**הפקעת קידושין בראשונים**

רבינו גרשום בבא בתרא מח:

התינח דקדיש בכספא. דהיינו קדושין דרבנן משום הכי מצי לאפקועי רבנן מדרבנן. אבל קדיש בביאה בעל כרחה. דביאה היינו קדושי דאורייתא והיא בעולת בעל מאי איכא למימר:

אמר ליה. אפי' הכי לא הוויין קדושיה קדושין משום דשויוה רבנן למאן דקדיש בביאה לבעילתו בעילת זנות דחוצפא קא עביד הואיל דתקינו קדושי כספא מצי לאפקועי קדושי ביאה:

חדושי הרמב"ן כתובות ג.

שויוה רבנן לבעילתו בעילת זנות, מאן דמפרש משום דרב מנגיד מאן דמקדש בביאה טועה גמור הוא שהרי אמרו נגיד כרב ואצריך גיטא כשמואל אלמא אף על גב דמנגיד רב לא פקעי קידושי דמאן דמקדש בשוקא וכ"ש (נ"א: וה"ה) לביאה, ואין ראוי להשיב בזה שאין בו ממש כמ"ש רש"י ז"ל, והקשה ה"ר שמואל רומרוגי ז"ל אי עקרוה רבנן לקידושין מיניה לגמרי הויא לה פנויה למפרע א"כ אשת איש שזנתה היכי מיקטלה הא התראת ספק היא דדילמא עקר איהו לקידושיה, וכן הא דתנן בראשונה היה עושה ב"ד במקום אחר ומבטלו וכו' עד בטלו מבוטל דברי רבי רשב"ג אומר אינו מבוטל ומפרשי' טעמא בפ' השולח משום דכל המקדש אדעתא דרבנן מקדש וכו' כי הכא וא"כ דילמא עביד אינש הכי ואשתכח דקידושיה לאו קידושין נינהו והויא לה פנויה למפרע, ועוד הקשה א"כ יכולין ממזרים דאשת איש ליטהר, ועוד דזימנין דבת אחותו היא ומחפה עליה כדאמרינן לענין זמן מפני מה תיקנו זמן בגיטין משום בת אחותו במס' גיטין (י"ז א'), ואיכא למימר התראת ספק ודאי לא הויא כיון דהשתא אשת איש גמורה ועדיין לא נעשה בה מעשה זה, ועוד שהמעשה תלוי ברשות אחרים שהוא הבעל ולא בידה, שהרי לענין נזיר ששתה יין לוקה ואף על גב דמצי מתשיל אנדריה, ולענין שבועה נמי אפי' אכלה כולה נשאל עליה וכל אימת דלא מתשיל עלה לוקה משום שבועת ביטוי ובשוגג מביא קרבן, והאשה שנדרה בנזיר והיתה מטמאה למתים לוקה את הארבעים ואף על גב דכי אתי בעל מצי מיפר לה ומיעקר ליה לנדרה למפרע, ואינו צריך לפנים.

אלא הא קשיא א"כ יכולין ממזרים ליטהר וזימנין דבת אחותו היא ומחפה עליה, ושמעתי מתרצים דהכי קאמרינן א"כ שויוה רבנן לבעילתו בעילת זנות ואין אדם עושה בעילתו בעילת זנות הילכך גמר ויהיב גיטא מעכשיו כדי שלא יפקיעו רבנן קדושיו שלא תהא בעילתו בעילת זנות, ולאו למימרא דעקרוה, וכן נמי בקידושי כספא עקרי רבנן לקידושי מיניה ותהי' בעילתו בעילת זנות ומשו"ה גמר ומבטל תנאיה ואונסיה, וא"ת ארוסה מאי איכא למימר, כיון דאי בעיל אחר כך תהי' בעילתו בעילת זנות גמר ויהיב גיטא לגמרי דהא לא הדרא ליה, וא"ת משום בת אחותו לא גמר ויהיב גיטא, הא ליתא דכיון שאין דעתו שתחזור לו אלא משום שיפקיעו חכמים קדושיו הוא עושה אין הגט בטל שאין תנאי זה וביטולו כלום, ואי קשיא והא בלא גט נמי משכחת לה כדאמרינן ביבמות בפ' האשה רבה (ק"י א') ולא אצרכוה רבנן גיטא משני משום דאפקעינהו רבנן לקדושי מיניה וכן נמי אמרינן בבבא בתרא (מ"ח ב') גבי תליוה וקדיש קידושיו לאו קדושין, אין ה"נ דכיון דכל דמקדש אדעתא דרבנן מקדש כי נתקדשה שלא ברצון חכמים יוצאה בלא גט אבל כאן הרי נתקדשה ברצון חכמים לפיכך הצריכוה לגט זה שהוא כשר. וה"ר יעקב ז"ל מתרץ כיון דאדעתא דרבנן מקדש אי אתי לחפויי על בת אחותו או לטהר ממזרים לא משגחי ביה רבנן דלאו הכי הוא דעתייהו דרבנן, ולא נהירא אטו מאן דאתא כי האי מעשה לידיה אם זנתה אשתו והולידה ממזר נטהר, וע"כ כיון שפקעו פקעו לגמרי וזו לא שמענו ולא נראה שאין זו מדת חכמים. ולדידי לא קשיא מחפה דגבי יש אונס איכא חששא דאשת איש לעלמא שהרי נמצא גט בטל ובניה ממזרים ולא חששו למאן דמחפה על בת אחותו דאונס לאו בידו הוא ולגבי ביטול נמי לא חששו דתקנת עגונות שכיח להו ועדיפא, ואף על גב דגבי זמן חששו היכא דאפשר אפשר היכא דלא אפשר לא אפשר, ומ"מ אני צריך לתירוץ הראשון מפני מה שאמרתי שאין ממזר נטהר בכך, ועוד וכי אינה אסורה לכהן ולקרובים, ואפשר דקדושין נעקרין לגמרי וממזרים אינם נטהרים ואיסורא דכהן וקרובים מדבריהם.

הא תינח דקדיש בכספא. אינו מחוור לי שאם המקדש קידש על דעת חכמים שיהיו בטלים לפי דברי חכמים מה הוקשה לו לרבינא ומאחר שעל דעת חכמים קדש אין צריך להפקיר המעות ממנו אלא לבטל קדושיו, ומה שפירשו דקדושי כסף דרבנן וע"כ יכולין להפקיעם מה שאינם יכולין לעשות כן בקדושי ביאה אלא ברצונו של בעל שקידש על דעתם, אינו כלום כמ"ש רש"י, וכבר כתבתי ראיה גמורה בפ"ק דקדושין, ואפשר שהי' קשה לו מה יעשו על ביאתו כמו שפי' רש"י, ואינו נוח לי וצ"ע, וי"ל דה"ק הא תינח דקדיש בכספא שהוא מקדש על דעתם מפני שהפקר ב"ד הפקר ואין ממון זה שלו אלא ברצון חכמים אבל קדשה בביאה מה יפקיעו שמא לא על דעתם קדש, ופריק שויוה רבנן לבעילתו בעילת זנות שהוא מדעתו מקדש לעולם על רצון חכמים ולאו משום הפקע הממון נגעו בה.

חדושי הרשב"א שם

כל דמקדש אדעתא דרבנן מקדש ואפקעינהו רבנן לקידושי מיניה. וא"ת מאי שנא מטבע במים שאין להם סוף דלא אפקעינהו רבנן לקידושיה משום עגינות, י"ל דבכדי לא מפקיעי להו רבנן לקידושי אלא היכא דאיכא סרך גיטא כדהכא א"נ בעד אחד מעיד שמת בעלה דההיא נמי משום תקנת עגונות היא כדאיתא בריש פרק האשה רבה (פ"ח א') דסמכה אהימנותיה דעד ואפילו בגוי מסיח לפי תומו, ועיקר טעמא דכל דמקדש אדעתא דרבנן מקדש ואפקעינהו רבנן לקידושיה מיניה, וכן פירש"י ז"ל בשבת פרק חבית (קמ"ה ב') גבי אין עד מפי עד כשר אלא בעדות אשה בלבד, ואף על גב דכי אתי בעל תצא מזה ומזה והולד מן האחרון ממזר גמור כדאיתא התם בפרק האשה רבה היינו טעמא משום דלא אפקעינהו רבנן לקידושיה לגמרי אלא משום דסמכין אדיוקא דאיתתא ומימר אמרי איתתא דיקא ומינסבא וכיון שבא הבעל איגלי מילתא דלא דיקא שפיר, ומ"מ מעיקרא לא אפקעינהו רבנן לקידושיה אלא משום סרך דעד אחד אבל בכדי בטבע במים שאין להם סוף לא תקינו, וההיא דאותבה אבי כרסיא ואתא חבריה וחטפה מיניה והוו תמן רב ברונא ורב חננאל ולא אצרכוה גיטא (יבמות ק"י א'), אי נמי בתלוהו וקדיש דאפקעינהו רבנן לקידושיה כדאיתא התם בפ' חזקת הבתים (מ"ח ב'), התם משום דעיקר הקידושין שלא ברצון חכמים היו דהוא עשה שלא כהוגן אבל במקום שחלו הקידושין ברצון חכמים והשתא הוא דאפקעינהו להו אי איכא סרך גיטא אין אי לא לא, והכא נמי לאו אפקעתא גמורה היא אלא משום דאמדינן ליה לדעתיה דבעל דאסקה אדעתא לאונסיה ומדאיבעי ליה לאתנויי ולא אתני ש"מ אחולי אחליה לאונסיה

רא"ה שם

ומי איכא מידי מדאורייתא לא הוי גיטא ומדרבנן שריא אשת איש לעלמא, אין, כל דמקדש אדעתא דרבנן מקדש ואיפקעינהו רבנן לקידושין מיניה. הא תינח דקדיש בכספא, קדיש בביאה מאי איכא למימר. איכא דמפרש דקדיש בכספא דקידושין מרבנן. וליתא, כדכתב רש"י ז"ל. אלא תינח דקדיש בכספא דהפקר ב"ד הפקר, אבל קדיש בביאה מאי איכא למימר. ותמה כיון דאמר כל דמקדש אדעתא דרבנן מקדש, מה לי כסף מה לי ביאה, הרי הוא כעל מנת שירצה אבא [קידושין סג, א], והא לא רצה. וא"ל דהכי קאמר תינח דקדיש בכספא, דכיון דהפקר ב"ד הפקר, איכא למימר דעל דעתם קדיש, כיון דברשותייהו לאפקועינהו, אבל קדיש בביאה, מאי פסקא דעל דעתם קדיש, דהא לאו מילתא דתליא ברשותייהו היא. ומהדרינן שוויה רבנן לבעילתו בעילת זנות, כלומר הא דאמר כל דמקדש אדעתא דרבנן מקדש, לאו משום הכריחא הוא, אלא מדעתם, שכל אדם רוצה לעשות דבריו כרצון חכמים, ואם תאמר ביאתו מה תהא עליה, שוויה רבנן בעילתו בעילת זנות. והעיקר כפשוטן של דברים, דהכי קאמר קדיש בביאה מאי איכא למימר, כלומר מה תהא על ביאתו, ואהדר ליה שוויה רבנן וכו', דכיון דאדעתייהו קדיש, הוה ליה כעל מנת שירצה אבא והא לא רצה. ומאן דמפרש שוויה רבנן לבעילתו בעילת זנות, משום דאמרינן בקידושין [יב, ב] דרב מנגיד אמאן דמקדש בביאה. ליתא, דהא קיימ"ל [שם] מנגיד כרב ואצטריך גיטא כשמואל.

והקשה רבינו שמואל ז"ל אם כן יכולין ממזרים לטהר. ועוד הבא על אשת איש, היאך נסקלין על ידה, התראת ספק הוא. והא דאמרינן נמי בגיטין [לג, א] בטלו מבוטל דברי ר' רשב"ג אומר אינו מבוטל, ומפרשינן התם דכל דמקדש אדעתא דרבנן מקדש, ואפקעינהו רבנן לקדושי' מיניה, קשיאן בה כל הני. ועוד נמצא דיכול לחפות על בת אחותו.

וי"א דכי אמרינן אפקעינהו רבנן, לאו למימר דמפקעי להו לגמרי, אלא כלומר דכיון דברשותייהו דרבנן לאפקועי, גמר ויהיב גיטא, דלא לישוויה בעילתו בעילת זנות, ואפילו בקידושי כסף בארוסה איכא למימר, משום דלא לאפקועי קידושי', וכי אתי לידי נישואין לא לישוויה בעילתו בעלת זנות. וכי תימא דלמא משום תקנת בת אחותו לא גמר ויהיב גיטא ומבטל ליה, משום דליתי לידי אפקועי קידושי, דהא בהכי ניחא ליה. איכא למימר כיון דבהא דהכא ליכא משום מחפה על בת אחותו, דהאי מילתא לא הוי בכוונה, ואי משום ההיא דבטלו, כיון דביטוליה לאו אדעתא דהדר ליה, אלא משום אפקועי קידושי', בהא ביטולי' לאו ביטול ולא כלום הוא, אבל לאו למימר דמפקעי רבנן קדושין. וכי תימא והא אשכחן לה בבבא בתרא [מח, ב] דאמרינן התם תלי' וקדיש לאו קידושין משום טעמא דכל דמקדש אדעתא דרבנן מקדש. והתם נמי ביבמות [קי, א] אמרינן הכ' בההיא דאקדשא כשהיא קטנה וגדלה ויתבי אבי כורסיא ואתא אחרינא וחטפה ולא אצרכוה גט משני מהאי טעמא. י"ל הת' הוא שהקידושין שלא ברצון חכמים, וכיון דכן אפקעינהו ולא אצרכוה גיטא, אבל כל היכא דמיקדשא ברצון חכמים, א"א להוציאה בלא גט.

ורבינו אומר דהא לא איכפת לן אם יכולים ממזרים ליטהר, והלואי שיטהרו. והא דאמרינן נמי שיכול לחפות על בת אחותו, הא נמי לא איכפת לן, דהך תקנתא עדיפא לן שלא תבא לידי קילקול, ולא איכפת לן אלא שלא יהא מחפה על בת אחותו, ולאו מן דינא כי התם. מאי איכא משום התראת ספק, הא נמי לית', דכל מידי דהוי מחוסר מעשה, ועוד שהדבר התלוי ברשות אחרים, לא מקרי התראת ספק. תדע שהרי נזיר ששתה יין לוקה, ואף על גב דמצי לאיתשולי אנידרי', וכדקי"ל התם דאפילו אכלה כולה נשאל עלי', ולעולם הא דהכי אפקועי קידושין לגמרי הוא. ולענין קרובות, מסתברא כיון דאצריכא גיטא, הוא אסור בקרובותי', והיא אסורה בקרוביו מדברי סופרים, אבל מן התורה מותר. אבל בהנך דליכא גט כלל, מותר אפילו מדברי סופרים.

ורבינו תם ז"ל כתב דהא תקנתא דרבנן היא, וכל היכא דאיכא ממזרים או משום מחפה על בת אחותו לא תקנו רבנן. ולא נהיר, דאטו היכא דאתי כי האי עובדא באקראי בעלמא בלא כוונה כלל, מי לא אמרינן דאפקועי קידושי', ולא חיישינן אי איכא ממזרים או משום בת אחותו, וזו אינה מדת חכמים, דא"כ נתת דבריך לשיעורין. אבל אפשר לפרש על דרך זה כלשון הראשון למימר דרבנן לא מפקעי קידושין לעולם, ואי מההיא דהתם בגיטין, אפשר דהתם לא חיישינן להכי, כלומר דילמא משום בת אחותו לא גמר ויהיב גיטא אדעתא דרבנן, כי היכי דליתי לידי אפקועי קידושין, משום בת אחותו, דליכא למיחש להכי, דאלו מכוון להכי, בהאי לא אפקועי רבנן לקידושי', וכיון דכן, תו ליכא למיחש להכי, דהא לא מהני ליה מידי, וכיון דלא מהני מידי, ודאי גמר ויהיב גיטא. מ"א נ"ר.