בס"ד, חול המועד סוכות תשפ"ה

**בבא בתרא דף קט"ו, משמוש נחלה**

**א. מקור הדין וביאור המונח**

1. **בבא בתרא, דף קט"ו:** "תנו רבנן: בן - אין לי אלא בן; בן הבן, או בת הבן, או בן בת הבן מנין? תלמוד לומר: אין לו - עיין עליו. בת - אין לי אלא בת; בת הבת, ובן הבת, ובת בן הבת מנין? ת"ל: אין לו - עיין עליו. הא כיצד? נחלה ממשמשת והולכת עד ראובן".
2. **ספר החינוך, מצוה ת':** "אבל הודיענו שזכות היורש קשור בנכסי מורישו, ובהסתלק כח המוריש מן הנכסים במותו מיד נופל עליהם זכות היורש, כענין השתלשלות היצירות שרצה היוצר ברוך הוא זה אחר זה מבלי הפסק. ורבותינו זכרונם לברכה יקראו לזכות החזק שיש ליורש בנכסי מורישו בלשון משמוש, כלשון אמרם בהרבה מקומות נחלה ממשמשת והולכת, כלומר, שזכות היורש במוריש כאילו הגופים דבוקים זה בזה. שכל היוצא מן האחד נופל על השני".
3. **חידושי הריטב"א, בבא בתרא שם:** "והנכון דהכי קאמר: כי על דרך שממשמשין בבן או בת צריך למשמש בכל קרוב הקודם קודם שניתן לאחריו וכן עושין עד ראובן".
4. **רש"ר הירש, במדבר כ"ז:** "בסדר הזה היא הולכת ומחפשת עד שהיא מוצאת את ה"שאר הקרוב אליו ממשפחתו". "חיפוש" זה קרוי "משמוש" (משורש "משש"): גישוש".

**ב. אופי הדין**

1. **בבא בתרא, דף קנ"ט:** "איתמר: בן שמכר בנכסי אביו בחיי אביו, ומת - בנו מוציא מיד הלקוחות, וזו היא שקשה בדיני ממונות, ולימרו ליה: אבוך מזבין ואת מפיק? ומאי קושיא? דלמא מצי אמר: מכח אבוה דאבא קאתינא; תדע, דכתיב: תחת אבותיך יהיו בניך תשיתמו לשרים בכל הארץ! ... מכח אבוה דאבא קאתינא ובמקום אב קאימנא".
2. **יד רמ"ה שם:** "ושמעינן מינה דבן בנכסי דאבא דאבוה לכולי עלמא מכח אבא דאבוה קאתי וכי מספקא לן אי האי דאתי מכח אבא דאבוה לאו מכח אבא דאבוה בלחוד קאתי אלא מכח אבוה נמי קאתי או דלמא מכח אבא דאבוה בלחוד קאתי דהוה ליה כבריה ממש".
3. **מאירי שם (דף קנ"ז):** "ואמר תחת אבותיך יהיו בניך, ואחר שאין הוא עצמו משועבד אין ירושתו משועבדת ... וכן הדין בשאר יורשים כגון שמת ראובן אחיו של שמעון והניח בן ואח"כ מת שמעון בלא יורש ונמצא בנו של ראובן יורשו אין בעל חוב של ראובן גובה ממנו ואף על פי שאין לומר כאן תחת אבותיך וכו' מ"מ מדת הדין אחת היא וקרא אסמכתא בעלמא ... ומכל מקום חכמי הדורות שלפנינו נוטים בה לדעת אחרת לומר דוקא באבי האב ומטעם תחת אבותיך וכו' ... וחזקו הטעם שמאחר שנאמר בה שקשה היא בדיני ממונות אין לך בו אלא חדושו והוא אבי אביו הא בשאר יורשין בעל חוב נוטל בראוי. ואין הדברים נראין כלל וכל היורשים הוא מגוף החדוש ואין מדת הדין לוקה ליחלק בחנם".
4. **קובץ שעורים בבא בתרא, אות של"ג:** "במישמוש נחלה יש לחקור אם השני המת זוכה בקבר בנכסי הראשון והשלישי יורש מהשני, או אפשר דאין השני זוכה כלל בנכסי הראשון דאין קנין למת, והשלישי יורש נכסי הראשון מפני שהוא במקום השני, כיון דהשני ראוי לירש את הראשון אלא שאין לו כח לזכות דמת אינו בר זכיה, השלישי עומד במקומו ורואין את השני כאילו זכה בנכסי הראשון להוריש לשלישי".
5. **אמרי משה, סימן ל"ח:** "דדין משמוש הוא דהאב כשמת בחיי אביו או שאר מורישיו הוא מוריש זכות הירושה לבנו כמו שמוריש שאר נכסים כן הוא מוריש זכות הירושה שבנו יהיה יורש את המוריש שלו במקומו".
6. **הרב עזרא ביק, אתר תורת הר עציון:** "ישנן שתי דרכים איך להבין את גזירת הכתוב שממנה נלמד דין משמוש, "עיין עליו": אפשר להבין שהעיון המדובר מתייחס לאב המת. אם אין לו בן - עיין עליו, על האב, כדי למצוא לו יורש אחר, תחליף לבן. לחילופין, אפשר לייחס את מושא פעולת העיון לבן: אם אין לו בן במבט ראשון - עיין עליו, על הבן, ובכל זאת תמצא שיש לו בן, למרות שהוא מת, כי הבן המת עדיין יכול לרשת (כדי להוריש לבנו). במילים אחרות, השאלה היא האם משמוש הוא שיטה לקבוע יורשים וקרובים נוספים מלבד היורשים הראשונים הידועים או המנויים בפסוק (האפשרות הראשונה); או שזוהי באמת ירושה בקבר, והעברת הירושה הלאה בירושה שנייה ליורשי היורש המת (האפשרות השניה). לפי האפשרות הראשונה, ע"י העקרון של משמוש יוצא שהנכד יורש ישירות את סבו. לפי האפשרות השנייה, הנכד היורש יורש מאביו, שיורש בקבר את אביו, הסב".

**ג. ירושת אחים**

1. **רמב"ן במדבר, כ"ז ט':** "ואם אין לו בת ונתתם את נחלתו לאחיו - קבלו רבותינו (ב"ב קטו א) כי האב יורש את בנו כאשר מת בלא זרע, ולא הזכיר הכתוב זה. והטעם כי במשפטי הירושה כל מנחיל נוחל, כי הקורבה שוה, וכיון שאמר הכתוב שהבן יורש את אביו גם האב יורש את הבן. ועוד כי הירושה היא בשלשלת הזרע ביוצאי חלציו לא בצדדין. אם כן "ונתתם את נחלתו לאחיו" משמע נחלה שהאב יורש בקבר וממנו תבא לאחים".
2. **תוספות בבא בתרא, דף ק"ח:** "וא"ת אם כן אחין מן האב נמי לא ליתני דשמעינן ליה מהאב את הבנים על ידי משמוש נחלה שהאב יורש את בנו להנחיל לשאר בניו הקיימין שהן אחי המת ויש לומר דנקט אגב דבעי למיתני אחים מן האם לא נוחלין ולא מנחילין".
3. **מהרש"א שם (וכן להלן דף קיג:):** "דכיון דאחין מן האב קתני בהדיא במתניתין הרי אחי האב נפקי שפיר בלא משמוש אבי אביו של מת".