מסכת בבא בתרא דף לד

ההוא ארבא[[1]](#footnote-1) דהוו מינצו עלה בי תרי, האי אמר דידי היא והאי אמר דידי היא, אתא חד מינייהו לבי דינא ואמר: תיפסוה אדמייתינא סהדי דדידי היא, תפסינן או לא תפסינן? רב הונא אמר: תפסינן, רב יהודה אמר: לא תפסינן. אזל ולא אשכח סהדי, אמר להו: אפקוה וכל דאלים גבר, מפקינן או לא מפקינן? רב יהודה אמר: לא מפקינן, רב פפא אמר: מפקינן. והלכתא: לא תפסינן, והיכא דתפס - לא מפקינן. זה אומר של אבותי וזה אומר של אבותי - אמר רב נחמן: כל דאלים גבר. ומאי שנא משני שטרות היוצאין ביום אחד, דף לה עמוד א

דרב אמר: יחלוקו, ושמואל אמר: שודא דדייני? התם ליכא למיקם עלה דמילתא, הכא איכא למיקם עלה דמילתא. ומאי שנא מהא דתנן: המחליף פרה בחמור וילדה, וכן המוכר שפחתו וילדה, זה אומר עד שלא מכרתי ילדה וזה אומר משלקחתי ילדה - יחלוקו? התם – להאי דף לה עמוד ב

אית ליה דררא דממונא, ולההוא אית ליה דררא דממונא, הכא - אי דמר לא דמר, ואי דמר לא דמר. אמרי נהרדעי: אם בא אחד מן השוק והחזיק בה - אין מוציאין אותה מידו, דתני רבי חייא: גזלן של רבים לאו שמיה גזלן. רב אשי אמר: לעולם שמיה גזלן, ומאי לא שמיה גזלן? שלא ניתן להשבון.

**כל דאלים גבר**

**א.אופי ההלכה**  בהבנת הפסק כל דאלים גבר שתי אפשרויות: בירור או הסתלקות. כתב הרא"ש:

"סמכו על זה דכל מי שהדין עמו קרוב להביא ראיות ועוד מי שהדין עמו ימסור נפשו להעמיד שלו בידו ממה שימסור האחר לגזול ועוד יאמר מה בצע שאמסור נפשי והיום או למחר יביא ראיה ויוציאנה מידי[[2]](#footnote-2)". הדעה השניה מנוסחת בשיטה לא נודע למי כך:

"הטעם שאמר כל דאלים גבר, מפני שאין בית דין זקוקים ליזקק לדינם כיון דליכא דררא דממונא לתרווייהו וליכא למיקם עלה דמילתא וכיון שכן נוח **להניחם לעשות כרצונם,** ולא נעשה אנו דין שיכול לבוא לידי טעות. הילכך כל מי שמתגבר ידו **בכל פעם** הרי היא ברשותו עד שתגבר יד האחד או בזרוע או בראיה[[3]](#footnote-3)". גם בעלי התוספות הניחו כדבר פשוט: "כיון דאפי' גבר האחד, אם יכול השני לחזור ולתוקפה ממנה זוכה..[[4]](#footnote-4)". הרמב"ם נראה שנקט כרא"ש, שלא נתן קצבה להתמודדות בין בעלי הדין:

"מניחין אותה בידיהן, **וכל המתגבר** ירד בה ויהיה האחר מוציא מידו ועליו הראיה[[5]](#footnote-5)". גם בשו"ע פסק כרא"ש. "כל זמן שלא יביא האחר ראיה, אף אם תגבר ידו, אין מניחין ליקח מזה שגברה ידו תחלה[[6]](#footnote-6)".

הש"ך הסתייג, שרבים חולקים על הרא"ש: "הלכך נראה לדינא דאם חזר ותקפה אין מוציאין מידו כיון דפלוגתא דרבוותא היא וגם רובא נינהו[[7]](#footnote-7)". אולם השו"ע הסתמך על הכרעת הרמב"ם[[8]](#footnote-8).

הביא בפתחי תשובה: "ועיין בתשובת שבות יעקב ח"ב סימן קס"ז במעשה בשני שותפים שהיה להם מרתף, ורצה אחד מהם שיתנו לו חלק שלו במרתף סמוך לביתו, והשני רוצה להטיל גורל.. ומסיים וז"ל, זכינו לדין בנידון דידן יטילו גורל, ואם יפול הגורל על השני עדין לא יזכה, רק כל דאלים גבר, כן נ"ל לדינא, ומ"מ לבי אומר לי דבזמנים הללו בגולה יש כמה חששות אם יפסוק כל דאלים גבר, וגם **לפי הטעם דכל מי שהאמת אתו ימסור נפשו על דבר זה, ג"כ לא שייך בדורות הללו שרבו האלמים שמוסרים נפשם ג"כ על ממון שאינו שלהם**, א"כ היכא דלא שייך לומר חולקין כמו בנידון דידן, דבלא"ה צריכין לחלוק, רק דפלוגתא דרבוותא בחלוקה גופא באיזה אופן יהיה, על כן יחלקו ע"פ הגורל. ואף על פי שהוא דבר חדש, מ"מ לפי צורך שעה יש לפסוק כן, ובודאי יסכימו על זה חבירי ורבותי לפי דורות הללו[[9]](#footnote-9)".

**ב.נפקא מינות**

1. תפיסה שניה כאמור, לפי השיטה השניה, יש תפיסה אחר תפיסה. אולם לדעת הרא"ש:

"כל מי שגבר ידו **בפעם ראשונה** הוא שלו, עד שיביא חבירו ראיה. וכל זמן שלא יביא ראיה אף אם תגבר ידו לא שבקינן ליה לאפוקי מיניה. דלא מיסתבר שיתקנו חכמים שיהיו כל ימיהם במריבה ומחלוקת היום יגבר זה ומחר חבירו". ר' מאיר שמחה מדווינסק טוען שזהו שורש מחלוקתם של האמוראים: רב יהודה אמר לא מפקינן רב פפא אמר מפקינן. טעם פלוגתתם נראה דאם נימא כטעם הרא"ש (סי' כ"ב) דכל דאלים גבר משום דכל מאן דמתגבר מן הסתם הדין עמו ולכך גבר, או מטעם דחכמים עשו כן בדבר דאפשר לברר ואין יכולת בידם לכוין הנכון, אז קבעו לחק כל דאלים גבר. ולטעם הרא"ש הוה כמו **בירור ולכך מפקינן** משום ד..איך נפסיד ממונא דאינשי, משא"כ לטעם ב' שייך סברת הרשב"ם דמאחר שבא ממון לב"ד אין רשאין **להפקירו**".

2.למדנו לעיל: "זה אומר של אבותי וזה אומר של אבותי, האי אייתי סהדי דאבהתיה ואכלה שני חזקה, והאי אייתי סהדי דאכלה שני חזקה - אמר רב נחמן: אוקי אכילה לבהדי אכילה, ואוקי ארעא בחזקת אבהתא.. הדר אייתי סהדי דאבהתיה היא - אמר רב נחמן: אנן אחתיניה אנן מסקינן ליה, לזילותא דבי דינא לא חיישינן[[10]](#footnote-10)".

ביאר ר"י בתוספות "ואם היה אותו דלית ליה חזקת אבהתיה מוחזק תחילה אתי שפיר 'אחתינן ומסקינן' - שנעמידה בידו כאשר היה בתחלה. ואפילו לא היה מוחזק לא זה ולא זה, מצי לפרש אחתינא ליה- לתתה לזה, ומסקינא ליה- שנוציאנה מידו. **ויהא דין כל דאלים גבר[[11]](#footnote-11)".** הרמב"ן חלק בדבר והביא ראייה מירושלמי**:**  "ר"ח ז"ל פירש **שהיתה בידו של אחד מהם** כשבאו לב"ד והביא שכנגדו עדים של אבותיו והוציאוה מידו, ועכשיו כשהביא אף זה עדים של אבותיו- מוציאים אותה מידו ומחזירין אותה לרשותו של מחזיק שהוציאוה מידו. ולפי פירוש זה, אם לא היתה ברשותו של אחד מהם כשבאו לבית דין תחלה, אף על פי שמסרוה בידו של אחד מהם, כשיביא חברו למחר עדים של אבותיו **לא מסלקינן ליה** למימר כל דאלים גבר, אף על פי שאנו הורדנוהו לזה לתוכה שלא כדין, דכיון דדינא כל דאלים גבר הוה לא מזדקקינן להו ולא נפקא מחזקתיה דהאי כיון שירד בה ברשות ולזה דעתינו נוטה... ובירושלמי[[12]](#footnote-12) כך הוא אמור שם זה המעשה כמו שפירשנו: ראובן היה אוכל שדה בחזקה שהיא שלו, והביא שמעון עדים שמת אביו מתוכה, מפקין מן ראובן ויהבין לשמעון. הלך ראובן והביא עדים שלא מת אביו מתוכה .אמר רב נחמן בר יעקב: 'אנן אפקיניה ואנן מהדרינן ליה'.. ומצינו בהלכות רבינו הגדול ז"ל ושבקינן להו כל דאלים גבר, **ודעתם רחבה מדעתנו[[13]](#footnote-13).**. ומ"מ קשה עלי לקיימה, שלא מצינו בעדים ועדים כל דאלים גבר דספיקא דאורייתא הוא כדאיתמר ביבמות (ל"א א'), ואמרינן נמי לקמן (ל"ה א') דלא אמרינן כל דאלים גבר, אלא היכא דאיכא למיקם עלה דמילתא, ועדים ועדים ליכא למיקם עלה לעולם הוא[[14]](#footnote-14)". "דלטעם הרא"ש בודאי מוציאין דלאו בירור הוא, דגם השני הביא עדים רק הראשון החזיקו ב"ד בטעות, משא"כ לטעם הב'[[15]](#footnote-15)".

3."אם הכוונה שב"ד מסתלק – ממילא רק הכח יכריע וראיות יועילו רק במידה שיהיו כאלה שיוכל לחזור ולהביאם לב"ד מחדש.. עדים כשרים. אבל אם הכוונה שאף זו דרך של בירור מטעם ב"ד.. מסתבר שכשם שיכול לגבור באלימות, כך יכול לגבור על ידי עדים הפסולים לדין תורה רגיל, אך נראים דוברי אמת[[16]](#footnote-16)".

4. נחלקו רב ושמואל בעדיפות הזכות לסכור מי נהר ולהנות מהם. לרב הרחוקים ממוצא הנהר שותים תחילה, ולשמואל העליונים. מאחר שלא הוכרעה הלכה פוסקת הגמרא כל דאלים גבר. כך מביא הרמ"א בשם תרומת הדשן[[17]](#footnote-17). לכאורה לטעמו של הרא"ש אין מקום לפסיקת כל דאלים גבר,

ש"מה שייך לומר שזה התובע ימסור נפשו יותר מחבר?ו במה ברור הדין יותר לתובע מלדיין או מלחברו דנימא ימסור נפשו? לפי שאין מי שיודע שהצדק עימו". ואולי פסקו כן מאחר שאין דרך לחלוק, שכיצד נקבע מי ראשון בתור למים[[18]](#footnote-18). ה"ה בטענת שמא, שלפי הרא"ש אין מקום לפסוק כל דאלים גבר[[19]](#footnote-19).

5. בקובץ שיעורים מציע שכל דאלים גבר, הוא הכרעה מספק, והמחזיק אינו יכול לצאת ידי חובה באתרוג כזה בסוכות. "כל אלים גבר דאפילו בשעה שהוא מוחזק, אינו אלא ספק שלו, ומ"מ מהניא תפיסה בטענת ברי, כיון דהמעשה אינה מבוררת אף שהוא דין ודאי[[20]](#footnote-20)". "לדעת הראשונים שאין בדין זה שום הכרעה או פסק מובנים דבריו, דלא הוכרע בזה שום הכרעה ממונית. ואילו לדעת הרא"ש יש מקום לומר שיש כאן אומדנא וודאית שהוא כממונו ממש. אמנם גם לדעת הרא"ש

כתבו כמה אחרונים שאין כאן אומדנא ממש.. ועיקר טעם הרא"ש הוא כדי שלא יהיו כל ימיהם במריבה ומחלוקת. ולכן.. יתכן שאינו נחשב 'לכם' לצאת בו ידי חובה[[21]](#footnote-21)".

**ג.תפסו בית דין** בגמרא נאמר: "אתא חד מינייהו לבי דינא ואמר: תיפסוה אדמייתינא סהדי דדידי היא, תפסינן או לא תפסינן? רב הונא אמר: תפסינן, רב יהודה אמר: לא תפסינן. אזל ולא אשכח סהדי, אמר להו: אפקוה וכל דאלים גבר, מפקינן או לא מפקינן? רב יהודה אמר: לא מפקינן, רב פפא אמר: מפקינן. והלכתא: לא תפסינן, והיכא דתפס - לא מפקינן".

מבאר הרשב"ם: "תיפסוה - פן ימכרנה. אבל חזקה שהחזיק בה אחר שערער זה עליה אינה כלום דאנן סהדי שבתורת חטיפה באה לידו". לדעתו, לפני הפסיקה של בית דין, תפיסה נחשבת לחטיפה שאין לה תוקף. אולם הרי"ד פסק: "תיפשוה, פן יחזיק בה. ואם לא אוכל למצוא עדים- **ידינו לי המוציא מחברו עליו הראיה**, ואף על גב דבתורת חטיפה באה לידו חזקה היא, דכיון דעיקר דין זה הוא כך דכל דאלים גבר הרי אם תקפה ממנו בפנינו לא הויא חזקה וזכה, השתא נמי דשבקיה עד דאזיל ומייתי סהדי והחזיק בה זכה". לדעתו שתי המחלוקות בגמרא תלויות זו בזו:

"רב הונא אמר: 'תפשינן', משום דסבר כרב פפא[[22]](#footnote-22) דאמר דבתר דתפשו בי דינא אי הדר ולא אשכח סהדי מפקינן לה קמיהו ואמרי' כל דאלים גבר, הילכך אין שום הפסד בתפישת בית דין, ורב יהודה אמר: 'לא תפשינן', דאזיל לטעמיה דאמ' אי תפשו בית דין לא מפקינ' ומותבינן ברשותא דתרויהו, דכל מאי דמטי לבי דינא לא מפקינן מידיהו אלא בדבר ברור, ויעמוד בידם עד שיבוא אליהו, או יתפשרו זה עם זה ברצונם, והילכך לא תפשינן מעיקרא ששוב לא נוכל לדין כל דאלים גבר". מפתה לומר שלשיטת הרא"ש כל דאלים גבר הוא פסק לכל דבר, ויש בעייתיות בפסק אחר פסק, אך לדעה השנייה בית דין יכול לתפוס ולשחרר, אולם קשה לכרוך מחלוקת ראשונים במחלוקת אמוראים, שהגמרא פסקה בה. בהחלט ניתן להבין שיש גנאי אם לאחר שבית דין תופס הוא חוזר בו ומשחרר לעולם הפתוח של כל דאלים גבר. לפיכך מסתבר שמחלוקת הרשב"ם והרי"ד מנותקת ממחלוקת הרא"ש והראשונים. כתב הר"ן בחידושיו: "והילכתא לא תפסינן ואי תפסי' לא מפקי' - פי' בין דתפסו ברשות, כגון שאמרו להם שניהם לתפסה, בין תפסוה שלא כדין לא מפקי', שכיון שבא ליד ב"ד אין ראוי שיוציאנה מרשותם עד שיתברר הדבר, וכן דעת הרמב"ם ז"ל שכתבה סתם בפ"י מה' טוען ונטען, ומי שחולק בזה ואומ' דדוק' היכא דתפסי ברשות, אבל שלא ברשות מפקי' דה"ל כטעה בדבר משנה וחוזר, אין בדבריו כלום". באשר לשאלה מתי נוקטים כל דאלים גבר יעויין בשיעור הראשון למסכת בבא בתרא.

1. "ההיא ארבא וכו'. פי' והתם מונחת בסימטא שאין אחד מוחזק יותר מחברו" (ריטב"א). [↑](#footnote-ref-1)
2. רא"ש מסכת בבא בתרא פרק ג סימן כב. [↑](#footnote-ref-2)
3. שיטה מקובצת. [↑](#footnote-ref-3)
4. תוספות מסכת בבא מציעא דף ו עמוד א ד"ה והא. [↑](#footnote-ref-4)
5. רמב"ם הלכות טוען ונטען פרק טו הלכה ד. [↑](#footnote-ref-5)
6. שו"ע חו"מ סימן קלט סעיף א. [↑](#footnote-ref-6)
7. ש"ך חו"מ סימן קלט ס"ק ב. [↑](#footnote-ref-7)
8. דף על הדף בשם הרב ז'ולטי. [↑](#footnote-ref-8)
9. פתחי תשובה חו"מ סימן קעד אות א. [↑](#footnote-ref-9)
10. דף לא . [↑](#footnote-ref-10)
11. תוספות דף לא עמוד ב ד"ה אנן. [↑](#footnote-ref-11)
12. תלמוד ירושלמי פרק ג הלכה ד. [↑](#footnote-ref-12)
13. וכן פסק רבי יהונתן אייבשיץ' באורים על שולחן ערוך חו"מ סימן קלט ס"ק א. [↑](#footnote-ref-13)
14. רמב"ן בעמוד ב. [↑](#footnote-ref-14)
15. חידושי רבי מאיר שמחה, המשך חכמה. [↑](#footnote-ref-15)
16. בירור הלכה דף לד עמוד ב ציון ג. לדעתו נחלקו בזה רבינו גרשום והרא"ש. לפי הרא"ש הראיות קבילות. [↑](#footnote-ref-16)
17. הגה לחו"מ סימן קלט סעיף ד. [↑](#footnote-ref-17)
18. סמ"ע ס"ק י. [↑](#footnote-ref-18)
19. רבי עקיבא איגר מסכת בבא מציעא דף ב עמוד א. [↑](#footnote-ref-19)
20. קובץ שעורים כתובות אות נה. [↑](#footnote-ref-20)
21. עלים לתרופה, מובא בפורט ל הדף היומי כאן, 'להעמיק'. [↑](#footnote-ref-21)
22. רבינו יונה הסתייג: "ואין לומר דהא דר"ה דאמר תפסינן מכרעת כדר"פ דאמר מפקינן, דא"כ, גבי הא דאמר מפקינן או לא מפקינן הו"ל להזכיר ר"ה ור"י, ולא היה לו להניח ר"ה, ולהזכיר בה ר"פ שהיה מן האמוראים האחרונים"(עליות דרבינו יונה דף לד עמוד ב ד"ה תפסינן). [↑](#footnote-ref-22)