בס"ד, ערב שבת קודש פרשת וירא תשפ"ה

**בבא בתרא דף קמ"ד, "תפוסת הבית" ומעמד הירושה קודם חלוקה**

**א. הדוגמאות בסוגיות**

1. **בבא בתרא, דף קל"ז:** "אמר רבה בר רב הונא: האחין שקנו אתרוג בתפוסת הבית, נטלו אחד מהן ויצא בו, אם יכול לאוכלו - יצא, ואם לאו - לא יצא".
2. **רמב"ם לולב, ח' י"א:** "שותפין שקנו לולב או אתרוג בשותפות אין אחד מהן יוצא בו ידי חובתו בראשון עד שיתן לו חלקו במתנה, האחין שקנו אתרוגין מתפיסת הבית ונטל אחד מהן אתרוג ויצא בו, אם יכול לאכלו ואין האחין מקפידין בכך יצא, ואם היו מקפידין לא יצא עד שיתנו לו חלקם במתנה, ואם קנה זה אתרוג וזה פריש או שקנו כאחד אתרוג ורמון ופריש מתפיסת הבית אינו יוצא באתרוג עד שיתן לו חלקו במתנה ואף על פי שאם אכלו אין מקפידין עליו".
3. **בכורות, דף נ"ו (וכעין זה ב"ק ק"י):** "האחין והשותפין שחייבין בקלבון - פטורין ממעשר בהמה, חייבין במעשר בהמה - פטורין מן הקלבון. קנו מתפיסת הבית - חייבין, ואם לאו - פטורין. חלקו חזרו ונשתתפו - חייבין בקלבון ופטורין ממעשר בהמה. ת"ר: יהיה לך - ולא של שותפות, יכול אפילו קנו בתפיסת הבית - ת"ל יהיה".
4. **רמב"ם בכורות, ו' י':** "הלוקח טלאים שנולדו בשנה זו או שנתנו לו במתנה הרי הם פטורים מן המעשר עד שיולדו ברשותו, לפיכך השותפין שנשתתפו בבהמות והביא זה מאה טלאים וזה מאה טלאים וערבום ונשתתפו בהן הרי המאתים פטורים מן המעשר שכל טלה מהן כמכור, וכן האחים שירשו טלאים מאביהם הרי הן פטורין מן המעשר. אבל הנולדים להם בשותפות לאחר מכאן מאלו הבהמות בין לשותפין בין לאחים חייבין במעשר, וכן אם היו שותפין במעות וקנו בהמות ממעות השותפות והאחים שקנו בהמות ממעות הירושה הרי הנולדים מהם לאחר מכאן חייבין במעשר שהרי ברשותן נולדו והרי הן כאיש אחד".
5. **חדושי רבנו חיים הלוי, שם:** "ונראה לומר, דבאמת גם הרמב"ם ס"ל דירושה חייבת במעשר בהמה, והא דפסק הכא דהאחים פטורין, הוא משום דס"ל דכל אחין שירשו אי משום דין ירושה כל אחד זוכה בחלקו לעצמו, ואינן נעשין שותפין יחד להיות כחד בעלים, ועל כן הוי דינן: או דבאמת אינן חשובין להיות שותפין יחד, או דשותפתן נעשה ממילא ע"י חלקו של כל אחד שיש לו בהירושה, וע"כ זהו שפסק הרמב"ם דהיורשין פטורין ממעשר בהמה, דממ"נ, דאם באמת אינם שותפין ויש לכל אחד חלק במקצתן הרי כל אחד בפני עצמו לית ביה חיובא דמעשר בהמה כלל, וגם דהרי דרשינן בבכורות דף נ"ו ע"ב יהיה לך ולא של שותפות יכול אפילו קנו בתפיסת הבית ת"ל יהיה, הרי דדוקא אם נעשים שותפים וכולן נעשין כחד בעלים אז הוא דחייבים, אבל אם כל אחד יש לו חלק בפני עצמו ממעטינן מקרא דיהיה לך דפטורין ממעשר בהמה. ואם נימא דנעשין שותפים ממילא ג"כ פטורין, דכיון דאין שותפתן באה ע"י ירושה מכח אביהם, ורק דהם בעצמן משתתפין ממילא, ע"כ דינם כשנים שנשתתפו דחשוב לקוח דפטור ממעשר בהמה. ולפי זה הרי נמצא, דבעיקר הדין דעת הרמב"ם דירושה חייבת במעשר בהמה, ובחד יורש גם לדעת הרמב"ם חייב במעשר בהמה, ורק בשנים שירשו הוא דפטורין, ומשום דשותפתן יש בה לקוח מוסיף על הירושה".
6. **שולחן ערוך חושן משפט, רפ"ו א':** "מי שמת והניח בנים גדולים וקטנים או בנות גדולות וקטנות ... בסתם, ניזונים ומתפרנסים אלו עם אלו, דסתמן שותפין נינהו ומוחלים זה לזה".
7. **שם, רפ"ז א':** "מי שמת והניח בנים גדולים וקטנים, והשביחו הגדולים את הנכסים, כל השבח לאמצע ואפילו שכר עמלם לא יטלו".

**ב. ביסוד השותפות**

1. **בבא בתרא, דף קמ"ד:** "אחין השותפין שנפל אחד מהן לאומנות - נפל לאמצע; חלה ונתרפא - נתרפא משל עצמו".
2. **רשב"ם שם:** "הכי גרסינן בסדר המשנה אחין השותפין שנפל אחד מהן לאומנות".
3. **חידושי הרשב"א שם:** "האחין השותפין גרסי', ולא גרסי' האחין **ו**השותפין, אלא אחין שהן שותפין קאמר, ובירושלמי אמרו דסתם אחים שותפין עד שלשה דורות".
4. **רמב"ם, נחלות ט' א':** "האחין שעדיין לא חלקו ירושת אביהן אלא כולן משתמשין ביחד במה שהניח להן, הרי הן כשותפין לכל דבר, וכן בשאר היורשין הרי הן שותפין בנכסי מורישן וכל שנשא ונתן כל אחד מהן בממון זה השכר לאמצע".
5. **רמב"ם שלוחין ושותפין, ח' ז':** "האחין או שאר היורשין שלא חלקו ירושת מורישן אלא כולן משתמשין בה ביחד הרי הן כשותפין לכל דבר".
6. **רשב"ם בבא בתרא, דף קכ"ו:** "קסבר אין לו לבכור קודם חלוקה ... וכ"ש בחלק פשיטות דלא זכי קודם חלוקה שלא הוברר חלקו".
7. **יד רמ"ה שם:** "ברם צריך את למידע דלענין מכר ומתנה עד כאן לא פליגי אלא בחלק בכורה דמתנה קרייה רחמנא, וכי היכי דבעינן עד דמטיא לידא דנותן דומיא דמתנה, ה"נ לא זכי בה זכייה גמורה לאקנויי לאחריני עד דמטיא לידיה או עד דזכי בה בחד מאנפי זכיה דמיקיימא בה חלוקה דומיא דמתנה. אבל בחלק פשיטות דלא קרייה רחמנא מתנה שהרי נוטל בראוי כבמוחזק וכל שכן בשבח, כולי עלמא מודו דמצי לאקנויי למאן דבעי אפילו קודם חלוקה".
8. **שו"ת מהר"ח אור זרוע, קכ"א:** "הא למדת אחין שירשו קרקע מאביהן ומכר כל אחד חלקו קודם חלוקה שפיר דמי. ואעפ"י שיש לומר דוקא שותפין שנשתתפו בכסף וקנו שדה בשותפות התם הוא דמצי למכור משום הואיל דבכספים קנה אלים כוחיה, אבל יורשים שירשו מאביהן ולא היה מעולם חלק מבורר לעצמו לא קרקע זו ולא בכסף שנקנה בו, הכי נמי שאינו יכול למכור עד שיחלוקו ויתברר חלקו; לא מיסתבר לי למימר הכי דמאי מהני שהיה לו חלק בכסף, הא משעה שקנו השדה בשותפת לא הוברר חלקו בהאי שדה ואפילו הכי מוכר".
9. **קובץ שעורים בבא בתרא, אות ת"ד:** "מ"ש הרשב"ם דחלק פשיטות לכו"ע אינו יכול למכור, דאין לו קודם חלוקה, וראיתו נראה מהא דקאמר לא עשה ולא כלום בכולו, עיין שם בתוס' שהניחו בתימה לפי שיטתם, ולכאו' אינו מובן, דבשלמא בבכור דאין לו קודם חלוקה, הנכסין הן לשאר האחין קודם חלוקה, אבל בפשוט, אי נימא דאין לו קודם חלוקה, א"כ הנכסים של מי הן קודם חלוקה, והרי אינן הפקר, וע"כ הן של כל היורשין?! ונראה כונת הרשב"ם, לפי המבואר - בכורות נ"ו - דדין תפוסת הבית חלוק מדין שותפין לענין מעשר בהמה. וביאור החילוק הוא, דבשותפין, כל אחד מהשותפין הוא בעלים על חלק, ותפוסת הבית הוי בעלים אחד, כמו בדברים השייכין לציבור, ומצינו לענין קרבנות, קרבן שותפין וקרבן ציבור, ודיניהן חלוקין, והיינו בדבר של שותפות יש להחפץ בעלים רבים, וציבור הוא בעלים אחד, וה"נ בתפוסת הבית, הנכסים שייכין לכלל היורשין ביחד ולא לכל אחד בפני עצמו, ומשו"ה אין כל אחד יכול למכור אלא א"כ ימכרו כולן ביחד. והרשב"א הקשה על שיטת הרשב"ם, מהא דשותף יכול למכור חלקו, ולפי מ"ש נראה, דבשותפין מודה רשב"ם ולא נחלק אלא בתפוסת הבית דחלוק מדין שותפות".