודרני** : העידן המודרני זו התקופה בה מתחיל הפרט להיות אדון לעצמו. ערך האדם כאדם הוא החשוב ביותר. אנשים מתחילים להבין את עוצמת האדם.

בעידן הזה נחלקים המוסלמים ל- 5 זרמים, זרמים אלה באים לענות על השאלות איך מחזירים עטרה ליושנה.

**2**. חמשת הזרמים –

(א) **הזרם הסלפ**י: הם לא מקבלים חידושים בהלכה (כי אם אתה מחדש אתה גורם לתהייה, תהייה מובילה לאובדן, ואובדן מוביל לגיהינום). נקראו גם הסלפים- הקודמים, ישרי הדרך. הסלפים מבחינה דתית הם זרם שמרני אדוק (ולא קיצוני, כי קיצוני יוצא מגדר הנורמה, ואדוק זה מי שנמצא בקצה האסכולה ולא יוצא ממנה כמו הקיצוני) אך מתון מבחינה פוליטית כי הם חושבים שאסור לצאת נגד השלטון. לכן, הם אנשים פרגמטיים ויכולים לחיות תחת כל ריבון (אך לא תחת ריבון שנלחם בדת). מנהיגם הרוחני היה אבן תימיה. הם לא פוסלים קידמה, אבל הם פוסלים כל נורמת התנהגות שמנוגדת לדת ולא נקבעה אצל חכמי הלכה גדולים/ בקוראן. הסלפים דוגלים בסודילזציה = נבדלות. כלומר, במקומות שלא מצליחים לשלוט במרחב הציבורי הם נפרדים לגמרי – לכן הם עושים בתי ספר משלהם לדוג' ( דומה לחרדים). הסלפים לא מאמינים שיש לחדש את ההלכה.

(ב) **הזרם האסלאמי ליברלי**: אנשים מחויבים דתית, מקיימים את מצוות הדת, שומרים על הדת, מבחינתם הדת היא גורם עיקרי בחייהם אבל הם ליברליים במרחב הציבורי. מאמינים שהמרחב הציבורי צריך להיות ניטרלי ולא ציבורי. כלומר נקיים את הדת במרחב הפרטי, אך המרחב הציבורי הוא ניטרלי אזרחי בו כולם משתלבים ופועלים כדי להתקדם כחברה משכילה במדע, בתרבות וכו'.

(ג) **הזרם הווסטי**: באמצע בין הסלפי לליברלי. מאמינים שיש לחבר בין ההלכה למציאות, שמרנות וחדשנות. מאמינים שיש לקיים את ההלכה לפי ישרים קודמי הדרך אך גם יש לחדש. החידוש יתבצע מהשריעה ובאמצעות הכלים של השריעה בלבד. מדובר בזרם פרגמטי שמתחשב בנתוני החיים, מתחשב באילוצי החיים. מקורו של הזרם בתנועה פוליטית שמרנית שנקראת 'תנועת האחים המוסלמים'. חזון האחים מוסלמים זה לגרור אנשים חזרה לדת כדי שבאופן טבעי ובמהלך היסטורי תקום מדינה אסלאמית שבראשה יעמוד ח'ליפה אך לא בכוח לא בטרור ולא בכפייה אלא בתהליך טבעי של התקרבות לדת.

(ד) **הזרם הג'יהאדי -סלפי**: זרם בעל שתי אג'נדות: (1) דתית – בתפיסות הדתיות שלו הוא סלפי. שמרן מבחינה דתית, רוצה לחזור למנהגי הקודמים ישרי הדרך, דווקנות, טקסטואליות דתית ללא חידוש. (2) פוליטית – ג'יהאדי כן אימץ את הרעיון של האחים המוסלמים של הקמת מדינת האסלאם. אך בניגוד לאחים המוסלמים שרצו את המדינה בהדרגתיות, בהליך טבעי אבולוציוני בדרך של התרחבות ע"י מתן שירותים , תהליך הדרגתי של התרחבות הדת - הזרם הזה רוצה להקים את המדינה בג'יהאד בכוח וכאן ועכשיו – במדינה הזו ישלוט האסלאם ובראשה יעמוד החליפה. לחימה כדי להקים את מדינת האסלאם.

(ה) **הזרם המודרני**: מצד אחד דתיים מאמינים שרוצים לקיים את מצוות הדת, רוצים לראות את הדת פעילה גם במרחב הפרטי וגם במרחב הציבורי. אבל מכבדים את דעת אחרים, לא כופים את עצמם על אחרים, ללא חזון להקמת מדינת אסלאם אלא בעלי חזון לחיות חיים אסלאמיים בכל מקום שהם יהיו על פי תנאי המקום. מבחינתם ניתן לחדש הלכה, לחבר את ההלכה למציאות. השוני מהזרם הווסטי – הזרם המודרני ללא אג'נדה פוליטית של מדינה אסלאמית. לחיות את האסלאם באיזה מדינה שהם נמצאים.

בתי הדין השרעים (עמ' 13 –17 במחברת):

1.בתי הדין השרעיים שנקלטו לתוך המשפט הישראלי - המחוקק המנדטורי חוקק חוקה שיקבעו את הסדרי המשפט המנדטוריים. דבר המלך קבע את ערכאות השיפוט והפכו להיות חוק במדינה. (לקרוא רקע במחברת)

\* **סימן 51** – הגדרת ענייני מעמד אישי שבסמכות בתי הדין הדתיים.

\* **סימן 52** – הגדרת ענייני מעמד אישי שבסמכות בתי הדין השרעיים. סימן 52 גובר על 51 שכן הוא ספציפי וספציפי גובר על כללי. לבתי הדין השרעיים סמכות בלעדית לדון בענייני מעמד אישי של מוסלמים , נתינים ישראליים, כהגדרתה בס' 7 לחוק סדרי הדין השרעיים וכן ענייני וקף, יצירה וניהול וגם בענייניו של מוסלמים הכפופים לפי חוק מדינת הלאום לסמכות בתי דין שרעיים בעניינים אלה.

\* **סימן 65** – סמכות בינלאומית פרטית לבתי הדין השרעיים.

מעניינים אלה עולה 2 מישורים:

(א) **סמכות בינ"ל פרטית** – האם לערכאה השיפוטית הספציפית יש סמכות לדון בעניינו של X שממדינה Y. תנאים: תנאי חובה – מוסלמי, לפי מי שרשום במרשם האוכלוסין הישראלי. ניתן לרשום במרשם האוכלוסין אם נולד לאמא מוסלמית או המיר את דתו. בתי הדין השרעיים לא יכולים לדון בעניינים של לא יהודים. אם יש אדם מוסלמי שכפוף לסמכות בתי דין שרעיים לפי האזרחות שלו – יוכל להתדיין בבתי הדין השרעיים. לדוג' ירדן, לבנון. מוסלמי לפי נתין זר – הוא מי שהצהיר על עצמו כמוסלמי. **סימן 65:** נתין זר שמדינה שלא מקיימת בתי דין שרעיים תהיה סמכות בהסכמתו. (מצרים) לדוג' – אם יש לנו אזרח ארה"ב שנשוי לירושלמית, בית הדין מקבל סמכות כי היא מוסלמית, תושבת קבע. לגבי האזרח: מוסלמי, לא תושב/אזרח ישראלי, לא נתין זר שכפוף לבתי דין שרעיים -> אם הוא מסכים אז לפי ס' 65 ניתן להתדיין בנושא שלו בבתי הדין השרעיים. נדרש הסכמה מפורשת.

(ב) **סמכות עניינית** – האם הנושא של התביעה הספציפית הוא בסמכות בתי הדין השרעיים. **סימן 52** מגדיר את הסמכות העיונית של בתי הדין השרעיים לענייני מעמד אישי כהגדרתם בס' 7 לחוק. לפי ס' 7 לחוק סדרי הדין השרעיים: ענייני מעמד אישי כוללים:

(1) ענייני נישואין: רישום נישואין, אישור נישואין, אשרור נישואין, נישואין שנערכו בבית דין שרעי זר- לבתי הדין בישראל יש סמכות לאשרר אותם ולקבוע שהם תקפים ומחייבים בישראל. ענייני מוהר: סכום כסף/שווי כסף שמסכימים בני הזוג שבן הזוג ישלם לבת הזוגה בתמורה לכך שהיא הסכימה להתחתן עמו. יחסים של בית הזוגיות: קניות לבית הזוגיות (=מטלטלין שבתוך הבית) נחשב תחת ענייני נישואין כי קונים זה למען ובגלל הנישואין. תכשיטי זהב שניתנים בגלל הנישואין וכו'.

(2) ענייני גירושין: גירושין, הפרדה, התרת נישואין- הקאדי עצמו מכריז על הנישואין נפסדים אם לא מתקיים אחד מתנאי הכשירות של הנישואין. הוא מפריד בין הצדדים ומתיר את קשר הנישואין שבניהם. הזוג לא נחשב גרוש אלא רווקים (כי הנישואים מלכתחילה לא היו תקפים).

(3) אבהות

(4) אפוטרופסות – בין על ילדים ובין על פסולי דין.

(5) משמורת ילדים והסדרי ראייה (= ימי שהות הילדים)

(6) מזונות: 3 סוגי מזונות: א. מזונות אישה ב. מזונות ילדים ג. מזונות קרובי משפחה

**בשונה מבתי הדין הרבניים, לבתי הדין השרעיים יש יכולת לדון בכל הנושאים הללו – כלומר מי שמעוניין יכול להגיש תביעה בנושאים הנ"ל, ללא הסכמת הנתבע, ללא צורך בכריכה.**

\*\* ההמשך במחברת, ארוך מדי ולא בטוח אם רלוונטי, במידה ויש במבחן להסתכל בעמ' (15,16,17).

**2**. סמכויות – ישנם שלושה תחומים של סמכות:

(א) **סמכות בינ"ל** – חריג: מושב הלא נאות, כאשר מושבו של הנתבע איננו ישראל ומידת הקשרים שלו עם ישראל חלשה ועל כן בית הדין לא ידון בתובענה.

(ב**) הסמכות העניינית** – מה שנקבע בס' 52 ושם נקבע שענייני נישואין, גירושין, מזונות, משמורת ואפוטרופסות ידונו בבית הדין השרעי. החריג: המחוקק חוק שביהמ"ש יוכל לדון בענייני משפחה של מוסלמים שאינם נישואין וגירושין. לענייני גירושין ונישואין סמכות ייחודית לבית הדין השרעי. בעניינים אחרים יש סמכות מקבילה גם לביהמ"ש וקובעים מי ידון ע"פ מירוץ הסמכויות. סמכות נמשכת – נקבע ע"פ מבחן דן ופסק. בית הדין דן בצורה עניינית בתובענה ופסק בה לגופו של עניין, אם כן – יש סמכות נמשכת. אם דן ולא פסק, או פסק ולא דן. אין בבית הדין השרעי כריכה. יש לו סמכות ישירה לכל אחד ואחד מהעניינים ללא קשר להסכמת הצדדים או לכריכה.

(ג) **הסמכות המקומית** - למה יש סמכות מקומית? ישראל מחולקת ל-9 אזורי שיפוט: (1) גליל עליון - בית הדין השרעי בעכו (2) מרכז הגליל – בית הדין השרעי בסכנין (3) מטרופולין חיפה – בית דין שרעי בחיפה (4) ואדי ערה – בית דין שרעי בבאקה אל גרבייה (5) מרכז – בית דין שרעי בטייבה (6) תל אביב – בית דין שרעי ביפו (7) ירושלים – בית דין בירושלים (8) מחוז דרום – בית דין בבאר שבע (9) גליל תחתון – בית דין בנצרת.

איפה אפשר להגיש תביעה? בעניין של סמכות מקומית בין בתי דין שרעיים של אותה מדינה יש כלל אוניברסלי- סמכות הדיון תקבע ע"פ המיקום של הנתבע. הנתבע (מקום מושבו) הוא שקובע את אזור השיפוט את הסמכות המקומית, למה? כדי לא לאפשר לתובעים לטרלל, לעייף נתבעים. חריג: יש סוגי עניינים שהמחוקק העניק סמכות לכל בתי הדין לדון בהם כדי להקל על האנשים, והם: ענייני מזונות, מתן צו ירושה. יש עניינים שהמחוקק התחשב במקום העריכה של ההסכם: במיוחד בענייני נישואין וגירושין (בנישואין אפשר לתבוע גם במקום מושבו של הנתבע וגם במקום עריכת הנישואין). החריגים לא מבטלים את הכלל – אפשר לתבוע גם במקום מושבו של הנתבע וגם באופציות של החריג. כך נוצר מצב של כמה מקומות שרשאים לתבוע בהם (נתבע וגם למשל מקום עריכת הנישואין) – לכן ס' 10 קבע כי איפה שהוגשה התביעה יהיה לבית הדין סמכות מקומית נמשכת.

חלק שני של המבחן

ענייני נישואין (עמ' 17 – 19 במחברת):

**1**.הצעה וקיבול - נישואין במשפט המוסלמי נכרתים בהצעה וקיבול - הצעה של גבר/ אישה לבן המין השני לנישואין. כל עוד אין הצעה וקיבול – אין נישואין! כשגבר רוצה להתחתן עם אישה ואומר לה "אני רוצה להתחתן איתך" – זה בגדר אירוסין, אין לזה תוקף משפטי. תוקף משפטי יינתן רק לאחר שיש גם קיבול.

תנאים להצעה וקיבול: (1) מסוימות (2) גמירות דעת (3) מושב אחד. מסוימות- ביטויים מפורשים שהמשמעות היחידה שלהם (ולא בעל מס' פרשנויות) זה זיווג או נישואין או חתונה. גמירות דעת- ההצעה והקיבול צריכים להיות בלשון עבר בכדי להביע את רצונם החופשי של הצדדים להינשא, זה מה שמעיד על גמירות דעת. מתקיים במושב אחד: ההצעה והקיבול נדרשים להתקיים בו זמנית במושב אחד. לדוג' אם הם התחתנו בזום כל אחד במדינה אחרת זה תקף כי הם מזהים אחד את השנייה וזה באותו הזמן. \*\* ניתן להציע נישואין בעזרת שליח. בנוסף, ניתן להתחתן באמצעות מיופה כוח.

**2**. תנאי כשירות - הגבר והאישה צריכים להיות כשירים להתחתן. מדובר בתנאים מצטברים:

(א) **גיל**- 18 לגבר, 17 לאישה. גיל המינימום לגבר הוא 12, גיל המינימום לאישה הוא 9. אם נערים מעל גיל המינימום ומתחת לגיל הנישואין רוצים להתחתן יש עוד תנאים: הסכמת האפוטרופוס- הסכמה רלוונטית רק אם הנערה מתחת לגיל 17. אפוטרופוס הוא בד"כ האבא, אם אין אבא אז העצבה הקרוב ביותר (עצבה = קרבה מצד הגבר). \*\* יש 3 סוגי קרבה במשפט המוסלמי: קרבה מצד גבר=עצבה, קרבה מצד אישה=רחמים, קרבת חיתון=נסב. היתר של קאדי: רלוונטי רק לנערים מתחת לגיל הכשירות לנישואין. גם אם הנערה מעל גיל 9, וגם אם האפוטרופוס שלה מסכים לחתן אותה, עדיין התנאי של גיל לא מושלם, חסר היתר של קאדי. שק"ד של הקאדי במקרה זה הוא האם הנערה כשירה גופנית ונפשית להתחתן או שלא. נערה מעל גיל 17, נער מעל גיל 18 לא צריכים הסכמה של קאדי להינשא.

(ב) **דת** - הכלל הוא שמוסלמי יכול להתחתן עם מוסלמית ולהפך. חריג- גבר מוסלמי יכול להינשא לאישה שמאמינה באל אחד(יהודים ונוצרים). לעומת האישה שיכולה להינשא רק למוסלמי, כי במשפט המוסלמי הילדים יורשים את הדת של האב. לכן, אם אישה מתחתנת עם גבר לא מוסלמי הנישואים בטלים, לא תקפים מעולם. במשפט הישראלי יש שלושה סוגי ילדים: 1. ילדים בני דת אחת, 2. ילדים כפולי דת- אם הילד הוא בן לאב מוסלמי כך שהוא נחשב על פי האסלאם למוסלמי אך אימו יהודייה ואז הוא נחשב לפי היהדות ליהודי. 3. חסרי דת- למשל אם האב יהודי והאם מוסלמית ואז אף דת לא לוקחת חסות.

(ג) **כשירות מנטלית** - אדם שרוצה להתחתן צריך שתהיה לו יכולת שכלית כדי שהוא יוכל להביע גמירות דעת בחוזה הנישואין ולקבל על עצמו את החובות והזכויות הנובעות מכך. חריג- אלא אם הקאדי אישר לו להתחתן. הקאדי יכול לאשר לחולה נפש להתחתן למשל אם הוא קיבל חוות דעת רפואיות שהנישואים יכולים לעזור למצבו והנישואים הם לטובתם.

**3**. מניעה להתחתן –

(א) **קירבת דם** - כל המעגל האישי של הנשים שקרוב לגבר בקרבה ישירה אסורות עליו מלבד בנות דודות. כך גם הפוך במקרה של אישה.

(ב**) קירבת יניקה**: בגישה המוסלמית בעל שיונק מאישה ונהיה שבע, זה משנה לו משהו בDNA ונוצר קרבה גנטית. הגבר והאישה ממנה ינק הופכים לאסורים לחיתון, וכן הוא מנוע להתחתן עם כל הקרובים של האישה.

(ג) **קירבת חיתון**: קרבה שנוצרת בגלל נישואין וגם היא מטילה הגבלות- כל הנשים שקשורות לאישה שהגבר התחתן איתה אסורות עליו באיסור זמני- אימה, סבתה, בנותיה ונכדותיה הן תחת איסור מוחלט אך, אחותה, דודתה, בת אחותה ובת אחיה הן באיסור זמני- אסורות עליו כל עוד הם נשואים, כשהנישואים מפסיקים הקשר מתנתק. באיסור מוחלט נמצאות גם אשת האב, אשת הבן ואשת הנכד. שלושת האיסורים האלו שומרים על המשפחה. כך אדם לא יחפוץ באישה שקשורה אליו איכשהו בקשר משפחתי, כי הוא יודע שהיא אסורה לו. אצל נשים, יש איסור אבסולוטי להתחתן עם אביה של בן זוגה, או בניו. בני דודים ואחים מותרים כל עוד בן הזוג נפטר.

(ד) **מניעה בדין** - לאישה אסור להתחתן עם כל אדם שהוא אם היא נשואה. לגבר מותר להתחתן עד 4 נשים. ישראל ענייני נישואין וגירושין נקבעים ע"י הדין הדתי – המשפט האזרחי לא מתערב, רק הדין הדתי קובע תוקף של נישואין וגירושין. לכן גם אם החוק אוסר ביגמיה, הוא לא יכול לבטל נישואין שהתרחשו כבר. 4 סוגי מניעות: (1) אישה שבעלה גירש אותה 3 פעמים הוא מנוע משפטית מלהתחתן איתה (2) איסור על אישה נשואה (3)איסור על נישואים לאישה חמישית (4) אישה בתקופת ההמתנה מנישואין או אלמנות.

**4**. נוסח ועדים - לאחר שווידאו שכל צד כשיר להתחתן ואין מניעה להם להתחתן, איך מתחתנים?

(א) **עריכת נוסח חוזה הנישואין** - (1) מסוימות: לנקוט במילים שהמשמעות היחידה והישירה שלהם היא נישואין (לדוג' השאתי אותך לאשתי, חיתנתי אותך). (2) גמירות דעת: יש להשתמש בפועל עבר, כי פועל עבר מעיד על פעולה שהסתיימה.

(ב) **עדים** - 2 עדים מוסלמים גברים או גבר ושתי נשים. אם האישה הנישאת היא לא מוסלמית אפשר עד אחד מוסלמי ואחד בדת אחרת – לדוג' גבר מוסלמי ואישה יהודייה אפשר שאחד העדים יהיה יהודי. מצב של איסור עדות - שאדם לא יעיד עבור מישהו מהשושלת שלו או מהאבות שלו. מצב נוסף שיש בו איסור זה במצב שבו יש לעד אינטרס כלכלי. המשפט המוסלמי מוריד את הדרישה ומאפשר לקרובי משפחה להיות עדים לנישואין כי העדות לנישואין היא לא בביהמ"ש אלא היא עדות על עצם קיום האקט, לא התוכן, העד מעיד שהטקס התקיים ולא חל על העדות כללים של עד רגיל ועל כן קרובי משפחה כן יכולים להעיד. קטין לא יכול להעיד בנישואין. צריך להיות בגיר ובר דעת.

\*\* אם כלל התנאים התקיימו (תנאי כשירות, אין מניעת חיתון, נוסח ועדים) הנישואין כשרים ובעלי תוקף. אם התנאים לא מתקיימים(מצטברים), או אחד מהתנאים היו קיימים ואז חדלו מלהתקיים – הנישואים נפסדים. כלומר נישואים שע"פ ס' 76+77 לחוק זכויות המשפחה הם נישואים שחובה על הקאדי להתיר אותם ולהפריד בין בני הזוג לאלתר.

הזכויות והחובות הנובעים מנישואין (עמ' 20 – 22 במחברת):

**1**.מוהר - סכום כסף או נכס שווה כסף שבן הזוג חייב לשלם לבת הזוג בהסכמתה בתמורה להסכמתה להתחתן עימו. מוהר הוא לא תנאי אלא חובה שמייצר חוזה הנישואין והיא מחייבת בין אם הזכירו אותה ובין אם לא.

(**א**) מוהר יכול להיות כל סכום שהוא אבל לא יכול להיות 0 ₪ או קרוב ל0 ₪ גם אם מסכימים על כך. ישנו סכום מינימלי שממנו ומטה זה לא נחשב מוהר וממנו ומעלה עד אינסוף נחשב מוהר. הסכום המינימלי 1000 ₪ /1500 ₪ . דבר שאין לו ערך כספי לא נחשב מוהר. דבר נוסף שלא נחשב מוהר הוא משהו שאסור מבחינה דתית ואז המוהר הופך לנפסד. אם האישה ציינה מהו המוהר שהיא רוצה היא צריכה לקבל.

(**ב**) אם אין מוהר, נמוך מהמינימום, לא כשר מבחינה דתית = האישה תהיה זכאית למוהר ראוי. מהו מוהר ראוי? מוהר ראוי זה מוהר שהאישה הספציפית ראויה לקבל מבן זוגה בעקבות הסכמתה להתחתן. איך יודעים מה הסכום שהיא ראויה לקבל? הולכים לחוזה הנישואין לנשים הקרובות ביותר לה מצד אביה (משום שהקרבה המחייבת מהבחינה השרעית היא מצד אבא) – אחיותיה. בודקים מה המוהר ששולם לאחיות שלה. אם אין לה אחיות לדודות. אין לה דודות לבנות הדוד שלה. אם לא לבנות הדוד אז לנשות הכפר שלה. וכך מגלים מהו סכום המוהר האידאלי לתקופה והכלה תקבל או יותר או פחות לפי השוני המהותי ביניהן מבחינת איכויות ואופי.

(**ג**) בדר"כ המוהר צריך להיות משולם מיד עם קליטת חוזה הנישואין. בפרקטיקה ובמציאות הקיימת כיום בכדי להקל בנישואין התחילו לחלק את המוהר לשני חלקים – א) מוהר מיידי – הסכום שהבעל חייב לשלם בהסכמת שני הצדדים מיד עם קליטת חוזה הנישואין ב) מוהר דחוי – מוהר בו שני הצדדים מסכימים לדחות לאחד משלושת המועדים: (1) מועד רנדומלי שנקבע בהסכמה (2) לגירושין. אם בן הזוג מגרש את בת הזוג הוא יהיה חייב לשלם לה מיד בגירושין (3) מוות בן הזוג. המועד המחייב יהיה הקרוב ביותר. אם הבן זוג מת – המוהר הוא החוב הראשון שייפרע מהעיזבון. גם בנישואין נפסדים אישה זכאית למוהר.

**2**. מזונות אישה - מזונות אישה ניתנות אך ורק לאישה נשואה, אישה גרושה לא מקבלת מזונות. מזונות אישה יינתנו אך ורק כאשר הנישואים תקפים (לא תקבל בנישואים נפסדים – שכן ברגע שייוודע על נישואים נפסדים, הקאדי מיידית מתיר את הנישואין). תנאי לזכאות למזונות אישה: שהות האישה בבית הזוגיות (אחתבאס). כלומר, האישה לא יוצאת מבית הזוגיות אלא באחד משני מקרים: אישור בן הזוג או היתר דתי. \*אישור בן הזוג יכול להתקיים באחד משלושה דרכים: (1) תנאי בהסכם הנישואים (2) אישור בהסכמה בשתיקה: לדוג' האישה התחילה ללמוד, והבעל שתק.. (3) הסכמה בשל מנהג. \*היתר דתי: איום על פגיעה בה (פיזית או נפשית): מקרים בהם אישה שחשה איום על עצמה, על חייה, על כספה, על ילדיה, רשאית לצאת מבית הזוגיות ועדיין תחשב כמי שמקיימת אחתבאס בפועל ( כלומר לא שוהה פיזית בבית הזוגיות אך זה נחשב שכן). לנטל ההוכחה על האישה. יציאה לבית הוריה או לטיפול רפואי: אישה זכאית ע"פ ההלכה לבקר את הוריה לפחות פעם בשבוע, גם אם בן זוגה לא מאפשר לה. יש חובה דתית לשמור על קשר עם ההורים. לכן זכותה לצאת לבקר את הוריה לזמן סביר(לא שבוע לינה אצל ההורים).

\*\* נניח ואישה לא מקיימת שהות (אחתבאס) דינה הוא לא לקבל מזונות אישה. המשמעות היא שאישה יכולה לוותר על המזונות ולכן לא להיות כפופה לתנאים. כלומר, מזונות זו זכות שנגזרת מחובת האחתבאס.

**3**. אבהות - בית הדין השרעי מוסמך לדון בענייני אבהות ובענייני מזונות ילדים. יש שני תנאים מצטברים לאבהות:

(א) **נישואין בין האב לאם** - אם אין נישואים אין אבהות. גם אם האב והאם יגידו שזה הבן שלהם והם חיים ביחד זה לא יעזור. מדובר באבהות ביולוגית שהמשפט המוסלמי לא מכיר בה. מה שחשוב הוא המשפט והמשפט קובע כי חייבת להיות מסגרת של נישואין, אפילו אם הם נפסדים העיקר שתהיה מסגרת של נישואין. בדיקה גנטית גם לא תעזור במקרה זה. ילד שנולד למסגרת נישואין- המשפט המוסלמי קובע שהבעל הוא האבא והאישה הוא האם.

(ב) **חייבת להיות תקופת הריון מינימלי של שישה חודשים (מתאריך הנישואים) או הריון מקסימלי של שנה (לאחר הגירושין)** - המשפט המוסלמי נותן את התקופה הזו משום שאין עובר שמושלם לפני שישה חודשים ואין עובר שיכול להישאר בבטן יותר משנה. (1) היעדר מפגש - יש טענה נוספת בה אבות יכולים לטעון שהם לא היו בארץ או בכלא ועל כן עברה יותר משנה שבה התייחד עם אשתו. אם אישה נפגשה עם בעלה ועברו שישה חודשים מינימום מיום שהתייחדו הגיוני שיגיע הילד. אך אם עברה יותר משנה מאז שהתייחדו לא יכול להיות שהילד הזה שלו. לכן הכלל פועל גם פועל על זוגות נשואים ובודקים אותו ע"פ המפגש האחרון. (2) היעדר יכולת להכניס להריון - בן זוג אשר יש לו בעיית עקרות או כל בעיה רפואית אחרת המונעת ממנו לקיים יחסי אישות. רק אלוהים קובע אם יש הריון או לא, אין התייחסות לבחינה ביולוגית.. לכן אב עקר לא יכול לבקש בדיקה גנטית ביולוגית, מדובר בבדיקה הסתברותית ולא מדעית. במשפט המוסלמי ראייה חייבת להיות חותכת ועל כן ראייה הסתברותית לא תקפה ולא מהווה כראיה. (3) חריג - במקרים בהם אב טוען כי אין לו איבר מין מדובר בראייה חותכת ועובדתית ובמקרה זה כן מקבלים את הטענה שלו לחשד אבהות.

**4.** חובות האב כלפי בנו: לאחר הכרת האבהות הזכות הראשונה לה זכאי הילד היא מזונות מאביו: אוכל, לבוש, דיור, רפואה וחינוך. לגבי רפואה וחינוך האב חייב רק אם המדינה לא מספקת. האב מחויב במזונות בנו בסכום המינימלי שמספיק לחיות חיים בכבוד. על כן מזונות מספקים. כשהילד נולד האב מחויב אוטומטית והחיוב הוא על האב לבדו באופן מלא ,האם אינה מחויבת במזונות בנה. במקרה של משמורת משותפת האם והאב כן יישאו באחריות משותפת במזונות. האב חייב גם במידה והוא עני. אלא אם הוא עני מרוד באופן קבוע שדינו כדין מת. אם לאב אין יכולת לשלם אז האם יכולה להלוות על חשבונו בבנק או בפועל או בביטוח לאומי. מעבר לטענת חוסר אבהות בה אב לא חייב מזונות לילדו יש טענה נוספת לאי תשלום מזונות. הטענה השנייה היא שלילד יש כסף (ירושה, הגרלות וכו'). חובת האב לשלם מזונות היא בסכום המינימלי ורק מה שאף אדם אחר לא יכול לממן. כמו שרפואה וחינוך ממומנים ע"י המדינה כך גם אם לילד יש כסף המזונות יהיו ממומנים מכספו האישי. לא מעניין את בית הדין מאיפה הגיע הכסף. מעניין אותו רק שיושלמו הצרכים המינימליים, ושיש לו כסף.

**5**. משמורת ואפוטרופסות – המשפט המוסלמי קובע שמשמורת היא עד גיל 7 לבן זכר ו9 לבת נקבה. משמורת עד גיל המשמורת היא של האישה הקרובה ביותר לילד. האם היא המשמורנית הטבעית של ילדה, לא האבא ולא אף גבר אחר. אם האם קיימת ובעלת בר דעת ויכולת לדאוג לילדיה – לא יהיה אחר שיוכל להיות עם משמורת לילדיה. הגבר לא יכול לדאוג לצרכים הרגשיים של הילד כמו שאישה יכולה. בערבית מונח האפוטרופסות רחב והוא נקרא **'ולאיה**'. הבעיה היא שיש נשים שמאבדות אחד או יותר מהתנאים למשמורת. לדוג': האם עוסקת במקצוע לא נאה, כמו זנות. אישה שמתחתנת עם גבר זר (שאין מניעה בינו לבין הבנות שלה) מאבדת את זכותה למשמורת. **"גבר זר"** = אדם שאיננו קרוב משפחה לילד בקרבת איסור חיתון. לדוג': האם מתחתנת עם האח של הבעל שנפטר, אחי האב איננו זר לילד כי הוא קרוב משפחה, אם מדובר בבת, אסור לו להתחתן איתה, היא אסורה עליו, והוא איננו זר לה.

ענייני גירושין (עמ' 22- 24 במחברת):

**1**. גירושין - במשפט המוסלמי יש שלוש דרכים להתגרש ולהיפרד:

(א) **גירושין** – סמכות של בן הזוג לגרש את אשתו בכדי לסיים את הנישואין. כאשר בן הזוג אומר לבת הזוג את מתגרשת. צריך להשתמש בביטוי שיש בו את האותיות ג.ר.ש. במשפט המוסלמי הגירושין הם זכות של בן הזוג ולא של בת הזוג. מי שיכול להתגרש זה רק בן הזוג. המשפט המוסלמי מקיים שוויון מלא בין נשים לגברים אז איך זה ייתכן שיש לגברים זכות עודפת? משום שהזכות לגרש היא תואמת לזכות שיש עליו לשלם מוהר ומזונות, ועל כן הדרך היחידה לגבר לשלם תשלום של מזונות היא לגרש את האישה.

\*\*בעל שאומר לאשתו שהיא מגורשת היא נכנסת לתקופה שנקראת **תקופת המתנה – "עדה"**. האישה סופרת שלושה מחזורים כדי לוודא שאין ברחם שלה משהו ששייך לבעלה והיא לא יכולה להרות ממנו. בתום תקופת ההמתנה הגירושין הופכים לסופיים והאישה הופכת לפנויה. בתקופת ההמתנה הבעל גם יכול להחזיר אותה לתוך הנישואין:(1)באמירה (2) בהתנהגות – קיום יחסי אישות וכו'. הבעל מחזיר אותה לנישואין גם אם היא לא מסכימה. \*\* גם במצב בו אישה מגורשת בהריון מבעלה תקופת ההמתנה תחשב עד הלידה.

\*\*בן זוג יכול לגרש את אשתו שלוש פעמים. בפעם השלישית הגירושין הופכים סופיים לאלתר והבן זוג לא יכול להחזיר את האישה לנישואין. בפעם הראשונה והשנייה הנישואין הם סופיים קטנים וניתן להתחתן שוב ע"י מוהר חדש וע"י חוזה נישואין חדש. אך בפעם השלישית אדם לא יכול לחזור באמצעות חתונה מחדש ומוהר חדש ע"י חוזה נישואין חדש, אלא רק אם תתחתן עם גבר זה אחר והגבר הזר הזה יתייחד עימה וימות או יגרש אותה.

\*\*במקרה שאדם נמצא בכעס בו הוא לא מבין מה הוא עושה וכל אמירה שהוא אומר הוא לא מתכוון אליו והכעס משבש אותו -הגירושין לא תקפים. אישה יכולה להתגרש מבעלה בתנאי שהיא התנתה זאת בחוזה הנישואין ואלו גירושין סופיים לאלתר משום שהם בהסכמה. ישנה תקופת המתנה אבל רק לבירור הריון ולא ע"מ אפשרות חזרה. אם שני בני הזוג הסכימו להתגרש הגירושין הם סופיים.

(ב) **הפרדה** – ישנן עשר עילות בהן הקאדי יכול להשתמש ע"מ להפריד ללא הסכמה. 10 מתוך העילות הן לטובת האישה בעוד יש אחת משותפת לגבר ולאישה. אישה יכולה לבקש להפריד בהתקיים אחת מאלו:

1.היעדרות: אישה שבעלה נעדר והיא לא יכולה לממש נגדו פס"ד מזונות רשאית לבקש הפרדה בשל היעדרותו. הקאדי שולח שני אנשים שימצאו אותו. אם לא מוצאים מפרידים בהם.

2.כאשר בן הזוג מאבד את דעתו: על הקאדי לוודא שאותם אדם איבד את דעתו וייתן לו חופשה להחלים ולהתרפא ע"מ שדעתו תחזור אליו. ואם עוברת שנה והמצב לא השתנה הקאדי מפריד בינו לבין אשתו.

3.אין אונות: אם הגבר מאבד את כוח הגברא שלו ולא יכול לקיים יחסי אישות עם אשתו היא יכולה לבקש הפרדה מהקאדי. הקאדי ייתן שנה הארכה לבן הזוג להחזיר את אונו. במידה ולא מצליח מפריד בין בני הזוג.

4.אם נגרם לאישה נזק בשל הנישואין: כל דבר שגורם לאישה נזק כמו גבר אלים שמתעלל באישה, גבר שפושט רגל ומאיים על נכסיה, גבר שחולה במחל המדבקת ועלול לסכן אותה וכו.

5. העילה המשותפת, עילת הסכסוך: מדובר בעילה העיקרית שבה נעשה שימוש.

\*\*אם בן הזוג או בת הזוג מגישים תביעה לבית הדין בטענה לסכסוך בין השניים, הקאדי קודם כל מוודא שאכן קיים סכסוך ע"י שכנוע הצדדים (ללא צורך בראיות), או במצב שהם נפרדו והם גרים בבתים נפרדים. הקאדי ינסה לגשר בין הצדדים למרות הסכסוך, אם הוא לא מצליח הוא ממנה מגשרים מחוץ לבית הדין. אם הם לא מצליחים או שמדובר בסכסוך קשה הקאדי כותב פס"ד ביניים שמכריז על סכסוך בין בני הזוג.

\*\*השלב הבא הקאדי מחליט למנות שני בוררים, בורר מטעם האישה ובורר מטעם הגבר. שני הבוררים שווים במעמד ובסמכויות ובזכויות. חובתם הראשונה היא להביא לשלום הבית. כאשר הם נכשלים בהבאת השלום בין בני הזוג הם עוברים לשלב השלישי בהליך- פסיקה. עליהם לפסוק שני דברים: (א) גירושין ע"י הפרדה. הבוררים הם אלו שמוסמכים לפסוק הפרדה לא הקאדי. על שניהם לפסוק במצטבר אותו דבר. במידה ולא מצליחים הקאדי קובע. (ב) איזה אחוז מהמוהר האישה זכאית לקבל. (ס' 130 לחוק המשפחה) בהליך הפרדה יש לבדוק האם האישה אשמה בהפרדה בגירושין, ובודקים בכמה אחוזים היא אשמה – האם בגדה בו או עשתה מעשים שפוגעים בזוגיות. אם היא אשמה ב100% היא לא תקבל מוהר. אם היא אשמה 50% ייתנו לה רק 50% מהמוהר וימנעו ממנה את ה50% הנותרים.

\*\*אחרי שהם מסיימים את הליך הבוררות הם כותבים פסק בוררות שמוגש לקאדי. לקאדי אסור להתערב בפסק הבוררות משום שהוא הליך עצמאי ונפרד והנחת היסוד היא שהבוררים עושים עבודתם נאמנה ויש להם סמכות מוחלטת ע"פ מיטב הבנתם ושיפוטם בהליך. הקאדי יכול להתערב ולא לאשר את פסק הבוררות באחת משלוש עילות: (1) **רמאות** – שוחד מאחד הצדדים או הטיה לטובת אחד הצדדים (2) **פגיעה בכללי הצדק הטבעי** – יש לאפשר לכל אדם לטעון את טענותיו וזכותו של אדם לעמת את הצד השני עם הראיות. הליך הבוררות צריך להיות שקוף שכל אחד מהצדדים יודע באופן מלא איזה ראיות וטיעונים הוגשו לבוררים. (3) **האסמכתאות של הפסיקה סותרות את הדין השרעי** – הנימוקים לפסיקת הבוררים לא עולים בקנה אחד עם דיני השריעה. אם הקאדי בודק שאין אף אחת מהעילות הללו ומגיע למסקנה כי התנהל הליך הוגן אין לו שיקול דעת והוא חייב לאשר את פסק הדין. אם שני הבוררים מסכימים לפסוק הפרדה בגירושין אך חלוקים בעניין של הזכויות יש שני אופציות – (א) לפטר אותם ולמנות שני בוררים חדשים (ב) ימנה בורר פוסק שיקבע בין הבוררים. במידה ונפסק גירושין אלו גירושין סופיים לאלתר ונחשבים כאילו איבד גירושין פעם אחת.

(ג**) התרה** – התרה של הנישואין ע"י הקאדי בהתקיים העילות לכך. כשהנישואין נפסדים ואחד מתנאי כשירות הנישואין לא מתקיימים או שהתקיימו ובהמשך חדלו מלהתקיים. בהתרה הנישואין לא היו נחשבים מלכתחילה ועל כן אין פה גירושין ולגבר יש עוד שלוש פעמים להתגרש אם ירצה.