מקורות למסכת קידושין – דף 4

(1) בענין לשון קנין – האם יש לבעל קנין באשתו?

גמ' סוף דף ה. "והאמר עולא ... קנין כספו הוא", תוס' הרא"ש י: ד"ה ארוסה בת ישראל, רמב"ן קידושין טז. ד"ה זאת אומרת, שו"ת אבני מילואים סי' יז

תוס' הרא"ש כתובות ב. ד"ה נסתחפה שדהו

תוס' גיטין ב. ד"ה ואם יש עליו עוררין "... שלא בפניו מיתומים ומלקוחות", רמב"ן שם דף ט. ד"ה אם יש עליו עוררים, [וע"ע ברשב"א וריטב"א שם]

פני יהושע גיטין מג. ד"ה אמר רב חסדא, אבני מילואים מד:ד "... קידושין תופסין בה וזה ברור", [חזון איש אהע"ז סי' קמח על דף סז:]

[גמ' יג: "וקונה את עצמה ...", שו"ת תרומת הדשן ח"ב סי' קב]

אם תמצי לומר דיש לבעל קנין באשתו, מהו תוכן הקנין?

קנין הגוף – גמ' קידושין סוף דף ו. - ו: "פשיטא ... לא כ"ש"

מלאכה - גמ' כתובות נח: "אמר רב הונא אמר רב יכולה אשה ... תחת מזונות", רשב"א כתובות מז: "דאיהי מחייבא למיקם קמיה ולשימושיה דקנין כספו היא והרי היא כשפחה דבעיא לשימושיה", פני יהושע כתובות נט: ד"ה במשנה ואלו מלאכות, [פני יהושע שם נט. תוד"ה הכא]

אישות – רמב"ם הל' נדרים יב:ט (האם יש לדייק מניסוח הרמב"ם ביחס לאשה שנדרה לעומת ניסוחו ביחס לאיש שנדר?), שו"ת משיב דבר ד:לה, תוס' קידושין ל: ש"ה שיש, [שו"ת אגרות משה או"ח א:קנח]

רש"י ור"ן ריש מסכתין ד"ה האשה נקנית, מאירי שם "אמר המאירי ... ותגמור הנשואין"

עי' ירושלמי ריש קידושין "כיני מתני' או בכסף או בשטר או בביאה ותני ר' חייה כן לא סוף דבר בשלשתן אלא אפילו באחד מהן". מה סברת ההוה-אמינא להצריך שלשתן? [עי' קונטרסי שיעורים שיעור א אות ב ד"ה וגדולה מזו; וע"ע שם באריכות שיעור א אותיות א-ד]

(2) בענין קידושין שלא מדעתה:

האם היה הוה-אמינא שהאשה מתקדשת שלא מדעתה? רשב"א ד"ה האשה נקנית, רבינו יהונתן מלוניל ד"ה האיש קונה

למה בעינן דעת האשה בקידושין? רש"י יבמות יט: ד"ה קידושין דעלמא, רש"י קידושין מד. ד"ה קידושין דמדעתה, מאירי קידושין ב: ד"ה הרבה דקדוקין "אבל מה שיצא לנו ממנו לענין פסק ..."

מה דין איש המקדש בעל-כרחו? רשב"א הנ"ל, ספר העיטור אות מ' מודעא דף מא. "והילכך לא קשיא ... לאו כלום הוא", רמב"ם וראב"ד אישות ד:א, מאירי ד"ה ואם אנסו את האיש, אבני מילואים מב:א

סמ"ג מצות עשה מח ד"ה אין האשה מתקדשת אלא לרצונה. מה המחלוקת בינו לבין הרשב"א ושאר ראשונים בפירוש הגמ' ב"ב? מה סברת הסמ"ג לחלק בין אונס האיש והאשה?

[וע"ע קונטרסי שיעורים שיעור ג, ברכת שמואל סי' א – ב; ואכמ"ל]

פני יהושע מסכת כתובות דף נט עמוד ב

במשנה ואלו מלאכות שהאשה עושה לבעלה כו'. כבר כתבתי בשיטה הקודמת מחלוקת הפוסקים באומרת איני ניזונת ואיני עושה אי חייבת בהנך מלאכות הבית. ולכאורה נראה קצת ראיה דחייבת אפילו מדאורייתא כדאיתא ביבמות פ' הבא על יבמתו [ס"ג ע"א] אהא דכתיב אעשה לו עזר כנגדו דאדם מביא חטים מן השוק חטים כוסס כו' אלמא דאורחא דמילתא הכי הוא שהאשה עושה מלאכת צורכי הבית וק"ל:

רבינו יהונתן על הרי"ף מסכת קידושין (לפי דפי הרי"ף) דף א עמוד א

[קידושין ב /ב] גמרא. האיש קונה. כלומר וניתני הכא האיש קונה, כדתניא באידך פירקין [מ"א ע"א], כלישנא דרבנן האיש מקדש. ומשני אי תנא האיש קונה הוה אמינא אפילו בעל כרחה ליקני, אם נתרצתה אחר כך לקבל הקידושין. תנא האשה נקנית מדעתה אין בעל כרחה לא, דבעינן שיכתב שטר, דהיינו הרי את מקודשת לי, מדעתה.

ספר העיטור אות מ - מודעא דף מא טור א

והילכך לא קשיא הילכתא אהילכתא ותלויה וזבין זביניה זביני בדיהיב זוזי ל"ש ארצי ול"ש לא ארצי ואפי' הוה ליה לאשתמוטי ודוקא אנסוהו למכר דאגב דקביל זוזי אגב אונסיה גמר ומקני כדאמרי' מודה שמואל היכא דיהיב זוזי הילכך גבי אשה נמי כי פליגי אמימר ורב אשי דוקא תלוה וקדיש בכולהו דיהיב זוזי ואיתתא קבלינהו אבל אנסוהו לקדש ולקנותה לאו כלום הוא

ספר מצוות גדול עשין סימן מח

אין האשה מתקדשת אלא לרצונה, שנאמר (דברים כד, ב) והלכה והיתה משמעות המקרא [הוא] שמתקדשת מדעתה (רש"י יבמות יט, ב ד"ה קדושין), והמקדש אשה בעל כרחה אינה מקודשת, אבל האיש שאנסוהו שיקחנה בעל כרחו הרי זו מקודשת (ע"פ לשון רמב"ם פ"ד ה"א) לאמימר, ולמר בר רב אשי אינה מקודשת כדאיתא בפרק חזקת הבתים (ב"ב מח, ב) והגאונים תופשין עיקר דברי מר בר רב אשי.

אבני מילואים סימן מב ס"ק א

[א] אבל האיש שאנסוהו. - כתב בח"מ דכ"ע סברי דקידושין מהני בין באונס האשה בין באונס המקדש מדינא דתלוי' וזבין זביני זביני אלא דפליגי בתקנה דאפקינהו רבנן לקידושי מיני' לדעת הרמב"ם לא אפקינהו אלא באונס האשה אבל באונס המקדש כיון דיכול לגרש בע"כ אוקמה אדינא והיש אומרים ס"ל דגם באונס המקדש אפקינהו רבנן לקידושי מיני' ומזה הקשה על הרמ"א בסי' ר"ה (סי"ב) שכתב אנסוהו לקנות לא מהני ומכאן משמע דמהני אנסוהו לכ"ע ע"ש.

וב"ש כתב דטעמא די"א הוי מטעם שכתב הרמ"א בח"מ סי' ר"ה בשם בעל העיטור דאנסוהו לקנות מדינא לא מהני ע"ש ויפה כיון הב"ש. וכן מפורש בחידושי הרשב"א [קידושין ב, ב] ז"ל והאיש שאנסוהו לקדש כתב הרמב"ם קידושיו קידושין והרב בעל העיטור כתב דאין קידושיו קידושין דתלויה וזבין אמרו אבל תלויה לקנות לא אמרו ונראין דברי הרמב"ם דאי אגב אונסא גמר וזבין כ"ש גמר וקני עכ"ל, הרי מפורש דעת החולקין לאו משום הפקעת קידושין אלא משום דמדינא לא מהני אונסא גבי קני. והרמ"א פסק כבעל העיטור שם בסי' ר"ה...

מיהו לולי דברי הרשב"א נראה לענ"ד דאפי' נימא תלויה וקני לא קנה היינו משום דלקנות בעי רצון טפי וכל שבע"כ לא קנה אבל קידושי אשה אינו קנין לגבי בעל דנימא דלא קנה וכמ"ש הרשב"א פ"ק דקידושין (דף ו') גבי המקדש בהנאת מלוה דה"ל הערמת רבית וכתב שם הא דלא הוי רבית קצוצה בזה דקונה אשה בהמתנת מעות משום דאין גופה קנוי לבעל ולאו מידי שקיל ע"ש, וכיון דאין גופה קנוי לבעל ואין בקידושין כי אם שנאסרה ע"י לכל העולם, וכל כה"ג אפי' ע"י אונס מהני כיון דמחויב בדברו הוי לי' כעין מכר ומשום תלויה וקני לית בי' כיון דאין אשה בתורת קנין לגבי בעל דאין גופה קנוי לו ואין לו זכי' בגוף האשה וא"כ טעמא די"א דלא מהני באנסוהו לקדש משום אפקינהו רבנן לקדושי מיני' וכמ"ש בח"מ.

שו"ת משיב דבר חלק ד סימן לה

ב"ה ה' כ"ג מנ"א תרמ"ד, וולאזין. כבוד הרב וכו' כש"ת מ' משה נ"י האבד"ק הארדזישטש.

אשר בקש לבא שנית בענין קנין אשה לבעלה מה היא, ולמה ולאיזה תכלית נקנית וזה דברי במכתב הקודם ואשר מעכ"ה העתיק אותם במכתבו דמה"ת הן אין לאיש על אשתו שום קנין כי אם לאישות בלבד אבל זולת אישות אין לבעל שום קנין ולכן אם נדרה ואמרה הנאת תשמישי עליך א"צ להפר וכופה ומשמשתו משום שלזה היא קנויה לבעלה:

ודברים ברורים הם, ומה שכתוב בתורה כי הוא קנין כספו, וכן מה שנמצא דאשתו של אדם הוי כעבדו ושפחתו, הכונה כמו עבדו ושפחתו, הכונה למעשה ידיהם כך אשתו לאישות ולא זולת, וההוכחה הפשוטה לזה ממה שפשוט לחז"ל דעפ"י התורה אין מעשה ידי אשה לבעלה, ומאין למדו זאת וכי מבואר בתורה שכן הוא, והלא כתיב בה קנין כספו כמו בעבד ושפחה, ומנלן שאין מע"י לבעלה, ולהיפך מנלן דמשועבדת לאשתו /אשתו/ לבעלה ואינה יכולה לאסור עצמה על בעלה, בשלמא אם הוא נדר ואמר הנאת תשמישי עליך אינו חל הנדר שהוא מקרא מלא ועונתה לא יגרע, ולמ"ד דבמקרא לא כתיב אלא מלבושי', מ"מ לא חל נדרו משום שהוא משועבד לה מק"ו כדתניא במכילתא פ' משפטים ר' יונתן אמר שארה כסותה כסות שהוא טפל לשארה אם היתה ילדה כו' ועונתה שלא יתן של ימות החמה בימות הגשמים כו' מזונות מנין כו' ד"א מנין אמרת ק"ו ומה דברים שלא נשאת עליהם לכתחלה אין אתה רשאי למנוע ממנה דברים שנשאת עליהם אינו דין שאינו רשאי למנוע ממנה, ועוד דברנו בזה בחיבורי הע"ש סי"ו אות א' בס"ד:

הא אצלה אין כתיב אזהרה שלא תמנע ממנו הנאת תשמישה, ומנלן שהוא /שהיא/ מחויבת להזקק לו, ודלמא קנין כספו הוא לשארי דברים כמו שפחתו אלא הוא דבר ברור ומושכל ראשון דמשמעות כי יקח איש אשה הוא למה דמסיים הכתוב ובעלה או ובא אליה ולא יותר, מזה למדנו דלזה הפרט היא קנויה לו כמו שפחה לעבודה ולא יותר, ומה שהביא מע"ל הא דב"ק לענין דמי ולדות ושבח ולדות שהן לבעל, אשתמיטתיה הא דאי' בב"ק (מ"ג א') דאפילו זינתה היא לבועלה ולא כתיב בעל האשה, אלא מי שראוי להיות בעל, ומזה גופא למדנו כדברינו, דבאמת מנליה לתלמודא להוציא ממשמעות הכתוב בעל האשה שהוא אדונה והוא קונה אותה משא"כ אם זינתה, אלא משום דברור לחז"ל שאין לבעל שום זכות מה"ת באשתו יותר מעניני אישות והשייך לה והוא הפרת נדריה שבינו לבינה או ע"נ שנוגע לאישות, וא"כ אמאי מגיע דמי ולדות ושבחם לבעל, אלא ע"כ פי' בעל האשה מי שראוי להיות בעל והוא גזה"כ להיות היולדות ושבחיהם לאביהם אם הם ראוים להיות בעל לאמם:

וקנין אשה לאיש בעניני אישות, הוא מועיל לא מבעיא לדעת הרמב"ם שאסור לבעול פנויה, אפילו לדעת החולקים אינו אלא רשות, אבל אינה מחויבת להזקק לו ואם הוא מאנסה ח"ו חייב לשלם בושת ופגם, והרי הוא כגזלן וכאשר יקום איש על רעהו והכהו, משא"כ אשה שהיא קנויה לו היא מחויבת להזקק בכל עת שירצה ואם אינה מזדקקת לו ברצון יכול לכופה כמו שהאדון כופה שפחתו לעשות מלאכתו וכ"ז הם דברים ברורים ואין כדאי להפוך עוד בזה:

ומה שהקשה מע"כ, על הא דחייבי לאוין תופסין קידושין אף על גב שודאי אינן קנוין לאישות, קושיא היא וממנה יתבררו הדברים דקשה לי יותר הא דאיתא בקידושין (דף ס"ז ב') אלא אשת איש ואשת אח איכא למיפרך כו', וקשה לי האיך יעלה עה"ד דאשת איש שהוא /שהיא/ קנויה לאחד תתקדש לשני, וכי יעלה עה"ד דעבד שהקנה עצמו לראובן יקנה עצמו גם לשמעון, אלא הענין הוא שאשה היא קנויה ומקודשת ושני דברים הם דקנין הוא שהיא מחויבת להזקק לבעלה כמו שהעבד מחויב לעשות מלאכת בעליו, וקידושין שהוא כהקדש, היינו שהיא אסורה לאחר, ותרי מילי נינהו, דאי מצד שקנויה היא לבעלה היתה נחשבת כגזלנות /כגזלנית/ אם היתה נותנת דודיה לאחר, ולא יותר, וכמו עבד שעשה מלאכתו לאחר בשעה שהיה לפניו מלאכת אדוניו שאינו אלא כגזלן, ותו היה עולה עה"ד שאם יתן לה הבעל רשות להזקק לאחר הרי היא מותרת כמו בעבד שהרשהו בעליו לעשות לאחר, מש"ה היא מקודשת שאין לה פדיון אלא בגט או במיתת הבעל ואי משום הקדש לא ידענו שהיא מחויבת וקנויה לבעלה ולא ידענו אלא שהיא אסורה לאחרים ע"ז אמרינן שהיא קנויה לבעלה, וכבר כתבתי בשם הרמב"ם דהמקדש להעיבור קידושין תופסין בה שתהא א"א ואסורה לאחרים אבל אינה קנויה לו, מעתה המקדש חייבי לאוין ודאי אינה קנויה לו אבל היא מקודשת שהבא עליה ה"ז כבא על א"א:

ובזה יתיישב שפיר הא דס"ד דאפילו מקודשת לראובן יהני קידושי שני שתהא אסורה לעולם גם בשביל שמעון שאם ימות ראובן או יגרשנה, מכ"מ תהא כא"א משום שמעון, ובדברינו יש לישב קו' התוס' ריש קידושין (ב' ב') בד"ה אי ואף על גב דתנן האיש מקדש דמשמע בע"כ ולדברינו ודאי אינו עולה עה"ד שיהא יכול לקדשה בע"כ ולאוסרה על אחרים שלא מדעתה אבל אם כבר נאסרה על אחרים כגון שקדשה אביה בשעה זו שהיתה במעי אמה, או שהיתה אז חייבי לאוין, שהיתה מקודשת ולא קנויה ס"ד שיכול אח"כ לקנותה בע"כ, שהרי היא מקודשת לו קמ"ל דאינה קונה בע"כ:

עוד הקשו התוס' הא דתנן היבמה נקנית ולא היבם קונה שהרי הוא קונה בע"כ. ולדברינו ניחא דמסקינן ביבמות (דף נ"ו א') דביאת אונס אינו קונה אלא לדברים האמורים בפרשה, ובאמת אינה אוכלת בתרומה שעדיין אינה קנויה לו לכ"ד:

נחזור לענין, שאין ספק בזה שהאשה אינה קנויה לבעל אלא לאישות ולא זולת ואין לדבר בזה עוד...

ידידו נפתלי צבי יהודא ברלין.