מסכת בבא בתרא דף קלג עמוד ב

מתני'. הכותב את נכסיו לאחרים והניח את בניו - מה שעשה עשוי, אלא אין רוח חכמים נוחה הימנו; רשב"ג אומר: אם לא היו בניו נוהגים כשורה - זכור לטוב.

גמ'. איבעיא להו: מי פליגי רבנן עליה דרשב"ג, או לא?... ת"ש, דאמר ליה שמואל לרב יהודה: שיננא, לא תיהוי בי עבורי אחסנתא ואפילו מברא בישא לברא טבא, וכ"ש מברא לברתא.

**העברת ירושה מיורשים**

1. **טעם האיסור**

כתב הרשב"ם על המשנה: "כועסין עליו דקא עקר נחלה דאורייתא[[1]](#footnote-1)". המאירי מציין כי "בנים אצל נכסי אביהם כעין מוחזקים הם מיהא במקצתם[[2]](#footnote-2)" "אפשר שכוונתו לומר שהעברת הנכסים מהם היא כעין גזל[[3]](#footnote-3)". הטור לומד ממעשה השבטים: "ומידת חסידות שלא יעיד [ולא יהיה] שום אדם חשוב בצוואה זו שמעבירין הירושה מהיורש אפילו ממי שאין נוהג כשורה למי שהוא חכם ונוהג כשורה, ורז"ל אמרו **שלא ישנה אדם לבן בין הבנים אפילו בדבר מועט שלא יבוא לידי קנאה**[[4]](#footnote-4)". "וסמך רבינו זה לנותן נכסיו לאחרים ומניח את בניו לומר שאין ראוי לעשות כן שלא להטיל קנאה[[5]](#footnote-5)" המהר"ל מזהה את הבעיה בהתערבות בסדר האלוקי: "כי המיתה לאדם היא כמנהגו של עולם, ולפיכך הירושה שתולה במיתה להניח האדם ממונו לבניו, שאין ראוי לאדם שיהיה משנה מנהגו וסדר העולם[[6]](#footnote-6)". טעם נוסף עולה מסוגיה דומה: "ממון מסור - רב הונא ורב יהודה, חד אמר: מותר לאבדו ביד, וח"א: אסור לאבדו ביד... **דלמא הוה ליה זרעא מעליא**, וכתיב: יכין רשע וצדיק ילבש[[7]](#footnote-7)". טעם זה מובא כאן ברי"ף וברא"ש, ואף בסוגיה עצמה לפי חלק מן הגרסאות.

1. **חומרת האיסור**

לשון המשנה 'אין רוח חכמים נוחה הימנו' משמעה בפשטות רק ש"אין ראוי לעשות כן[[8]](#footnote-8)", אולם הירושלמי הפליג בדבר: "א"ר בא בר ממל הכותב נכסיו לאחרים והניח את בניו עליו הוא אומר [יחזקאל לב כז]: ותהי עוונותם על עצמותם[[9]](#footnote-9)". כבר הבאנו את דברי הרשב"ם, המדבר על ביטול דין תורה. גם הרא"ש התנסח בחומרה: "להעביר הנחלה מכל זרעו ולהעמידה ביד בנו הגדול- אסור לכל בן ברית להעלות על לבו דבר זה.. כל שכן בדבר זה להיות נוהג לשמצה בקמיו למזכיר עון לדורותיו, וכל המטפל בזה[[10]](#footnote-10) ומחזיק ידיו הוא מסייע ידי עוברי עבירה[[11]](#footnote-11)". לגבי לשון המשנה ניתן להוכיח שגם איסור כלול בה:

 "אין רוח חכמים נוחה הימנו- שיש אסור בדבר כאותה שאמרו בפרק הזהב דהנושא ונותן בדברים וחוזר בו אין רוח חכמים נוחה הימנו. ובגמרא קאמר רב, דדברים אין בהם משום מחוסרי אמנה, ופריך תלמודא מדתניא: הין צדק יהיה לך מלמד שיהיה הן שלך צדק.. ס"ד דהין צדק מיירי בכי האי גוונא דמתניתין דדברים ואף על גב דיליף ליה מקרא והוי עשה דאורייתא[[12]](#footnote-12). ואף על גב דהוו דרך **אסמכתא,** מכל מקום יש לו סמך מן הכתוב[[13]](#footnote-13)".

בהמשך נציע שיתכן שחומרת המעשה פחותה אם מעביר מיורש ליורש, או משאיר חלק ליורש המקורי[[14]](#footnote-14).

1. **כשהבן אינו נוהג כשורה**

לדעת רשב"ג במצב כזה רצוי להעביר נחלה. שמואל פוסק במפורש כחכמים,

"והכי הלכתא כרבנן דקם שמואל כוותייהו ואף על גב דא"ר יוחנן הלכה כרשב"ג בכ"מ במשנתנו חוץ מערב וצידן וראיה אחרונה **שמואל לית ליה האי כללא**.. הלכך כל כללות שבגמרא.. כולהו קי"ל הכי **בר מהיכא דמפרש גמרא דלית הלכתא הכי[[15]](#footnote-15)".**

גרסת הרי"ף היא: "רשבג"א: אם לא היו בניו נוהגין **בו** כשורה זכור לטוב[[16]](#footnote-16)". יש בדבר להקל ולהחמיר. ניתן לטעון שרק כשעוונות הבן הם כלפי האב בלבד נחלקו חכמים, אולם

"אם הם אפקורסים וכיוצא נראה דלא שייך לומר דלמא נפקי מיני' בנין דמעלי, דמסתמא אינו מגדל את הבנים על דרך הטוב... ועוד אם ע"י ירושה ההוא יהי' רשע יותר, כגון אם מניחין לו שדות וכרמים וכיוצא בהן והוא מחלל שבתות ויעבוד אותם גם בשבת, אפשר דבאופן זה לא אמרו חכז"ל[[17]](#footnote-17)". רבה של ארם צובה, הרב יהודה קצין[[18]](#footnote-18), למד שמותר להעביר ירושה במקרים כאלה, בקל וחומר מדברי הרמב"ם:

"אוכל נבילה להכעיס הרי הוא מין והמינין מישראל והאפיקורוסים ועובדי עבודה זרה ומחללי שבת בפרהסיא **אסור להחזיר להן אבדה** כגוי". בסוגייתנו הסתייג הרמב"ם רק מהעברת ירושה על בסיס יחסים אישיים, כגרסת הרי"ף[[19]](#footnote-19). אולם ניתן גם לפרש הפוך, שהחידוש הוא ש"לא נצרכא אלא לבן המקציף אביו וה"א לנקום ממנו[[20]](#footnote-20)". **בכל זאת** אין לנשלו, ובוודאי כשהוא רע למקום, שלא גרע ממוסר עליו פסק הרמב"ם: "אסור לאבד ממונו של מסור ואף על פי שמותר לאבד גופו שהרי ממונו ראוי ליורשיו[[21]](#footnote-21)".

1. **העברה מיורש ליורש אחר**

 הרשב"ם ביאר שהאיסור תקף גם בהעברה בתוך המשפחה: "בי עבורי אחסנתא - מקום שמעביר האב נחלה מן הראוי לה ואפילו להרבות לאחד ולמעט לאחד. ה"ג - וכ"ש מברא לברתא". בפשטות זו משמעות דברי שמואל[[22]](#footnote-22).

הרש"ש בירר: "לכאורה תימה מנליה זה? דלישנא דמתני' **והניח** את בניו משמע שהניחם בלא ירושה כלל. אך י"ל **דלרבותא דמה שעשה עשוי** נקיט כן. תדע דבהא דנקיט 'לאחרים' ע"כ צ"ל כן. אמנם 'בי עבורי', משמע שמעביר הכל, כמו בלישנא דקרא והעברתם את נחלתו לבתו. וכתובת בנין דכרין ועישור נכסי דבנות דתקינו רבנן יוכיחו. אולם בכתובות מוכח כדבריו". כך למדנו בכתובות:

"רב פפא איעסק ליה לבריה בי אבא סוראה, אזיל למיכתב לה כתובתה, שמע יהודה בר מרימר, נפק אתא איתחזי ליה. כי מטו לפיתחא הוה קא מפטר מיניה, אמר ליה: ניעול מר בהדאי, חזייה דלא הוה ניחא ליה, אמר ליה: מאי דעתיך? משום דאמר ליה שמואל לרב יהודה: שיננא, לא תיהוי בעבורי אחסנתא אפילו מברא בישא לברא טבא, דלא ידיעא מאי זרעא נפיק מיניה, וכל שכן מברא לברתא, האי נמי תקנתא דרבנן היא, דאמר רבי יוחנן משום ר' שמעון בן יוחי! אמר ליה: ה"מ מדעתיה, לעשוייה נמי? א"ל: אטו מי קאמינא לך דעול ועשייה? עול ולא תעשייה קאמינא! אמר ליה: מעלאי דידי היינו עשייה. אכפייה ועול, אישתיק ויתיב. סבר ההוא מירתח רתח, כתביה לכל מאי דהוה ליה. לסוף אמר ליה: השתא נמי לא מישתעי מר? חיי דמר, לא שביקי מידי לנפשאי! אמר ליה: אי מינאי דידי, **אפי' האי נמי דכתבת לא ניחא לי.** א"ל: השתא נמי אהדר בי! א"ל: שוייה נפשך הדרנא לא קאמינא[[23]](#footnote-23)".

עולה מן הדברים שיהודה בר מרימר התנגד להעברת כל הנכסים לכתובת הבת, ואפילו ללחץ על האב שייתן לביתו יתר על המידה. מאידך, חומרת הדבר איננה מצדיקה חזרה מהתחייבות.

לעומת זאת שנינו: "מתני'. האומר איש פלוני יירשני במקום שיש בת בתי תירשני במקום שיש בן - לא אמר כלום, שהתנה על מה שכתוב בתורה; ר' יוחנן בן ברוקה אומר: אם אמר על מי שראוי ליורשו - דבריו קיימין, ועל מי שאין ראוי לו ליורשו - אין דבריו קיימין. גמרא... אמר רבא: הלכה כר' יוחנן בן ברוקה. אמר רבא: מאי טעמיה דרבי יוחנן בן ברוקה? אמר קרא: והיה ביום הנחילו את בניו, התורה נתנה רשות לאב **להנחיל לכל מי שירצה**[[24]](#footnote-24)". לפיכך פסק מהרי"ל: "אין כאן עבורי אחסנתא אם [נפרש] ללשון ירושה, דרחמנא תלא ביה, וילפינן מביום הנחילו [את בניו] התורה נתנה רשות לאב[[25]](#footnote-25)".

לדעה זו "דברי שמואל אמורים בכגון שנותן את **כל** הנכסים לאחד מן היורשים ואינו משאיר לאחרים כלום. לפי הדעה הראשונה, האוסרת העברת הירושה אפילו מבן לבן, צריך לומר שאומנם מן התורה מותר לאב לעשות כן, אך אין רוח חכמים נוחה ממי שנוהג כך[[26]](#footnote-26)". יתכן שזו התוספת של שמואל על דברי המשנה,

"יראה לי שלא אמרו אין רוח חכמים נוחה הימנו, אלא דוקא בכותב נכסיו לאחרים והניח לבניו. אבל בנותן נכסיו לאחד מבניו, כגון שריבה לאחד ומיעט לאחר, אף על גב דאמר שמואל לרב שילא: לא תהוי באעבורי אחסנתא, אפילו מברא בישא לברא טבא. אינו בכלל דאין רוח חכמים נוחה הימנו, אף על גב **שאין ראוי** לאדם להיות עד או דיין לאעבורי אחסנתא, אפילו מברא בישא לברא טבא[[27]](#footnote-27)". כך ניתן ללמוד מלשון הרמב"ם[[28]](#footnote-28): "כל הנותן נכסיו לאחרים והניח היורשין, אף על פי שאין היורשין נוהגין (בו) כשורה **אין רוח חכמים נוחה** הימנו, וזכו האחרים בכל מה שנתן להן, **מדת חסידות היא** שלא יעיד אדם חסיד בצוואה שמעבירין בו הירושה מן היורש אפילו מבן שאינו נוהג כשורה לאחיו חכם ונוהג כשורה[[29]](#footnote-29)".

"בשו"ת חתם סופר חו"מ (סי' קנ"א) מדייק מדברי הרמב"ם (נחלות פ"ו ה"א) דלאו דוקא לגבי בניו, אלא גם אם לא הניח בנים, לא יעביר נחלתו משאר יורשיו, דזיל בתר טעמא דילמא נפק מיני' זרעא מעליא[[30]](#footnote-30)".

יש מי שמתיר להעביר לבן אחר, אם אין טעם הדבר כעס על המקופח, אלא עזרה לבן העני[[31]](#footnote-31).

1. **כשמשאיר מן הירושה ליורשים**

מן הגמרא בכתובות עולה, שאפילו כשמשאיר חלק מן הנכסים אצל היורשים, ישנו איסור, שהרי שם לא נתן לביתו הכול, ובכל זאת הסתייגו מן המעשה[[32]](#footnote-32). כך מפורש גם ברשב"ם שכתב:

"בי עבורי אחסנתא - מקום שמעביר האב נחלה מן הראוי לה **ואפילו להרבות לאחד ולמעט לאחד"**.

אולם בכתב יד רומי גורסים במשנה: 'הכותב **כל** נכסיו לאחרים', וכן כתב רבינו גרשום: "שלא הוריש כלום אלא נתנן לאחרים במתנה". גם הרמב"ם כתב: 'נכסיו', ולא 'מנכסיו'[[33]](#footnote-33). החתם סופר מבאר בדעת בעל העיטור, שרמת החומרה יורדת, מהאמור בירושלמי: "ותהי עוונותם על עצמותם שהוא חטא גדול, ובמתני' משמע רק אין רוח חכמים נוחה הימנו.. דחטא גדול הוא בבניו דוקא ולא הניח להם כלום דוקא, אבל הניח להם כלום אפי' בניו, או שאר יורשים אפי' לא הניח כלום -ליכא משום ותהי עוונותם על עצמותם, אלא שאין רוח חכמים נוחה הימנו[[34]](#footnote-34)". חילק מהרש"ם: "מבואר בשעה"מ ספכ"ב ממכירה בשם כנה"ג, דבמרבה לאחד וממעט לאחד ליכא משום העברת נחלה- היינו בבן בין הבנים, **משא"כ בבת נגד בן[[35]](#footnote-35)".**

1. **כשנותן מתנה מחיים**

נאמר בירושלמי: "הרי שהיה נתון במדינת הים ואמר: 'יינתנו אילו לבניו' - בנותיו בכלל. אם בשעת מיתה אמר: 'יינתנו אילו לבניו' - אין בנותיו בכלל[[36]](#footnote-36)". "משום דבחייו רוצה לכבד בנותיו כדי שיהיו חביבות על בעליהן, אבל בשעת מיתה אינו רוצה לעקור נחלה דאורייתא[[37]](#footnote-37)". כן פסקו למשל הרי"ף[[38]](#footnote-38) והרא"ש[[39]](#footnote-39), וכן הדעת נוטה: "לא מסתבר שמתנת בריא לאחרים אסורה משום העברת ירושה, שהרי כל מה שנותן במתנה לאחרים לא יגיע ליורשיו לאחר מותו, ומעולם לא שמענו שיש איסור בכך[[40]](#footnote-40)". יש לתהות שמא לשון מתנה די בה להתיר אף בשעת מיתה: "אפילו אעבורי אחסנתא מברא בישא לברא טבא, היינו דוקא בלשון ירושה **ו**בשעת מיתה. אבל בלשון מתנה ובהיותו בריא, אין שום קפידא. וכן ראיתי נוהגים שאין נזהרים בזה[[41]](#footnote-41)".

אולם מלשון הרמב"ם[[42]](#footnote-42) הטור והשו"ע, המדברים על צוואה, משמע להחמיר בשעת מיתה גם בלשון מתנה[[43]](#footnote-43).

המתיר מתנה מחיים, צריך לבאר את הבעייתיות בנדוניה בכתובות. לדעת המהרש"ם אכן מכאן מוכח כי אם נותן לבת הרבה, "ודאי אין רוח חכמים נוחה מזה[[44]](#footnote-44)" ואפילו במטלטלים. בשו"ת ויוסף אברהם "מיישב שייתכן שבאותו מעשה בכתובות אבי הכלה היה שכיב מרע.. ויתכן ש..היה זקן ולפיכך היה מקום לחשוש.." שבשלב זה "כל מתנה שנותנים באה על חשבון היורשים[[45]](#footnote-45)". רבי יונה נבון מירושלים מציע שבדיוק בזה נחלקו המחותנים בכתובות. אבא סוראה ויהודה בר מרימר סברו לאסור מתנה לבת מחיים, ורב פפא התיר והלכה כמותו[[46]](#footnote-46).

הרא"ש[[47]](#footnote-47) מעלה שאלה כיצד נתן אברהם ליצחק את כל נכסיו. הוא מתרץ שישמעאל הוא בגדר גר, אולם הפשוט ביותר לומר שזו מתנת בריא[[48]](#footnote-48). כך גם ניתן לבאר את התמיהה ההפוכה, כיצד נתן אברהם מתנות לבני הפילגשים[[49]](#footnote-49).

החתם סופר הציע בשם אביו על דרך הדרש: "זה פירוש.. וירע הדבר מאוד בעיני אברהם על אודות בנו ויאמר ה' אל אברהם אל ירע בעיניך על הנער ועל אמתך כל אשר תאמר אליך שרה שמע בקולה. ופירש"י: בקול נבואתה ורה"ק שלה.. ומה ענין רוח הקודש ונבואה לכאן. ועוד מ"ט הרע לאברהם? וכי היה רוצה להחזיק בבן מצחק... ועוד מה לו להאריך 'על אודות בנו'?.. ולפי הנ"ל.. הרע לו על אודות בנו, דייקא **בנו של ישמעאל,** דדילמא נפיק מיני' בנין דמעלי והוה עבורי אחסנתא מברא בישא לברא טבא. ואמר לו הקדוש ברוך הוא: אל ירע בעיניך כי כל אשר תאמר אליך שרה שמע בקול רה"ק שסכתה ברה"ק **דלא נפקי מיניה בנין דמעלי לעולם**. דבכי האי גונא בודאי שרי לעבורי אחסנתא. ודפח"ח[[50]](#footnote-50)".

1. **כשנותן מטלטלים**

יש הסבורים שכיוון שירושה מן התורה היא בקרקע, אין איסור העברה במטלטלים[[51]](#footnote-51). רבי ישראל יעקב חגיז, דן בזה, וכותב שממעשה יונתן בן עוזיאל עולה שמדובר בקרקעות, אך מהמעשה ביוסי בן יועזר משמע להיפך. אמנם בנדוניה בכתובות מן הסתם היה מדובר גם במטלטלים[[52]](#footnote-52), "וקשיא לן עלה דבפ' נערה שנתפתתה (נ') א"ר אלעאי באושא התקינו המבזבז אל יבזבז יותר מחומש שמא יצטרך לבריות, ולא נגעו בה משם אעבורי אחסנתא[[53]](#footnote-53)". דהיינו שלדעתו לא גרע דין נדוניה מדין צדקה.

1. **איסור סיוע להעברת נכסים**

הנצי"ב מוולוז'ין שואל: אם אסור להעביר גם מבן לבן, מדוע נקטה המשנה דווקא 'כותב נכסיו לאחרים'? לדעתו זהו בירור הגמרא האם חולק רשב"ג. אם חכמים מסכימים עימו, אז שנו רבותא "דאם לא היו בניו נוהגים כשורה אפילו כתב לאחרים זכור לטוב[[54]](#footnote-54)". אולם למסקנה שיש מחלוקת, החידוש הוא בכשרות העדים החותמים

 "דאפילו כתב לאחרים מהני הכתב, ולא אמרינן דעבדי נפשייהו רשיעי". הוא מעיר שלפי זה, עיקר החידוש הוא שמה שעשה עשוי, ולא כדברי הרשב"ם שכתב "מתני'. מה שעשה עשוי - מילתא דפשיטא היא ומשום סיפא נקט לה דאסור לעשות כן". חוץ מהחתימה יתכן שישנה מורת רוח אפילו מן הנוכחות בחתימה על מסמך כזה, כדרך שיהודה בר מרימר הסתייג מנוכחות בהעברת ממון לנדוניה. כך ניתן לדייק מדברי הרשב"ם:

"בי עבורי אחסנתא - **מקום** שמעביר האב נחלה מן הראוי לה[[55]](#footnote-55)". מאידך, בסוף יהודה בר מרימר נכנס לאירוע הנדוניה. הרמב"ם והשו"ע אוסרים רק עדות ורק כמידת חסידות. ביקרא דשכבי[[56]](#footnote-56) סבור שאין הבדל בחומרה בין כתיבה לחתימה, וההבדל הוא לפי שיטתו להחמיר בכותב לאחרים שהוא אסור, לעומת מעביר בין הבנים שרק אינה מידת חסידות.

בשיטת הטור יש חילופי גרסאות. לגרסה אחת ישנה תוספת: "שלא יעיד – ולא יהיה שום אדם חשוב בצוואה זו". אכן רבי ישמעאל בן חכמון ממצרים מחמיר בביאור דברי שמואל: "לא תשב במסיבת היושבים לשמוע הצוואה שיש בה הנחלה".

בכנסת הגדולה הציע שתי קולות בדיננו: "דוקא להעיד או להמצא בצואה אין ראוי, אבל אם ישאל להורות היאך יתקיים צואתו להרבות לאחד ולמעט לאחר, אין קפידא.

אם נמצאו באעבורי אחסנתא להטעות את שמעון כדי להביאו לידי פשרה, רוח חכמים נוחה הימנו[[57]](#footnote-57)".

על הקולה הראשונה חלק החתם סופר: "האי גברא כל מגמתו להשוות ירושת הבנות עם הבנים - ע"כ לא יהי' לי חלק עמו ולא אתקן לו לשון צוואה[[58]](#footnote-58).

1. **העברת ירושה לצורך מצווה**

כתב מהר"ם מרוטנבורג: "אפי' הקדיש נכסיו לשמים והניח את בניו [נמי] אין רוח חכמי' נוחה הימנו, כדמוכח התם בגמרא גבי יוסי בן יועזר היה לו בן שלא היה נוהג כשורה ועמד והקדיש נכסיו לשמים .ומוכח התם דלאו שפיר עבד. ומסקי' דהכי הלכתא אפי' אין בניו נוהגין כשורה ועמד והקדיש- לית הלכתא כרשב"ג אלא כת"ק.. והא דתניא אין רוח חכמי' נוחה הימנו אפי' היכא דהקדיש לשמים - ה"מ שלא נתן לבניו כלום[[59]](#footnote-59)". דהיינו, איסור העברה הוא גם בהקדשה[[60]](#footnote-60), אולם רק אם אין משאיר דבר ליורש.

בשו"ת חתם סופר חידש שיקול נוסף בזכות הצדקה, אך הסתייג:

"מעשים בכל יום מי שאין לו בנים מצווה לעשות מנכסי' קרן קיימת ודברים טובים. נראה משום דאמרי' ר"פ יש נוחלין 'והעברתם- מי שאין לו בן הקדוש ברוך הוא ממלא עליו עברה ואין עברה אלא גיהנם'. וא"כ רצה להציל עצמו מגיהנם מצדקה זו **והוא קודם לעצמו מיורשיו**.. כך נראה ליישב המנהג וכל מקום שהלכה רופפת הלך אחר המנהג ואולי כל הנאמרים אינו אלא בשכ"מ.. אבל **מתנת בריא** גוף מהיום ופרי לאחר מיתה לית לן בה דבחיים יכול כל אדם לעשות בשלו מה שירצה וסברא נכונה ליישב המנהג אבל כתובות נ"ג תיובתיה. **מ"מ אם מניח ליורשיו עכ"פ מנה יפה** יכול.. להזדקק לזה[[61]](#footnote-61)".

פסק הרמ"א: "מי שצוה לעשות בנכסיו הטוב שאפשר לעשות, יתנהו ליורשיו כי אין טוב מזה (מרדכי פרק מי שמת)[[62]](#footnote-62).

 בחישוקי חמד נשאל על אדם שבנין השתתפו בעסקו, והסיתו נגד בן אחר שסירב ליטול חלק בעסק ועסק בתורה. האב רצה לתת הכול ללומד. וכך השיב:

"מובא במדרש (בראשית רבה פרשה מב) מעשה ברבי אליעזר בן הורקנוס שהיו אחיו חורשים במישור והוא חורש בהר.. ברח והלך לו אצל רבן יוחנן בן זכאי.. לאחר ימים עלה אביו לנדותו מנכסיו, ומצאו יושב ודורש וגדולי מדינתו יושבים לפניו... אמר לו אביו: בני, לא עליתי לכאן אלא לנדותך מנכסי, עכשיו הרי כל נכסי נתונים לך מתנה. אמר: **הרי הם עלי חרם ואיני אלא שוה בם לאחי**, עכ"ל. וכתב היפה תאר:.. אף על גב דאמרינן לא תהוי באעבורי אחסנתא אפילו מברא בישא לזכאה, שמא שאני הכא דהוה תלמיד חכם. א"נ דבמתנה דזכי מחיים לית לן בה. ומ"מ רבי אליעזר לא קבל, שלא לאכול הנאות מדברי תורה. ולפי מ"ש בפרקי דרבי אליעזר שאחיו יעצו את אביו לנדותו מנכסיו, ניחא לעשות להם כאשר זממו, עכ"ל. והקשה השדי חמד (ח"ד עמ' 34 מערכת הלמ"ד כלל ג' אות חי"ת).. וז"ל: ואין נראה לדעתי הקצרה שיהיה הדין כן, דהא טעמא דשמואל הוא משום דילמא מברא בישא נפיק זרעא מעליא, ואם המעליל חטא- אלה הצאן מה עשו? ומה גם דלפי הנראה אין האחים אשמים כל כך, כי המה חשבו על ר' אליעזר שלא היה אוהב את המלאכה ובהפקירא ניחא ליה, ואף אם ראוי לקנסם על זה אבל לא להעביר מהם הנחלה לגמרי.. הרי שאע"פ שהבנים זממו לקחת ממנו את הירושה, בכל זאת **אין לנשלם**, דלמא נפיק מהם זרעא מעליא, ואין להפסידם, ונראה שה"ה בעניינו".

1. **לבנות**

בעקבות הסוגיה בכתובות, כתב המאירי: "תקנה זו ר"ל שיקפוץ אדם ויתן לבתו כבנו לא נעשית אלא מפני שלסיבה היו מושכים יד מליתן לבנותיהם כראוי. ומכל מקום לא כיונו בה לצאת מן הגדר ליתן להם יותר מן הראוי. ובמקום שיש בנים זכרים מיהא ראוי להזהר ביותר שלא ליתן להם יותר מדאי מפני שיש כאן צד להעברת נחלה". הר"ן כימת זאת, והביאו הרמ"א: "י"א דאף האב בחיים אין לו (להוסיף) לבתו יותר מעישור נכסים[[63]](#footnote-63) (הר"ן פ' מציאת האשה), ואין נוהגין כן[[64]](#footnote-64)". שהוא קיום מצוות חכמים לחתן הבת[[65]](#footnote-65)".

בימינו משפט המדינה הוא שבנות חולקות בשווה. הרב ניר אביב מברר שאמנם אין בזה 'דינא דמלכותא דינא' היות שזה נגד דין תורה, אולם

"אם קבלת הירושה תלויה בפעולות נוספות, כמו בימינו, משתנה הדין. וכך כתב שו"ת משנה הלכות (חלק ט' סימן שכ"ו): "האמנם היכא דצריכין היורשים לחתום לפני שופט המדינה כגון להכניסו בערכאות או לחתום לעו"ד המשפטי שיסכים להעביר הירושה כידוע שמיד שמי שמת בלי יורשים נכנס המלכות וממשלה ולוקחים מסים וכדומה ואחר כך נותנים למי שראוי לירש השאר וצריכים כולם לחתום על זה, בהא כבר נחלקו הפוסקים אם הבת מחוייבת לחתום על השטרות שיקבל הבן...".
בעניין האם מחייבים את הבת לחתום על ויתור זכות הירושה המגיעה לה על פי הערכאות, ישנן ג' גישות
א. אינה חייבת לחתום כללואין לחייבה משום השבת אבידה.
ב. חייבת לחתום בחינם משום השבת אבידה ויש מי שהוסיף: אלא אם כן יש לה נימוק.
ג. יש לפשר עמה לפי ראות עיני הדיין. ויש שכתבולתת לבת החותמת עשרה אחוז מן הירושה.
כלומר, היכן שעל פי חוק המלכות הנכסים לא יגיעו לרשות הבן ללא חתימת הבת על ויתור, ישנה מח' הפוסקים האם הבת רשאית להימנע מחתימה ועל ידי כן לזכות בחלק מן הירושה, **ויכולה היא לומר קים לי כפוסקים הללו המתירים שלא לחתום**.. כל האמור עד עתה הוא אם אין הסכמה בין האחים והאחיות כיצד לנהוג, אולם אם ישנה הסכמה בין האחים הם **רשאים לחלק הירושה כרצונם**, ואף הבכור רשאי לוותר על חלקו הכפול ולהתחלק עם יתר האחים. התורה איננה מתנגדת לחלוקה בין כל האחים אלא רק קובעת את ההלכה ומכריעה מה לעשות במקרה שאין הסכמה בעניין. אדרבא מדברי הפוסקים נראה שלמרות שאין חיוב מן התורה **ראוי לתת גם לבנות חלק בירושה כדי להשריר שלום ואחוה בין האחים**.. והאמת והשלום אהבו[[66]](#footnote-66)".

הציץ אליעזר מדגים תקנות רבות בעניין, ומסכם: "הרבה והרבה גדולים מחכמי הדורות שקדמונו לא היססו מלתקן תקנות גם במשפטי הירושה, כל שהשאירו היכר בהם למשפטי התורה ולא עקרו מעיקרו משפטי הנחלה[[67]](#footnote-67)".
בפועל נוהגים לתת גם לבנות חלק בדרך זו או אחרת[[68]](#footnote-68).

1. רשב"ם ד"ה אין. [↑](#footnote-ref-1)
2. מאירי על תחילת הגמרא. [↑](#footnote-ref-2)
3. בירור הלכה לדף קלג עמוד ב ציון א אות א. [↑](#footnote-ref-3)
4. טור חו"מ סימן רפב סעיף ב. [↑](#footnote-ref-4)
5. בית יוסף שם. [↑](#footnote-ref-5)
6. מהר"ל. [↑](#footnote-ref-6)
7. מסכת בבא קמא דף קיט עמוד א. [↑](#footnote-ref-7)
8. שו"ת תשב"ץ חלק ב סימן קעז. [↑](#footnote-ref-8)
9. תלמוד ירושלמי מסכת בבא בתרא פרק ח הלכה ו. ואע"פ שלאלתר הובא מעשה הפוך – שם סבר לה כרשב"ג (פני משה). [↑](#footnote-ref-9)
10. "כתבתי בתשובה חלק חושן משפט סימן ק"ץ דהמשיא עצה להעביר הנחלה נקרא רשע, מקל וחומר דהמשיא עצה למכור בנכסים".(כנסת הגדולה הגהות טור חושן משפט סימן רפב). [↑](#footnote-ref-10)
11. שו"ת הרא"ש כלל פד סימן א. [↑](#footnote-ref-11)
12. אכן גם כאן מביא בשדי חמד דעה שהאיסור דאורייתא, אלא שדעת יחיד היא (בירור הלכה סוף אות ב). [↑](#footnote-ref-12)
13. שו"ת ראנ"ח סימן קיח. [↑](#footnote-ref-13)
14. עיין במקורות שציונם בהערות שוליים 32, 27-29 [↑](#footnote-ref-14)
15. רשב"ם ד"ה ת"ש דאמר ליה שמואל. [↑](#footnote-ref-15)
16. רי"ף דף סא עמוד א. [↑](#footnote-ref-16)
17. שו"ת מהר"ם שיק חושן משפט סימן מג [↑](#footnote-ref-17)
18. מחנה יאודה סימן רפו עמוד רסו. מובא בבירור הלכה אות ג. [↑](#footnote-ref-18)
19. הלכות נחלות פרק ו הלכה יא. [↑](#footnote-ref-19)
20. שו"ת חתם סופר חלק ה חו"מ סימן קנג. [↑](#footnote-ref-20)
21. רמב"ם הלכות חובל ומזיק פרק ח הלכה יא. הדעה הראשונה אולי תאמר שמאחר שמצווה להורגו, הירושה מיידית.. [↑](#footnote-ref-21)
22. מהר"ם מפדואה שו"ת סימן ס. [↑](#footnote-ref-22)
23. מסכת כתובות דף נב עמוד ב- נג. [↑](#footnote-ref-23)
24. דף קל עמוד א. [↑](#footnote-ref-24)
25. שו"ת מהרי"ל החדשות סימן קסג. [↑](#footnote-ref-25)
26. בירור הלכה אות ד. [↑](#footnote-ref-26)
27. כנסת הגדולה הגהות טור חושן משפט סימן רפב אות ט. [↑](#footnote-ref-27)
28. יקרא דשכבי סימן יח. [↑](#footnote-ref-28)
29. רמב"ם הלכות נחלות פרק ו הלכה יא. [↑](#footnote-ref-29)
30. דף על הדף כאן. [↑](#footnote-ref-30)
31. הרב פלג'י , בשו"ת ויוסף אברהם, מובא בבירור הלכה סוף אות ג. [↑](#footnote-ref-31)
32. שו"ת מהר"ם מרוטנבורג דפוס פראג סימן תתקצח. [↑](#footnote-ref-32)
33. שו"ת ויוסף אברהם סימן יג. וכך המנהג (שו"ת בית דוד חו"מ סימן קלז). [↑](#footnote-ref-33)
34. שו"ת חתם סופר חלק ה חו"מ סימן קנא. [↑](#footnote-ref-34)
35. שו"ת מהרש"ם חלק ז סימן יב. [↑](#footnote-ref-35)
36. תלמוד ירושלמי מסכת כתובות פרק יג הלכה א. [↑](#footnote-ref-36)
37. קרבן העדה שם. [↑](#footnote-ref-37)
38. דף סו עמוד ב. [↑](#footnote-ref-38)
39. בשו"ת כלל פה סימן ג. [↑](#footnote-ref-39)
40. קובץ עניינים, מובא בבירור הלכה אות ו. [↑](#footnote-ref-40)
41. כנסת הגדולה הגהות טור חו"מ סימן רפב אות י. [↑](#footnote-ref-41)
42. שגם לא חילק בין לשון מתנה לבין לשון ירושה בשעת מיתה (אהלי יצחק על כתובות דף נג עמוד א). [↑](#footnote-ref-42)
43. שו"ת נחפה בכסף, אהע"ז ח"ב סימן כו. [↑](#footnote-ref-43)
44. שו"ת מהרש"ם חלק ז סימן יב. [↑](#footnote-ref-44)
45. בירור הלכה אות ו בשינוי הסדר. [↑](#footnote-ref-45)
46. שו"ת נחפה בכסף אהע"ז ח"ב סימן כו. [↑](#footnote-ref-46)
47. בפירוש לתורה בראשית פרק כה פסוק ה. [↑](#footnote-ref-47)
48. יפה תואר ב"ר פרשה נט ד"נ דיאטיקי. [↑](#footnote-ref-48)
49. לבוש אורה על חיי שרה אות י. [↑](#footnote-ref-49)
50. חתם סופר כתובות תחילת דף נג עמוד א. [↑](#footnote-ref-50)
51. לבוש אורה על חיי שרה אות י, מנחת זכרון (דף ח עמוד ב) בשם מהר"ש יפה.. [↑](#footnote-ref-51)
52. צידה לדרך על בראשית פרק כד פסוק י. [↑](#footnote-ref-52)
53. רבי חגיז, שו"ת הלכות קטנות חלק ב סימן רסז. נראה שמסקנתו להקל בגלל נתינה חלקית. [↑](#footnote-ref-53)
54. מרומי שדה. [↑](#footnote-ref-54)
55. שדה חמד מביא דיוק זה בשם ברכות מים. מצוטט בבירור הלכה אות ח. [↑](#footnote-ref-55)
56. סימן יח. [↑](#footnote-ref-56)
57. כנסת הגדולה הגהות טור חו"מ סימן רפב אותיות יא-יב. [↑](#footnote-ref-57)
58. שו"ת חתם סופר חלק ה חו"מ סימן קנג. [↑](#footnote-ref-58)
59. שו"ת מהר"ם מרוטנבורג דפוס פראג סימן תתקצח. [↑](#footnote-ref-59)
60. כך גם דעת הר"ן והתשב"ץ חלק ג סימן קצ. התשב"ץ פסק לבטל צוואה להקדש כשהיורש עני. [↑](#footnote-ref-60)
61. שו"ת חתם סופר חלק ה חו"מ סימן קנא [↑](#footnote-ref-61)
62. שו"ע חו"מ סימן רפב. [↑](#footnote-ref-62)
63. "במרדכי וברא"ש הביאו תשובת גאון שראוי לנדות מי שמרבה ליתן לנדן בתו" (חלקת מחוקק ס"ק ה). [↑](#footnote-ref-63)
64. שו"ע אה"ע סימן קיג סעיף א. [↑](#footnote-ref-64)
65. שו"ת מהר"ם מינץ סימן מז. [↑](#footnote-ref-65)
66. <https://www.yeshiva.org.il/midrash/15973> [↑](#footnote-ref-66)
67. שו"ת ציץ אליעזר חלק טז סימן נב, ע"ש. [↑](#footnote-ref-67)
68. הרב דיכובבקי, תחומין חלק יח עמוד 39. [↑](#footnote-ref-68)