בס"ד, מרחשוון תשפ"ה

**בבא בתרא דף קמ"ט, קניין אודיתא**

1. **קצות החושן, קצ"ד ס"ק ג':** "ולפי שלא ביארו בו האחרונים ביאור רחב בקנין אודיתא ולכן צריך אני להאריך קצת".

**א. יסוד הקנין**

1. **בבא בתרא, דף קמ"ט:** "איבעיא להו: שכיב מרע שהודה, מהו? ... מתקיף לה רב איקא בריה דרב אמי: אמאי? ולודי איסור דהלין זוזי דרב מרי נינהו, וליקנינהו באודיתא! אדהכי נפק אודיתא מבי איסור. איקפד רבא, אמר: קא מגמרי טענתא לאינשי ומפסדי לי".
2. **שיטה מקובצת שם, בשם תוספות הרא"ש:** "תקנת חכמים היא שתועיל ההודאה כמו קנין סודר או משיכה".
3. **נימוקי יוסף שם:** "שהודה - לאו למימרא שמקנה בהודאה דהודאה לאו קנין הוא לא בבריא ולא בשכיב מרע אלא הכי קאמר מהימנינן בהודאתו שמודה שנכסים אלו של פלוני הם ואם עמד אינו חוזר".
4. **תוספות בבא בתרא, דף מ"ד:** "ונראה לר"ת דהיינו טעמא כיון שמודה שיש לו קרקע וחוב הוא לו, שהרי על ידי קרקע מקנה לחבירו אפילו יש כמה עדים שמכחישים אותו הרי הודאת בעל דין כמאה עדים ולא חיישינן למיחזי כשיקרא כדאשכחנא (לקמן דף קמט.) גבי איסור גיורא דנפק אודיתא מבי איסור ואף על גב שהיה איסור משקר".
5. **שו"ת נודע ביהודה קמא, חו"מ ל':** "וכן נראה לפי עניות דעתי מלשון הגמרא במסכת ב"ב דף קמ"ט גבי איסור גיורא דקאמר ולודי איסור דהני זוזי דרב מרי נינהו ולקני באודיתא הרי דקאמר ולקנינהו באודיתא שמשמע שהודאה הוא הקנין בעצמו ולא מטעם שכיון שהודה אמרינן שכבר הקנה לו אלא שזה הוא הקנין בעצמו כאשר לדעתי הודאה הוא הקנין הגדול שבכל הקנינים ואפילו דבר שאינו נקנה בשום קנין נקנה בהודאה ונכסי איסור יוכיחו".
6. **קצות החושן, קצ"ד ס"ק ג':** "אמנם קשה לי טובא דמשמע ממה שכתבו מדאורייתא בעינן כו' דאודיתא אינו מן התורה אלא מדרבנן, ומה בכך דהוי מדרבנן כיון דקנין הוא עכ"פ מדרבנן מהני נמי אפילו לאיסור תורה ...".

**ב. נפקא-מינה**

1. **יד רמ"ה בבא בתרא, דף קמ"ט:** "ושמע מינה דהודאת שכיב מרע לאו מתנה היא, אלא הודאה גמורה היא. דאי ס"ד מתנה היא היכי קני להו רב מרי להני זוזי באודיתא, והא לאו בר ירושה הוא וכל דליתיה בירושה ליתיה במתנה. אלא לאו ש"מ דהודאה גמורה היא ואמטול הכי אהני ליה לרב מרי. וכיון דהודאה היא ולאו מתנה היא, הויא לה כהודאת בריא ולא מצי למהדר ביה. והוא הדין נמי לענין מילי דלא מיקנו במתנה, כגון דבר שלא בא לעולם. ודבר שאינו ברשותו, כגון מלוה וגזל וכיוצא בהן, אף על גב דלא מיקנו במתנה מיקנו בהודאה. וכן הלכתא".
2. **קצות החושן, קצ"ד ס"ק ג':** "וטעמא דמלתא נראה דנהי דאודיתא הוי קנין, אבל חוב על פה שאינו ברשותו לא מצי להקנותו בשום ענין כיון שהוא דבר שאינו ברשותו אינו נתפס בו קנין אלא במעמד שלשתן והוא נמי הלכתא בלא טעמא, אבל דבר שברשותו שנתפס בו קנין גם אודיתא הוי קנין ואפילו לענין איסורין וזה ברור".
3. **פתחי תשובה חושן משפט, סימן ר"ג ס"ק ג' (בשם ספר "מוצל מאש"):** "מי שהודה על הלולב ביום טוב א' של חג שהוא של ראובן, מי אמרינן דבהודאה זו חשיב של ראובן אף על פי שיודע שאינו שלו, דלא דמי להך אודיתא דאיסור גיורא, דשאני לענין לצאת ידי חובת מצוה דקמי שמיא גליא. והדר פשיט מדברי התוס' [ב"מ מ"ו ע"א ד"ה ונקנינהו], דחשיב כאילו נתנו לו. וחזר הרב ז"ל ונסתפק אם אח"כ צריך שראובן יקנהו לבעליו, או די שיאמר זה של פלוני ומדין הודאה, או דילמא ממה נפשך למפרע לא יצא אחד מהם. והוא ז"ל כתב עליו, ולענ"ד פשוט דשניהם יוצאין ידי חובתן, כיון דבהודאת ממון קי"ל דבהודאה גרידא חשיב כאילו נתנו לו, ואפילו היינו יודעין שאינו שלו זכה בממון אותו פלוני, דההודאה היא ההקנאה, א"כ גם בלולב דתלי רחמנא במה שנקרא שלו ובהודאת חבירו חשיב שלו, הוא הדין נמי כשיחזור ויודה לשכנגדו חשיב כנתנו לו בתורת הקנאה, דיפה כח ההודאה להפקיע זכותו כמו גוף ההקנאה, עכ"ל".
4. **קצות החושן, קצ"ד ג':** "אמנם במכירת חמץ קשה הדבר במשיכה בכל חבית וחבית, ובכסף לחודיה מידי ספיקא לא נפקא, ולכן שמתי אל לבי לברר הקנין וכיצד לצאת מידי מאסר הספיקות ... וכאשר שמתי אל לבי בזה מצאתי קנין אודיתא דהיינו שיכתוב חתימת ידי תעיד עלי כו' איך שמכרתי את כל החמץ לפלוני באופן המועיל, וכיון שמודה שמכר באופן המועיל קנה העכו"ם באודיתא זו ומשום דאודיתא הוי קנין אעפ"י ששניהן יודעין שאינו כן ... ולענ"ד קנין שלם הוא ולא נופל הוא מכל הקנינים הן לענין ממון הן לענין איסור, ואף על גב דקמי שמיא גליא שאין הדבר כן, כיון דהוא קנין הרי נקנה לו באודיתא".

**ג. עדות בקניין אודיתא**

1. **כתובות, דף ק"א:** "אתמר: האומר לחבירו חייב אני לך מנה, רבי יוחנן אמר: חייב, ור"ל אמר: פטור".
2. **רמב"ם מכירה, י"א ט"ו:** "המחייב עצמו בממון לאחר בלא תנאי כלל, אף על פי שלא היה חייב לו כלום הרי זה חייב, שדבר זה מתנה היא ואינה אסמכתא. כיצד האומר לעדים הוו עלי עדים שאני חייב לפלוני מנה ... אף על פי ששניהם מודים והעדים יודעים שלא היה לו אצלו כלום, שהרי חייב עצמו, כמו שישתעבד הערב, וכזה הורו רוב הגאונים".
3. **שולחן ערוך חושן משפט, מ' א':** "המחייב עצמו בממון לאחר בלא תנאי, אף על פי שלא היה חייב לו כלום, ה"ז חייב".
4. **קצות החושן, שם:** "וכבר נתקשו בדברי הרמב"ם כל האחרונים דאיך מתחייב בדיבור בעלמא בלא קנין ובלא שטר. ועיין בר"ן שהקשה, דהא בערב נמי בעי קנין או מתן מעות ... ונראה לענ"ד דודאי בדברים בעלמא לא נתחייב, אבל טעמא דהרמב"ם משום אודיתא הוי, דאפילו חפץ יוכל להקנות באודיתא וכמ"ש תוס' בפרק מי שמת ... והוא קנין מעליא אף על פי ששניהם יודעין והעדים יודעין שזה החפץ או הקרקע אינו של פלוני קונה הוא אותו באודיתא של הנותן כמו שקונה במשיכה וכסף, וקנין אודיתא מבואר אצלנו באורך ...

אמנם צריך אתה לדעת דזה הקנין דאודיתא אינו נגמר בלא עדים, ואם הודה לו בינו לבינו או אפילו בפני עדים ולא אמר אתם עדי לא מהני כלום. ואף על גב דבכל הקנינים לא איברי סהדי אלא לשקרי, היינו משום דהקנין נגמר בפני עצמו בלא עדים ולכן לא איברי סהדי אלא לשקרי, אבל קנין אודיתא אף הוא אינו נגמר אלא בפני עדים ... ובזה ישבתי קושית תוספות פרק הזהב (ב"מ דף מ"ו) בהא דתנן היה עומד בגורן ואין בידו מעות אומר לחבירו הרי פירות הללו נתונים לך במתנה וחוזר ואומר הרי הן מחוללין על מעות שיש לי בבית, והקשו תוס' דליקני ליה באודיתא המעות כמו שקנה רב מרי מרבא ע"י הודאתו של איסור בפרק מי שמת אעפ"י שהיינו יודעין שלא היה שלו מתחלה וה"ה בבריא וכו'. ולפי מ"ש ניחא כיון דאודיתא אינו קנין בלא עדים א"כ לא קשה ליקני באודיתא, דמצינו לומר דמיירי דליכא עדים".

1. **נתיבות המשפט שם:** "ובספר קצות החושן [סק"א] כתב דאודיתא אף דהוי קנין, מ"מ לא מהני בלא עדים, וכתב זה מסברא. ולא ידעתי היאך מילא לבו לחלוק מסברא על התוס' [ב"מ מ"ו ע"א ד"ה ונקנינהו] והפוסקים שהביא בעצמו שכתבו דמהני כשמודה בהודאה גמורה אפילו בלא עדים, וכ"כ התומים בכמה דוכתי בפשיטות. לכן נראה דבכל מקום דאתם עדי מהני, הודאה גמורה ג"כ מהני דבמקום דחשיב הודאה נגד טענת השטאה חשיב ג"כ קנין".
2. **משובב נתיבות שם:** "והנה הסברא ודאי כך נותנת, דדוקא קנין סודר או משיכה והגבהה, שגוף המעשה הוא הקנין, לא איברי סהדי אלא לשקרי, אבל אודיתא כ"ז שלא אמר אתם עדי בפני עדים, אין כאן אודיתא, ואם אין אודיתא אין קנין ... אלא ודאי דמודה הרמב"ן לענין קנין דבעינן עדים באודיתא, כיון דידעינן שאינו חייב לו כלום, רק שהוא מקנה לו כעת, צריך שיהיה קנין חזק, ובפני ב' דוקא]".
3. **ברכת שמואל קידושין, ה' ס"ק ה':** "יעויין בתשובת הרשב"א סימן ר"ב ... בהספק אם חליפין קונה בתורת כסף, דהתורה נתנה דין שיעבוד גם לחצי פרוטה אם נותנו בתורת חליפין; או לא, דחליפין לאו משום דין כסף הוא, דהא לא יהיב לו מידי, אלא דהוא קנין אחר דהדעת מקנה הוא מעשה הקנין".

**ד. האם קניין אודיתא מועיל רק בשכיב מרע?**

1. **תוספות בבא בתרא, דף קמ"ט:** "ופשיט מההוא מעשה דאיסור גיורא דקני לגמרי במתנת בריא על ידי הודאתו דאי במתנת שכיב מרע היאך קנה והא אמרינן כל מאן דאיתיה בירושה איתיה במתנת שכיב מרע כו' א"כ במתנת בריא היא ואם עמד אינו חוזר וכן משמע מתוך פירוש ר"ח דפירש לודי איסור דהנהו דמים דרב מרי בריה וקני להו באודיתא דאבוה".
2. **ספר התרומות, שער נ"א ח' א':** "ולא מהניא הודאה אלא בשכיב מרע וכהודאה דאיסור גיורא. ולדידן מסתברא דסברא זו משובשת היא ... כיון שזה מודה לדבריו ואינו חב לאחרים בהודאתו בודאי יש לנו להאמינו, ואין זה צריך להקנאה אחרת".
3. **רמב"ם זכיה ומתנה, ט' ט':** "שכיב מרע שהודה שיש לו לפלוני אצלי כך וכך תנוהו לו, או שאמר כלי פלוני פקדון הוא בידי לפלוני תנוהו לו, חצר פלונית של פלוני הוא, חוב שיש לי ביד פלוני אינו שלי של פלוני הוא, בכל אלו הדברים וכיוצא בהן הודאתו הודיה".
4. **שו"ת תשב"ץ, א' קנ"ב:** "שאין פקדון ולא מלוה נקנין בהודאה אלא בשכיב מרע משום דדברי שכיב מרע ככתובי' וכמסורים דמו אבל בבריא לא שאם כל אדם היה יכול להקנות בהודאה אמאי לא תני לה גבי שאר הקנאו' וכ"כ הרב בעל העטור ז"ל וכן דעת הרמב"ם ז"ל שהוא פסק בהלכו' ההיא דאיסור גיורא בפ"ט מה' זכייה ומתנה, ואלו בהל' מכירה פ"ו כ' שהמטבע אין לו דרך שיזכה בו מי שאינו ברשותו אלא אגב קרקע וכ' עוד שם שהחוב אינו נקנה אלא במעמד שלשתם, ואלו היה דעתו שההודאה תועיל בבריא אמאי לא תני תקנתא דאודיתא דהלכת' בטעמ' היא אלא ודאי הרי הוא מסכים למה שהסכים בו הרב בעל העיטור ז"ל דלא אמרינן הכי אלא בש"מ אבל בבריא לא והארכתי בזה אף על פי שאין צורך בו לנדון הזה כי אין כאן הודאה כלל אבל צריך אני להשיב על דברי שכנגדי החלוק עלי כדי שישתקע הדבר ולא יאמר עוד".
5. **ש"ך חושן משפט, ס' ס"ק ל"ב:** "ונהי דמה שכתבו החולקים דהך דאיסור גיורא מיירי דוקא בשכיב מרע ולא בבריא - ליתא, וכל הפוסקים חולקים על זה".
6. **קצות החושן, קצ"ד ג':** "והן אמת דכבר נחלקו רבוותא בקנין אודיתא אם מהני בבריא או אינו אלא בשכיב מרע, אלא שכבר הכריע בש"ך סימן ס' (סקל"ב) דמ"ש החולקין דהך דאיסור גיורא איירי דוקא בשכיב מרע ולא בבריא ליתיה וכל הפוסקים חולקין בזה ע"ש. ולפי מ"ש רוב דברי הרשב"ץ שכתב להוכיח דאודיתא לא מהני בבריא נתיישב מתוך דברינו".