מסכת בבא בתרא דף קלז עמוד ב

 אמר רב יהודה אמר שמואל: הכותב נכסיו לאחר, ואמר הלה אי אפשי בהן - קנה, ואפילו עומד וצווח; ורבי יוחנן אמר: לא קנה. אמר רבי אבא בר ממל, ולא פליגי:

דף קלח עמוד א כאן בצווח מעיקרא, כאן בשותק מעיקרא ולבסוף צווח.

**המסרב לקבל מתנה מחברו**

**א.מצב הנותן** את ההלכה שלפנינו ניתן להבין בשתי אפשרויות או בשילובן: מדובר במתנת שכיב מרע בה דיבורו קונה, מדובר במתנת בריא וכגון שהיה קניין שטר, או שמא דנים בשתי האפשרויות גם יחד.

הרשב"ם[[1]](#footnote-1) מזכיר בעקביות קנין שטר. הרי שמדובר לדעתו בבריא. ראייה לשיטתו ניתן להביא מההמשך: "כי לא **מטו לידי** מאי אצווח". משמע שמדובר בשטר מתנה שעושה את דרכו לידי המקבל[[2]](#footnote-2). לעומת זאת הרי"ף מסייג: "האי דינא בשכיב מרע הוא, דדברי שכיב מרע ככתובין וכמסורין דמו. וכיון ששתק- כמי שנמסרו לו דמי. אבל במתנת בריא לא קני עד דמטי שטרא לידיה[[3]](#footnote-3)". לכאורה בבריא קשה לצייר מצב של צווח מעיקרא', שהרי הוא צריך לשתף פעולה עם הקניין[[4]](#footnote-4), אולם הראב"ד תמה: "מה הכריחו לזה? דהא בבריא.. משכחת לה אם השליך לו שטר המתנה לתוך חיקו וצווח לאלתר, לא קנה[[5]](#footnote-5)". עולה מן הדברים שלדעתו סוגייתנו מתפרשת בשני המצבים. כך מובאת הלכה זו ברמב"ם ובשו"ע:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | בריא | שכיב מרע |
| רמב"ם | המקבל את המתנה וזכה בה, ואחר שבאה לידו והוא שותק חזר בו.. לא אמר כלום[[6]](#footnote-6). | שכיב מרע שכתב כל נכסיו לאחד, ואמר הלה איני רוצה בהן לא קנה. שתק ואח"כ צוח קנה, שדברי שכיב מרע ככתובין וכמסורין הן, וכיון ששתק אינו יכול לחזור בהן[[7]](#footnote-7). |
| שו"עהסבר דעת השו"ע בשכיב מרע | המקבל את המתנה וזכה בה, ואחר שבאה לידו והוא שותק חזר בו ואמר: איני רוצה בה.. לא אמר כלום לענין שתחזור לבעלים.. אבל אם היה צווח מעיקרו, לא קנה המקבל וחוזר לבעלים הראשונים[[8]](#footnote-8). | וי"א שאם היתה מתנת שכיב מרע. כיון ששתק בשעה ששמע, קנה[[9]](#footnote-9).  |
| סמ"ע[[10]](#footnote-10): ההלכה נכונה. פשוט אין זה מקומה. | ש"ך[[11]](#footnote-11): הבין כרשב"ם שמדובר בבריא"אבל נעלם ממנו מה שכתב רמב"ם פ"ט.. דין י"ג". |

השו"ע מביא את דעת הרי"ף רק כי"א, ועל כך תמה הש"ך מדוע אין זה כדעת הרמב"ם. בקצות החושן מתרץ, שדעה זו נתונה במחלוקת בגלל פרט אחר:

השאלה היא האם "דברי שכיב מרע לענין לקנות לאחר מיתה חשובין ככתובין ומסורין למפרע משעת נתינתו[[12]](#footnote-12)". לשיטת הרא"ש: "כיון דאחר שמת הוברר שזכה למפרע משעת המתנה, ומש"ה אין המקבל יכול לחזור כיון דכבר זכה בה תיכף אם ימות". אולם השו"ע הביא זאת רק כי"א, כי

"לשיטת הרמ"ה והרשב"א והר"ן דמתנת שכיב מרע אינו זוכה אלא לאחר מיתה ולא למפרע, א"כ ודאי במתנת שכיב מרע אפילו נתרצה המקבל בפירוש, יכול לחזור המקבל **קודם שמת הנותן** והדרא למאריה, וא"כ שפיר קדם ב"י לכתוב דין זה בשם יש אומרים, דלאו כ"ע הכי סברי".

**ב. החילוק בשאלה מתי צווח**

 התבאר בכריתות[[13]](#footnote-13) שנחלקו ראשונים בהבדלי דינים כאן:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | צווח מיד | שתק ולבסוף צווח |
| רשב"ם | לא זכה והיא הפקר[[14]](#footnote-14) | קנה |
| תוספות | חוזרת לנותן | לא זכה והיא הפקר[[15]](#footnote-15) |
| רבינו גרשום | חוזרת לנותן | קנה |

**ג. סוגייתנו ודעת רב ששת**

במסכת כריתות אמר רב ששת: "מקבל מתנה שאמר לאחר שבאת מתנה לידו מתנה זו תיבטל, מבוטלת, אי אפשי בה - דבריו קיימין, בטילה [היא] אינה מתנה - לא אמר כלום". שם עסקנו בדעתו בהשוואה לגרסה הפוכה במסכת גיטין. מכל מקום "דברי רב ששת עומדים לכאורה בסתירה לסוגייתנו, שכן בסוגייתנו מבואר שאם שתק ולבסוף צווח קנה, ואילו לפי רב ששת, שבפשטות מדבר על מי ששתק בתחילה ולבסוף צווח, יש לשונות שבהן סירובו לזכות במתנה מועיל[[16]](#footnote-16)".

אלו השיטות לסידור הסוגיות:

1. כאמור, שיטת בעלי התוספות[[17]](#footnote-17) היא שגם כאן שתק ולבסוף קנה – פירושו שאינה חוזרת לנותן אלא הופכת הפקר, כדברי רב ששת.
2. הראב"ד סבור שכאן דנים בסירוב בלשון עתיד, רב ששת דן בלשון עבר, ואז המתנה חוזרת לנותן[[18]](#footnote-18).
3. רב ששת דן במי שאומר בפני בית דין. לפיכך לשון עתיד היא כהודאת בעל דין המבררת למפרע. סוגייתנו כשצווח שלא בפני בית דין[[19]](#footnote-19).
4. "רב ששת.. בצווח מעיקרא מיירי.. ואף על פי שבאה המתנה לתוך ידו לא קנה. אבל בעינין שיאמר דבר שמשמשת לשון עבר כמו 'בטלה הוא ואינה מתנה'. אבל אם אמר: 'תיבטל', משמע לעתיד ומש"ה לא אמר כלום דאינו מבטל עכשיו אלא לעתיד, וכיון שעכשיו קונה אותה שוב אינו יכול לבטלה[[20]](#footnote-20)". נסכם:

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
|  |  | תוספות | ראב"ד | ביה"ל בשם רמ"ה | רי"ד |
| סוגייתנו: | שתק ולבסוף צווח- קנה | דהיינו הפקר | בלשון עתיד דבריו בטלים | לא לפני ב"ד. אין תוקף  | שתק ולבסוף צווח. כמו לשון עתיד |
| רב ששת: | בלשון עבר דבריו קיימים | דהיינו הפקר | בלשון עבר חוזר לנותן. מאירי: הפקר | לפני ב"ד. חל כהודאה | בצווח מעיקרא |

**ד. שיטת הרמב"ם**

"המקבל את המתנה וזכה בה, ואחר שבאה לידו והוא שותק חזר בו, ואמר איני רוצה בה, או איני מקבלה, או הרי היא בטילה, או שאמר מום זה נראה לי בה, לא אמר כלום, וכשם שאין הנותן יכול לחזור בו כך המקבל אינו יכול לחזור בו אחר שזכה, מתנה זו שאמר המקבל איני רוצה בה אחר שבאת לידו הרי היא הפקר, וכל הקודם בה זכה בה שהרי הפקירה המקבל אחר שזכה בה, אבל אם היה צווח מעיקרו לא קנה המקבל וחוזרת לבעלים הראשונים. השגת הראב"ד לא אמר כלום וכו'. א"א דוקא אמר הרי היא בטילה אבל אמר בטילה היא אינה מתנה והכין איתא בגיטין ובכריתות[[21]](#footnote-21)".

הרמב"ם פסק כפשט סוגייתנו, אך לא חילק בין עבר לעתיד. לדעת המגיד משנה לא נכנס לחילוקי הגרסאות. הכס"מ תמה עליו. לדעתו הדגיש הרמב"ם ש'הרי היא בטלה' היא לשון עתיד, ולשון עבר נקט בהלכה יב:

"אמר כתבתי ונתתי לו והוא אומר **לא כתב ולא נתן לי**, אם המקבל מתנה הוא שאמר כן, **הודאת בעל דין כמאה עדים** הוא והנותן אוכל פירות שדהו". לדעתו הראב"ד אינו חולק אלא רק מדגיש: 'הרי היא בטלה' – לשון עתיד. 'בטלה היא' – לשון עבר. המילה 'הרי' יוצרת את ההבדל[[22]](#footnote-22). במרכבת המשנה מבאר שהראב"ד מתייחס להלכה יג בה כתב הרמב"ם:

"מקבל מתנה שטען ואמר זו שתחת ידי.. בטילה היתה מתחלתה לפי שלא קבלתיה או בעל כרחי באונס או בטעות וכיוצא בדברים אלו דבריו קיימין". מוסיף הראב"ד שגם בלשון 'בטלה היא' דבריו קיימים.

**ה. כשחב לאחריני**

כתב רש"י: " 'תבטל', 'מבוטלת', 'אי אפשי בה'- להבא משמע והוא כבר קבלה לפיכך לא אמר כלום. ואם יש עליו **בעל חוב- גובה אותה הימנו**. 'בטילה היא', 'אינה מתנה' - דבריו קיימין, דלשעבר משמע. והכי קאמר: כשקבלתיה לאו לשם מתנה קיבלתיה והודאת בעל דין כמאה עדים. לפיכך דבריו קיימין[[23]](#footnote-23)". משמע שכשדבריו קיימים, המתנה חוזרת ואין בעל חוב יכול לגבות אותה הימנו. חלקו על כך הראב"ד והמאירי שכתב[[24]](#footnote-24):

"במקום בעלי חוב אין דבריו קיימין כל שקבלה אף בלשון עבר. ואף על פי שאם צוח מעקרו רשאי, שאינו רוצה לקבל מתנות כדי לפרוע הקפותיו, מ"מ אחר שקבלה קבלה ובמקום שחב לאחרים- אינו נאמן. ויש חולקים אף בזו ואל תחוש לדבריהם כלל". הטור הביא דעה זו בשם הראב"ד, וסיים:

"ורש"י פירש שהוא נאמן אפילו יש לו בעל חוב וטעמא דמלתא **כיון שלא היתה בחזקתו עד עתה[[25]](#footnote-25)** וכן דעת א"א הרא"ש ז"ל[[26]](#footnote-26)".

1. ב-3 הד"ה הראשונים בעמוד ב. [↑](#footnote-ref-1)
2. ר"י קרקושא. [↑](#footnote-ref-2)
3. דף סג עמוד ב מדפי הרי"ף. [↑](#footnote-ref-3)
4. ר"י קרקושא. [↑](#footnote-ref-4)
5. השגות הראב"ד גטין דף טז עמוד א מדפי הרי"ף בסופו. [↑](#footnote-ref-5)
6. רמב"ם הלכות זכיה ומתנה פרק ד הלכה א. [↑](#footnote-ref-6)
7. רמב"ם הלכות זכיה ומתנה פרק ט הלכות יג-יד. [↑](#footnote-ref-7)
8. שו"ע חו"מ סימן רמה סעיף י. [↑](#footnote-ref-8)
9. סעיף יא. [↑](#footnote-ref-9)
10. סמ"ע על שו"ע חו"מ סימן רמה ס"ק טו. [↑](#footnote-ref-10)
11. ש"ך על שו"ע חו"מ סימן רמה ס"ק ז. [↑](#footnote-ref-11)
12. קצות החושן שם ס"ק ד. [↑](#footnote-ref-12)
13. בלימודנו לכריתות דף כד. [↑](#footnote-ref-13)
14. כדברי ריש לקיש שם. [↑](#footnote-ref-14)
15. כדברי ריש לקיש שם. [↑](#footnote-ref-15)
16. בירור הלכה דף קלז עמוד ב ציון ז. [↑](#footnote-ref-16)
17. ד"ה כאן [↑](#footnote-ref-17)
18. לפי המאירי היא הפקר. [↑](#footnote-ref-18)
19. בירור הלכה בשם הרמ"ה בגיטין ולא מצאתיו עד הנה. [↑](#footnote-ref-19)
20. תוספות רי"ד מסכת בבא בתרא דף קלח עמוד ב אות ס. [↑](#footnote-ref-20)
21. רמב"ם הלכות זכיה ומתנה פרק ד הלכה א. [↑](#footnote-ref-21)
22. יש"ש גיטין פרק ד סימן ו. [↑](#footnote-ref-22)
23. רש"י מסכת כריתות סוף דף כד עמוד א. [↑](#footnote-ref-23)
24. ד"ה ובמסכת גיטין. [↑](#footnote-ref-24)
25. סברת הרשב"א בגיטין דף לב עמוד א. [↑](#footnote-ref-25)
26. טור חו"מ סימן רמה סעיף יא. [↑](#footnote-ref-26)