מסכת בבא מציעא בתלמוד הבבלי

מתוך "גמרא **נוֹחָה**"

על שם הורי **נ**פתלי **וח**נה **ה**ולנדר ז"ל

בבא מציעא פרק ראשון שנים אוחזין

דברים כב,א: לא תראה את שור אחיך או את שיו נדחים והתעלמת מהם השב תשיבם לאחיך

דברים כב,ב: ואם לא קרוב אחיך אליך ולא ידעתו ואספתו אל תוך ביתך והיה עמך עד דרש אחיך אתו והשבתו לו

דברים כב,ג: וכן תעשה לחמרו וכן תעשה לשמלתו וכן תעשה לכל אבדת אחיך אשר תאבד ממנו ומצאתה לא תוכל להתעלם

דברים כב,ד: לא תראה את חמור אחיך או שורו נפלים בדרך והתעלמת מהם הקם תקים עמו.

(בבא מציעא ב,א)

משנה:

שנים אוחזין בטלית (דוקא 'אוחזין', דשניהם מוחזקים בה, ואין לזה כח בה יותר מזה; שאילו היתה ביד אחד לבדו - הוי אידך 'המוציא מחבירו', ועליו להביא ראיה בעדים שהיא שלו, ואינו נאמן זה ליטול בשבועה): זה אומר "אני מצאתיה" וזה אומר "אני מצאתיה"; זה אומר "כולה שלי" וזה אומר "כולה שלי" (בגמרא מפרש למאי תנא תרתי): זה ישבע (מפרש בגמרא (דף ג,א) שבועה זו למה) שאין לו בה פחות מחציה (בגמרא (דף ה,ב) מפרש אמאי תקון כי האי לישנא בהך שבועה), וזה ישבע שאין לו בה פחות מחציה – ויחלוקו.

זה אומר "כולה שלי" וזה אומר "חציה שלי" (מודה הוא שהחצי של חבירו, ואין דנין אלא על חציה): (הלכך:) (זה) האומר 'כולה שלי' ישבע שאין לו בה פחות משלשה חלקים, והאומר 'חציה שלי' ישבע שאין לו בה פחות מרביע; זה נוטל שלשה חלקים וזה נוטל רביע (כמשפט הראשון: מה שהן דנין עליו - נשבעין שניהם שאין לכל אחד בו פחות מחציו, ונוטל כל אחד חציו).

היו שנים רוכבין על גבי בהמה או שהיה אחד רוכב ואחד מנהיג; זה אומר "כולה שלי" וזה אומר "כולה שלי" - זה ישבע שאין לו בה פחות מחציה וזה ישבע שאין לו בה פחות מחציה ויחלוקו (לאשמועינן אתא: דרכוב ומנהיג - שניהם שוין לקנות בהמה מן ההפקר);

בזמן שהם מודים (בגמרא (דף ח,א) מפרש [דבהאי] אשמעינן דהמגביה מציאה לחבירו - קנה חבירו) או שיש להן עדים - חולקין בלא שבועה.

גמרא:

למה לי למתנא '*זה אומר "אני מצאתיה" וזה אומר "אני מצאתיה", זה אומר "כולה שלי"', ו'זה אומר "כולה שלי"*'? ליתני חדא?

חדא קתני: זה אומר "אני מצאתיה וכולה שלי" וזה אומר "אני מצאתיה וכולה שלי".

וליתני "אני מצאתיה", ואנא ידענא ד"כולה שלי"?

אי תנא "אני מצאתיה" - הוה אמינא: מאי 'מצאתיה'? – ראיתיה (קודם שהגבהת אותה): [ומכאן הייתי לומד:] אף על גב דלא אתאי לידיה - בראיה בעלמא קני (מדקתני 'יחלוקו'); [למנוע שגיאה זו] תנא '*"כולה שלי* (בחזקה גמורה: שהגבהתי תחילה, ואתה תפסת מידי משזכיתי בה)*"*': דבראיה לא קני.

ומי מצית אמרת "מאי '*מצאתיה*'? – ראיתיה"? והא אמר רבנאי (בבבא קמא ב'הגוזל ומאכיל') ומצאתה [דברים כב,ג: וכן תעשה לחמרו וכן תעשה לשמלתו וכן תעשה לכל אבדת אחיך אשר תאבד ממנו ומצאתה לא תוכל להתעלם] - דאתאי לידיה משמע [ולא שנאמר שהרואה – הוא המוצא אלא דוקא מי שהגיעה המציאה לידו] (ואפילו הכי 'אחיך' - ולא עובד כוכבים; ולא תימא: כי מיעט רחמנא עובד כוכבים - היכא דלא אתאי לידיה דישראל לא מיחייב למטרח עלה ולאהדורה, אבל אתא לידיה - מיחייב להחזירה דאבידתו אסורה)!?

אין, 'ומצאתה' דקרא - דאתא לידיה משמע, ומיהו תנא - לישנא דעלמא נקט (אי לא הדר תנא "כולה שלי" הוה אמינא: מאי 'מצאתיה' דקתני תנא? - לשון בני אדם אחז במשנתנו, ולא לשון מקרא), ומדחזי ליה אמר "אנא אשכחית" ואף על גב דלא אתאי לידיה (והרבה בני אדם קורין לה 'מציאה' משעת ראיה) – [והייתי סובר] בראיה בעלמא קני - [למנוע שגיאה זו] תני "כולה שלי": דבראיה בעלמא לא קני לה.

וליתני "כולה שלי" ולא בעי "אני מצאתיה"?

אי תני "כולה שלי" - הוה אמינא בעלמא דקתני 'מצאתיה' (בכל מקום ששנינו שהמוצא מציאה קנאה) - (הוה אמינא:) בראיה בעלמא קני (דמציאה קני לה משעת ראיה, דלא אשמעינן שום תנא דלא קני לה אלא בהגבהה!); (להכי אשמעינן הכא ממשנה יתירה:) תנא "אני מצאתיה" והדר תנא "כולה שלי" דממשנה יתירה אשמעינן דראיה לא קני.

ומי מצית אמרת 'חדא קתני'? והא 'זה' 'וזה' קתני: זה אומר "אני מצאתיה" וזה אומר "אני מצאתיה", זה אומר "כולה שלי" וכו' (גבי 'מצאתיה' תנא 'זה אומר' וגבי 'כולה שלי' קתני 'זה אומר'; ואי חדא הוא - הכי אבעי ליה למתני: 'זה אומר "מצאתיה וכולה שלי")?

אמר רב פפא - ואיתימא רב שימי בר אשי - ואמרי לה כדי: רישא ['מצאתיה'] במציאה, וסיפא ['כולה שלי'] במקח וממכר ("קניתיה מיד פלוני"; ודוקא מקח וממכר הוא דאמרינן 'יחלוקו בשבועה', דאיכא למימר שניהם קנאוה ולשניהם נתרצה המוכר; אבל 'זה אומר "אני ארגתיה" וזה אומר "אני ארגתיה"' - לא יחלוקו, דודאי חד מינייהו רמאי הוא, ותהא מונחת עד שיבא אליהו); וצריכא:

(בבא מציעא ב,ב)

דאי תנא מציאה, הוה אמינא: מציאה הוא דרמו רבנן שבועה עליה, משום דמורי ואמר 'חבראי לאו מידי חסר בה (אינו מפסיד כלום: בחנם באה לו, ואף בלא טורח), איזל אתפיס ואתפליג בהדיה' (מורה היתר לעצמו לאחוז בה בלא משפט); אבל מקח וממכר, דליכא למימר הכי (ואף על גב שזה - גם הוא נתן את המעות למוכר, כדאוקמינן לקמן: דנקט מתרוייהו, חד מדעתיה וחד בעל כרחו, וכשיחלוקו יטול זה חצי מעותיו וזה חצי מעותיו - אפילו הכי חסרון הוא אצלו, דאי לא הוה צריך לה - לא הוה מהדר אבתרה למזבנה, וזה שבא לחלוק וליתן חצי דמים - שלא כדין מחסרו) - אימא לא; ואי תנא מקח וממכר - הוא דרמו רבנן שבועה עליה, משום דמורי ואמר 'חבראי דמי קא יהיב, ואנא דמי קא יהיבנא (דמים אני רוצה ליתן); השתא דצריכא לדידי - אשקליה אנא וחבראי ליזיל לטרח ליזבן'; אבל מציאה - דליכא למימר הכי ("חברי ילך וימצא אחרת, זה ודאי מחסרו ממון") - אימא לא!? - צריכא מקח וממכר.

ולחזי זוזי ממאן נקט (נשאל את המוכר ממי קיבל דמיה, דתניא [בקדושין עג,ב]: נאמן בעל המקח לומר "לזה מכרתי ולזה לא מכרתי"; ואף על גב דמסיים 'במה דברים אמורים? - שמקחו בידו, אבל אין מקחו בידו - אינו נאמן', שלא נתן לב לדבר כל כך להיות זכור, מאחר ששניהם חזרו אחריו בפיסוק דמיה)?

לא, צריכא (הא אוקימנא התם) דנקט (זוזי) מתרוייהו: מחד מדעתיה ומחד בעל כרחו, ולא ידענא מי הוא מדעתיה ומי הוא בעל כורחיה (דכיון דלא עליה רמיא לאסהודי - לא דק כולי האי להיות נזהר משהלכו מלפניו הי מדעתיה והי בעל כרחו; אבל היכא דלא קיבל דמים אלא מחד - מידכר דכיר ליה) (הכי גרסינן: 'ולא ידעינן מהי מדעתיה ומהי בעל כורחיה'; ולא גרסינן 'ולא ידע'; דאפילו ידע - בזו אין המוכר נאמן משהלכו, כדמוקי התם).

לימא מתניתין (דמשבע לתרוייהו וחד משתבע לשיקרא) - דלא כבן ננס; דאי בן ננס - האמר ([במסכת שבועות מה,א] גבי חנוני על פנקסו: אלו ואלו באין לבית דין על מנת לישבע: אחד מהם לשוא; אמר בעל הבית לחנוני "תן לבני חטים בדינר, ועלי לשלם! או " - לפועלים בסלע מעות שאני חייב בשכרם ועלי ליתן סלע", הוא אומר "נתתי" והוא אומר "לא נטלתי", ושניהם תובעין את בעל הבית - שניהם נשבעין ונוטלין מבעל הבית; אמר בן ננס:) '*כיצד אלו ואלו באין לידי שבועת שוא* (אלא שניהם נוטלין בלא שבועה)'!?

אפילו תימא בן ננס: התם - ודאי איכא שבועת שוא, הכא איכא למימר דליכא שבועת שוא: אימור דתרוייהו בהדי הדדי אגבהוה (למציאה, וכל אחד ואחד סבור "אני הגבהתיה תחילה, וכולה שלי", וכי משתבע על חציה - קושטא משתבע; ולענין מקח וממכר נמי: שמא לשניהם נתרצה)!

לימא מתניתין דלא כסומכוס, דאי כסומכוס - האמר 'ממון המוטל בספק חולקין בלא שבועה' (בבבא קמא גבי שור שנגח את הפרה ונמצא עוברה בצדה (דף מו,א))!

ואלא מאי – רבנן? הא אמרי המוציא מחברו עליו הראיה (בעדים ואי לא לא גבי מידי והכא חולקין [בשבועה])!?

האי מאי? אי אמרת בשלמא רבנן: התם דלא תפסי תרוייהו אמרו רבנן 'המוציא מחבירו עליו הראיה', הכא דתרוייהו תפסי (ואין כאן 'מוציא מחבירו') [פלגי] לה בשבועה (כיון דמחסר גוביינא במה שחבירו תופס: דהאי תפיס בכולה והאי תפיס [בכולה] - לא קים להו לרבנן להוציא ממון מחזקתו בכדי, כדאמרינן התם; לרבנן דבעי ראיה - הצריכום שבועה); אלא אי אמרת סומכוס, השתא: ומה התם דלא תפסי תרוייהו - חולקין בלא שבועה, הכא דתרוייהו תפסי לה - לא כל שכן!?

(הכי גרסינן: אי אמרת בשלמא רבנן התם דלא תפסי תרוייהו אמור רבנן כו', הכא דתפסי תרוייהו פלגי בשבועה; אלא אי אמרת סומכוס: ומה התם דלא תפסי תרוייהו אמר סומכוס פלגי בלא שבועה הכא דתפסי תרוייהו לא כל שכן.)

אפילו תימא סומכוס: כי אמר סומכוס – 'שמא' ו'שמא' (כי התם, דקתני 'נמצא עוברה בצדה ואין ידוע אם עד שלא ילדה נגחה אם משילדה נגחה' ולא מת הולד מחמת הנגיחה, אלא מאליו; וכיון דכל חד 'שמא' טעין - ליכא למרמי עלייהו שבועה), אבל 'ברי' 'וברי' לא אמר.

ולרבה בר רב הונא, דאמר (בפרק 'השואל' לקמן (דף ק,א)) 'אמר סומכוס אפילו ברי וברי' - מאי איכא למימר?

אפילו תימא סומכוס: כי אמר סומכוס - היכא דאיכא דררא דממונא (חסרון ממון: שאם יפרע זה שלא כדין - הוי חסרון ממון, ואם נפטרנו שלא כדין - נמצא זה חסר ולד פרתו), אבל היכא דליכא דררא דממונא – לא.

ולאו קל וחומר הוא: ומה התם דאיכא דררא דממונא למר ואיכא דררא דממונא למר (איזה מהן שמפסיד החצי שלא כדין אתה מחסרו ממון)

(בבא מציעא ג,א)

ואיכא למימר 'כולה למר' ואיכא למימר 'כולה למר' (ועוד על כרחך או כוליה דמר או כוליה דמר אפילו הכי) אמר סומכוס 'ממון המוטל בספק חולקין בלא שבועה' - הכא דליכא דררא דממונא, (ועוד) דאיכא למימר דתרוייהו היא (דאיכא למימר דתרוייהו בהדי הדדי אגבהוה) - לא כל שכן (דחולקין בלא שבועה)!?

אפילו תימא סומכוס: שבועה זו מדרבנן היא, כדרבי יוחנן, דאמר רבי יוחנן: שבועה זו - תקנת חכמים היא: שלא יהא כל אחד ואחד הולך ותוקף (אוחז) בטליתו של חבירו ואומר "שלי הוא".

לימא מתניתין דלא כרבי יוסי (לקמן ב'המפקיד' (פ"ג מ"ד;דף לז,א): '*שנים שהפקידו אצל אחד, זה מנה וזה מאתים: זה אומר "מאתים שלי" וזה אומר "מאתים שלי"*', וקאמר תנא קמא '*נותן לזה מנה ולזה מנה והשאר יהא מונח עד שיבא אליהו*'), דאי כרבי יוסי - הא אמר [שם] '*אם כן מה הפסיד רמאי* (- ולמה יודה - הרי קיבל את שלו!)*'*? אלא הכל יהא מונח עד שיבא אליהו.' (ויפסיד הרמאי; והכא נמי יהא מונח).

אלא מאי – רבנן? כיון דאמרי רבנן '*השאר יהא מונח עד שיבא אליהו*' - הא נמי כשאר דמי (דהתם - על מנה השני הם דנין, ואלו דנין על הטלית כולה), דספיקא היא?!

האי מאי? אי אמרת בשלמא רבנן: התם - דודאי האי מנה דחד מינייהו הוא (ואין לומר 'יחלוקו') - אמרי רבנן 'יהא מונח עד שיבא אליהו'; הכא, דאיכא למימר דתרוייהו הוא, אמרי רבנן פלגי בשבועה; אלא אי אמרת רבי יוסי היא: השתא ומה התם דבודאי איכא מנה למר ואיכא מנה למר אמר רבי יוסי 'יהא מונח עד שיבא אליהו' - הכא דאיכא למימר דחד מינייהו הוא (ואין לחבירו חלק בה - לא כל שכן דלית ליה 'יחלוקו') - לא כל שכן?

אפילו תימא רבי יוסי: התם ודאי איכא רמאי, הכא מי יימר דאיכא רמאי? אימא תרוייהו בהדי הדדי אגבהוה! אי נמי: התם קניס ליה רבי יוסי לרמאי כי היכי דלודי, הכא מאי פסידא אית ליה (למי שאין לו חלק בה, אם תהא מונחת) דלודי (שאין לו חלק בה? כשיודה - מה יטול)?

תינח מציאה, מקח וממכר מאי איכא למימר (הא אוקימנא דקיבל דמים מתרוייהו; ואי הוה אמרינן 'יהא הטלית והדמים מונחים' אית ליה פסידא לרמאי, ויודה על האמת קודם שיפסיד)?

אלא מחוורתא כדשנין מעיקרא.

תוספות ד"ה אלא מחוורתא כדשנין מעיקרא - נוכל לומר דהדר ביה ולא סגי בטעמא דמפסיד הרמאי לבד: דלא קניס ר' יוסי אלא היכא דאיכא ודאי רמאי ואית ליה פסידא, אבל היכא דאיכא רמאי וליכא פסידא לא יקנוס, כדמשמע לישנא ד'*א"כ מה הפסיד הרמאי*'; מיהו לשון 'אלא' משמע דהדר לגמרי! וכן בסמוך דפריך בין לרבנן בין לרבי יוסי נימא 'יהא מונח', אף על גב דהתם לית ליה פסידא לרמאי.

בין לרבנן ובין לרבי יוסי: התם, גבי חנוני על פנקסו, דקתני '*זה נשבע ונוטל וזה נשבע ונוטל*' מאי שנא דלא אמרינן נפקיה לממונא מבעל הבית ויהא מונח עד שיבא אליהו, דהא בודאי איכא רמאי?

אמרי התם היינו טעמא (דשניהם נשבעין ונוטלין) דאמר ליה חנוני לבעל הבית: "אנא שליחותא דידך קא עבדינא (ונתתי לפועלך ממון שצויתני) - מאי אית לי גבי שכיר (לערער)? - אף על גב דקא משתבע לי - לא מהימן לי בשבועה (איני מאמינו בשבועה; אני אומר שהוא רשע, ואין לי להאמין אדם בשבועה על כרחי אלא אם כן האמנתיו מתחילה, להפקיד אצלו או להתנות עמו); את האמנתיה (ואתה הוא שקילקלת, ואין לי להפסיד בקלקולך שיהיו מעותי מונחין עד שיבא אליהו) - דלא אמרת לי "בסהדי הב ליה"!', ושכיר נמי אמר ליה לבעל הבית: "אנא עבדי עבידתא גבך - מאי אית לי גבי חנוני? אף על גב דמשתבע לי - לא מהימן לי" הלכך תרוייהו משתבעי ושקלי מבעל הבית.

תוספות ד"ה ולא אמרת לי הב ליה בסהדי – תימה: לימא ליה בעל הבית 'לתקוני שדרתיך ולא לעוותי' - אע"ג דלא אמר ליה הב ליה בסהדי היה לו מעצמו להשים על לב כדאמרינן בפרק 'הכותב' (כתובות דף פה,א) גבי אבימי דהוי מסקי ביה זוזי בי חוזאי ושדרינהו ביד (רבא) ופרענהו ואמר להו "הב לי שטרא" ואמרו ליה הנך סטראי נינהו ומסיק התם דלא שנא א"ל שקול שטרא והב להו זוזי ולא שנא הב זוזי ושקול שטרא מחייב השליח משום דאמר ליה לתקוני שדרתיך ולא לעוותי!?

וי"ל דהתם כיון דהזכיר לקיחת השטר כאילו אומר עשה באותו ענין שיבא השטר לידך אבל הכא לא הזכיר עדים כלל.

תני רבי חייא: '*"מנה לי בידך" והלה אומר "אין לך בידי כלום" והעדים מעידים אותו שיש לו חמשים זוז - נותן לו חמשים זוז וישבע על השאר* (כדין מודה מקצת הטענה, שאמרה תורה 'ישבע', כדילפינן בשבועות (דף לט,ב) מ'כי הוא זה' [שמות כב,ח]; ואף על גב דזה לא הודה - הרי יש עדים במקצת)*, שלא תהא הודאת פיו גדולה* (לחייבו על השאר שבועה) *מהעדאת עדים, מקל וחומר* (לקמן מפרש מאי קל וחומר)! ותנא תונא (ותנא דידן סייעתא לדידי\*): '*שנים אוחזין בטלית: זה אומר "אני מצאתיה"* וכו' (וקתני 'שניהם ישבעו') והא הכא: כיון דתפיס, אנן סהדי דמאי דתפיס האי (היינו פלגא) - דידיה הוא (שהרי מוחזק הוא בפנינו, והרי הוא תובע את כולה, וחבירו כופר את כולה, שאומר "כולה שלי, ואף מה שאתה תפוס בידך!" ואנו מעידין אותו שיש לו בה מקצת, ומחייבים את חבירו שבועה על השאר - דהיינו חצי שעיכב לעצמו), ומאי דתפיס האי - דידיה הוא, וקתני 'ישבע'!

[\*רש"י מפרש שהמילים ותנא תונא וכו' הם דברי רבי חייא, ופירוש זה מתאים לאופן חקירת הגמרא להלן; ואף על פי כן לא נראה שרבי חייא אמר תנא תונא, אלא אלה תוספת של מי שלימד את דברי רבי חייא; והגמרא חוקרת לא את דברי רבי חייא, אלא את מכלול המסורת של דברי רבי חייא יחד עם תוספת המפרש הקדום.]

מאי '*שלא תהא הודאת פיו גדולה מהעדאת עדים? - מקל וחומר!*' (מהיכי תיתי לן למידק דתיסק אדעתין דתהא הודאת פיו גדולה מהעדאת עדים, דאיצטריך לתנא למילף [שאינו כן])? שלא תאמר: הודאת פיו - הוא דרמיא רחמנא שבועה עליה, כדרבה, דאמר רבה: מפני מה אמרה תורה 'מודה מקצת הטענה - ישבע' (ולא חשבו כמשיב אבידה לפטרו שלא כפר בכולו)? - חזקה אין אדם מעיז פניו בפני בעל חובו, והאי - בכוליה בעי דנכפריה, והא דלא כפריה - משום דאין אדם מעיז פניו;

תוספות בבא מציעא דף ג עמוד א ד"ה מפני מה אמרה תורה כו' - פי' יהא נאמן במגו: דאי בעי כופר הכל! או נילף מהכא דלא נימא מגו בעלמא! ומשני דאין זה מגו, דאין אדם מעיז פניו לכפור הכל הואיל וחבירו מכיר בשקרו, אבל במקום שיכול להעיז - כגון בבנו, ואמר "מנה לאביך בידי והאכלתיו פרס" - נאמן במגו, דאי בעי כפר הכל, כדאיתא פ"ב דכתובות (דף יח,א ושם) ובפרק שבועת הדיינים (שבועות דף מב,א). וא"ת כופר הכל מנלן דפטור? [ואין לומר מטעם חזקה דאין אדם מעיז, דהא אפילו במקום שיכול להעיז פטור, כגון בבנו, ואפילו מודה מקצת פטור התם מגו דאי בעי כפר הכל, ואין לומר דילפינן מדאיצטריך למכתב שעד אחד מחייבו שבועה, ואי כופר הכל חייב מאי נפקא מינה מעד אחד הא בלאו הכי חייב דהא איצטריך במקום שהוא אינו תובע כלום ואינו יודע והעד מעיד שהוא גנב או שאביו הלוה לו! וי"ל דמ'כי הוא זה' משמע דגזירת הכתוב הוא דדוקא מודה מקצת הטענה חייב, ולא כופר הכל.

(בבא מציעא ג,ב)

והאי - בכוליה בעי דלודי ליה, והאי דלא אודי (וכי תימא מגו דחשיד אממונא - חשיד אשבועתא, ולא נרמי עליה שבועתא) - אשתמוטי הוא דקא מישתמט מיניה (לא חשיד אממונא, לפי שברצונו היה מודה בכולו; אלא שאין בידו לפרוע); סבר: עד דהוו לי זוזי ופרענא ליה; ואמר רחמנא 'רמי שבועה עליה כי היכי דלודי ליה בכוליה'; אבל העדאת עדים - דליכא למימר הכי (שהרי כפר בכולו) - אימא לא (ונימא 'מגו דחשיד אממונא חשיד אשבועתא')!? קא משמע לן קל וחומר.

תוספות בבא מציעא דף ג עמוד ב ד"ה בכוליה בעי דלודי ליה - מה שפירש רש"י כיון דחשיד אממונא, היכי נשבע?: נימא מגו דחשיד אממונא חשיד אשבועתא!? ומשני דמשתמיט ולא חשיד, ועל זה תימה: דהא מסיק לקמן (דף ו,א) דחשיד אממונא לא חשיד אשבועתא! ואין לומר דהיינו מדרבנן לפי שראו שהיתה שבועה חמורה עליהם אבל מדאורייתא חשוד לזה חשוד לזה, דהא לקמן מייתי מרב נחמן דמשביעין אותו שלש שבועות ואחד מהן "שלא שלחתי בו יד", ומשמע ב'הגוזל קמא' (ב"ק דף קז,ב ושם) דהוי דאורייתא! וכן בנסכא דר' אבא (שבועות דף לב,ב) משמע דאי אמר "לא חטפתי" היה נשבע להכחיש את העד שבועה דאורייתא, מדאמר 'מתוך שאינו יכול לישבע משלם', דאשבועה דרבנן לא אמר הכי!

לכן י"ל ובכוליה בעי דלודי ליה, כלומר: מאחר דאין מעיז א"כ אמת הוא שאין חייב לו יותר, ולמה ישבע?: יהא נאמן במגו 'דאי בעי כופר הכל'!? ומשני דאין זה העזה, דאשתמוטי קמשתמיט.

ואם תאמר כופר הכל נמי אשתמוטי קא משתמיט ואינו העזה, כדאמרינן בפרק 'שבועת הדיינין' (שבועות דף מ,ב) 'אמר רב נחמן: כופר הכל משביעין אותו שבועת היסת משום חזקה דאין אדם תובע אלא א"כ יש לו עליו', ופריך: אדרבה 'אין אדם מעיז פניו בפני בעל חובו' ומשני: אשתמוטי קא משתמיט! וי"ל דמ"מ העזה יש יותר בכופר הכל מבכופר חצי, וליכא מגו.

תוספות מסכת בבא מציעא דף ג עמוד ב ד"ה אבל העדאת עדים דליכא למימר - כל כך משתמיט כיון שכפר הכל, אימא כיון דחשוד הוא לגזול חשוד נמי אשבועתא - קמ"ל ק"ו דלא הוי גזלן בהכי, דאשתמוטי קא משתמיט: דהכופר במלוה כשר לעדות. ואע"ג דאמרי' לקמן (דף ו,א) דלא אמרינן מגו דחשיד כו' - מכל מקום גם התנא אשמעינן דלא אמרינן מק"ו מפיו ועד אחד; ואם תאמר אמאי אצטריך לטעמא דאשתמוטי? לימא 'אי לאו ק"ו הוה אמינא הודאת פיו גדולה מהעדאת עדים, משום שכן אינו בהכחשה ובהזמה', כדפריך לקמן? ולקמן נמי הוה ליה למפרך 'מה לפיו שכן משתמיט'! וי"ל דהכא דאתא לפרושי דהודאת פיו גדולה מהעדאת עדים, ניחא ליה למינקט טעמא דמשתמיט: דסברא הוא דמטעם זה ישבע בהודאת פיו ולא בהעדאת עדים, וחומר שאינו בהכחשה ובהזמה ניחא ליה למנקט לקמן לסתור קל וחומר, שכן דרך הגמרא למפרך פירכא על קל וחומר ולא מסברא, לכך לא מייתי לקמן סברא דמשתמיט.

ומאי קל וחומר? ומה פיו, שאין מחייבו ממון (בהודאתו, ולקמיה מפרש לה), מחייבו שבועה (על השאר) - עדים שמחייבין אותו ממון (במה שהעידו), אינו דין שמחייבין אותו שבועה (על השאר)!

ופיו אין מחייבו ממון? והא 'הודאת בעל דין כמאה עדים' דמי (ברייתא היא בתוספתא דבבא מציעא בפרק ראשון)!?

מאי 'ממון'? – קנס: ומה פיו שאין מחייבו קנס (דילפינן (בבא קמא דף עה.) מקראי דמודה בקנס פטור: 'אשר ירשיעון אלהים' - פרט למרשיע את עצמו) - מחייבו שבועה, עדים שמחייבין אותו קנס - אינו דין שמחייבין אותו שבועה!?

מה לפיו שכן מחייבו קרבן (דכתיב 'והתודה אשר חטא והביא' (ויקרא ה,ה)) תאמר בעדים שאין מחייבין אותו קרבן (אם מכחישין אותו, דכתיב (ויקרא ד,כח) 'או הודע אליו' - ולא שיודיעוהו אחרים)!?

הא - לא קשיא: רבי חייא כרבי מאיר סבירא ליה, דאמר: עדים מחייבין אותו קרבן מקל וחומר, דתנן: [כריתות פ"ג מ"א]: '*אמרו לו שנים "אכלת חלב* (שוגג)*", והוא אומר "לא אכלתי": רבי מאיר מחייב, וחכמים פוטרים* (שהיה יכול לומר "מזיד הייתי" ויפטר מן הקרבן - אף כשאמר "לא אכלתי" – פטור, דמה לו לשקר [## נראה שבגירסת רש"י בגמרא לא הובא המשך המשנה, ולכן פירש בפירושו את המשך המשנה המוצטטת כאן; לחילופין: יש לראות את הדבור המתחיל הזה ברש"י כד"ה 'יפטר' בדברי חכמים להלן])*. אמר רבי מאיר: אם הביאוהו שנים לידי מיתה חמורה - לא יביאוהו לידי קרבן הקל? אמרו לו: מה אם ירצה לומר "מזיד הייתי" – יפטר?!*'

אלא 'מה לפיו שכן מחייבו אשם'.

'אשם' היינו 'קרבן'!?

אלא 'מה לפיו שכן מחייבו חומש' ([נראה שגירסת רש"י בגמרא היתה: 'אלא מה לפיו שכן מחייבו חומש ואשם']חומש ואשם: אם נשבע וכפר ממון והודה, כתיב 'או מכל אשר ישבע עליו לשקר וגו' (ויקרא ה,כד))!

הא - לא קשיא, רבי חייא כרבי מאיר סבירא ליה: כי היכי דמחייב ליה קרבן מקל וחומר - מחייב ליה חומש מקל וחומר.

אלא 'מה לפיו שכן אינו בהכחשה ובהזמה (אם הודה לו במנה, ובאו עדים והכחישוהו, לומר "אינך חייב לו כלום" - אינו נפטר בכך, דהודאת בעל דין כמאה עדים), תאמר בעדים שישנן בהכחשה ובהזמה (שאם באו שנים עדים והכחישום או הזימום - אין זה משלם ממון על פיהם)!?

אלא אתיא מעד אחד: ומה עד אחד שאין מחייבו ממון - מחייבו שבועה (טענו חבירו "מנה לי בידך" והוא אומר "אין לך בידי כלום", ועד אחד מעידו שהוא חייב לו - הרי זה נשבע להכחיש את העד, דכתיב (דברים יט,טו) 'לא יקום עד אחד באיש וגו'; 'לכל עון ולכל חטאת' הוא דאינו קם, אבל לשבועה קם (שבועות דף מ,א)), עדים שמחייבין אותו ממון - אינו דין שמחייבין אותו שבועה!

מה לעד אחד: שכן על מה שהוא מעיד הוא נשבע (כלומר: היכי ילפת שבועה דשנים משבועה דעד אחד?: מה לעד אחד שכן על מה שהעד מעיד הוא נשבע להכחישו),

(בבא מציעא ד,א)

תאמר בעדים (בשבועה דעדים) שעל מה שכפר הוא נשבע (שאינו נשבע על מה שהעידו אלא על מה שלא העידו, ועל כפירתו הוא נשבע, ולא אהעדאתן - ומנין לך להחמיר כל כך)!?

אלא אמר רב פפא: אתי מגלגול שבועה דעד אחד (אם נתחייב לו שבועה על ידי עד אחד, כדאמרינן, והיתה עליו טענה אחרת שלא היתה מוטלת עליו שבועה - מגלגלין אותה עם שבועה זאת, ונשבע על שניהן; דגלגול שבועה - דאורייתא היא דילפינן לה בקדושין (דף כז,ב) מ'ואמרה האשה אמן אמן' [במדבר ה,כב]; הרי שעל מה שלא העיד העד הוא משביעו).

מה לגלגול שבועה דעד אחד, שכן שבועה גוררת שבועה (עד לא חייבו שבועה אלא על מה שהעיד, והשבועה גוררת שבועה) - תאמר בעדים (הללו), דממון קא מחייבי (שהחמשים שהעידוהו - הם מחייבין אותו לשלם, ואין כאן שבועה לגרור על ידה שבועה על השאר)?

פיו יוכיח (מודה מקצת הטענה: שעל מה שכופר ופיו לא הודה הוא נשבע).

מה לפיו, שכן אינו בהכחשה?

עד אחד יוכיח, שישנו בהכחשה, ומחייבו שבועה.

מה לעד אחד שכן על מה שמעיד הוא נשבע - תאמר בעדים שעל מה שכפר הוא נשבע?

פיו יוכיח; וחזר הדין: לא ראי זה כראי זה ולא ראי זה כראי זה, הצד השוה שבהן\*: שעל ידי טענה וכפירה (זה טוען וזה כופר) הן באין (לדין), ונשבע - אף אני אביא עדים: שעל ידי טענה וכפירה הם באין, ונשבע.

מה להצד השוה שבהן שכן לא הוחזק כפרן (על מה שכפר אינו מוחזק כפרן: שמא לא כיחש, שהעד אינו נאמן להכחישו ולהחזיקו כפרן) - תאמר בעדים שכן (שמאחר שכפר הכל והם העידו על החמשים) הוחזק כפרן (ולא נאמר 'נאמינהו על השבועה')!

\*[המידה 'הצד השוה' אינו קו"ח, אלא בנין אב משני כתובים, והרי רבי חייא אמר שהלימוד מקל וחומר!? עיין ריטב"א, ר"י מגאש.]

ובעדים - מי הוחזק כפרן? והאמר רב אידי בר אבין אמר רב חסדא: 'הכופר במלוה (בין על כולה בין על מקצת, ובאו עדים והעידוהו עד שלא נשבע) - כשר לעדות (ולא אמרינן "גזלן הוא, והתורה אמרה (שמות כג,א) 'אל תשת [ידך עם] רשע [להיות] עד'"; דכיון דמלוה להוצאה נתנה - דלמא צריך להוציאה, וסבר: "עד דהוה לי [זוזי] ופרענא ליה, ואי מודינא ליה השתא - יתבעני מיד!"), (אבל הכופר) בפקדון (אפילו על מקצת - ובאו עדים והעידוהו) - פסול לעדות (דמאי הוה ליה גבי פקדון לאשתמוטי נפשיה? ושמא תאמר אבד ממנו ואשתמיט ליה עד דמשכח ליה - לקמן בפירקין (דף ה,ב) מוקמינן בדאתו סהדי ואמרי "ההיא שעתא בידיה נקיט ליה")'?

אלא פריך הכי: מה להצד השוה שבהן שכן אינן בתורת הזמה (לשלם קנס ד'כאשר זמם' [דברים יט,יט] דעד אחד שהוזם – פטור; ופיו - גבי הודאה - כל שכן דלא שייכא הזמה כלל) - תאמר בעדים שישנן בתורת הזמה (אם הוזמו בחמשים שהעידו - משלמין ממון)!?

הא - לא קשיא: רבי חייא 'תורת הזמה' לא פריך (אינה חשובה לו פירכא, דכיון דעד אחד ישנו בהזמה ליבטל עדותו בעדות שני עדים, אם הוה לן למימר בעדים 'משום דישנן בהזמה לא יחייבוהו שבועה' הוה לן למימר נמי בעד אחד לא יחייבהו שבועה, דהא ישנו בהזמה ליבטל עדותו; ואי משום דאין משלם קנס - אין בזו יפוי כח להאמין עדותו).

אלא (אם יש לך להשיב על דברי רבי חייא - כך יש לך להשיב:) דקאמר ותנא תונא (והביא ראיה לדבריו ממשנתינו) - מי דמי? התם (בדרבי חייא) למלוה אית ליה סהדי (דמסיק ביה חמשים), ללוה לית ליה סהדי דלא מסיק ליה ולא מידי (באינך חמשים שאינו חייב לו עליה), דאי הוו ליה סהדי ללוה דלא מסיק ליה ולא מידי (כגון אילו העידו העדים חמשים חייב וחמשים פרע) - לא בעי רבי חייא לאשתבועי (בכהאי גוונא לא הוה אמר רבי חייא דצריך לישבע על השאר); הכא (מתניתין), כי היכי דאנן סהדי בהאי (דחציה שלו) - אנן סהדי בהאי (דחציה שלו), ואפילו הכי משתבעי (ולמה הצריכוהו חכמים שבועה)!? (שמע מינה טעמא לאו משום 'מקצת הטענה' הוא, כרבי חייא, ואינה שבועה דאורייתא אלא תקנת חכמים שלא יהא כל אחד הולך כו').

אלא כי איתמר 'ותנא תונא' - אאידך דרבי חייא איתמר, דאמר רבי חייא: '"מנה לי בידך" והלה אומר "אין לך בידי אלא חמישים זוז, והילך (לא הוצאתים, והן שלך בכל מקום שהם)" - חייב (לישבע על השאר, ולא אמרינן 'הני דקמודי ליה בגוייהו - הואיל ואיתנהו בעינייהו - כמאן דנקיט להו דמי')'; מאי טעמא? הילך נמי כמודה מקצת הטענה דמי (כשאר מודה במקצת הוא, וחייב); ותנא תונא '*שנים אוחזין בטלית...*' (קסלקא דעתא דלרבי חייא, טעמא דמתניתין: משום דאנן סהדי דמאי דתפיס - דיליה הוא, והוי כ"מנה לי בידך" והלה אמר "אין לך בידי כלום", והעדים מעידים אותו שיש לו חמשים, וכי אידך דרבי חייא דמחייב ליה שבועה דאורייתא), והא הכא (דהך 'העדאת עדים') כיון דתפיס [אנן סהדי דמאי דתפיס] - 'הילך' הוא (שהרי בפנינו הוא), וקתני 'ישבע' (דמחייב שבועה אשארא, והוא הדין להודאה במקצת)!

ורב ששת אמר: 'הילך' – פטור! מאי טעמא? כיון דאמר ליה "הילך הני זוזי דקא מודי בגוייהו" - כמאן דנקיט להו מלוה דמי; באינך חמשים הא לא מודי! הלכך ליכא 'הודאת מקצת הטענה'.

ולרב ששת קשיא מתניתין?

אמר לך רב ששת: מתניתין - תקנת חכמים היא (ולא משום העדאת עדים, וכדפרכינן לעיל: כי היכי דאנן סהדי להאי אנן סהדי להאי).

ואידך?

אִין, תקנת חכמים היא, ומיהו אי אמרת בשלמא מדאורייתא 'הילך' חייב (כלומר: גבי שבועה דאורייתא, כגון בהודאה במקצת) - מתקני רבנן שבועה כעין דאורייתא; אלא אי אמרת מדאורייתא 'הילך' פטור - מתקני רבנן שבועה דליתא דכוותה בדאורייתא\*!?

\*[וכי שבועת היסת אינה שבועה דליתא כוותיה דאורייתא?]

מיתיבי:

(בבא מציעא ד,ב)

'(שטר שכתוב בו 'פלוני לוה מפלוני) *סלעים'* (ולא פירש כמה)*,* (וכן שטר שכתוב בו) *'דינרין'* (סתם)*, מלוה אומר חמש, ולוה אומר שלש: רבי שמעון בן אלעזר אומר: הואיל והודה מקצת הטענה – ישבע; רבי עקיבא אומר: אינו אלא כמשיב אבידה* (מדהוה ליה למימר "שתים", והשטר מסייעו: דכיון דלא פירש - ניכרים הדברים ששנים היו, לכך לא הוצרך לפרש: דמיעוט 'סלעים' – שנים; וכיון דאמר שלש - משיב אבידה הוא) *– ופטור* (וחכמים פטרו את משיב אבידה מן השבועה, דתנן: '*המוצא את המציאה - לא ישבע* וכו' (גיטין דף מח,ב)).'; קתני מיהת '*רבי שמעון בן אלעזר אומר: הואיל והודה מקצת הטענה ישבע*'; טעמא - דאמר "שלש", הא "שתים" – פטור (קסלקא דעתא השתא דמייתי תיובתא, מדנקט פלוגתייהו ב'שלש' ו'חמש' ולא נקט ולוה אמר 'שתים' - שמע מינה בשתים לא מחייב ליה רבי שמעון בן אלעזר, וכדמפרש ואזיל:) והאי שטר - דקמודי ביה – 'הילך' הוא (הכי גרסינן: ושטרא דקמודה הילך הוא'; ול"ג 'כיון דקמודה ביה', דבלאו הודאתו נמי: כל שטרי הילך הוא, והכי פירושו: ומאי 'דקמודה ביה' - דכתוב בשטר 'הילך' הוא), ושמע מינה 'הילך' פטור (דכיון דכל הודאתו בשטר כתובה, דשטר נמי שתים משמע, וכל משמעות השטר – 'הילך' הוא, שהרי הקרקעות משועבדים על כך)! (אבל כי אמר "שלש סלעים" – [סלע] שלישי - מלוה על פה הוא, דלאו בשטר כתובה, ואין הקרקעות משועבדים, ולאו 'הילך' הוא.)

לא, לעולם אימא לך "שתים" חייב, והאי דקתני "שלש" - לאפוקי מדרבי עקיבא, דאמר 'משיב אבידה הוי – ופטור' (דאי תנא 'שתים' - לא הוה פליג רבי עקיבא), קא משמע לן דמודה מקצת הטענה הוי – וחייב.

אי הכי (דבשתים נמי חייב), (אמאי תנא) '*רבי שמעון בן אלעזר אומר: הואיל והודה מקצת הטענה ישבע*'? '(רבי שמעון בן אלעזר אומר:) *אף זה ישבע*' מבעי ליה (ושמעינן דלא משיב אבידה חשיב ליה; ומדנקט 'הואיל' - משמע דחיובא משום דגרם לעצמו: שהודה במקצת, דהשתא הוא דהויא הודאה: משום דסלע שלישי לאו הילך הוא, אבל 'שתים' - לא הוי הודאה משום הילך)!?

אלא (אי אית לך לתרוצי - תריץ הכי:) לעולם (כדקאמרת: הא) "שתים" – פטור (וטעמא לאו משום 'הילך'), ו'הילך' (בעלמא) – חייב, ושאני הכא, דקא מסייע ליה שטרא (העדים החתומים על השטר מעידין כדבריו: שלא היו אלא שתים, ולכך לא פירשו מניינן; הלכך אין צריך שבועה);

אי נמי (להכי לא הוו "שתים" הודאה לחייבו שבועה) משום (שהשטר אומר כן, ושטר) דהוה ליה שטר שעבוד קרקעות, ואין נשבעין על כפירת שעבוד קרקעות (וכשם שאין נשבעין על כפירת קרקעות - כך הודאתן אינה מביאה לידי שבועה, דקרקעות אמעוט מתורת שבועה [במסכת שבועות פרק 'שבועת הדיינין' (מב,ב)]; אבל כי אמר מלוה "חמש" ולוה "שלש" - איכא כפירה והודאה במה שאין כתוב בשטר).

איכא דמותיב מסיפא: '*רבי עקיבא אומר: אינו אלא כמשיב אבידה ופטור*'; טעמא דאמר "שלש", הא "שתים" (דליכא משיב אבידה) – חייב; והא שטר, <כיון> דקא מודי ביה - כהילך דמי; שמע מינה הילך חייב (מדלא תנא פטור בשתים, ונימא טעמא משום הילך)!

לא, לעולם אימא לך: "שתים" נמי פטור, והאי דקתני "שלש" - לאפוקי מדרבי שמעון בן אלעזר, דאמר 'מודה מקצת הטענה הוי (ואינו משיב אבידה) – וחייב (דאיערומי קמערים: דלחַזְקֵיהּ בנאמן)'; קא משמע לן (כיון דבשתים נמי פטור - ליכא למימר איערומי מערים אלא) דמשיב אבידה הוי, ופטור.

הכי נמי מסתברא (דבשתים פטור), דאי סלקא דעתך שתים חייב, בשלש היכי פטר ליה רבי עקיבא? האי - אערומי קא מערים, סבר: "אי אמינא 'שתים' בעינא אשתבועי; אימא 'שלש', דאהוי כמשיב אבידה, ואיפטר!" אלא שמע מינה שתים נמי פטור.

אלא קשיא לרבי חייא (דהא איכא למידק מינה דשתים פטור, כדאמרינן: ד*אי סלקא דעתך שתים חייב..* כו')!?

שאני התם (האי דקאמר 'שתים פטור'; טעמא לאו משום 'הילך', אלא ) דקא מסייע ליה שטרא;

אי נמי משום דהוה ליה שטר שעבוד קרקעות, ואין נשבעין על כפירת שעבוד קרקעות.

מתיב מר זוטרא בריה דרב נחמן [שבועות פ"ו מ"ג]: '*טענו* (חבירו בבית דין) *כלים וקרקעות, הודה בכלים וכפר בקרקעות, הודה בקרקעות וכפר בכלים – פטור; הודה מקצת קרקעות – פטור* (דלא כפירתו ולא הודאתו מביאתו לידי שבועה)*; מקצת כלים – חייב* (אף על הקרקעות לישבע, כדאמרינן לקמן: שהנכסים שאין להן אחריות זוקקין את הקרקעות לישבע עליהן: משנתחייב לישבע על המטלטלין - זוקקין ומגלגלין עמהם שבועת קרקע)'; טעמא ד'כלים וקרקעות': דקרקע לאו בת שבועה היא, הא כלים וכלים - דומיא דכלים וקרקעות – חייב; היכי דמי? לאו (שכלים שהודה עליהם מונחים לפנינו) דאמר ליה 'הילך', ושמע מינה 'הילך' חייב?

לא! לעולם אימא לך 'כלים וכלים נמי פטור', והא דקתני 'כלים וקרקעות' - הא קא משמע לן: הודה במקצת כלים - חייב אף על הקרקעות.

מאי קא משמע לן? 'זוקקין' (המטלטלין זוקקין הקרקעות לישבע על ידי גלגול)? תנינא (בקדושין (פ"א מ"ה, דף כו,א)): '*זוקקין הנכסים שאין להן אחריות את הנכסים שיש להן אחריות לישבע עליהם*'!?

הכא (שמשנה זו שנויה במסכת שבועות (פ"ו מ"ג; דף לח,א)) עיקר, התם (בקדושין) - אגב גררא נסבה (דאיירי התם 'נכסים שאין להם אחריות נקנין עם נכסים שיש להן אחריות בכסף בשטר ובחזקה'; ואגב דאיירי ד'נקנין עמהם' תנא בהדה 'זוקקין אותן לישבע עליהם').

(בבא מציעא ה,א)

ולמאן דאמר 'הילך' פטור - אמאי איצטריך קרא למעוטי קרקע משבועה (דילפינן לה מכלל ופרט [בשבועות (דף מב,ב) ולקמן בפרק 'הזהב' (דף נז,ב)])? הא כל קרקע – 'הילך' הוא!?

תוספות מסכת בבא מציעא דף ה עמוד א ד"ה למ"ד הילך פטור קרא אמאי איצטריך כו' - תימה גם למ"ד הילך חייב אמאי איצטריך קרא למעוטי הא בקרקע לא שייך משתמיט!? וכן [פר"י] לקמן דכי כופר במקצת קרקע פטור הוא, דנאמן הוא מטעם דאין אדם מעיז כיון דלא שייך הכא אשתמוטי קא משתמיט ושמא גם בקרקע שייך קצת אשתמוטי קא משתמיט כי שמא משכנה וסבר עד דהוה לי זוזי ופרענא ליה.

אמר לך: איצטריך קרא היכא דחפר בה בורות שיחין ומערות (דלאו 'הילך' הוא, שהרי קלקלה [שני פירושים: 1) שאינו מחזירה במצב המקורי; 2) אין כאן 'הילך' כי עדיין בענין זה נשאר ביניהם דין על הנזיקין, ו'הילך' הוא גמירת העסקים ביניהם]); אי נמי היכא דטענו כלים וקרקעות והודה בכלים וכפר בקרקעות (דלאו 'הילך' הוא; ואשמועינן דאינו נשבע אכפירת (שעבוד) קרקעות).

תא שמע, דתני רמי בר חמא [בבא קמא קז,ב]: '*ארבעה שומרין* (שבועה האמורה בהן: בשומר חנם - שנגנבה הימנו, ושומר שכר - שנאנסה, ובשואל - שמתה מחמת מלאכה) *צריכין כפירה במקצת והודאה במקצת* (כפירה לא הויא אלא בכופר ממש: או "לא היו דברים מעולם" או "החזרתי לך"; הודאה לא הויא אלא אם כן הודה ממש שיש לו בידו, שחייב להחזיר לו; נמצא שאין חיוב שבועת השומרים באה אלא אם כן טען שלש פרות [כפי שמעמידה הגמרא להלן]: באחת כפר לו, ואחת הודה לו שישנה בידו, והשלישית אומר לו "נאנסה"; או אם שומר חנם הוא אומר לו בשלישית "נגנבה", דחייב עליה שבועה האמורה בפרשה ש'לא שלח ידו במלאכת רעהו' (שמות כב,ז,י); דאילו שבועה דכפירה - אין זו שבועה האמורה בשומרים; ובלאו כפירה נמי לא תחייביה שבועת שומרים, דכתיב בשומר חנם 'כי הוא זה' [שמות כב,ח]: דמינה נפקא לן (שבועות לט,ב) שמודה במקצת וכפר במקצת, ולאפוקי ממאן דאמר בבבא קמא ב'הגוזל [קמא]' (דף קז,ב) 'עירוב פרשיות כתוב כאן, וכי כתיב 'כי הוא זה' - לאו אשומר חנם - דכתיב גביה - קאי, אלא א'אם כסף תלוה'; ואשמועינן האי תנא דבשומרים נמי בעינן כפירה והודאה, והשבועה האמורה בפרשה - על פרה שלישית)*: שומר חנם, והשואל, נושא שכר, והשוכר*'\*; היכי דמי (פרה של הודאה)? לאו דאמר ליה 'הילך' (לאו דקיימא קמן, ואמר ליה "קחנה בכל מקום שהיא", דהיינו 'הילך')?

לא, דאמר ליה "שלש פרות מסרתי לך ומתו כולהו בפשיעה", ואמר ליה איהו: "חדא - לא היו דברים מעולם; וחדא - מתה באונס (ועליה הוא נשבע שבועת שומרין), וחדא - מתה בפשיעה, דבעינא שלומי לך" '(מתה לה בפשיעה' היא של 'הודאה') דלאו 'הילך' הוא.

\* תוספות מסכת בבא מציעא דף ה עמוד א ד"ה שומר חנם - פטור מכל חוץ מפשיעה, ושואל חייב בכל חוץ ממתה מחמת מלאכה, ונושא שכר והשוכר במקצת חייב ובמקצת פטור; ולכך תנא להו כסדר זה ולא שנאם כסדר כתיבתם; וא"ת ואמאי לא מקשה מכמה משניות ד'*זה אומר עד הזיז וזה אומר עד החלון*' ו'*עשר גפנים*' דשבועות (פ"ו מ"ו, דף מב,ב) ומתניתין דהשואל (פ"ח מ"ב; לקמן דף צז,ב ושם) ד'*זה אומר שאולה וזה אומר שכורה*' דמיירי בפקדון, הא הילך הוא? - וי"ל דניחא ליה לאקשויי מכל ארבעה שומרין.

תא שמע, דתני אבוה דרבי אפטוריקי (תא שמע מינה תיובתא) לדרבי חייא קמייתא (כלומר: תא שמע לדרבי חייא קמייתא, דאמר לעיל 'שלא תהא הודאת פיו גדולה מהעדאת עדים כו'): '*"מנה לי בידך!" והלה אומר "אין לך בידי כלום", והעדים מעידים אותו שיש בידו חמשים זוז; יכול ישבע על השאר? - תלמוד לומר:* [שמות כב,ח: על כל דבר פשע: על שור על חמור על שה על שלמה] *על כל אבדה אשר יאמר כי הוא זה* [עד האלהים יבא דבר שניהם אשר ירשיען אלהים ישלם שנים לרעהו]*: על הודאת פיו אתה מחייבו* ('אשר יאמר וגו' - מודה לו במקצת; מכלל דכופר במקצת; וכתב בההוא לעיל מיניה 'ונקרב בעל הבית אל האלהים' [שמות כב,ז] ודרשינן לקמן (דף מא,ב): 'ונקרב' - לשבועה)*, ואי אתה מחייבו על העדאת עדים*'.

מתניתא קא רמית עליה דרבי חייא? רבי חייא - תנא הוא, ופליג!

והא קרא קאמר?

ההוא - למודה מקצת הטענה (ההוא מיבעי ליה להודאת מקצת: דמחייבא עליה שבועה; ואתיא העדאת עדים מינה בקל וחומר, כדלעיל; דליכא קרא יתירא דתדרוש מינה מיעוטא).

ואבוה דרבי אפטוריקי אמר לך: כתיב 'הוא' וכתיב 'זה': חד למודה מקצת הטענה, וחד להעדאת עדים (למעוטה) – דפטור.

ואידך?

חד למודה מקצת הטענה, וחד למודה ממין הטענה (דבעינן שתהא הודאה ממין טענת כפירה: שאם טענו סאה של חטים והודה לו בשעורים – פטור).

ואידך - מודה ממין הטענה לית ליה, וסבר ליה כרבן גמליאל, דתנן [שבועות פ"ו מ"ג]: '*טענו חטין והודה לו בשעורין – פטור* [תוד"ה והודה בשעורין פטור - אף מן השעורים, כדמוכח שלהי 'המניח' (ב"ק דף לה,א ושם ד"ה לימא)]*; ורבן גמליאל מחייב*'.

ההוא רעיא דהוו מסרי ליה כל יומא חיותא בסהדי; יומא חד מסרו ליה בלא סהדי. לסוף אמר להו "לא היו דברים מעולם". אתו סהדי אסהידו ביה דאכל תרתי מינייהו.

אמר רבי זירא: אם איתא לדרבי חייא (אם הלכה כמותו) קמייתא [בהלכה הראשונה, שאמר ששני עדים המעידים על חלק מהתביעה מחייבים שבועה] - משתבע אשארא.

אמר ליה אביי: אם איתא – משתבע (בתמיה)? והא גזלן הוא (וכי אמר רבי חייא – במלוה; אי נמי – בפקדון: שלא שלח בו יד, ואבד ממנו, דאיכא למימר 'אשתמוטי משתמיט')!

אמר ליה: 'שכנגדו' קאמינא (אם שבועה מוטלת עליו - נשבע שכנגדו ונוטל, כדאמרינן בשבועות (דף מד:): שהחשוד על השבועה - תקנו חכמים שכנגדו נשבע).

השתא נמי - דליתא לדרבי חייא (ואין כאן הודאה במקצת) - נחייביה (שבועת היסת) מדרב נחמן (וישבע שכנגדו ויטול), דתנן [שבועות פ"ו מ"א] '*"מנה לי בידך"! "אין לך בידי" – פטור*'; ואמר רב נחמן: 'משביעין אותו שבועת היסת (שבועה שהסיתו חכמים לכך: להסיתו להודות; וטעמא מפרש בשבועות (דף מ,ב): חזקה אין אדם טוען אלא אם כן יש לו בידו)'!

דרב נחמן - תקנתא היא (דהא מדאורייתא לא רמי שבועה עליה)

(בבא מציעא ה,ב)

ותקנתא לתקנתא לא עבדינן (ותקנתא דכשכנגדו ישבע ויטול - דהויא נמי תקנתא, דמן התורה מי שעליו לשלם - הוא ישבע ויפטר מן התשלומין, ואין נשבע ונוטל מן התורה; ואותן המנויין בשבועות (דף מד,ב) - תקנת חכמים הן; ולשבועה דאורייתא עבוד רבנן תקנתא, אבל תקנתא לתקנתא- לא עבדינן).

(אדאביי קא מתמה, דקשיא ליה 'והא גזלן הוא?') ותיפוק ליה (דבלאו הך גזילה פסול לשבועה) דהוה ליה רועה, ואמר רב יהודה: 'סתם רועה (אפילו לא הועד עליו שגזל) – פסול (לעדות, דסתמיה - גזלן הוא: שמרעה בהמותיו בשדות של אחרים)'!?

לא קשיא: הא דידיה (רועה בהמות שלו – פסול, דבשביל הנאתו רועה אותן בשדות אחרות ), (אבל) הא דעלמא (רועה בהמות העיר בשכר בשביל הנאת אחרים - אינו חוטא להרעות עד שיגיע למרעה המופקר לכל); דאי לא תימא הכי (דלא אמרינן על רועה בהמות דעלמא שהוא גזלן) - אנן חיותא לרועה היכי מסרינן? והא כתיב [ויקרא יט,יד: לא תקלל חרש, ו]לפני עור לא תתן מכשול [ויראת מאלקיך אני ה']? אלא חזקה אין אדם חוטא ולא לו.

זה ישבע שאין לו בה פחות מחציה [וזה ישבע שאין לו בה פחות מחציה – ויחלוקו. זה אומר "כולה שלי" וזה אומר "חציה שלי": האומר 'כולה שלי' ישבע שאין לו בה פחות משלשה חלקים, והאומר 'חציה שלי' ישבע שאין לו בה פחות מרביע; זה נוטל שלשה חלקים וזה נוטל רביע]:

על דאית ליה משתבע? או על דלית ליה משתבע? (הבא לישבע וליטול חציה צריך הוא לישבע ש'יש לו בה חציה'? או לישבע ש'אין לו בה פחות מחציה'? שמא אין לו בה כלום, וכי משתבע ש'אין לו בה פחות מחציה' - באמת הוא נשבע, שהרי אין לו כלום!? דבשלמא אם היה לו בה שליש או רביע, והוא נשבע שאין לו בה פחות מחציה - נשבע בשקר, שהרי יש לו בה שליש, שהוא פחות מחציה, ואין לו בה חציה; אבל כשאין לו בה כלום - נשבע הוא באמת!)

אמר רב הונא: דאמר "שבועה שיש לי בה, (ואם תאמרו 'שמא שליש או רביע'?), ואין לי בה פחות מחציה (שבועה שאין לי חלק בה פחות מחציה)".

ונימא "שבועה שכולה שלי"?

ומי יהבינן ליה כולה (הרי חבירו תופס בה, ואם ישביעוהו על כולה - הרי לעז לבית דין, מאחר שכולה שלו, והם אמרו 'יחלוקו')?

ונימא "שבועה שחציה שלי"?

מרע ליה לדיבוריה (דאמר ברישא "כולה שלי" והשתא אמר בהדיא "חציה שלי").

השתא נמי מרע ליה לדיבוריה!?

(תירוצא הוא:) דאמר "כולה שלי; ולדבריכם (שאין אתם מאמינים לי בכולה -) שבועה שיש לי בה ואין לי בה פחות מחציה".

וכי מאחר שזה תפוס ועומד וזה תפוס ועומד - שבועה זו למה?

אמר רבי יוחנן: שבועה זו - תקנת חכמים היא: שלא יהא כל אחד ואחד הולך ותוקף בטליתו של חבירו ואומר "שלי הוא".

(אדרבי יוחנן פריך, דאמר 'חשדוהו רבנן שמא ילך ותוקף בטליתו של חבירו ואומר "שלי הוא"') ונימא: מיגו דחשיד אממונא - חשיד נמי אשבועתא (אם חשוד הוא בכך חשוד הוא נמי לישבע)?

לא אמרינן 'מיגו דחשיד אממונא חשיד אשבועתא' (דחמיר הוא לאינשי איסור שבועה מאיסור גזילה); דאי לא תימא הכי, האי דאמר רחמנא 'מודה מקצת הטענה - ישבע' נימא 'מיגו דחשיד אממונא חשיד אשבועתא'?

התם - אשתמוטי קא משתמיט ליה (ולא חשיד אממונא), כדרבה (דאמר לעיל 'מפני מה אמרה תורה כו'); תדע (דלאו בגזלן חשדינן ליה, אלא באשתמוטי בעלמא): דאמר רב אידי בר אבין אמר רב חסדא: 'הכופר במלוה (שבאו עדים והחזיקוהו בכפרן: שהעידוהו שהוא חייב לו) - כשר לעדות (אלמא לאו דעתיה למגזליה, דנימא 'אל תשת עד חמס', אלא לאשתמוטי עביד); בפקדון - פסול לעדות (דמאי אשתמוטי איכא? הרי לא ניתן להוצאה, ובעין הוא, ואם אבד - יטעון שאבד, ויפטר)!

אלא הא דתני רמי בר חמא '*ארבעה שומרין צריכין כפירה במקצת והודאה במקצת: שומר חנם והשואל נושא שכר והשוכר*' - נימא 'מיגו דחשיד אממונא (דההוא דאמר 'לא היו דברים מעולם' - כופר בפקדון הוא, וליכא למימר משתמיט) - חשיד (נמי) אשבועתא'? (דבשלמא אשבועת שומרין דההוא דקטעין 'נאנסה', דחייביה רחמנא שבועה, איכא למימר דלא חשיד אממונא, אלא שמא פשע בשמירתה וחייב לשלם אונסיה, וסבר: עד דהוי לי זוזי ופרענא ליה; אלא ההיא דכפירה - הא ודאי כופר בפקדון הוא, ומשקר, והיכי משבעינן ליה עלה?)

התם נמי (שאבדה ממנו) אשתמוטי קא משתמיט, סבר: משכחנא לגנב ותפיסנא ליה; אי נמי משכחנא ליה באגם ומייתינא ליה.

אי הכי (בפקדון איכא למימר משתמיט) - הכופר בפקדון אמאי פסול לעדות? נימא 'אשתמוטי קא משתמיט, סבר: עד דבחשנא (אחפש) ומשכחנא ליה'?

כי אמרינן 'הכופר בפקדון - פסול לעדות' כגון דאתו סהדי ואסהידו ביה דההיא שעתא איתיה לפקדון בביתיה, והוה ידע; אי נמי דהוה נקיט ליה בידיה (הכי גרסינן: דההיא שעתא הוה גביה; ולא גרס 'ההיא שעתא דאשתבע').

אלא הא דאמר רב הונא (לקמן ב'המפקיד' גבי 'שילם ולא רצה לישבע' אמר רב הונא 'אם בא לשלם -) 'משביעין אותו שבועה שאינה ברשותו' (חיישינן שמא עיניו נתן בה) – נימא: מיגו דחשיד אממונא חשיד אשבועתא?

התם נמי (לא חשיד אממונא, ד)מורה (היתירא) ואמר: "דמי קא יהבנא ליה (דמי בעינא למיתב)".

אמר ליה רב אחא מדיפתי לרבינא: והא קא עבר על לאו ד'לא תחמוד' [שמות כ,יג: לא תחמד בית רעך לא תחמד אשת רעך ועבדו ואמתו ושורו וחמרו וכל אשר לרעך] (מה לי חשוד על 'לא תחמוד' מה לי חשוד על 'לא תגזול'? נימא 'מיגו דחשיד עליה - חשיד אשבועתא')?

'לא תחמוד' לאינשי – 'בלא דמי' משמע להו.

[ולכן אינו חשוד על ממון בעיני הצבור; מכאן שכל 'חשוד אממנוא' – הוא בעיני אנשים, ולא בעיני בית דין: כי בית דין יודע דיני 'לא תחמוד'; ושוב כאן נראה שכדי שאדם יישבע – צריך שכנגדו יהיה חייב לקבל את השבועה, או מאחד המקדרים שהתורה האמינה לשבועה: מודה במקצת ועד אחד או שבועת העדות – או שבעל הדין עמו, כמו שבועת השומרים.

ועיין תוספות ד"ה בלא דמי משמע להו, רמב"ם, מהרש"א]

(בבא מציעא ו,א)

ואלא הא דאמר רב נחמן 'משביעין אותו (לשאינו מודה במקצת) שבועת היסת' [עיין תוספות]- נימא מיגו דחשיד אממונא (דמעיז פניו לכפור הכל - לאו לאשתמוטי בעי, ו)חשיד אשבועתא! ותו: הא דתני רבי חייא (גבי חנוני על פנקסו; וקשה לי: אמאי שבקה למתניתין דשבועות ומייתי לה מברייתא): 'שניהם נשבעין ונוטלין מבעל הבית' - נימא מיגו דחשיד אממונא חשיד אשבועתא (כיון דחד מינייהו ודאי חשיד אממונא)! ותו: הא דאמר רב ששת: שלש שבועות משביעין אותו (לשומר חנם שטוען 'נגנבה'): "שבועה שלא פשעתי בה", "שבועה שלא שלחתי בה יד" (לעשות מלאכתו, דאי שלח בה יד - הוי גזלן עליה, ומיחייב באונסיה, ואפילו נאנסה - ברשותיה היא קיימא, ודידיה היא), "שבועה שאינה ברשותי" - נימא (גבי 'שבועה שאינה ברשותי') מיגו דחשיד אממונא (שמא ברשותיה הוא, וכופר בה) חשיד אשבועתא! אלא: לא אמרינן מיגו דחשיד אממונא חשיד אשבועתא.

אביי אמר (טעמא דמתניתין - לאו כדרבי יוחנן; דאי הוה חשיד לן אהולך ותוקף בטלית חבירו חנם - הוה לן חשוד אשבועה; אלא): חיישינן שמא מלוה ישָנָה יש לו עליו (על זה, ומכיר בו ששכחה, ויכפור בו, והולך ותוקף בטליתו, ונשבע שיש לו בה דמי חציה, וטלית זו שלו: דהא אפילו גלימא דעל כתפיה שעביד ליה).

אי הכי (אמאי רמו עליה שבועה? כיון דאי לא הוי עליה לא הוי תפיס בה) - נשקול בלא שבועה (לגבות מלוה שלו)?

אלא חיישינן שמא ספק מלוה ישנה יש לו עליו (ולא פרשי מספק ממונא; אבל מודאי דממונא – פרשי; ומאן דלא פריש - חשיד נמי אשבועתא).

ולאו אמרינן 'תפיס ממונא מספיקא - משתבע נמי מספק'?

אמר רב ששת בריה דרב אידי: פרשי אינשי מספק שבועה, ולא פרשי מספק ממונא; מאי טעמא? ממון איתיה בחזרה, שבועה ליתיה בחזרה.

בעי רבי זירא: תְּקָפָהּ אחד בפנינו (הוציאהּ מיד חבירו בחזקה, והרי כולה בידו קודם שנשבעו) – מהו?

היכי דמי? אי דשתיק - אודויי אודי ליה; ואי דקא צווח - מאי הוה ליה למעבד?

לא, צריכא דשתיק מעיקרא והדר צווח: מאי מדאשתיק אודויי אודי ליה? או דלמא כיון דקא צווח השתא - איגלאי מילתא דהאי דשתיק מעיקרא סבר: הא קא חזו ליה רבנן!?

אמר רב נחמן: תא שמע: '*במה דברים אמורים? ששניהם אדוקין בה; אבל היתה טלית יוצאת* (לפני בית דין) *מתחת ידו של אחד מהן* (שהוא לבדו אחוז בה, ולא חבירו) *- המוציא מחבירו עליו הראיה* (בעדים)'; היכי דמי?: אי נימא כדקתני (שזה לבדו אחוז בה ובא) – פשיטא! אלא (לאו) שתקפה אחד בפנינו (וכדאוקמינן: דשתיק ולבסוף צווח)!

לא! הכא במאי עסקינן? - כגון דאתו לקמן כדתפיסו לה תרוייהו, ואמרינן להו 'זילו פלוגו', ונפקו, והדר אתו כי תפיס לה חד מינייהו; האי אמר "אודויי אודי לי", והאי אמר "בדמי אגרתי ניהליה", דאמרינן ליה 'עד השתא חשדת ליה בגזלן, והשתא מוגרת ליה בלא סהדי?'

ואיבעית אימא כדקתני: דאתו לקמן כי תפיס לה חד מינייהו, ואידך מסרך בה סרוכי; ואפילו לסומכוס, דאמר 'ממון המוטל בספק חולקין בלא שבועה' - מודה סומכוס (כלומר: ואליבא דסומכוס, דמיקל בחלוקה ולא מצריך אפילו שבועה - איצטריך לאשמועינן דבכה"ג מודי סומכוס דאפילו בשבועה לא שקיל, דהא לאו ממון המוטל בספק הוא): דסרכא לאו כלום היא (ואין שור שחוט לפניך; ולא דמי לנמצא עוברה בצדה (בבא קמא מו,א)).

אם תמצי לומר (בשאילתנו, לפשוט דמוציאין אותה מידו ויחלוקו) 'תקפה אחד בפנינו - מוציאין אותה מידו'; הקדישה (בלא תקפה) - אינה מקודשת (דלא אלים הקדישה מתקפה); אם תמצי לומר 'תקפה אחד בפנינו - אין מוציאין אותה מידו', הקדישה בלא תקפה – מהו?: כיון דאמר מר 'אמירתו לגבוה כמסירתו להדיוט דמי', כמאן דתקפה דמי? או דלמא: השתא מיהא הא לא תקפה (ואין יכול להקדישה), וכתיב (ויקרא כז,יד) ואיש כי יקדיש את ביתו קדש [לה' והעריכו הכהן בין טוב ובין רע כאשר יעריך אתו הכהן כן יקום]: מה ביתו ברשותו אף כל ברשותו, לאפוקי האי דלא ברשותו!?

תוספות מסכת בבא מציעא דף ו עמוד א ד"ה הקדישה בלא תקפה מהו - ומיירי נמי כגון ששתק בשעה שהקדיש ולבסוף כששאלה הגזבר צווח ומבעיא ליה כיון דאמירתו לגבוה כו' הוה הקדש כתקפה דכיון ששתק אודויי אודי ליה והוה הקדש, ולא דמי לגזל ולא נתייאשו הבעלים: דשניהם אין יכולין להקדיש, זה לפי שאינו שלו וזה לפי שאינו ברשותו, דכיון דאודי ליה הוי כפקדון שיש לו ביד אחרים דיכול להקדיש, כדמוכח ב'המוכר את הספינה' (ב"ב דף פח,א) גבי ההוא דאייתי קרי כו' דאי לא קייצי דמייהו הוי קדושות או דלמא הקדש לא הוי כתקיפה דלמה יצווח בשביל דבריו ומייתי מההיא מסותא דהקדיש חד ושתק אידך ומסקנא דלא הוי הקדש אלמא שתיקתו אינו כהודאה.

עיין קצות סימן ריא

תא שמע [תשובה לשאלה הקדישה בלא תקפה – מהו?]: דההיא

(בבא מציעא ו,ב)

מסותא (מרחץ) [עיין פני יהושע] דהוו מנצו עלה בי תרי; האי אמר "דידי הוא" והאי אמר "דידי הוא"; קם חד מינייהו - אקדשה! פרשי מינה (מלרחוץ בה) רב חנניה ורב אושעיא וכולהו רבנן, ואמר ליה רב אושעיא לרבה: כי אזלת קמיה דרב חסדא לכפרי (שם מקום) - בעי מיניה. כי אתא לסורא (כשהיה עובר דרך סורא לילך לכפרי) אמר ליה רב המנונא: מתניתין היא: [טהרות פ"ד מ"יב] '*ספק בכורות* (כגון בהמה שילדה ואין ידוע אם בכרה כבר אם לא)*: אחד בכור אדם* (כגון שהפילה אמו לפניו ספק דבר הפוטר בבכורה, ספק רוח הפילה והבא אחריו בכור) *ואחד בכור בהמה, בין טהורים בין טמאים* (כגון פטר חמור) *- המוציא מחבירו עליו הראיה*' (קסלקא דעתא: אם ביד ישראל הן - הוי כהן 'מוציא מחבירו עליו הראיה', ואם תקפה כהן ושתיק ישראל והדר צווח - הוי ישראל 'מוציא מחבירו') ותני עלה: '*אסורים בגיזה ובעבודה*' (מספק, שמא קדשים הם); והא הכא דאמר 'תקפו כהן - אין מוציאין אותו מידו', דקתני '*המוציא מחבירו עליו הראיה* (משמע בין כהן בין ישראל)'; [וכן] וכי לא תקפו - אסורין בגיזה ובעבודה (חמוּר כח הקדש לאוסרן בגיזה ועבודה;

שמע מינה דאם תמצי לומר 'תקפו אין מוציאין אותו מידו' - הקדישה מקודשת).

אמר ליה רבה: קדושת בכור קאמרת? לעולם אימא לך (גבי בכור): (דאפילו) תקפו כהן - מוציאין אותו מידו (מסתמא בחזקת ישראל הן, ולעולם הכהן קרוי 'מוציא מחבירו'), ואפילו הכי אסורים בגיזה ובעבודה (וטעמא דגיזה ועבודה - לאו משום דיהא לכהן שום כח בהן, דתפשוט מינה להיכא דאי תקפו אין מוציאין מידו, הקדישה הוי הקדש, אלא הכא - משום איסור ספק גיזת קדשים): דקדושה הבאה מאליה שאני (וקדושה הבא מאליה שאני: שאם בכור הוא - מאליו קדוש, ואיכא לספוקי בהכי; אבל גבי מסותא - דאין קדושה באה אלא על פיו של זה - אימא לך דאפילו אם תמצי לומר 'תקפה - אין מוציאין', הקדישה בלא תקפה - לא הוי הקדש, דאין יכול להקדיש דבר שאינו ברשותו).

תוספות מסכת בבא מציעא דף ו עמוד א ד"ה והא הכא דכי תקפה כהן כו' - נראה דהכי מיבעי ליה במסותא: כיון דמקרקעי היא, והוה דינא כל דאלים גבר, וכיון דאם תקפה האחד והקדישה כשהיא בידו, מסתמא תו לא פקע אפי' חזר חבירו ותקפה ממנו - כי הקדישה בלא תקפה נמי הוי הקדש? או דלמא כיון דאפי' גבר האחד, אם יכול השני לחזור ולתוקפה ממנו זוכה, ה"ה הקדיש בלא תקפה לא יחול הקדש כלל כיון דחבירו אם תקפה היה זוכה דלא אלים הקדש מתקיפה, והשתא אייתי והא הכא אם [עמוד ב] תקפה כהן אין מוציאין ולכך אפי' לא תקפה אסורין בגיזה ועבודה מספק משום דשמא יש לכהן חלק בו ולכך יכול לתוקפה, אלמא אפי' לא תקפה חשיב כאילו תקפה כבר והקדישה בעודה בידו!?

ודחי רבה: דהתם אם תקפה כהן מוציאין מידו, ואף על פי שאין לכהן בו כלום, דאפילו כבר תקפה מוציאין מידו ואפילו הכי אסורין בגיזה ועבודה, ועל כרחך משום דקדושה הבאה מאליה שאני; וא"ת אמאי אין מוציאין מידו, והלא הבעלים יאמרו ליתן לכהן אחר? וי"ל במכירי כהונה, א"נ אינו יכול לתובעו רק טובת הנאה שיש לו בו למ"ד טובת הנאה ממון; ומפרק 'הזרוע' (חולין דף קלג,א) דאמר: בן לוי דחטף מתנתא פריצותא הוא - משמע דאינו חייב לשלם! - אין ראיה, דשמא מיירי כשאכלו, כדאמרינן התם (דף קל,ב): המזיק מתנות כהונה או אכלן - פטור. [עיין שמעון שקופּ]

אמר ליה רב חנניה לרבה: תניא דמסייע לך (דגבי ספק בכורות אם תקפה כהן מוציאין מידו): '*הספיקות נכנסין לדיר להתעשר*' (לקמן מפרש בספק פדיון פטר חמור, דמפריש עליו טלה לאפקועי איסורא, והוא [השה] לעצמו [נשאר לבעל החמור], שאין צריך ליתנו לכהן: שהמוציא מחבירו עליו הראיה; ופדיון פטר חמור - בר עשורי הוא: אם יש לכהן עשרה פטרי חמורים שנפלו לו מבית אבי אמו ישראל - מפריש עליהם עשרה שֵׁיִין, ומעשרן, והן שלו; הלכך ספק פדיון פטר חמור ביד ישראל נכנס לדיר עם שאר טלאים שלו להתעשר, ואי נפקא בעשירי - ליפוק); ואי סלקא דעתא 'תקפו כהן אין מוציאין אותו מידו' (ואי סלקא דעתא יש לכהן צד זכייה בו) - אמאי נכנסין לדיר? נמצא זה (- אם יצא בעשירי - ) פוטר ממונו בממונו של כהן!?

אמר ליה אביי: אי משום הא - לא תסייעיה למר (רבה, שהוא רבו); הכא במאי עסקינן? - כגון דלית ליה אלא תשעה והוא, דמה נפשך: אי (האי גברא) בר חיובא הוא (לעשורי, שפדיון זה - לאו פדיון פטר חמור שלו הוא - ) שפיר קא מעשר (הרי יש לו עשרה טלאים, וחייב לעשרן); אי לאו בר חיובא הוא (שפדיון זה של כהן) - (לא פטר ליה מידי, ד)תשעה לאו בר עשורי נינהו.

הדר אמר אביי: לאו מילתא היא דאמרי (דודאי סייעתא היא למר): דספיקא לאו בר עשורי היא, דתנן [בכורות פ"ט מ"ז]: '(היה מעשר טלאים, והתחיל למנות; כשהיו יוצאים בפתח הדיר ועד שלא הגיע לעשרה -) *קפץ אחד מן המנויין לתוכן* (לתוך הדיר, ואינו מכירו) *- כולן פטורין* (בין אותן שיצאו, בין אותן שבתוך הדיר, ואפילו הן אלף, אותן שיצאו – פטורין, שהם 'מנין הראוי': שכשמנאן היה המנין ראוי להשלים ולבא לכלל מעשר, ואמרינן בבכורות - והכי מייתינן לה: מִנְיָן הראוי - פוטר; ואותן שבתוך הדיר פטורין משום זה המעורב: ד'כל אשר יעבור תחת השבט' [ויקרא כז,לב] אמר רחמנא, ולא 'שעבר כבר' [בכורות נט,ב]; וכל חד מינייהו - ספק כבר עבר הוא)' ואי סלקא דעתא ספיקא בעי עשורי: לעשר ממה נפשך (דאיכא למימר: ממה נפשך בעי לעשורי: שמא יעשה כתורה וכמצוה נעשרינהו להנך דבתוך הדיר ממה נפשך: כל עשרה שיוצאין): דאי בר חיובא הוא (אם מעשר שלהן בר חיוב, וכראוי הוא, כגון שלא יצא אותו הקופץ לתוכן) - שפיר (קא) מעשר, ואי לאו בר חיובא הוא (כגון אותן עשרה שיצא זה לתוכן ואין עשירי שלהן מעשר) - נפטר (מן המעשר) ב'מנין הראוי' (שכשמנה א' ב' ג' - היו בדיר טלאים הרבה שהיו ראוין להשלים, ופוטרין מניינו), דאמר רבא (בבכורות דף נט,א): מנין הראוי – פוטר (היה לו עשרה טלאים, ומנה חמש, ומת אחד מן שאינו מנוין - המנוין פטורין, ושאינן מנוין מצטרפין לגורן אחר: שיולדו לו טלאים עד שיגיע זמן הגורן [הבא], ויצטרפו עם אלו; אבל המנוין - פטורין במנין הראוי; ויליף לה מ'אשר יעבור' - ולא שכבר עבר, דמשעבר תחת השבט ולא עלה בידו לעשר - שוב אינו מעבירו פעם אחרת כשיולדו לו טלאים לצרף עמהם);

(בבא מציעא ז,א)

אלא מאי אית לך למימר (למה לא חייבוהו לעשר ממה נפשך)? 'עשירי' - ודאי אמר רחמנא (הצריך הכתוב לעשר), ולא עשירי ספק (ולא הצריך לעשר את הספק; וכל עשירי שבכאן - ספק הן, שאפילו יצא הפטור בחמישי - שוב אין העשירי קרוי 'עשירי' אלא 'תשיעי', שהפטור אינו מן המנין); הכא נמי 'עשירי' ודאי אמר רחמנא, ולא עשירי ספק.

אמר ליה רב אחא מדפתי לרבינא: מאי 'ספיקות' (דאמרן לעיל '*הספיקות נכנסין לדיר להתעשר*')? אילימא ספק בכורות [ויקרא כז,לב: וכל מעשר בקר וצאן כל אשר יעבר תחת השבט - העשירי] יהיה קדש [לה'], אמר רחמנא, ולא שכבר קדוש; אלא ספק פדיון פטר חמור (טלה שהופרש על ספק פטר חמור, שאפילו הוא פטר חמור ודאי - אין בטלה זה של פדיון משום קדושה), וכדרב נחמן, דאמר רב נחמן אמר רבה בר אבוה: ישראל שיש לו עשרה ספק פטרי חמור בתוך ביתו - מפריש עליהן עשרה שיין (לאפקועי איסורייהו, למשרי להו בעבודה), ומעשרן, והן שלו.

מאי הוי עלה דמסותא?

תא שמע, דאמר רבי חייא בר אבין: הוה עובדא בי רב חסדא (מעשה היה ובא לפני רב חסדא), ורב חסדא בי רב הונא (ורב חסדא הביאו לפני רב הונא), ופשטה מהא דאמר רב ~~[נחמן]~~: 'כל ממון שאין יכול להוציאו בדיינין - הקדישו אינו קדוש' (והאי נמי דחזינן ליה דאין יכול להוציאו בדיינין: שאין לו ראיה בדבר אין הקדישו קדוש).

הא יכול להוציאו בדיינין - הקדישו קדוש, אף על גב דלא אפקיה (בתמיה)? והאמר רבי יוחנן: 'גזל ולא נתייאשו הבעלים - שניהם אינם יכולין להקדישו: זה לפי שאינה שלו, וזה לפי שאינה ברשותו' ('שאינו ברשותו'? והא סתם גזילה 'יכולין להוציאו בדיינין' הוא [ואף על פי כן אמר רבי יוחנן שאינו יכול להקדישו])?

מי סברת במסותא מטלטלין (כגון גיגית) עסקינן? במסותא מקרקעי עסקינן, דכי יכול להוציאה בדיינין - (דכל היכא דאיתיה) ברשותיה קיימא ( ברשות מריה קיימא, דקרקע אינה נגזלת, ושפיר פשיטנא מהא דאי הוה ליה ראיה עלה - הקדישו הקדש).

תני רב תחליפא בר מערבא (מארץ ישראל) קמיה דרבי אבהו: '*שנים אדוקים בטלית - זה נוטל עד מקום שידו מגעת וזה נוטל עד מקום שידו מגעת, והשאר חולקין בשוה*'.

מחוי ליה (מראה באצבעותיו כלפי מעלה) רבי אבהו: ובשבועה.

אלא מתניתין דקתני דפלגי בהדדי ולא קתני 'זה נוטל עד מקום שידו מגעת' - היכי משכחת לה?

אמר רב פפא: דתפיסי בכרכשתא (בגרדין שבשני ראשין, שקורין ברניי"ש ['פרנזים', ציציות]).

אמר רב משרשיא: שמע מינה (מדקתני 'עד מקום שידו מגעת' קנוי לו): האי סודרא (של קונה שקונין בו קנין), כיון דתפיס ביה (מַקְנֶה) שלש על שלש - קרינן ביה [רות ד,ז: וזאת לפנים בישראל על הגאלה ועל התמורה לקים כל דבר שלף איש נעלו] ונתן לרעהו [וזאת התעודה בישראל], דכמאן דפסיק דמי וקני (וקנייה מַקְנֶה, והמכר נקנה בו ללוקח; ודוקא נקט 'שלש על שלש', ד'כלי' בעינן, דכתיב 'נעלו', ובציר משלש אצבעות - לאו בגד הוא, כדאשכחן גבי טומאה).

ומאי שנא מדרב חסדא? דאמר רב חסדא: 'גט בידה (שנתנו לה) ומשיחה (שקשור בה) בידו: אם יכול לנתקו ולהביאו אצלו (אם יש כח באותו חוט שיכול לנתקו לגט מידה ולהביאו אצלו) - אינה מגורשת (אלמא: לאו נתינה היא), ואם לאו – מגורשת'?

התם – 'כריתות' (הבדלה שיהיו מובדלים זה מזה) בעינן, וליכא (והרי אגודים הם בחוט זה); הכא – 'נתינה' בעינן, והא איכא!

אמר רבא: אם היתה טלית מוזהבת (כלומר: אפילו היא מוזהבת) – חולקין.

פשיטא!?

לא, צריכא דקאי דהבא בי מצעי.

הא - נמי פשיטא!

לא, צריכא דמיקרב לגבי דחד: מהו דתימא דאמר ליה: "פלוג הכי!" (לרוחבה ויהא הזהב לאחד מהם) - קא משמע לן דאמר ליה: מאי חזית דפלגת הכי - פלוג הכי (לאורכה).

תנו רבנן: '*שנים* (המלוה והלוה) *אדוקין בשטר: מלוה אומר "שלי הוא, ונפל ממני ומצאתיו", ולוה אמר "שלך הוא, ופרעתיו לך* (והחזרת לי, וממני נפל)*" - יתקיים השטר בחותמיו* (קסלקא דעתא דהכי קאמר 'אם השטר כשר - שיקיימוהו חותמיו, לומר "כתב ידינו הוא" - הרי הוא בחזקתו)*, דברי רבי; רבן שמעון בן גמליאל אומר: יחלוקו.*

*נפל* (השטר) *ליד דיין* (משמע דהכי קאמר: אם מצאו דיין) *- לא יוציאו עולמית* (מיד דיין; ולקמן פריך: מאי שנא דיין מאינשי דעלמא?)*;*

*רבי יוסי אומר: הרי הוא בחזקתו*'.

אמר מר: '*יתקיים השטר בחותמיו*' - וגבי ליה מלוה כוליה, ולית ליה מתניתין: '*שנים אוחזין* כו' (בתמיה)?

אמר רבא אמר רב נחמן: במקוים (שכתוב בו הֶנְפֵק: שיצא כבר בבית דין, והעידו עדים על חתימת ידן, וכותבין הדיינין בו 'שטרא דנן נפק קדמנא ואסהידו פלוני ופלוני על חתימת ידייהו ואשרנוהו וקיימנוהו כדחזי') - דברי הכל יחלוקו (דכי אמרינן ד'יתקיים השטר בחותמיו' - לא למגבי מלוה כולו קאמר, אלא למגבי פלגיה); כי פליגי בשאינו מקוים (ופלוגתייהו כשאינו מקוים): רבי סבר: מודה בשטר שכתבו צריך לקיימו (רבי סבר: אף על פי שהלוה מודה ליה שכתב שטר זה, ולוה לו מעות - צריך המלוה לקיימו בחותמיו; ואפילו השטר בידו - נאמן הלוה לומר "פרעתיך"), ואי מקיים ליה פליג, ואי לא מקיים ליה - לא פליג (שאפילו כולו ביד המלוה - נאמן הלוה לומר "פרעתי"); מאי טעמא? חספא בעלמא הוא; (דכל זמן שאינו מקוים -) מאן קא משוי ליה להאי שטרא? לוה (שמודה לו שכתבו) - הא קאמר דפריע!

(אבל משהשטר מוחזק על פי עדיו - אין הלוה נאמן לומר "פרעתי"; הלכך: זה ששניהם מוחזקים, אי מקיים ליה מלוה בעדות ומשוי ליה שטר מעליא - אין הלוה נאמן באמירתו אלא על ידי חזקה זה שאדוק בו, והרי הוא כשאר מציאה – ופליג [ויחלוקו])!

ורבי שמעון בן גמליאל סבר: מודה בשטר שכתבו - אין צריך לקיימו, ואף על גב דלא מקיים ליה – יחלוקו.

'*נפל ליד דיין לא יוציאו עולמית*' -

(בבא מציעא ז,ב)

מאי שנא ליד דיין (מאיש אחר)?

אמר רבא: הכי קאמר: 'ואחר (שאינו לא לוה ולא מלוה) שמצא שטר שנפל (כבר) ליד דיין' - והיכי דמי (ומאי ניהו הך 'נפילה')? דכתב ביה הנפק - 'לא יוציאו (מידו, לא לוה ולא מלוה) עולמית (עד שיבא אליהו, או עדים שראו מיד מי נפל)', ולא מיבעיא לא כתב ביה הנפק, דאיכא למימר כתב ללות ולא לוה; אלא אפילו כתב ביה הנפק דמקוים - לא יחזיר, דחיישינן לפירעון (שמא אמת טוען הלוה שפרעו);

'*ורבי יוסי אומר: הרי הוא בחזקתו*' - ולא חיישינן לפירעון (דמאן דמהדרי ליה שטר פרוע לאלתר - זהיר ביה לקורעו, ולא משהי ליה).

ולא חייש רבי יוסי לפירעון? והתניא: '*מצא שטר כתובה בשוק: בזמן שהבעל מודה* (שלא נתן לה כתובתה) *- יחזיר לאשה* [תוספות: אין חוששין לקנוניא]*; אין הבעל מודה* (שאמר "פרעתי, ומידי נפל") *- לא יחזיר לא לזה ולא לזה; רבי יוסי אומר: עודה תחת בעלה* (שלא גרשהּ) *- יחזיר לאשה* (דלא עביד איניש ליתן כתובה קודם גירושין)*; נתארמלה או נתגרשה - לא יחזיר לא לזה ולא לזה.*'!

איפוך: 'נפל ליד דיין - לא יוציאו עולמית, דברי רבי יוסי; וחכמים אומרים: הרי הוא בחזקתו'.

אי הכי - קשיא דרבנן אדרבנן [בכתובה יחזיר, ובשטר שנפל לידי הדיין, לאחר ההיפוך: הרי הוא בחזקתו]!?

שטר כתובה - כולה רבי יוסי, וחסורי מחסרא, והכי קתני: אין הבעל מודה - לא יחזיר, לא לזה ולא לזה; במה דברים אמורים? - שנתארמלה או שנתגרשה; אבל עודה תחת בעלה - יחזיר לאשה, שרבי יוסי אומר: עודה תחת בעלה - יחזיר לאשה; נתארמלה או שנתגרשה - לא יחזיר לא לזה ולא לזה.

רב פפא אמר[[1]](#footnote-1): לעולם לא תיפוך; רבי יוסי - לדבריהם דרבנן קאמר להו: לדידי - אפילו נתארמלה או נתגרשה נמי לא חיישינן לפירעון; לדידכו - אודו לי מיהת בעודה תחת בעלה דיחזיר לאשה, דלאו בת פירעון היא; ואמרו ליה רבנן: אימור צררי אתפסה (מעות צרורות או כספים מסר לה ליחוד כתובתה, כשנשאה, או לאחר מכאן, שלא יטריחוה יורשים אם תתאלמן).

רבינא אמר: לעולם איפוך קמייתא [הברייתא בשטר חוב, כמו שהפכנו אותה קודם] (ודקשיא לך דרבנן אדרבנן? - לא תיקשי:) וטעמא דרבנן הכא (בכתובה, לאו משום דחיישינן לפירעון, דמאן דפרע ואהדר ליה שטרא - לאלתר קרע ליה, אלא) משום דחיישינן לשתי כתובות (שמא חזר וכתב לה כתובה אחרת, שניה, לאחר שנפלה זאת מידה, ו'אין הבעל מודה' דקתני - לאו באומר "פרעתי", אלא באומר "אל תחזרו לה, שיש בידה אחרת, ותוציא על יורשי שטר אחר שטר"); ורבי יוסי לשתי כתובות לא חייש.

אמר רבי אלעזר: מחלוקת (האי 'יחלוקו' דקאמר רבי שמעון בן גמליאל, דמשמע 'חולקין בשוה' - כך שמעתי משום רבי יצחק ב"ר מנחם, ונראה בעיני) - בששניהם אדוקים בטופס ושניהם בתורף (כלומר: **או** שניהם אדוקין בתורף; ו'תורף' - גילוי של שטר: מקום הלוה והמלוה והמעות והזמן; 'טופס': שאר כל לשון השטר); אבל אחד אדוק בטופס ואחד אדוק בתורף - זה נוטל טופס וזה נוטל תורף (דמאי דתפיס דידיה הוא, כדקתני לעיל: זה נוטל עד מקום שידו מגעת כו'; ולקמן מפרש למאי מיבעי ליה).

ורבי יוחנן אמר: לעולם חולקין.

ואפילו אחד אדוק בטופס ואחד אדוק בתורף (בתמיה)? והתניא '*זה נוטל עד מקום שידו מגעת* (שלו [רש"י לא גרס כאן 'זה נוטל', אלא רק 'עד מקום שידו מגעת' ולכן פירש: שלו])'?

לא, צריכא דקאי תורף בי מצעי (ומר אמר חדא ומר אמר חדא, ולא פליגי).

אי הכי מאי למימרא?

לא, צריכא דמקרב לגבי דחד; מהו דתימא אמר ליה "פלוג הכי" - קא משמע לן דאמר ליה: "מאי חזית דפלגת הכי? פלוג הכי!"

אמר ליה רב אחא מדפתי לרבינא: לרבי אלעזר, דאמר 'זה נוטל טופס וזה נוטל תורף' - למה ליה? וכי לצור על פי צלוחיתו הוא צריך?

אמר ליה: לדמי (מעלין בדמים כמה תורף יפה מן הטופס); דאמר הכי: שטרא דאית ביה זמן - כמה שוי (דתורף עדיף מטופס, דאית ביה מקום הזמן; דאילו שם המלוה והלוה והמעות כתובין אף בטופס: שצריך לחזור מעניינו של שטר בשיטה אחרונה, והוא עיקר, כדתנן (בבא בתרא פ"י מ"ב, דף קסה,ב): '*כתוב בו מלמעלה מנה ומלמטה מאתים, מלמעלה מאתים ומלמטה מנה - הכל הולך אחר התחתון*'; אבל זמן לא מיהדר; ואי משום חתימת עדים דהוא תחת הטופס - הא אית ליה לרבן שמעון בן גמליאל 'מודה בשטר שכתבו - אין צריך לקיימו', והאי - מודה שכתבו הוא), ודלית ביה זמן - כמה שוי? - בשטרא דאית ביה זמן גבי ממשעבדי, ואידך לא גבי ממשעבדי - יהיב ליה היאך דביני ביני;

תוספות מסכת בבא מציעא דף ז עמוד ב ד"ה דאית ביה זמן כמה שוה - פרש"י דמעות, ולוה, ומלוה - לא שיימינן, דכתיבי נמי בשיטה אחרונה בטופס, והוא עיקר, דתנן (ב"ב דף קסה,ב) *כתוב [בו] מלמעלה מנה* כו', ותימה: הא אין למידין משיטה אחרונה, ולכך עושין חזרת השטר, ומתני' דכתוב למעלה מנה לא מיירי בשיטה אחרונה! וגם פירש דבעדים לא שיימינן, דרשב"ג אית ליה מודה בשטר שכתבו אין צריך לקיימו, ופירושו תימה: דאם חשב אותו שאינו תופס עדים כאילו יש לו שטר בלא עדים, א"כ לרשב"ג נמי לא אתח שפיר: דנהי דסבר דאין צריך לקיימו, מכל מקום כשאין כלל עדי חתימה – פסול! ועוד: במה עדיף תורף מטופס - כך השטר פסול בלא טופס כמו בלא תורף: דאם נמחק אפילו שיטה אחת מן השטר הוא פסול! אלא ודאי יש לומר דבמה שהשטר נפסל אין שמין דכך שוה כשתופס שיטה אחת מן הטופס, כמו תופס לוה ומלוה ומעות ועדים, והשטר אינו כשר בלא זה כמו בלא זה! אבל זמן - שהשטר כשר בלא זמנו - שמין כמה שוה. ובירושלמי [גיטין פ"א ה"א] איכא: '*א"ר אלעזר: הכל הולך אחר מי שתפוס עדים*' ופליג אגמרא שלנו, דמזכיר זמן וסובר דעדי מסירה כרתי והשטר כשר בלא עדי חתימה, ושמין כמה שוה: שאין צריך לחזור אחר עדי מסירה, ולית ליה ההוא לישנא ד[פרק]'גט פשוט' (ב"ב דף קע,א) דסבר רשב"ג עדי חתימה כרתי.

ו'יחלוקו' [אולי: 'חולקין' דאמר רבי יוחנן] נמי דאמרן – לדמי; דאי לא תימא הכי – 'שנים אוחזין בטלית' הכי נמי דפלגי? הא אפסדוה!?

הא - לא קשיא:

(בבא מציעא ח,א)

דחזיא לקטנים.

והא דאמר רבא: אם היתה טלית מוזהבת – חולקין? הכי נמי דפלגי לה? הא אפסדוה!

תוספות מסכת בבא מציעא דף ז עמוד ב ד"ה ויחלוקו נמי לדמי - ואין חולקין את החוב כמו שכתוב בשטר, אלא כמו ששוה לו למכור - מזה יפרע החצי; דאי לא תימא הכי אלא חצי החוב ממש, גבי טלית מי חולקין ממש? הא אפסדוה!

ולא גרסינן 'לא דפסקינן לשטרא', דא"כ מה מביא מטלית? אדרבה בטלית אם יחתכנו לשנים אין פסידא כל כך, ואם יחתוך השטר לא ישוה לכלום!

ועוד: דפשיטא הוא דלא יחלוקו השטר לשנים, דאוקימנא לעיל פלוגתא דרבי ורבי שמעון בן גמליאל במודה בשטר שכתבו! אלא כדפרישית.

הא - לא קשיא: דחזיא לבני מלכים (לבנים קטנים).

והא דתנן [בבא מציעא פ"א מ"ב] '*היו שנים רוכבין על גבי בהמה* [... ויחלוקו] - הכי נמי דפלגי לה? הא אפסדוה!? בשלמא טהורה - חזיא לבשר, אלא טמאה - הא אפסדוה!? אלא לדמי - הכא נמי לדמי.

אמר רמי בר חמא: זאת (מתניתין, דקתני שנים שהגביהו מציאה קנאוה ויחלוקו, וכשמגביה מגביה לדעת שיקנה בה חבירו חציה) אומרת (שמע מינה): המגביה מציאה לחבירו קנה חבירו, דאי סלקא דעתך לא קנה חבירו - תיעשה זו כמי שמונחת על גבי קרקע וזו כמי שמונחת על גבי קרקע, ולא יקנה לא זה ולא זה (וכל הרוצה יחטפנה מידם)! אלא: לאו שמע מינה המגביה מציאה לחבירו - קנה חבירו!? (ולקמיה פריך: דיוקא דרמי בר חמא מהיכא? מאיזו בבא ממשנתנו הוא למד כן?)

אמר רבא: לעולם אימא לך המגביה מציאה לחבירו - לא קנה חבירו (היכא דמגביה - לא נתכוין לקנות בה כלום; וטעמא אמר לקמן (דף י,א): דהוי תופס לבעל חוב במקום כו'); והכא (דקתני במתניתין 'שנים שהגביהו מציאה קנו') - היינו טעמא: מגו דזכי לנפשיה - זכי נמי לחבריה; תדע (דאפילו אמר 'לא קנה חבירו' היכא דהגביה כולה לדעת חבירו – הכא, דהגביה לעצמו ולחבירו – קני, משום מגו): שאילו אמר לשלוחו "צא וגנוב לי" וגנב – פטור (המשלח פטור מלשלם כפל, דקיימא לן 'אין שליח לדבר עבירה', להתחייב שולחו, אלא שליח, ד'דברי הרב ודברי התלמיד - דברי מי שומעין?'), ושותפין שגנבו (והאחד הוציאה מרשות בעלים לדעתו ולדעת חבירו) – (אמרינן בבבא קמא (דף עח,ב)) חייבין; מאי טעמא? לאו משום דאמרינן 'מגו דזכי לנפשיה זכי נמי לחבריה'?

שמע מינה.

אמר רבא: השתא דאמרת 'אמרינן מגו (דזכי לנפשיה כו')' - חרש ופקח שהגביהו מציאה, מתוך שקנה חרש - קנה פקח' (אף על פי שהגבהה של חרש אינה הגבהה לקנות אלא מפני דרכי שלום, כדתנן (גיטין פ"ה מ"ח; דף נט,ב): '*חרש שוטה וקטן יש בהן גזל מפני דרכי שלום*' - אפילו הכי אמר: מגו דזכי לנפשיה כו').

בשלמא חרש קנה, דקא מגבה ליה בן דעת (לראשה השני לצורך שניהם, וראשו של צד חרש, לגבי חרש מיהא הויא הגבהה, כדתקון ליה מפני דרכי שלום); אלא פקח (לגבי פקח הוי ראשה שהגביה החרש כמונח על גבי קרקע, דהגבהה דחרש לא קניא אלא מדרכי שלום בעלמא) - במאי קנה?

אלא אימא 'חרש קנה פקח לא קנה'.

ומאי 'מגו' (איכא למימר? הכא דקאמר השתא דאמרת מגו - אמרינן מגו; וחרש אמאי קני? הא לא זכי פקח לנפשיה, דנימא דזכי נמי לחבריה, ולא הויא הגבהה דפקח הגבהה)?

- מגו דשני חרשין בעלמא קנו - האי נמי קני.

תוספות מסכת בבא מציעא דף ח עמוד א ד"ה ומאי מגו מגו דשני חרשין – תימה: מנלן? דלמא תרי מגו לא אמרינן דב' חרשין דקנו היינו מטעם מגו דזכי לנפשיה זכי נמי לחבריה?

האי מאי? אם תמצא לומר 'המגביה מציאה לחבירו קנה חבירו' (כלומר: אפילו אם תמצא לומר המגביה מציאה לחבירו כו'), הני מילי היכא דקא מגבה ליה אדעתא דחבריה; האי - אדעתא דידיה קא מגבה ליה (פיקח); איהו לא קני - לאחריני מקני?

אלא אימא: 'מתוך שלא קנה פקח - לא קנה חרש'; וכי תימא מאי שנא משני חרשין דעלמא? התם תקינו להו רבנן דלא אתי לאנצויי (עם החוטפים מהם), הכא מימר אמר 'פקח לא קני - אנא אקני?'.

אמר ליה רב אחא בריה דרב אדא לרב אשי: דיוקיה דרמי בר חמא – מהיכא (מאיזו בבא ממשנתנו קא דייק לומר 'זאת אומרת')?:

1) אי נימא מרישא: '*שנים אוחזין בטלית*' - התם האי קאמר "כולה שלי, ואנא אגבהתה כולה" והאי אמר "כולה שלי ואנא אגבהתה כולה" (והיאך נאמר 'לא יקנה לא זה ולא זה, ויבא אחר ויטלנה' והלא כל אחד טוען "אני הגבהתיה", ואין כאן מגביה מציאה לחבירו, ומה יש לו להשיב? בשלמא האי שכנגדו - המוחזק בה כמוהו - אמר "לא הגבהת אתה כי אם אני", אבל אחר מן השוק מה יטעון)?!

2) אלא מהא דקתני '*זה אומר "כולה שלי" וזה אומר "כולה שלי"*', הא תו למה לי?

אלא ממשנה יתירה (אמרינן דהמגביה מציאה כו') שמע מינה: המגביה מציאה לחבירו קנה חבירו. (ומשום הכי אמרינן יחלוקו: דאמרינן שניהם הגביהוהָ והוה ליה כל אחד מגביה מציאה לו ולחבירו וקני; דאי משום דלא ידעינן הי מינייהו משקר, והוה ליה ממון המוטל בספק וחולקין בשבועה, משום שלא יהא כל אחד ואחד הולך ותוקף, כדאמרינן לעיל (דף ג,א) - הא שמענא ליה מרישא)?

והא אוקימנא רישא במציאה וסיפא במקח וממכר!?

3) אלא מסיפא: '*זה אומר "כולה שלי" וזה אומר "חציה שלי"*', הא תו למה לי? - אלא ממשנה יתירה שמע מינה 'המגביה מציאה לחבירו קנה חבירו'?

וממאי דבמציאה? דלמא במקח וממכר? וכי תימא 'אי במקח וממכר מאי למימרא'? – איצטריך: סלקא דעתך אמינא האי דקאמר "חציה שלי" - להוי כמשיב אבידה (מדהוה מצי למימר "כולה שלי" ואמר "חציה שלי"), וליפטר (משבועה [כרבי עקיבא]) - קמשמע לן דהאי איערומי קא מערים, סבר: "אי אמינא 'כולה שלי' בעינא אשתבועי; אימא הכי, דאהוי כמשיב אבידה, ואיפטר!"

4) אלא מהא: '*היו שנים רוכבין על גבי בהמה*'; הא תו למה לי? אלא ממשנה יתירה (כדפרישית) שמע מינה 'המגביה מציאה לחבירו קנה חבירו'?

ודלמא הא קמשמע לן: דרוכב נמי קני (ואף על גב דלא משיכה היא, שאינה זזה ממקומה, שאין מנהיגה ברגליו)!?

5) אלא מסיפא: '*בזמן שהן מודין או שיש להן עדים - חולקין בלא שבועה*' - במאי? אי במקח וממכר - צריכא למימר (דהיכא דלקוחה בין שניהם שיחלקוה בלא שבועה)? אלא לאו – במציאה, ושמע מינה (ואיצטריך לאשמועינן שאין אחר יכול לחוטפה, ד)'המגביה מציאה לחבירו קנה חבירו'.

ורבא אמר לך (בעלמא היכא דלא נתכוין המגביה לזכות בה - לא קנה חבירו, ומשנה יתירה דמתניתין אשמועינן 'המגביה מציאה לו ולחבירו קנה אף חבירו', ד)מגו דזכי לנפשיה - זכי נמי לחבריה.

היו שנים רוכבין [על גבי בהמה או שהיה אחד רוכב ואחד מנהיג; זה אומר "כולה שלי" וזה אומר "כולה שלי" - זה ישבע שאין לו בה פחות מחציה וזה ישבע שאין לו בה פחות מחציה ויחלוקו; בזמן שהם מודים או שיש להן עדים - חולקין בלא שבועה]:

אמר רב יוסף: אמר לי רב יהודה:

(בבא מציעא ח,ב)

שמעית מיניה דמר שמואל תרתי (שמעתי ממנו שני דברים): רכוב ומנהיג (דין רכוב ודין מנהיג) - חד קני וחד לא קני (בחד אמר לי 'קני' ובחד אמר לי 'לא קני'), ולא ידענא הי מינייהו!?

היכי דמי? - אילימא רכוב לחודיה (שאין אחר מנהיג עמו, ובא אחד מן השוק וחוטפו ממנו בפנינו, ומושכה לקנותה), (וכן) ומנהיג לחודיה (מנהיג ואין רכוב עמו, ובא אחד וחוטפו ממנו בפנינו לקנותה, וקאמר שמואל בחד מינייהו דלא קני, ומאן דחטף שפיר חטף, ומבעיא ליה לרב יהודה בהי מינייהו) - מנהיג לחודיה מי איכא מאן דאמר לא קני (הא 'משיכה' היא זו, ובהמה נקנית במשיכה, ומאי תיבעי ליה לרב יהודה?)? אלא אי איכא למימר (אי ודאי אמר שמואל בחד מינייהו) דלא קני - רכוב הוא דאיכא למימר (דקסבר: משיכה בָעִינן: שתעקור יד ורגל, כדאמרינן בקדושין (דף כב,ב)); אלא רכוב במקום מנהיג (שניהם באים לפנינו זה רכוב וזה מנהיג; זה אומר "כולה שלי" וזה אומר "כולה שלי") איבעיא ליה: מאי (אמר שמואל חד קני, ומבעיא ליה לרב יהודה היכא דאיתנהו לתרוייהו הי עדיף)? רכוב עדיף, דהא תפיס בה (וכי אמרינן 'משיכה קני' - היכא דליכא רכוב, אבל במקום רכוב לא)? או דלמא מנהיג עדיף, דאזלא מחמתיה (והיא הגדולה בקנין)?

('למאן אי לר"מ כו' עד 'לרבנן' לא גרס.)

אמר רב יוסף: אמר לי רב יהודה: נחזי אנן (אית לן למפשט משמעתא דמר שמואל בהי מינייהו אמר), דתנן [כלאים פ"ח מ"ג]: '*המנהיג* (בשור וחמור) *סופג את הארבעים, והיושב בקרון סופג את הארבעים; רבי מאיר פוטר את היושב בקרון* (קסבר לאו מידי עביד)'; ומדאפיך שמואל ותני '*;*' - שמע מינה (סבירא לשמואל) רכוב לחודיה לא קני (רכוב לאו מידי מעשה עביד; ומשום דיחיד ורבים הלכה כרבים אפכה למתני' לאוקמא פטורא כרבנן), וכל שכן רכוב במקום מנהיג. (הכי גרסינן: 'שמע מינה ס"ל לשמואל רכוב לחודיה לא קני; ולא גרס 'לרבנן'.)

אמר ליה אביי לרב יוסף: הא זמנין סגיאין אמרת לן "נחזי אנן" (להא שמעתין) ולא אמרת לן משמיה דרב יהודה (אלא משמך למפשט ספיקו דרב יהודה)!?

אמר ליה: אברא (אמת, הוא אמר לי 'נחזי אנן') ודכרנן נמי דאמרי ליה (וזכור אני שאמרתי לו): "היכי פשיט מר רכוב מיושב (בקרון)? יושב לא תפיס במוסירה (קבישטר"א), רכוב תפיס במוסירה"?! ואמר לי: "רב ושמואל דאמרי תרוייהו: מוסירה לא קני" (מוסירה אינה קונה במציאה עד שיוליכנה ותעקור יד ורגל; ואף על גב דבמכירה קני, כדתנן (קדושין פ"א מ"ד; כה,ב) '*בהמה גסה נקנית במסירה*' - לגבי מציאה לא קני, כדאמרינן טעמא לקמן בשמעתין).

איכא דאמרי: אמר ליה אביי לרב יוסף: היכי פשיט מר רכוב מיושב? (רב יוסף משמיה דנפשיה קאמר "נחזי אנן";) יושב לא תפיס במוסירה, רכוב תפיס במוסירה!?

אמר ליה: הכי תנא אידי (שם חכם): '*מוסירה לא קני*'.

אתמר נמי: אמר רבי חלבו אמר רב הונא: מוסירה - מחבירו קנה (מקח וממכר); במציאה ובנכסי הגר (שמת, ואין לו יורשין, וכל הקודם בנכסיו זכה בהן) - לא קני.

מאי לשון '*מוסירה*'?

אמר רבא: אידי אסברא לי: כאדם המוסר דבר לחבירו (שמוסרין אותו בו ללוקח); בשלמא מחבירו קני, דקא מסר ליה חבריה, אלא במציאה ובנכסי הגר - מאן קא מסר ליה דליקני? [## והסבר לשון 'מוסרה' בצורה זו מהוה ראיה לדין שמוסירה לא קני.]

מיתיבי: '*היו שנים רוכבין על גבי בהמה* וכו' [או שהיה אחד רוכב ואחד מנהיג; זה אומר "כולה שלי" וזה אומר "כולה שלי" - זה ישבע שאין לו בה פחות מחציה וזה ישבע שאין לו בה פחות מחציה ויחלוקו] – מני? אילימא רבי מאיר (דאמר היושב בקרון סופג את הארבעים, ומתניתין - יחידאה היא, ולית הלכתא כוותיה), השתא (לרבי מאיר) יושב קני (דקאמר [והובא לעיל בדברי רב יוסף] '*היושב בקרון סופג את הארבעים*' [כלאים פ"ח מ"ג]) - רכוב מיבעי (ולמה לי לאשמועינן בתרתי)? אלא לאו – רבנן (ואשמועינן דביושב הוא דפטור, אבל רכוב לא), ושמע מינה רכוב קני (ותיובתא לרב יהודה דפשט רוכב מיושב)!?

הכא במאי עסקינן? - במנהיג ברגליו (דקנייה בַּמשיכה שבועט בה ברגליו והולכת מחמתו, כדרך רוכבי סוסים).

אי הכי היינו 'מנהיג' (והוה ליה למיתני 'או שהיו שניהם מנהיגים')?

תרי גווני מנהיג (דאי אשמועינן בשני מנהיגים דיחלוקו, לא היינו יודעים להאי): מהו דתימא רכוב עדיף, דהא מנהיג ותפיס בה? קא משמע לן.

תא שמע: '*שנים שהיו מושכין בגמל ומנהיגין בחמור* (חמור דרכו בהנהגה, וגמל דרכו במשיכה)*, או שהיה אחד מושך ואחד מנהיג -*

(בבא מציעא ט,א)

*במדה זאת* (לקמיה מפרש למעוטי מאי) *קנו; רבי יהודה אומר: לעולם לא קנה עד שתהא משיכה בגמל והנהגה בחמור*'; קתני מיהת '*או שהיה אחד מושך ואחד מנהיג*': מושך ומנהיג – אִין, אבל רכוב – לא!

הוא הדין דאפילו רכוב, והא דקתני '*מושך'* ו*'מנהיג*' - לאפוקי מדרבי יהודה, דאמר 'עד שתהא משיכה בגמל והנהגה בחמור': קמשמע לן דאפילו איפכא נמי קני.

אי הכי (דלתנא קמא איפכא קני, אמאי קתני 'משיכה בגמל והנהגה בחמור'?) ליערבינהו וליתנינהו 'שנים שהיו מושכין ומנהיגין, בין בגמל בין בחמור'?

איכא חד צד דלא קני (להכי לא מצי למתני בתרוייהו משיכה והנהגה, ותנא הכי 'מושכין בגמל ומנהיגין בחמור או שהיה אחד מושך ואחד מנהיג' - באחד מהן, אותו שדרכו בשניהם): איכא דאמרי משיכה בחמור, ואיכא דאמרי הנהגה בגמל;

ואית דמותיב מסיפא: '*במדה זו - קנה*' (קסלקא דעתא במשיכה או בהנהגה, בין בגמל בין בחמור): במדה זו - למעוטי מאי? לאו למעוטי רכוב?

לא, למעוטי איפכא.

אי הכי - היינו רבי יהודה!

איכא בינייהו צד אחד דלא קנה: אית דאמרי משיכה בחמור, ואיכא דאמרי הנהגה בגמל.

תא שמע: '*אחד רכוב חמור ואחד תפוס במוסירה* (ואינו מנהיג) *- זה קנה חמור וזה קנה מוסירה*' - שמע מינה רכוב קני (שלא במקום מנהיג)! ( וכיון דשלא במקום מנהיג קני כוליה, במקום מנהיג פלגי.)

הכא נמי - במנהיג ברגליו.

אי הכי נקני נמי רכוב במוסירה (שבראש החמור, שהוא תכשיט החמור וכחמור דמי)?

אימא 'זה קנה חמור וחצי מוסירה וזה קנה חצי מוסירה'.

בשלמא (מצית למימר) רכוב קני, דקמגבה ליה בן דעת (דקנה בהגבהת חבירו שהגביה ראשו השני מן הקרקע) אלא תפוס במוסירה - במאי קני (פלגא? והלא ראשה השני מונח במקומו, והגבהת הפקר לא קניא עד דעקר לכוליה)?

אימא 'זה קנה חמור וכוליה מוסירה וזה קני מה שתפוס בידו'.

האי מאי (דקא אמרת 'הגבהת תופס במוסירה לא הויא הגבהה לדידיה והויא הגבהה לאחריני')? (אפילו) אם תימצי לומר 'המגביה מציאה לחבירו קנה חבירו' - הני מילי היכא דקא מגבה ליה אדעתא דחבריה; האי - אדעתא דידיה קא מגבה ליה!?

איהו לא קני, לאחריני מקני.

אמר רב אשי: זה קנה חמור ובית פגיה (קיבציי"ל בלע"ז: מה שבראש החמור, וכחמור דמי) וזה קנה מה שתפוס בידו (דמה שבתוך ידו הוי מגביה לגמרי), והשאר לא קנה לא זה ולא זה (והבא לחוטפו - יחטוף).

רבי אבהו אמר: לעולם כדקתני (זה קנה חמור וזה קנה מוסירה אפילו בית פגיה של חמור) הואיל ויכול לנתקה (הואיל ויכול התפוס במוסירה למושכו בכח, וינתק מראש החמור) ולהביאה אצלו (דהואיל וראש החמור גבוה - נוח להביאה אצלו בנתיקה אחת).

והא דרבי אבהו - ברותא היא (דאף על גב דיכול לנתק - לאו הגבהה היא), דאי לא תימא הכי - טלית שהיא מונחת חציה על גבי קרקע וחציה על גבי עמוד (דכיון דבמקום גבוה הוא - האוחזה בראשה השני נוח לו לנתק ולהביאה אצלו, דלא מחסר הגבהה), ובא אחד והגביה חציה מעל גבי קרקע, ובא אחר והגביה חציה מעל גבי עמוד - הכי נמי דקמא קני (דמכי אגבהה - קניא כולה משום דיכול לנתקה), ובתרא לא קני 'הואיל ויכול לנתק ולהביא אצלו' (אם כן יש חילוק בשנים שהגביהו מציאה זה מכאן וזה מכאן בין מקום גבוה למקום נמוך: דהיכא דשני ראשיה מונחים בקרקע - אין הגבהת של ראשון קונה כולה, שאין יכול לנתקו ולהביאו אצלו: מתוך שהוא ארוך ומונח בקרקע - כל מה שהוא נותקו ומושכו אחריו -נגרר הוא על גבי קרקע; והיכא דאחד מראשיה גבוה, כגון בראש החמור או על גבי עמוד - המגביה תחלה ראש שעל גבי קרקע קונה כולה, ואנן לא אשכחן תנא דמפליג)!? אלא הא דרבי אבהו - ברותא היא.

תא שמע: '*רבי אליעזר אומר: 'רכוב בשדה ומנהיג בעיר – קנה* (בהמה של מציאה קונה - אבל לא בעיר, וטעמא מפרש לקמיה; ומנהיג אף בעיר קנה, וכל שכן בשדה)', (שמע מינה: רכוב לחודיה קני כו')!

הכא נמי מנהיג ברגליו.

אי הכי - היינו '*מנהיג*'?!

תרי גווני 'מנהיג'.

אי הכי, רכוב בעיר - מאי טעמא לא קני?

אמר רב כהנא: לפי שאין דרכן של בני אדם לרכוב בעיר (משום צניעותא).

אמר ליה רב אשי לרב כהנא: אלא מעתה - הגביה ארנקי בשבת שאין דרכן של בני אדם להגביה ארנקי בשבת - הכי נמי דלא קני!? אלא מאי דעבד עבד וקני; הכא נמי: מאי דעבד עבד – וקני!

אלא במקח וממכר עסקינן, דאמר ליה 'קני' - כדרך שבני אדם קונין,

(בבא מציעא ט,ב)

ואי רשות הרבים הוא – קני (בעיר, דדרך לרכוב שם ולא להנהיג פן יפסקו עוברי דרכים בינו לבין בהמתו), ואי אדם חשוב הוא – קני (אין דרכו להנהיג בהמה ברגליו, ודרך כבוד לרכוב עליה אף בסמטא שאין בני אדם שם), (וכן) ואי אשה היא (שאין בה כח לאחוז הבהמה פן תינתק הימנה) – קניא, ואי איניש זילא הוא (שדרכו לרכוב לפני כל אף בלא דוחק לפי שאינו צנוע ) – קני (אבל אדם בינוני, כגון שאינו חשוב בעושר ואינו בוש להוליך בהמה ברגליו - אין דרכו לרכוב בסמטא בעיר משום צניעות).

בעי רבי אלעזר: האומר לחבירו (במקח וממכר): "משוך בהמה זו לקנות כלים שעליה" (ומוכר לו את הכלים ולא את הבהמה) מהו?

- 'לקנות'? ('לקנות' משמע אתה התכוין לקנות; אני - איני מקנה לך) מי אמר ליה 'קני'?

אלא 'משוך בהמה זו וקני כלים שעליה' – מהו? מי מהניא משיכה דבהמה לאקנויי כלים או לא?

אמר רבא: אי אמר ליה 'קני בהמה וקני כלים' - מי קני כלים (במשיכה דבהמה עם הבהמה)? (דמדקא מבעיא לך במוכר כלים בלא בהמה - מכלל דבמוכר שניהם פשיטא לך דמדקני בהמה - קני כלים משום תורת חצר, דקיימא לן 'חצרו של אדם קונה לו, ובהמתו כחצרו; והא) חצר מהלכת היא, וחצר מהלכת לא קנה (וחצר מהלכת לא שמעינן דתקני; דכי אתרבאי (גיטין דף עז.) מ'אם המצא תמצא בידו' - גגו חצרו וקרפיפו אתרבאי, דלא נייד והוי משתמר)! וכי תימא 'כשעמדה (לאחר שעקרה ידה ורגלה ונקנית לו הבהמה במשיכה - עמדה ולא הלכה, ונקנו כלים בעמידתה, דקנה לו חצרו)' - והא כל שאילו מהלך לא קנה - עומד ויושב לא קנה (כלומר: כיון דראויה היא לילך - לאו דומיא דחצר היא, ואין קונה בתורת חצר)!

והלכתא (האי דפשיטא ליה דכי אמר ליה "קני בהמה וקני כלים" - קני) – בכפותה (היא דפשיטא ליה, דדומיא דחצר הוא – קני; וכל היכא דאמרינן בגמרא 'והאמר רבא כל שאילו מהלך לא קני כו' - מהכא קאמרי ליה).

אמרו ליה רב פפא ורב הונא בריה דרב יהושע לרבא: אלא מעתה, היה מהלך בספינה וקפצו דגים ונפלו לתוך הספינה הכי נמי דחצר מהלכת היא ולא קני!?

אמר ליה: ספינה מינח נייחא, ומיא הוא דקא ממטו לה.

אמר ליה רבינא לרב אשי: אלא מעתה היתה מהלכת ברשות הרבים וזרק לה גט לתוך חיקה או לתוך קַלָתָהּ (סל שעל ראשה שנותנת בה כלי מלאכתה וטווי שלה) - הכא נמי דלא מגרשה? (גירסת רש"י: הכי נמי דלא הוי גיטא: והאנן תנן במסכת גיטין (פ"ח מ"א; דף עז,א) '*זרק לה גיטה ... לתוך חיקה או לתוך קלתה - הרי זו מגורשת*')

אמר ליה: קלתה מינח נייחא, ואיהי דקא מסגיא מתותה.

משנה:

היה רוכב על גבי בהמה וראה את המציאה, ואמר לחבירו "תנה לי!"; נטלה ואמר "אני זכיתי בה" - זכה בה;

אם משנתנה לו אמר "אני זכיתי בה תחלה" - לא אמר כלום! (דאפילו אמרינן 'המגביה מציאה לחבירו לא קנה חבירו', כיון דיהבה ליה – קנייה, ממה נפשך: אי קנייה קמא דלא מתכוין להקנות לחבירו - הא יהבה ניהליה במתנה; ואי לא קנייה קמא משום דלא היה מתכוין לקנות - הויא ליה הפקר עד דמטא לידיה דהאי, וקנייה האי במאי דעקרה מידיה דקמא לשם קנייה!)

גמרא:

תנן התם [פאה פ"ד,מ"ט]: '*מי שליקט את הפאה ואמר "הרי זו לפלוני עני": רבי אליעזר אומר: זכה לו; וחכמים אומרים: יתננה לעני הנמצא ראשון*'; אמר עולא אמר רבי יהושע בן לוי: מחלוקת מעשיר לעני (שעשיר הוא שליקטה לצורך העני): דרבי אליעזר סבר: מגו דאי בעי מפקר נכסיה והוי עני וחזי ליה - השתא נמי חזי ליה, ומגו דזכי לנפשיה (דאי בעי הוה זכי לנפשיה - אם הגביה לעצמו) - זכי נמי לחבריה; ורבנן סברי: חד מגו (מעני לעני) אמרינן, תרי מגו לא אמרינן; אבל מעני לעני דברי הכל זכה לו, דמגו דזכי לנפשיה - זכי נמי לחבריה.

(**מי שליקט את הפאה:** אדם בעלמא שאינו בעל שדה; דאי בבעל שדה - לא אמר רבי אליעזר 'זכה', דליכא למימר 'מיגו דזכי לנפשיה' דאפילו הוא עני - מוזהר הוא שלא ללקט פאה משדה שלו, כדאמר בשחיטת חולין (דף קלא,ב) 'לא תלקט לעני' [ויקרא כג,כב]: להזהיר עני על שלו.)

אמר ליה רב נחמן לעולא: ולימא מר '(דאפילו) מעני לעני מחלוקת (אמרי רבנן דלא זכה לו)', דהא מציאה - הכל עניים אצלה (כלומר: הכל כשרים לזכות בה כעניים בפאה), ותנן (המגביה מציאה לחבירו לא קנה חבירו, ולא אמרינן: מגו דאי הוה בעי הוה זכי לנפשיה - זכי נמי לחבריה כי מגבה לה כולה לשם חבירו, דתנן) '*היה רוכב על גבי בהמה וראה את המציאה ואמר לחבירו "תנה לי"; נטלה ואמר "אני זכיתי בה"* (קסלקא דעתא "אני רוצה לזכות בה עכשיו" קאמר, ומודה הוא שמתחילה הגביה לשם חבירו, וקתני) *זכה בה*' (אלמא לא קנה חבירו); אי אמרת בשלמא 'מעני לעני מחלוקת (דאמרי רבנן: לא אמרינן 'מגו דזכי לנפשיה - זכי נמי לחבריה' אלא היכא דהגביה לדעת שניהם: כגון שנים שהגביהו מציאה, דאמר בה לעיל (דף ח,א) גבי 'בזמן שהם מודים חולקים בלא שבועה', דטעמא משום מגו דזכי בהגבהה זו לנפשיה זכי נמי לחבריה; אבל 'מגו דאי בעי הוה זכי לנפשיה זכי לחבריה' לא אמרינן)',

(בבא מציעא י,א)

מתניתין מני? רבנן היא (ואשמועינן רישא דהיכא דזכי ביה איהו - אמרינן 'מגו'; וסיפא אשמועינן דהיכא דלא זכי ביה איהו - מגו ד'אי בעי זכי' לא אמרינן) [## כאשר הרים – לא זכה לחברו, והרי היא בידו, ואם התכוון לזכות בה - זכה]; אלא אי אמרת 'בעשיר ועני מחלוקת, אבל מעני לעני - דברי הכל זכה לו', הא (מתניתין דהכא) מני? לא רבנן ולא רבי אליעזר?

אמר ליה: מתניתין - דאמר "תחילה" (האי "אני זכיתי בה" דקאמר – "תחילה" קאמר ליה: "מתחילה הגבהתיה לצורכי ולא לצרכך", ולעולם המגביה מציאה לחבירו - קנה חבירו דומיא דמעני לעני).

הכי נמי מסתברא (ד"זכיתי תחילה משעת הגבהה" קאמר מתניתין), דקתני סיפא: '*אם משנתנה לו אמר "אני זכיתי בה תחילה" לא אמר כלום*' (ואי 'תחילה' דסיפא - לאו משעת הגבהה קאמר, אלא "אני זכיתי תחילה: קודם שנתתיה לך נתכוונתי לזכות בה") 'תחילה' בסיפא למה לי (למיתנא בה 'תחילה')? פשיטא: אף על גב דלא אמר 'תחילה' (בפירוש) - (מסתמא) "תחילה" קאמר (דמי מצי למימר "אני זוכה בה עכשיו"? והלא אינה בידו)! אלא לאו הא קא משמע לן: רישא (דמתניתין, דקתני '*זכה בה*') - דאמר תחילה (ואשמועינן סיפא דאם משנתנה לו טען לו אותה טענה, ואמר "אני הגבהתיה מתחילה לצורכי" - לא אמר כלום, דגלי דעתיה כשנתנה לו דאדעתיה דהאי אגבהה);

ואידך (רב נחמן) - (אמר לך:) תנא סיפא ('תחילה') לגלויי רישא (למימר דוקא קתני): סיפא - דאמר "תחילה", רישא - דלא אמר תחילה (מדסיפא 'תחילה' קתני, ורישא לא תנא - דוקא הוא: סיפא, דלא אפשר בלא 'תחילה' אמר "אני זכיתי תחילה קודם שנתתיה לך" - לא אמר כלום, דגלי דעתיה כשנתנה לו דאדעתא דהאי אגבהה; ורישא דלא אמר 'תחילה' - ואפילו הכי זכה בה).

רב נחמן ורב חסדא, דאמרי תרוייהו: המגביה מציאה לחבירו לא קנה חבירו; מאי טעמא? הוי תופס לבעל חוב במקום שחב לאחרים (כאדם הבא מאליו ותופס ממון חבירו בשביל חוב שיש לאחר עליו, ובא לקדם עד שלא יתפסנו בעל חוב אחר, ונמצא תופס זה חב בתפיסתו זאת את הנושים האחרים) והתופס לבעל חוב במקום שחב לאחרים ('חב לאחרים' = מפסיד את האחרים, כמו 'אין חבין לאדם' (כתובות דף יא,א)) - לא קנה (כדאמר בכתובות: דלאו כל כמיניה להיות קופץ מאליו וחב לאלו, מאחר שלא עשאו אותו הנושה שליח לתפוס [על זה חולקים תוספות ד"ה תופס לבע"ח במקום שחב לאחרים לא קני, ואומרים שגם אם עשאו שליח – אינו תופס; עיין קצות החושן סימן קה: רק בעל ממון יכול לעשות שליח בענין אותו ממון, ולא מוצא]).

איתיביה רבא לרב נחמן: '*מציאת פועל לעצמו; במה דברים אמורים? בזמן שאמר לו בעל הבית "נכש עמי היום", "עדור עמי היום"* (דלא נשכר עמו אלא לניכוש ועידור, וכשהגביה המציאה - אין זה ממלאכת בעל הבית, וקנאה פועל, והוא ינכה לו משכרו שכר פעולת ניכוש ועידור כל שעת הגבהה)*, אבל אמר לו "עשה עמי מלאכה היום" -* (כל מלאכה שהוא עושה - מלאכת בעל הבית היא, וקנה בעל הבית) *- מציאתו של בעל הבית הוא*' (אלמא המגביה מציאה לחבירו - קנה חבירו)?

אמר ליה: שאני פועל, דידו כיד בעל הבית הוא [תוספות: פועל – יותר 'ידו' משליח].

והאמר רב 'פועל יכול לחזור בו אפילו בחצי היום'?

אמר ליה: כל כמה דלא הדר ביה - כיד בעל הבית הוא; כי הדר ביה (הא דאמר ד'כי הדר ביה - הרשות בידו') - (לאו משום דעד השתא לאו כיד בעל הבית הוא, אלא) טעמא אחרינא הוא (שאינו שלו, כעבד [שאין מציאתו שלו, אלא] שאם [הפועל] בא לעזוב לו שכרו מכאן ואילך ולחזור בו - יחזור בו), דכתיב (ויקרא כה,נה) כי לי בני ישראל עבדים עבדי הם [אשר הוצאתי אותם מארץ מצרים אני ה' אלקיכם] - ולא עבדים לעבדים.

אמר רבי חייא בר אבא אמר רבי יוחנן: המגביה מציאה לחבירו -קנה חבירו [עיין תוספות ד"ה אמר רב יוחנן; והרמב"ן מסביר שאין כאן בעל חוב: בעל חוב יש לו שייכות לחפצי החייב, אבל מוצא אין לו קשר לחפץ לפני שהרימו]; ואם תאמר משנתינו (דקתני "אני זכיתי בה" - זכה בה, ומשמע לן "אני זוכה בה עכשיו" - זכה בה, ואף על פי שהגביה לצורך חבירו)? - (היינו טעמא: משום דקתני) דאמר (לחבירו) 'תנה לי' ולא אמר 'זכה (אתה) לי (בהגבהתך)' (נמצא שלא עשאו שליח להקנות בהגבהתה עד שעת נתינה, והרי קודם נתינה הדר בו זה משליחותו).

['תנה לי' מתפרש בדרך כלל כאילו שאמר: "הנה החפץ שלי, שאבדתיו, תנהו לי", ולא היתה לאיש כוונה לעשות מעשה קנין, ובודאי לא היתה כוונה לשומע לקנות לאומר.]

משנה:

ראה את המציאה ונפל עליה ובא אחר והחזיק בה - זה שהחזיק בה זכה בה.

גמרא:

אמר ריש לקיש משום אבא כהן ברדלא: ארבע אמות של אדם קונות לו בכל מקום (אם יש סביבותיו דבר הפקר - אין אחר רשאי לתופסו); [מאי טעמא? -] תקינו רבנן דלא אתי לאנצויי.

אמר אביי: מותיב רבי חייא בר יוסף (עלה תיובתא) 'פיאה' (ממתניתין דמסכת פיאה)?! אמר רבא: מותיב רבי יעקב בר אידי (עלה) 'נזיקין' (ממתניתין דסדר נזיקין)?!:

אמר אביי מותיב רבי חייא בר יוסף 'פיאה' [פ"ד מ"ג]: '*נטל* (אחד מן העניים) *מקצת פיאה* (שליקט כבר) *וזרק* (לה) *על השאר* (כדי לקנות) *- אין לו בה כלום; נפל לו עליה, פרס טליתו עליה, מעבירין אותו הימנה; וכן בעומר שכחה*' ואי אמרת 'ארבע אמות של אדם קונות לו בכל מקום' - (גבי 'נפל לו עליה') נקנו ליה ארבע אמות דידיה (דתקון ליה רבנן)?

הכא במאי עסקינן? - דלא אמר 'אקני';

ואי תקון רבנן - כי לא אמר מאי הוי?

כיון דנפל גלי דעתיה דבנפילה ניחא ליה דנקני, בארבע אמות לא ניחא ליה דנקני (לא נתכוין לקנות בתורת תקנת חכמים, כסבור שנפילתו יפה לו) [ואין קנין כזה, ולכן לא קנה ומעבירין אותו הימנה].

(בבא מציעא י,ב)

רב פפא אמר: כי תקינו ליה רבנן ארבע אמות – בעלמא (כגון בסמטא שהוא רשות לכל אדם, או ברשות הרבים, או בצידי רשות הרבים, והיא הפקר לרבים למשוך לתוכה הצריכין לצאת מן הדחק); בשדה דבעל הבית לא תקינו ליה רבנן (שהרי אין לאדם שם ארבע אמות מיוחדות, שהרבה חברים יש לו בתוכה עומדים אצלו)[[2]](#footnote-2); ואף על גב דזכה ליה רחמנא בגוה - כי זכה ליה רחמנא להלוכי בה ולנקוטי פיאה, למיהוי חצירו - לא זכה ליה רחמנא.

אמר רבא: מותיב רבי יעקב בר אידי 'נזיקין': '*ראה את המציאה ונפל לו עליה ובא אחר והחזיק בה - זה שהחזיק בה זכה בה*' ואי אמרת ארבע אמות של אדם קונות לו בכל מקום - נקנו ליה ארבע אמות דידיה!?

הכא במאי עסקינן - דלא אמר 'אקני'.

ואי תקון רבנן - כי לא אמר מאי הוי?

כיון דנפל עליה גלי דעתיה דבנפילה ניחא ליה דנקני, בארבע אמות לא ניחא ליה דנקני.

רב ששת אמר: כי תקינו רבנן בסמטא, דלא דחקי רבים; ברשות הרבים - דקא דחקי רבים - לא תקינו רבנן.

והא 'בכל מקום' קאמר?

'כל מקום' - לאתויי צידי רשות הרבים.

ואמר ריש לקיש משום אבא כהן ברדלא: קטנה אין לה חצר (אם זרק לה בעלה גט תוך חצרה - לא קנתה לה חצרה להתגרש בו) ואין לה ארבע אמות (וכן אם היתה עומדת ברשות הרבים, וזרקו לה גט בארבע אמותיה - ואף על גב דגדולה מיגרשה, כדתנן (גיטין פ"ח מ"א; דף עח,א) '*הזורק גט לאשתו בתוך ביתה* כו' *היתה עומדת ברשות הרבים וזרקו לה קרוב לה - מגורשת* כו');

ורבי יוחנן משום רבי ינאי אמר: יש לה חצר ויש לה ארבע אמות.

במאי קמיפלגי?

מר סבר: 'חצר משום ידה איתרבאי' (דכתיב 'ונתן בידה' [דברים כד,א], ו'ידה' - רשותה משמע, כדכתיב (במדבר כא,כו) 'ויקח את כל ארצו מידו'): כי היכי דאית לה יד (דמשיודעת לשמור את גיטה – מגורשת, דלא מיעט רחמנא אלא שוטה: דמשלחָהּ והיא חוזרת) - חצר נמי אית לה; ומר סבר: 'חצר משום שליחות איתרבאי' (מדרבי רחמנא שליחות לאדם, כדתניא (קידושין דף מא,א): '*'ושלח' - מלמד שהאיש עושה שליח; 'ושלחה' - מלמד שהאשה עושה שליח*' - אתרבאי נמי חצרה, דהויא לה כשלוחה), וכי היכי דשליחות לית לה (דתנן 'שאין הקטן עושה שליח', דכי כתיב שליחות - בין בגיטין בין בפסח – 'איש' כתיב בענין) - חצר נמי לית לה.

מי איכא מאן דאמר 'חצר משום שליחות איתרבאי'? והתניא: '[שמות כב,ג: אם המצא תמצא] *בידו* [הגנבה משור עד חמור עד שה חיים שנים ישלם] *- אין לי אלא ידו, גגו חצירו וקרפיפו מנין* (שאם נכנסה שם ונעל בפניה לגונבה שהוא חייב)*? - תלמוד לומר:* (שם) *'המצא תמצא' - מכל מקום*' ואי סלקא דעתך 'חצר משום שליחות איתרבאי' - אם כן מצינו שליח לדבר עבירה (לומר 'שלוחו כמותו' וחייב השולח במעשה השליח), וקיימא לן (בקידושין בפ"ב (דף מב,ב)) 'אין שליח לדבר עבירה'!?

אמר רבינא: היכא אמרינן דאין שליח לדבר עבירה? - היכא דשליח בר חיובא הוא (שאף הוא מוזהר על הדבר - התם פטור השולח, דאמרינן ליה "דברי הרב ודברי התלמיד דברי מי שומעין", ולא היה לו לעשות), אבל בחצר - דלאו בר חיובא הוא - מיחייב שולחו.

אלא מעתה: האומר לאשה ועבד "צאו גנבו לי" - דלאו בני חיובא נינהו (לשלם, כדתנן: הם שחבלו באחרים - פטורין (בבא קמא פז.)) - הכי נמי דמיחייב שולחן!?

אמרת 'אשה ועבד'? - בני חיובא נינהו, והשתא מיהא לית להו לשלומי, דתנן [בבא קמא פ"ח מ"ד]: '*נתגרשה האשה נשתחרר העבד - חייבין לשלם*'!

רב סמא אמר: היכא אמרינן 'אין שליח לדבר עבירה'? - היכא דאי בעי עביד (את השליחות) ואי בעי לא עביד, אבל חצר - דבעל כרחיה מותיב בה - מיחייב שולחו.

מאי בינייהו? [בין האומר: כל היכא דאי בעי עביד אי בעי לא עביד - לא מיחייב שולחו ובין האומר: כל היכא דשליח לאו בר חיובא - מיחייב שולחו?]

איכא בינייהו כהן דאמר ליה לישראל "צא וקדש לי אשה גרושה" (ומשעת קידושין עובר משום 'לא יקחו'); אי נמי איש, דאמר לה לאשה "אקפי לי קטן" (אשה אינה באזהרת 'לא תקיפו', לפי שאינה בבל 'תשחית פאת זקנך', כדאמר בקדושין (דף לה,ב) והמקיף את הקטן – חייב, שהמקיף באזהרה כניקף, דכתיב 'לא תקיפ**ו**' - אחד הניקף ואחד המקיף במשמע [במסכת [נזיר] (דף נז,ב)] וקטן דנקט - משום דסתמא גדול לא שביק לאקופי נפשיה): להך לישנא דאמר 'כל היכא דאי בעי עביד אי בעי לא עביד - לא מיחייב שולחו' - הכי נמי: אי בעי עביד אי בעי לא עביד לא מיחייב שוֹלחן; להך לישנא דאמרת 'כל היכא דשליח לאו בר חיובא - מיחייב שולחו' הני נמי - כיון דלאו בני חיובא נינהו - מיחייב שוֹלחן.

ומי איכא למאן דאמר: 'חצר לאו משום ידה איתרבאי'? והתניא: [דברים כד,א: כי יקח איש אשה ובעלה והיה אם לא תמצא חן בעיניו כי מצא בה ערות דבר וכתב לה ספר כריתת ונתן ב**ידה** ושלחה מביתו] *'ידה'; אין לי אלא ידה, גגה חצירה וקרפיפה מנין? תלמוד לומר: 'ונתן' מכל מקום.*' (מדלא כתיב 'ובידה יתנהו' - דרוש 'ונתן' א'וכתב לה - ונתן'; אלמא משום ידה אתרבאי, דאי משום שליחות - הא כבר כתיבא הכא, כדתניא '(ושלח) [ושלחה] מלמד שהאשה עושה שליח [בקדושין בפרק ב' (דף מא,א)])!?

לענין גט כולי עלמא לא פליגי דחצר משום ידה איתרבאי; כי פליגי - לענין מציאה: מר [רבי יוחנן] סבר:

(בבא מציעא יא,א)

ילפינן מציאה מגט (כי היכי דגבי גט אית לה חצר לקטנה - גבי מציאה נמי אית לה), ומר [ריש לקיש] סבר: לא ילפינן מציאה מגט (לא ילפינן ממונא מאיסורא; וגבי ממונא: חצר מ'אם המצא' אתרבאי, ואיכא למימר דשליחות הוא, ומשום דאין שליח לדבר עבירה אצטריך למכתב התם).

ואיבעית אימא: בקטנה - כולי עלמא לא פליגי דילפינן מציאה מגט, והכא - בקטן קא מיפלגי (דלא אשכחן דרבי ביה חצר): מר [רבי יוחנן] סבר: ילפינן קטן מקטנה, ומר [ריש לקיש] סבר: לא ילפינן קטן מקטנה.

ואיבעית אימא: בקטנה - כולי עלמא לא פליגי דילפינן מציאה מגט, והכא - בקטן קא מיפלגי (דלא אשכחן דרבי ביה חצר): מר סבר: ילפינן קטן מקטנה, ומר סבר: לא ילפינן קטן מקטנה.

ואיבעית אימא: מר (רבי שמעון בן לקיש) אמר חדא (לענין מציאה) ומר (ורבי יוחנן) אמר חדא (לענין גט) (אי נמי מר אמר קטן ומר אמר קטנה) - ולא פליגי.

משנה:

ראה אותן רצין אחר מציאה, אחר צבי שבור (דהוא דומיא דמציאה, שאינו יכול לרוץ, ומשתמר בתוך השדה אם לא יטלוהו אחרים), אחר גוזלות שלא פרחו, ואמר "זכתה לי שדי" - זכתה לו.

היה צבי רץ כדרכו, או שהיו גוזלות מפריחין, ואמר "זכתה לי שדי" - לא אמר כלום.

תוספות מסכת בבא מציעא דף יא עמוד א ד"ה זכתה לו - נראה אע"ג דלא אמר "זכתה לי" דזכתה לו, כדאמרי' לעיל (דף י,א) 'אי תקון רבנן דלקני כי לא אמר מאי הוי'; ואין לומר ד'התם היינו משום דנפל לו עליה, דגלי בדעתיה שרוצה לקנות, אבל הכא מי יימר דרוצה לקנות?' דאדרבה משמע לעיל דאי לא נפל קנה טפי, ואע"ג דלא אמר "אקני"! ועוד, דאמר רבי יוסי בר' חנינא 'חצרו של אדם קונה לו שלא מדעתו', אלמא אע"ג דלא אמר "קני"! והכא נקט משום סיפא דאפילו אמר, כיון דרץ כדרכו לא קני.

[הערת הגר"א: שיש חילוק בין חצר לבין ארבע אמות.]

גמרא:

אמר רב יהודה אמר שמואל: והוא - שעומד בצד שדהו.

ותקני ליה שדהו, דאמר רבי יוסי ברבי חנינא: חצרו של אדם קונה לו שלא מדעתו?

הני מילי בחצר המשתמרת, אבל חצר שאינה משתמרת, אי עומד בצד שדהו – אִין (דעכשיו היא משתמרת על ידו), אי לא – לא.

ומנא תימרא ד'חצר שאינה משתמרת אי עומד בצד שדהו – אִין, אי לא – לא'?

דתניא: '*היה עומד בעיר, ואומר: "יודע אני שעומר שיש לי בשדה* (שהנחתיו שם מדעתי, וסמכתי על הפועלים שיביאוהו) *- פועלים שכחוהו" - לא יהא שכחה* (אם חזר ושכחו)*? יכול לא יהא שכחה? - תלמוד לומר:* [דברים כד,יט: כי תקצר קצירך בשדך] *ושכחת עומר בשדה* [לא תשוב לקחתו לגר ליתום ולאלמנה יהיה למען יברכך ה' אלקיך בכל מעשה ידיך]*: בשדה ושכחת* (אם שכחתו בבואך מן השדה - הוי שכחה)*, ולא בעיר* (ולא ששכחתו משנכנסת לעיר)'.

הא - גופא קשיא: אמרת '*יכול לא יהא שכחה*' - אלמא הוי שכחה, ונסיב לה תלמודא '*בשדה ושכחת ולא בעיר*' - אלמא לא הוי שכחה!? אלא לאו הכי קאמר: בשדה (בעוד האיש בשדה) - (עומר) שָכוּחַ מעיקרו (ששכחו הוא תחילה לפועל) הוי שכחה, (אבל) זכור (שהניחו שם מדעתו) ולבסוף שכוח (על ידי פועלים) - אין שכחה; מאי טעמא? - דכיון דקאי גבה - הויא ליה 'חצרו' וזכתה ליה; אבל בעיר (משנכנס לעיר), אפילו זכור ולבסוף שכוח - הויא שכחה; מאי טעמא? דליתיה גביה דלזכי ליה (והכי קא נסיב ליה תנא לתלמודיה: יכול לא יהא שכחה? תלמוד לומר: בשדה ושכחת: בעודך בשדה הוא דבעינן דשכחתיה אתה, ולא בעיר: לא בעינן 'ושכחתָ': שאף שכחת פועלים עושה אותה שכחה)!

ממאי (דקרא הכי מתרץ, ומתניתין הכי אמרה)? דלמא גזירת הכתוב היא (דמשמע:) דבשדה נהוי שכחה, ובעיר (אבל משבא בעל הבית לעיר) - לא נהוי שכחה (אין שכחתו ושכחת פועלים כלום, והכי קאמר: 'יכול יהא שכחה')?

אמר קרא (שם) 'לא תשוב לקחתו' - לרבות שכחת העיר.

האי - מיבעי ליה ללאו!?

אם כן נימא קרא 'לא תקחנו'; מאי 'לא תשוב'? לרבות שכחת העיר!

ואכתי מיבעי ליה לכדתנן [פאה פ"ו מ"ד]: '(בשכחת הקוצר קאי: יחיד שהתחיל לקצור מראש השורה, ושכח לפניו ולאחריו:) *שלפניו אין שכחה* (לא הוי שכחה)*, שלאחריו יש שכחה, שהוא ב'בל תשוב'; זה הכלל: כל שהוא ב'בל תשוב' – שכחה; כל שאינו ב'בל תשוב' - אינו שכחה*'!

אמר רב אשי, אמר קרא (שם): (לגר ליתום ולאלמנה) יהיה - לרבות שכחת העיר;

וכן אמר עולא: והוא - שעומד בצד שדהו;

וכן אמר רבה בר בר חנה: והוא - שעומד בצד שדהו.

איתיביה רבי אבא לעולא [מעשר שני פ"ה מ"ט]: '*מעשה ברבן גמליאל וזקנים שהיו באים בספינה. אמר רבן גמליאל* (נזכר שלא עישר מעשרותיו, והוקשה לו, ומיהר לעשרן באשר הוא שם)*: "עישור שאני עתיד למוד - נתון ליהושע* (לרבי יהושע בר חנניא, שהיה עמו בספינה, והוא לוי, ונוטל מעשר ראשון, כדאמרינן בערכין (דף יא,ב): '*מעשה ברבי יהושע שהלך לסייע את רבי יוחנן בן גודגדא בהגפת דלתות; אמר לו "חזור בך, שאתה מן המשוררים ואני מן המשוערים, ומשורר ששיער – במיתה"*),

(בבא מציעא יא,ב)

*ומקומו מושכר לו* (וקבל ממנו שם שכר המקום, דהכי קתני סיפא: 'נתקבלו זה מזה שכר'; וכל כך למה? כדי לקנות מעשר שתהא חצרו קונה לו, לפי שהמטלטלין - אין קונין אלא או במשיכה או חצרו תקנה לו)*; ועישור אחר שאני עתיד למוד נתון לעקיבא בן יוסף* (גבאי היה) *כדי שיזכה בו לעניים* (ואותה שנה שנת מעשר עני היתה)*, ומקומו מושכר לו"*'; וכי רבי יהושע ורבי עקיבא - בצד שדהו של רבן גמליאל היו עומדין?

אמר [עולא] ליה [לרבי אבא]: דמי האי מרבנן כדלא גמרי אינשי שמעתא!

כי אתא (רבי אבא) לסורא, אמר להו: "הכי אמר עולא, והכי אותביתיה"!

אמר ליה ההוא מרבנן: רבן גמליאל, מטלטלי אגב מקרקעי הקנה להם (ולאו משום דתקני להם מקומם בתורת חצר, שאפילו הקנה להן חצר אחרת שאינן בתוכה קנוי נמי כדתנן (קדושין פ"א מ"ה; דף כו,א) '*נכסים שאין להן אחריות נקנין עם נכסים שיש להן אחריות*', בכסף, משנתן הכסף בשביל הקרקע והמטלטלין, או אפילו קרקע במכר ומטלטלין במתנה - נקנין המטלטלין בקנין הקרקע, בלא משיכה, כדילפינן בקדושין (שם) מ'ויתן להם אביהם מתנות רבות לכסף ולזהב עם ערים בצורות אשר ביהודה' [דברי הימים ב, כא,ג).

רבי זירא קבלה (להאי תירוצא), רבי אבא לא קבלה.

אמר רבא: שפיר עביד דלא קבלה: וכי לא היה להם סודר לקנות ממנו בחליפין (למה לו לקבל מהן מעות)? אלא (סודר מאי טעמא לא?) טובת הנאה (טובת הנאה שהיתה לו לרבן גמליאל במעשרות הללו) אינה ממון לקנות ממנו בחליפין (אינה חשובה ממון דתהא נקנית בחליפין; דליכא למימר 'כי קנה ליה רבן גמליאל להאי סודר - אקנייה חליפין דידיה בכל מקום שהן, דכיון דאין לו בהן אלא טובת הנאה: שבידו לתתו לכל מי שירצה - אין זו חשובה ממון לחול על זו קנין חליפין); הכא נמי (גבי קנין קרקע) טובת הנאה אינה ממון לקנות על גבי קרקע (בקנין שהקרקע נקנה בו, אלא אפקורי בעלמא אפקר גבייהו, וכי אוגר להו מקום - קנתה לו חצרו בתורת חצר כשאר הפקר).

ולא היא (מהאי דכי לא היה להן סודר - לאו ראיה היא למילף מינה דאין טובת הנאה נקנית בחליפין ועל גבי קרקע, דשפיר איכא למימר מטלטלי אגב קרקעי הקנה להן); (ודקשיא לך 'לקנינהו בחליפין') מתנות כהונה (מתנות של כהונה ולויה ומעשר עני) – 'נתינה' כתיבא בהו (כדכתיב (דברים כו) 'ונתתה ללוי' - זה מעשר ראשון; 'לגר ליתום ולאלמנה' - זה מעשר עני), חליפין - דרך מקח וממכר הוא (לפיכך אסור להקנותן בסודר דדרך מקח הוא, שזה נותן לו כליו תחתיהן, ונראה זה כמוכרן לו); מטלטלין אגב מקרקע - נתינה אלימתא היא (מותר להקנות מתנות כהונה על גבי קרקע)!

רב פפא אמר: (לעולם בתורת חצר קנאו, ואפילו הכי לא תקשי לעולא, דהא דלא בעינן הכא 'עומד בצד השדה', משום ד)דעת אחרת מקנה אותן שאני (שרבן גמליאל הקנה להן מטלטלין שהיו לו בחצר שלהן, ולא מהפקירא קנו, ונוחה מתנה זו לקנות - ואף על גב דאין עומד בצד השדה); ומנא תימרא? דתנן: '*ראה אותן רצין אחר המציאה* כו' ואמר רבי ירמיה אמר רבי יוחנן: והוא שרץ אחריהן ומגיען (הצבי מהלך, והגוזלות מדדין, ומתניתין דקתני 'זכתה לו שדהו' - כגון שהיה יכול לרוץ אחריהן ומגיען קודם שיצאו משדהו), ובעי רבי ירמיה: 'במתנה (אם היו צבי וגוזלות של אדם אחד, והם בתוך שדה חבירו, ונותנן בעליהן לבעל שדה במתנה) היאך (היאך הדין? מי בעינן 'והוא שרץ אחריהן ומגיען', ואי לא - לא קני, ומצי נותן למיהדר ביה? או לא)?' קבלה (להך בעיא) מיניה (מרבי ירמיה) רבי אבא בר כהנא (דשפיר דק שיש חילוק בין מתנה להפקר, ובמתנה -) אף על פי שרץ אחריהן ואין מגיען; מאי טעמא? לאו משום דדעת אחרת מקנה אותן שאני?

אמר ליה רב שימי לרב פפא: הרי גט, דדעת אחרת מקנה אותה, ואמר עולא (במסכת גיטין (דף עז,ב) גבי הזורק גט לאשתו בתוך ביתה או בתוך חצרה): 'והוא שעומדת בצד ביתה או בצד חצרה'?

שאני גט דאיתיה בעל כרחה (שהוא נותנו לה, ולא ניחא לה למגרשה)?

מתקיף לה רב ששת בריה דרב אידי: ולאו קל וחומר הוא (מן הטעם הזה יש לדון דכל שכן לקנין אחר)?: ומה גט, דאיתיה בעל כרחה, (דכי איתה בצד חצרה ולא ניחא לה למקנייה אפילו הכי קנייה לה חצרה אמרינן ד)אי עומדת בצד ביתה ובצד חצרה – אִין, אי לא – לא, מתנה - דמדעתיה (דליתה בעל כרחה, דאי אמרה "לא בעינא" - לא קניא) - לא כל שכן (דכי אמרה "בעינא" צריכא שתהא בצד חצרה)!?

אלא אמר רב אשי: (לא תתלי טעמא משום דאיתה בעל כרחה; אלא גבי מתנה היינו טעמא דלא בעינן עומד אצלה -)

(בבא מציעא יב,א)

חצר איתרבאי משום יד, ולא גרעה משליחות (דכיון דמ'ידה' אתרבאי - לא גרעה משלוחה להיטיב לה, ואילו שלוחה שקיבל לה מתנה - מי לא קני לה, ואפילו אין עומדת בצדו? - חצרה נמי לא שנא; הלכך גבי מתנה, דזכות הוא לה - אנן סהדי דניחא לה שתהא שלוחה, וקנייא לה כשליח), (אבל) גבי גט דחוב הוא לה (לא ניחא לה שתהא שלוחה) - אין חבין לאדם אלא בפניו (הלכך: כי עומדת בצדה - על כרחה ידה היא, וידה קניא גבי גט על כרחה, ואי לא - לאו ידה הוא, ולא שלוחה הוא; טעמא: דיש חילוק בין גט למתנה, ואף על גב דתרוייהו דעת אחרת מקנה אותן: משום דהך חצר, אף על גב דאתרבאי משום יד, כדאמרן לעיל (דף י,ב) - לא גרעה משליחות; דאי נמי לא אתרבאי מ'ונתן בידה' הוי נפקא לן חצר משליחות, וכי אצטריך לרבויי משום יד - משום קטן וקטנה דלתנהו בתורת שליחות אצטריך, וכל היכא דאיתיה לשליחות - איתיה לדין חצר; הלכך גבי גט - דחוב הוא לה - אין חבין כו', כלומר: אין אדם יכול לעשות שליח לחוב אדם שלא מדעתו, וחצרו נמי לאו בתורת שליחות מצית לאתויי דתתגרש שלא מדעתה; הלכך בגט לא תרבייה אלא משום יד, ומה ידה דסמוכה לה - אף חצירה בסמוכה לה) גבי מתנה, דזכות הוא לו - זכין לאדם שלא בפניו (ושלא מדעתו, דאנן סהדי דניחא ליה שתהא שלוחו; הלכך: כי ליתיה בצד חצרו - דליכא לדמויי לידה, דאינה סמוכה לה - תיפוק לה זכייתה משליחותה: כי היכי דשלוחו זוכה לו שלא בפניו - חצרו נמי זוכה לו שלא בפניו; ומיהו גבי מציאה, כי ליתיה גבה, דלא נפקא זכייתה משום יד - ליכא לרבויי משליחות, דגבי שליחות איכא דעת השולח או דעת שליח, אבל חצר: ליכא לא דעת שולח ולא דעת שליח! הלכך בעינן דעת אחרת מקנה אותו).

גופא: ראה אותן רצין אחר המציאה [אחר צבי שבור, אחר גוזלות שלא פרחו, ואמר "זכתה לי שדי" - זכתה לו]:

אמר רבי ירמיה אמר רבי יוחנן: והוא שרץ אחריהן ומגיען.

בעי רבי ירמיה: במתנה היאך?

קבלה מיניה רבי אבא בר כהנא: אף על פי שרץ אחריהן ואין מגיען.

בעי רבא: זרק ארנקי (והפקירו לכל הקודם) בפתח זה ויצא בפתח אחר – מהו? אויר שאין סופו לנוח (בתוך האויר) כמונח דמי (וקנאו בעל הבית הראשון) או לא (או לאו כמונח דמי)?

(להכי בעי 'אויר שאין סופו לנוח בתוך הבית כמונח דמי': דאילו אויר שהיה סופו לנוח בתוך הבית - פשיטא לן דאפילו קדם איש אחר וקלטה בתוך האויר - לא קנה: דמשנכנס לאויר - קנאו בעל הבית, דתנן במסכת גיטין (פ"ח מ"ג; דף עט,א) '*היתה עומדת בראש הגג וזרק לה גט - כיון שנכנס לאויר הגג הרי זו מגורשת; הוא למעלה והיא למטה - כיון שיצא מרשות הגג, נמחק או נשרף - הרי זו מגורשת*'!)

אמר ליה רב פפא לרבא, ואמרי לה רב אדא בר מתנה לרבא, ואמרי לה רבינא לרבא: לאו היינו מתניתין?: '*ראה אותן רצין אחר המציאה*' ואמר רבי ירמיה אמר רבי יוחנן: והוא שרץ אחריהן ומגיען, ובעי רבי ירמיה במתנה היאך וקבלה מיניה רבי אבא בר כהנא במתנה אף על פי שרץ אחריהן ואין מגיען (אלמא מתגלגלים ויוצאין הן ואין סופן לנוח וקאמר ד'קנה ליה שדהו')'?

אמר ליה: מתגלגל קאמרת? - שאני מתגלגל, דכמונח דמי!

משנה:

מציאת בנו ובתו הקטנים (בנו קטן - בגמרא מפרש מאי טעמא; בתו הקטנה - בכתובות (דף מו,ב) ילפינן לה מקראי דקטנה - ואף נערה - כל שבח נעוריה לאביה), מציאת עבדו ושפחתו הכנענים (שהרי גופו קנוי לו עולמית, כדכתיב (ויקרא כה,מו) והתנחלתם [אתם לבניכם... לעלם בהם תעבדו]), מציאת אשתו (רבנן תקינו ליה משום איבה) - הרי אלו שלו;

מציאת בנו ובתו הגדולים, מציאת עבדו ושפחתו העברים (בגמרא פריך: לא יהא אלא פועל, דאמרינן לעיל (דף י,א) מציאתו לבעל הבית?), מציאת אשתו שגירשה, אף על פי שלא נתן כתובה - הרי אלו שלהן.

גמרא:

אמר שמואל: מפני מה אמרו 'מציאת קטן לאביו' (בשלמא בתו ואשתו טעמא מפרש להו במקומן בכתובות; אלא בנו טעמא מאי)? - שבשעה שמוצאה - מריצה אצל אביו (הלכך כשמגביה - לצורך אביו הגביהה [ולא כדי לקנות לעצמו, ואינו קונה לעצמו]) ואינו מאחר בידו.

למימרא דסבר שמואל קטן לית ליה זכייה לנפשיה דאורייתא? והתניא [השוה תוספתא פאה (ליברמן) פרק ג הלכה א]: '*השוכר את הפועל - ילקט בנו אחריו* (מותר לבנו של פועל - אם עני הוא - ללקוט אחר אביו את לקט הנושר)*;* (אבל אם קבל הפועל את השדה) *למחצה לשליש ולרביע* (עשיר הוא, והרי הוא כבעל הבית בשדה זה) *- לא ילקט בנו אחריו* (לפי שלקט בנו לאביו)*; רבי יוסי אומר: בין כך ובין כך - ילקט בנו ואשתו אחריו* (דאם האב עשיר - הבן עני, וזוכה לעצמו).' ואמר שמואל: הלכה כרבי יוסי; אי אמרת בשלמא קטן אית ליה זכייה לנפשיה [דאורייתא – הב"ח], כי קא מלקט - לנפשיה קא מלקט, ואבוה מיניה קא זכי; אלא אי אמרת קטן לית ליה זכייה לנפשיה, כי קא מלקט - לאביו קא מלקט? אבוה עשיר הוא, אמאי 'אשתו ובנו מלקט אחריו'?

שמואל - טעמא דתנא דידן קאמר ('מפני מה אמרו מציאת קטן לאביו'), וליה לא סבירא ליה (דמציאת קטן לאביו).

תוספות מסכת בבא מציעא דף יב עמוד א ד"ה ואמר שמואל הלכה כרבי יוסי – תימה! דבפרק 'כל הגט' (גיטין דף ל,א ושם ד"ה כיחידאה) לא בעי שמואל לאוקמי מתניתין דהמלוה מעות את הכהן ואת הלוי [להיות מפריש עליהן מחלקן] כרבי יוסי דכיחידאה לא מוקמינן, והכא פסיק הלכה כמותו!

וי"ל דדוקא הכא גבי לקט פסיק כוותיה, מהאי טעמא: דמסתמא עניים גופייהו ניחא להו כו'; והא דאוקמי בפרק 'כל הגט' (שם) כרבי יוסי - היינו רבי יוסי דפרק 'הלוקח עובר פרתו', (בכורות דף יח,א ושם ד"ה עשו) דאמר 'כל שחליפיו ביד כהן פטור מן המתנות', ומפרש טעמא בגמרא: משום דעשו את שאינו זוכה כזוכה, דהוי דומיא דהמלוה מעות דהוו חליפין ביד כהן, דהיינו מעות, ועשו כאילו זכה במעשר עצמו; והא דקרי ליה יחידאה אע"ג דבבכורות לא פליג אלא רבי מאיר - מכל מקום רבנן דפליגי עליה הכא גבי לקט כל שכן דפליגי עליה התם גבי מתנות.

וסבר רבי יוסי קטן אית ליה זכייה מדאורייתא? והתנן [גיטין פ"ה מ"ח; דף נט,ב]: '*מציאת חרש שוטה וקטן יש בהן משום גזל מפני דרכי שלום; רבי יוסי אומר: גזל גמור!*' ואמר רב חסדא: גזל גמור מדבריהן (מפני דרכי שלום); נפקא מינה: להוציאה בדיינין (מדרבי יוסי הא אתא לאשמועינן דהחמירו החכמים בתקנתן כגזל גמור, להוציאו בדיינין; וכיון דמדאורייתא לית ליה זכייה - נמצא אביו גוזל את העניים)?

אלא אמר אביי: עשאוה כמי שהלכו בה נמושות, דעניים גופייהו מסחי דעתייהו, סברי 'בריה דהיאך מלקטי ליה' (רבי יוסי נמי כתנא דידן סבירא ליה, דקטן לית ליה זכייה; וגבי לקט - היינו טעם: דכיון דיש לו לפועל זה בנים ואשה - עניים עצמן מייאשי מלקט שלה; לפיכך עשאוה כשדה שהלכו בו הנמושות, דתנן (פאה פ"ח מ"א) '*מאימתי כל אדם מותרין בלקט? - משילכו בו הנמושות*' = לקוטי בתר לקוטי; דמההיא שעתא מסחו עניים דעתייהו מיניה; והכא נמי מסחו דעתייהו כו').

אמר ליה רב אדא בר מתנה לאביי: וכי מותר לאדם להרביץ ארי בתוך שדהו כדי שיראו עניים ויברחו?

אלא אמר רבא:

(בבא מציעא יב,ב)

עשו שאינו זוכה כזוכה (אף על פי שאין לקטן זכייה במקום אחר - כאן עשאוהו כזוכה); מאי טעמא? - עניים גופייהו ניחא להו (בהאי תקנתא), כי היכי דכי אגרו לדידהו נלקוט בנייהו בתרייהו;

ופליגא (דשמואל, דפירש טעמא דמתניתין משום דלית ליה זכייה) דרבי חייא בר אבא, דאמר רבי חייא בר אבא אמר רבי יוחנן: לא '*גדול*' = גדול ממש, ולא '*קטן*' = קטן ממש, אלא גדול וסמוך על שלחן אביו - זהו '*קטן*'; קטן ואינו סמוך על שלחן אביו - זהו '*גדול*' (אף גדול שיש לו זכייה - אם סמוך הוא על שולחן אביו - מציאתו לאביו, משום איבה; אבל אינו סמוך על שולחן אביו - אפילו הוא קטן - מציאתו שלו) [ומשנתנו כולה מתקנת חכמים].

מציאת עבדו ושפחתו העברים - הרי הוא של עצמן:

אמאי לא יהא אלא פועל (לא יהא עבדו אלא שכיר בעלמא), ותניא: מציאת פועל לעצמו;במה דברים אמורים? - בזמן שאמר לו "נכש עמי היום", "עדור עמי היום"; אבל אמר לו "עשה עמי מלאכה היום" - מציאתו לבעל הבית (מציאתו לבעל הבית בזמן שלא פירש לו לאיזו מלאכה שכרו, ועבד זה כשקנאו רבו - לסתם מלאכה קנאו)!

אמר רבי חייא בר אבא אמר רבי יוחנן: הכא - בעבד נוקב מרגליות עסקינן, שאין רבו רוצה לשנותו למלאכה אחרת (הלכך לא ניחא ליה שיגביה לו מציאה, דמציאה מעולה בדמיה משכר ביטול מלאכתו לא שכיחא; הלכך אי אתרמי ואשכח - שלו הוא וישלם לרבו שכר ביטולו).

רבא אמר: במגביה מציאה עם מלאכתו עסקינן (שלא ביטל כלום, הלכך לעצמו).

רב פפא אמר: (הא דתניא 'פועל מציאתו לבעל הבית':) כגון ששכרו ללקט מציאות (הרבה); והיכי דמי (דאתרמי)? - דאקפי אגמא בכוורי (שצף הנהר חוץ לגדותיו, וצפו הדגים שם; וכשיבשו המים היוצאים - נמצאו שם דגים הרבה; 'דאקפי' תרגום של 'הציף' כדמתרגמינן 'ויצף הברזל' = 'וקפא ברזלא' (מלכים ב ו,ו)).

האי 'שפחה' - היכי דמי? אי דאייתי שתי שערות - מאי בעיא גביה (הא תניא יוצאה בסימנין)? ואי דלא אייתי שתי שערות: אי איתיה לאב - דאבוה הויא (מציאתה, דהא קטנה היא), ואי דליתיה לאב - (מאי בעיא גבי האדון?) תיפוק (מיניה) במיתת האב, דאמר ריש לקיש: 'אמה העבריה קנה עצמה במיתת האב מרשות האדון מקל וחומר' (בפרק קמא דקדושין (דף טז,א): 'מה סימנין, שאין מוציאין מרשות האב, מוציאין מרשות האדון, כדילפינן: 'ויצאה חנם' [שמות כא,יא] - אלו ימי בגרות; 'אין כסף' [שמות כא,יא] - אלו ימי נערות, [קו"ח] מיתת האב, שמוציאה מרשות האב: שאינו מוריש לבניו מה שזכתה לו תורה בבתו: שיהא מעשה ידיה לאחין, כדילפינן (כתובות דף מג,א) 'והתנחלתם אותם לבניכם' [ויקרא כה,מו] - ולא בנותיכם לבניכם; - אינו דין שמוציאה מרשות האדון)!

ולאו איתותב ריש לקיש (בקדושין, שם))?

נימא מהאי נמי תיהוי תיובתא [לריש לקיש]?

לא, לעולם דאיתיה לאב, ומאי '*הרי הן שלהן*'? - לאפוקי דרבהּ (לאפוקי שאינו של רבה, אלא של אביה, וקרי ליה 'שלהן' משום דאב מינה קזכי).

מציאת אשתו [שגירשה, אף על פי שלא נתן כתובה - הרי אלו שלהן]:

גירשה – פשיטא!?

הכא במאי עסקינן? - במגורשת ואינה מגורשת (כגון זרק לה גיטה ספק קרוב לה ספק קרוב לו ברשות הרבים), דאמר רבי זירא אמר שמואל: כל מקום שאמרו חכמים 'מגורשת ואינה מגורשת' - בעלה חייב במזונותיה (ומשום הכי אצטריך לאשמועינן דמציאתה שלה, ד)טעמא מאי אמור רבנן 'מציאת אשה לבעלה'? כי היכי דלא תיהוי לה איבה; הכא - אית לה איבה ואיבה!

משנה:

מצא שטרי חוב: אם יש בהן אחריות נכסים (שעבוד קרקעות שיגבה מהן) - לא יחזיר, שבית דין נפרעין מהן; אין בהן אחריות נכסים – יחזיר, שאין בית דין נפרעין מהן - דברי רבי מאיר;

וחכמים אומרים: בין כך ובין כך לא יחזיר, מפני שבית דין נפרעין מהן (טעמא בגמרא מפרש).

גמרא:

במאי עסקינן? אילימא כשחייב מודה (שהלוה מודה שהשטר אינו פרוע) - כי יש בהן אחריות נכסים אמאי לא יחזיר (אם לטרוף לקוחות בא - בדין הוא טורפן)? הא מודה! ואי כשאין חייב מודה - כי אין בהן אחריות נכסים אמאי יחזיר? נהי דלא גבי ממשעבדי (ממקרקעי שמכר אחר כן) - מבני חרי מגבא גבי!?

לעולם כשחייב מודה, והכא - היינו טעמא: דחיישינן שמא כתב ללות בניסן ולא לוה עד תשרי, ואתי למטרף לקוחות שלא כדין.

אי הכי - כל שטרי דאתו לקמן ניחוש להו הכי?

כל שטרי לא ריעי, הני ריעי (הואיל ונפל – אתרע, דיש לומר: אם היה כשר - היה נזהר בו).

אלא הא דתנן [בבא בתרא פ"י מ"ג] '*כותבין שטר ללוה אף על פי שאין מלוה עמו*; לכתחילה ['כותבין' – לשון לכתחילה] היכי כתבינהו? ניחוש שמא כתב ללות בניסן ולא לוה עד תשרי ואתי למטרף לקוחות שלא כדין?

אמר רב אסי:

(בבא מציעא יג,א)

בשטרי הקנאה (שמקנה לו נכסיו מהיום, בין ילוה בין לא ילוה - יגבה מהן לאותו זמן מהיום), דהא שעביד נפשיה.

אי הכי (דבשטרי דלאו הקנאה לא עבידי דכתבי אלא אם כן ראו הלואת המעות), מתניתין דקתני '*אם יש בהן אחריות נכסים לא יחזיר*', ואוקימנא כשחייב מודה, ומשום שמא כתב ללות בניסן ולא לוה עד תשרי ואתי למטרף לקוחות שלא כדין - אמאי לא יחזיר? נחזי: אי בשטר הקנאה - הא שעביד ליה נפשיה; אי בשטר דלא הקנאה - ליכא למיחש, דהא אמרת כי ליכא מלוה בהדיה (ונותן מעות בפניהם) - לא כתבינן!?

אמר ליה רב אסי: אף על גב דשטרי דלאו הקנאה, כי ליכא מלוה בהדיה - לא כתבינן; מתניתין, כיון דנפל - אתרע ליה, וחיישינן דלמא אקרי וכתוב.

אביי אמר: עדיו בחתומיו זכין לו ואפילו שטרי דלאו הקנאה (הא דתנן [בבא בתרא פ"י מ"ג] '*כותבין שטר ללוה*' בלא מלוה - אפילו בשטר דלאו הקנאה נמי, ואי נמי אתי למיטרף מהאידנא, והוא לא לוה עד תשרי - לא 'שלא כדין' הוא, ד'עדיו בחתומיו זכין לו': מיום שחתמוהו זכין לו השעבוד, ואפילו לא הלוה המעות עד תשרי);

(ולהכי מוקי ליה אביי בהאי טעמא [וחולק על פירושו של רב אסי]:) משום דקשיא ליה: כיון דאמרת בשטרי דלאו הקנאה כי ליתיה למלוה בהדיה לא כתבינן - ליכא למיחש דאקרי וכתוב (אבל השתא דתנן 'כותבין' - חיישינן דלמא כתב ללות ולא לוה; ולקמיה פריך: אמאי לא יחזיר? הרי זכו ליה עדיו בחתומיו, ושפיר טריף)!

אלא הא דתנן [גיטין כז,א; להלן יח,א] '*מצא גיטי נשים ושחרורי עבדים, דייתיקי* (צוָאַת שכיב מרע; ולשון 'דייתיקי' = 'דא תיקו' = זאת תיקום, דדברי שכיב מרע ככתובין וכמסורין דמי)*, מתנה* (מתנת בריא)*, ושוברים* (פרעון שטר) *- הרי זה לא יחזיר: שמא כתובים היו ונמלך עליהם שלא ליתנם.*' - וכי נמלך עליהם מאי הוי? והא אמרת 'עדיו בחתומיו זכין לו'?

הני מילי היכא דקא מטו לידיה (ואפילו לאחר זמן - זכו לו חותמיו לגבות מזמן הכתוב בו; ואי קשיא הא דתנן (שביעית פ"י מ"ה) '*שטרי חוב המוקדמין – פסולין, והמאוחרין – כשרין*' במאי מוקי לה? אביי תריץ במוקדמת כתיבתן לחתימתן, ולהכי פסולין: שבא לטרוף משעת כתיבה; אי נמי שכתבו וחתמוהו בתשרי, והם כתבו בתוכו 'ניסן' שהוא ראש השנה לשטרות), אבל היכא דלא מטו לידיה - לא אמרינן.

אלא מתניתין, דקתני '*מצא שטרי חוב: אם יש בהם אחריות נכסים לא יחזיר*' ואוקימנא כשחייב מודה, ומשום 'שמא כתב ללות בניסן ולא לוה עד תשרי', - בשלמא לרב אסי דאמר (דמוקי לההוא ד'כותבין') 'בשטרי אקנייתא', מוקי לה (מתניתין) בשטרי דלאו אקנייתא, וכדאמרינן (ולהכי לא יחזיר, כדקאמר: איתרע ליה וחיישי' דלמא אקרי וכתב, והוה ליה 'מוקדם' ולכן הופקר להשליכו); אלא לאביי, דאמר 'עדיו בחתומיו זכין לו' - מאי איכא למימר?

אמר לך אביי: מתניתין היינו טעמא: דחייש לפרעון ולקנוניא (שמא פרעו, ומן הלוה נפל; והא דקא מודה "לא פרעתי" - עצה היא ביניהם של רמאות: לטרוף את הלקוחות שלקחו ממנו קרקע שלא באחריות ויחלקו ביניהם).

ולשמואל, דאמר (לקמן טז,ב) 'לא חיישינן לפרעון ולקנוניא' (בשטר הנמצא, ואפילו אין חייב מודה, דאם איתא דפרעיה - מקרע הוה קרע ליה, דאמר שמואל לקמן (דף טז:) 'המוצא שטר הקנאה בשוק - יחזיר לבעלים', וכל שכן כשחייב מודה, מהאי טעמא גופיה: דמיום פריעתו הוא קורעו; הלכך ליכא למיחש לאחר זמן לקנוניא) - מאי איכא למימר (מתניתין במאי מוקי לה)?

הניחא אי סבר לה כרב אסי, דאמר 'בשטרי הקנאה' - מוקי מתניתין בשטרי דלאו הקנאה, אלא אי סבר כאביי, דאמר 'עדיו בחתומיו זכין לו' - מאי איכא למימר?

(ואי קשיא: על כרחך לא סבירא ליה כאביי: דאי כאביי סבירא ליה, מאי איריא שטר הקנאה? הא לאביי אין חילוק בין זה לזה, דאפילו דלאו הקנאה נמי יחזיר!? הואיל ושמואל לא חייש לפרעון - לאו פירכא הוא, דמודה אביי בדלא מטא שטרא לידיה, כדאמרן; הלכך איכא למימר כתב ללות ולא לוה לגמרי, ולא מטא לידיה מעולם.)

שמואל מוקי למתניתין כשאין חייב מודה (בכתיבת השטר, שאומר לוֶֹה: "לא כתבתי, ומזויף הוא"; ואם תאמר: יתקיים בחותמיו - כיון שנפל אתרע ליה, ואמרינן: מפני שפסול היה - לא נזהר, ומהמנינן ליה להאי).

אי הכי, כי אין בהן אחריות נכסים - אמאי יחזיר? נהי דלא גבי מן משעבדי מבני חרי מגבי גבי?!

שמואל לטעמיה, דאמר שמואל: אומר היה רבי מאיר: שטר חוב שאין בו אחריות נכסים - אין גובה, לא ממשעבדי ולא מבני חרי.

וכי מאחר שאינו גובה - אמאי יחזיר?

אמר רבי נתן בר אושעיא: לצור על פי צלוחיתו של מלוה.

ונהדריה להו ללוה לצור על פי צלוחיתו של לוה?

לוה הוא

(בבא מציעא יג,ב)

דאמר "לא היו דברים מעולם".

אמר רבי אלעזר: מחלוקת בשאין חייב מודה: דרבי מאיר סבר: שטר שאין בו אחריות נכסים - אינו גובה לא ממשעבדי ולא מבני חרי (אם אין הלוה מודה, דשטרא דלא שעבד בה נכסים - לאו שטרא הוא, והוה כמלוה על פה ושאין עליה עדים); ורבנן סברי: ממשעבדי הוא דלא גבי מבני חרי מגבא גבי, אבל כשחייב מודה דברי הכל – יחזיר, ולא חיישינן לפרעון ולקנוניא (להא מיהא הוי שטרא: שתהא כמלוה על פה בעדים, הלכך גבי מבני חרי; ולהכי לא יחזיר: דכיון דנפל - אתרע ליה, ואמרינן 'מזויף הוא', כדקאמר לוה);

ורבי יוחנן אמר: מחלוקת כשחייב מודה: דרבי מאיר סבר: שטר שאין בו אחריות נכסים - ממשעבדי הוא דלא גבי, אבל מבני חרי מגבא גבי; ורבנן סברי: ממשעבדי נמי גבי (כדמפרש לקמן: אחריות טעות סופר הוא, וחיישינן לפרעון ולקנוניא); אבל כשאין חייב מודה (ואפילו מודה שכתבו אלא שאמר "פרעתיו") - דברי הכל לא יחזיר, דחיישינן לפרעון (כדקאמר).

תניא כוותיה דרבי יוחנן ותיובתא דרבי אלעזר בחדא ותיובתא דשמואל בתרתי:

'*מצא שטרי חוב ויש בהם אחריות נכסים, אף על פי ששניהם מודים - לא יחזיר לא לזה ולא לזה* (חיישינן לקנוניא)*;*

*אין בהן אחריות נכסים: בזמן שהלוה מודה* (שהוא חייב לו) *- יחזיר למלוה* (שאין כאן קנוניא: דלא גבי ממשעבדי)*;*

*אין הלוה מודה - לא יחזיר לא לזה ולא לזה, דברי רבי מאיר, שהיה רבי מאיר אומר: שטרי חוב שיש בהם אחריות נכסים - גובה מנכסים משועבדים* (ולא יחזיר, ואפילו שניהם מודים, דחיישינן לקנוניא)*, ושאין בהם אחריות נכסים - גובה מנכסים בני חורין;*

*וחכמים אומרים: אחד זה ואחד זה - גובה מנכסים משועבדים.*':

תיובתא דרבי אלעזר בחדא, דאמר 'לרבי מאיר שטר שאין בו אחריות נכסים אינו גובה מנכסים משועבדים ולא מנכסים בני חורין', וקאמר 'בין לרבי מאיר בין לרבנן לא חיישינן לקנוניא', וברייתא קתני 'שטר שאין בו אחריות נכסים - ממשעבדי הוא דלא גבי, הא מבני חורין מגבא גבי וקתני: בין לרבי מאיר בין לרבנן חיישינן לקנוניא, דקתני 'אף על פי ששניהם מודים - לא יחזיר לא לזה ולא לזה', אלמא חיישינן לקנוניא.

והא הני תרתי הוא (ואת אמרת 'תיובתא דרבי אלעזר בחדא')?

(בבא מציעא יד,א)

'חדא' הוא: דחד טעם הוא (טעם אחד הזקיקו לרבי אלעזר לומר את שתיהן): דמשום דקאמר רבי אלעזר 'מחלוקת (דמתניתין) בשאין חייב מודה' הוא מתרץ הכי (הוזקק לומר שאינו גובה אפילו מבני חורין; וכיון דהוצרך לסיים 'אבל כשחייב מודה דברי הכל יחזיר' - הוזקק לומר 'לא חיישינן לקנוניא').

תיובתא דשמואל בתרתי: חדא - כרבי אלעזר, דהא מוקי מתניתין בשאין חייב מודה; וחדא - דאמר שמואל: 'מצא שטר הקנאה (דליכא למימר 'כתב ללות ולא לוה', דהא אפילו לא לוה - שעביד נפשיה) בשוק - יחזיר לבעלים, ולא חיישינן לפרעון (אפילו אין חייב מודה; דאם איתא דפרעיה - מקרע הוה קרע ליה)' – תיובתא: דקתני הכא 'אף על פי ששניהם מודים - לא יחזיר לא לזה ולא לזה', אלמא חיישינן לפרעון, וכל שכן הכא, דלא מודה לוה - דחיישינן לפרעון (והא - לא קשיא לרבי אלעזר, דהוא אמר בשאין חייב מודה לא יחזיר שום שטר הראוי לגבות; דהאי דקאמר רבי מאיר 'יחזיר' - משום דלאו בר גבייה הוא).

אמר שמואל: מאי טעמא דרבנן (דאמרי: כי אין בו אחריות נכסים גובה אף מן המשועבדים)? סברי: אחריות - טעות סופר הוא (כשאינו כתוב בשטר - סופר הוא שטעה, אבל זה לא לוה לו מעותיו בלא אחריות נכסים, דלא שדי אינש זוזי בכדי).

אמר ליה רבא בר איתי לרב אידי בר אבין: ומי אמר שמואל הכי? והאמר שמואל 'שבח, שפר ושעבוד - צריך לימלך (הסופר צריך לימלך במוכר שדה לחבירו, לישאל הימנו אם יקבל עליו לכתוב בשטר המכירה שהוא שיעבד לו נכסיו למכירה זו: שאם יבא בעל חובו ויטרפנה מן הלוקח - שיגבה לוקח; זה הקרן; והשבח שהשביח בה לפני טירפא – מ'שפר': עידית שבנכסים; ואם לא נמלך בו - לא יכתוב, שיש מוכר שאין מקבל עליו אחריות, ואף אם קבל על הקרן - לא קבל על השבח, ואף אם קבל על שניהם - לא קבל להגבותו מן העידית, אלא מן הבינונית!)' (אלמא לאו טעות סופר הוא, דאיכא למימר 'אמליך ביה ולא קבל עליה'); לימא מאן דאמר הא (משמיה דשמואל) לא אמר הא (ואמוראי נינהו אליבא דשמואל)?

לא קשיא: כאן בשטר הלואה (בשטרי הלואה טעות סופר הוא), (כיון דלא אכיל פירות ולא מתהני מידי) דלא יהיב אינש זוזי בכדִי (לא שדי זוזי בכדי לאוזפיה בלא אחריות, וזה ימכור נכסיו, וכשיבא לגבות לא ימצא כלום), כאן במקח וממכר, דעביד אינש דזבין ארעא ליומיה (לספק יום אחד שמא לא יטרפוה ממנו, ואם יטרפוה - שמא לזמן מרובה, ואוכל בתוך כך פירות הרבה);

כי ההיא דאבוה בר איהי: זבין עליתא מאחתיה; אתא בעל חוב, טרפא מיניה; אתא לקמיה דמר שמואל, אמר ליה: כתבה לך אחריות? אמר ליה: לא! אמר ליה: אם כן - זיל לשלמא (אין כאן עוד דין, שֶמָחַלְתָ על הכל)! אמר ליה: והא מר הוא דאמר 'אחריות טעות סופר הוא'?! אמר ליה: הני מילי בשטרי הלואה, אבל בשטרי מקח וממכר – לא, דעביד אינש דזבין ארעא ליומיה.

אמר אביי: ראובן שמכר שדה לשמעון באחריות (אם יטרפוה ממנו ישלם לו), ובא בעל חוב דראובן וקא טריף ליה מיניה - דינא הוא דאזיל ראובן [המוכר] ומשתעי דינא בהדיה (דבעל חוב, ולסלקו מעל שמעון בכל טענה שיוכל לטעון, ולומר "פרעתיך כך וכך" או "כך וכך יש לי עליך תביעה, ואני מעכב חוב זה תחתיו"), ולא מצי אמר (בעל החוב) ליה [למוכר] "לאו בעל דברים דידי את (לאו בעל דברים דידי את בדבר זה; קרקע שמעון אני נוטל; אם יש לך תביעה עלי - העמידני בדין)", דאמר ליה "דמפקת מיניה (מה שאתה מוציא משמעון) - עלי דידי הדר (יחזור עלי)".

איכא דאמרי: אפילו שלא באחריות נמי, דאמר ליה "לא ניחא לי דליהוי לשמעון תרעומת עלי".

ואמר אביי: ראובן שמכר שדה לשמעון שלא באחריות ויצאו עליה עסיקין (עוררין כמו 'התעשקו עמו' (בראשית כו)): עד שלא החזיק בה

(בבא מציעא יד,ב)

יכול לחזור בו (ובשלא נתן מעות); משהחזיק בה - אינו יכול לחזור בו (ואפילו לא נתן מעות, שהקרקע נקנית בחזקה - והמעות על זה מלוה), דאמר ליה: חייתא דקטרי (שק מלא קשרים) סברת וקבלת.

מאימתי הויא חזקה?

מכי דייש אמצרי (מתקן גבולי השדה ומגביהם).

ואיכא דאמרי: [משהחזיק בה] אפילו באחריות נמי (אף על גב דסוף סוף עליה הדר - **אין** יכול לחזור בו, שהמוכר מעכב עליו, ולא מצי אמר הוא: "הואיל וסופך לשלם לי מעותי, השתא דבידי - אעכבם"); דאמר ליה "(כשיעמידוך ויזכו בדין ויכתוב לך הדיין שטר טורף עלי שבדין טרפוה ממך בשבילי -) אחוי טרפך ואשלם לך (בא ואשלם לך, וכל כמה דלא עמדת בדין - איני ירא מהם)".

איתמר: המוכר שדה לחבירו ונמצאת שאינה שלו (שלא היתה של מוכר שהיתה גזולה בידו והנגזל בא ומוציא מיד הלוקח): רב אמר: יש לו מעות (ללוקח מן המוכר מעות) ויש לו שבח (אם זה השביח את הקרקע בזבל או בגדר קודם שהוציא נגזל מידו - גובה לוקח מן המוכר שבח; ואם תאמר הנגזל יתן השבח, שהרי השיבו קרקע משובחת? כגון שגזלה משובחת והכסיפה ביד הגזלן); ושמואל אמר: מעות - יש לו, שבח - אין לו (לקמן מפרש טעמא).

בעו מיניה מרב הונא: פירש לו את השבח (כשמכרה לו התנה "אם יטרפוה מידך אשלם לך את השבח") – מהו? טעמא דשמואל משום דלא פירש שבחא, והכא הא פירש לה? או דלמא טעמיה דשמואל כיון דלית ליה קרקע (הואיל ואין קרקע זו שלו, נמצא שאין כאן שום מכר, והמעות מלוה אצלו, וכשמשלם יותר ממה שנטל) - מחזי כרבית?

אמר ליה 'אִין', ו'לאו', ורפיא בידיה (תחילה אמר 'אִין' וחזר ואמר 'לאו'; רפוי היה הדבר בידו, שלא היה יודע טעמו של דבר יפה).

איתמר: אמר רב נחמן אמר שמואל: מעות - יש לו, שבח - אין לו, אף על פי שפירש לו את השבח. מאי טעמא? כיון דקרקע אין לו – [מחזי כאילו] שכר מעותיו [ריבית] עומד ונוטל.

איתיביה רבא לרב נחמן [גיטין פ"ה מ"ג]: '*אין מוציאין לאכילת פירות* (מפרש להו לקמן) *ולשבח קרקעות ולמזון האשה והבנות* (תנאי כתובה שמקבל עליו 'את תהא יתבא בביתי ומיתזנא מנכסי'; וכן הבנות 'בנן נוקבן דיהוו ליכי מינאי - אינון יהון יתבן בביתי ומיתזנן מנכסי עד דתלקחן לגוברין' - אין מוציאין לאחד מכל אלו) *מנכסים משועבדים, מפני תיקון העולם* (שאם אתה אומר יטרפו לקוחות על כך - אין לך אדם שלוקח שדה מחבירו, דהא אין לך אדם שאין חוב זה מוטל עליו, ודבר שאין לו קצבה היא; ואכילת פירות ושבח קרקעות נמי דבר שאינו ידוע הוא, ואין הלקוחות יודעין להזהר בכך)'; ממשעבדי הוא דלא מפקינן, הא מבני חורין מפקינן, וקתני מיהא '*לשבח קרקעות*' - מאי לאו בלוקח (שדה) מגזלן (והשביחה, ובא נגזל וטרפה - חוזר לוקח וגובה קרן מן המוכר אפילו מנכסים משועבדים שמכר זה אחר מכירה זו, דשטרו של זה קודם, שכתב בו אחריות; והשבח מנכסים בני חורין ולא ממשועבדים מפני תיקון העולם, שהשבח לא היה קצוב בשעת מכירה כשקיבל עליו אחריות; אלמא אית ליה ללוקח שבח מגזלן)!?

לא, בבעל חוב (שטרפה בעל חוב ממנו בשביל חובו, ולא גזולה היתה: דההיא ודאי אית ליה שבחא, דמכירה מעלייתא היא כל זמן שלא טרפה ממנו: שאם פרע המוכר מעותיו לבעל החוב הרי הוא מסולק מן הלקוחות; הלכך כי משלם ליה יותר ממה שקיבל - השתא הוא דהדר זבין מיניה קרקע המכורה לו, ולא מחזי כשכר מעותיו).

אי בבעל חוב - אימא רישא: '*אין מוציאין לאכילת פירות*' (סלקא דעתא הא מיירי בשדה שטרפוה מליאה פירות מיד הלוקח, וחוזר לוקח לגבות מן המוכר) ואי בבעל חוב (ואי בשטרפה בעל חוב) - בעל חוב מי אית ליה (לבעל חוב) פירי (פירות גמורין המחוברין בקרקע, ואינן צריכין לקרקע כלום שיכול לטורפן)? והאמר שמואל: 'בעל חוב גובה את השבח (וכל הקרקע טורף מיד הלוקח, כמו שהיא משובחת ע"י הלוקח).' שבח – אִין, אבל פירות לא!?

אלא פשיטא בגוזל ונגזל (וכגון שגזלה עם פירותיה, ומכרה; אי נמי גזלה בלא פירות, ומכרה לאחר, ועשה בה פירות; וטוען נגזל "ארעאי אשבח", ומיהו היציאה שהוציא הלוקח - ישלם לו הנגזל, שהרי מתוך כך הושבחה יותר; ואם אין השבח יותר אלא היציאה יתירה - נותן לו יציאה שיעור שבח ודיו); ומדרישא בגוזל ונגזל - סיפא נמי בגוזל ונגזל.

מידי אריא? הא כדאיתא והא כדאיתא (רישא בנגזל וסיפא בבעל חוב)! (ולקמיה מותיב לה מרישא.)

והא לא תני הכי (בברייתא עלה דהך מתניתין ד'אין מוציאין' דתוקמה בבעל חוב): '*"לשבח קרקעות" – כיצד? הרי שגזל שדה מחבירו, והרי היא יוצאה מתחת ידו* (שבית דין מוציאין אותה מידו)*; כשהוא גובה* (לקמיה מפרש לה) *- גובה את הקרן מנכסים משועבדים ושבח גובה מנכסים בני חורין*' היכי דמי? - אילימא כדקתני (שלא מכרה גזלן ומידו היא יוצאה בדין) - גזלן ממאן גבי (ממאן יש לו לגבות? וכי מה נתן בה)? אלא - לאו כגון שגזל שדה מחבירו ומכרה לאחר והשביחהּ (והרי היא בדין יוצאה מתחת ידו של לוקח; אלמא אית ליה שבחא ללוקח מגזלן)!?

אמר ליה: לאו תרוצי קא מתרצת; תריץ נמי בבעל חוב.

תא שמע: '*"לאכילת פירות" כיצד? הרי שגזל שדה מחבירו, והרי היא יוצאה מתחת ידו; כשהוא גובה - גובה את הקרן מנכסים משועבדים ופירות גובה מנכסים בני חורין.*' - היכי דמי? אילימא כדקתני - גזלן ממאן גבי? אלא - לאו כגון שגזל שדה מחבירו ומכרה לאחר והשביחהִ (ונעשה פירות גמורין, ונגזל לוקחה עם פירותיה, ואינו נותן אלא יציאה, דקאמר "ארעאי אשבח", וקתני דלוקח חוזר וגובה מגזלן מן המחוררין)!

אמר רבא: הכא במאי עסקינן? - (האי 'כשהוא גובה' - לאו בלוקח קאמר, דבשלא מכרה עסקינן; ו'גובה את הקרן' דקאמר – בנגזל) כגון שגזל שדה מחבירו מלאה פירות, ואכל את הפירות, וחפר בה בורות שיחין ומערות; בא נגזל לגבות קרן [נזק שנגרם לשדה, שהוא הקרן] - גובה מנכסים משועבדים; בא נגזל לגבות פירות - גובה מנכסים בני חורין. (ואי תימא: קרן אמאי גובה מנכסים משועבדים? הרי קרקע לפניו? כגון שחפר בה בורות, דאפחתה משוייה.)

רבה בר רב הונא אמר: כגון

(בבא מציעא טו,א)

שנטלוה מסיקין (אנסים עכו"ם נטלוה מן הגזלן, ומחמתו, ותנן בבבא קמא (דף קטז:) 'הגוזל שדה מחבירו ונטלוה מסיקין: אם מחמת הגזלן - חייב להעמיד לו שדה אחר'; 'והרי היא יוצאה מתחת ידו' דקתני - בנטילת מסיקין הוא); בא נגזל לגבות קרן - גובה מנכסים משועבדים; בא נגזל לגבות פירות - גובה מנכסים בני חורין.

רבא לא אמר כרבה בר רב הונא: '*הרי היא יוצאה מתחת ידו*' - בדינא משמע (הלכך בהוצאת נגזל קאמר; ו'גובה את הקרן' דקאמר - כשחפר בו בורות).

ורבה בר רב הונא לא אמר כרבא: '*הרי היא יוצאה מתחת ידו*' - בעינא משמע (כמו שהיתה, ולא שחפר בה בורות).

רב אשי אמר: לצדדין קתני: כגון שגזל שדה מחבירו מלאה פירות, ואכל את הפירות ומכר את השדה (והרי היא יוצאה מתחת ידו של לוקח, בדינא ובעינא); בא לוקח לגבות קרן - גובה מנכסים משועבדים; בא נגזל לגבות פירות - גובה מנכסים בני חורין.

בין לרבא [שאמר: בשקלקל], בין לרבה בר רב הונא (דמוקמי גביית קרן מן הגזלן בנגזל): (הא -) [לא היה קול לגזילה, ולכן כמו] מלוה על פה הוא [שאין העולם יודע מהמלוה, ולכן אינו יכול להזהר] ומלוה על פה אינו גובה מנכסים משועבדים!? [## אבל בגזלן ידוע אין זה מלוה על פה, אלא בשטר?]

הכא במאי עסקינן? - כשעמד בדין (קודם שמכר נכסיו, וכיון דחייבוהו בית דין - אית ליה קלא, והוה ליה כמלוה בשטר) והדר זבין.

אי הכי - פירות נמי!

כשעמד בדין על הקרן ולא עמד בדין על הפירות.

ומאי פסקא (בתמיה: פסקא תנא למלתיה דהעומד בדין אינו עומד על הפירות)?

סתמא דמילתא כי תבע איניש - קרנא תבע ברישא.

וסבר שמואל לוקח מגזלן לית ליה שבחא? והא אמר ליה שמואל לרב חיננא בר שילת (סופר היה): 'אמליך וכתוב שופרא שבחא ופירי (כשאתה כותב שטר - המלך במוכר, אם יקבל עליו להגבות ללוקח משפר נכסיו קרנא ושבחא ופרי אם יטרפוה ממנו)'; במאי? אי בבעל חוב - מי אית ליה פירי? והאמר שמואל 'בעל חוב גובה את השבח', 'שבח' – אִין, אבל פירות – לא! אלא - לאו בלוקח מגזלן?

אמר רב יוסף: הכא במאי עסקינן? - כגון שיש לו (לגזלן) קרקע (זה שמגבהו ללוקח קרקע ולא מעות, דהשתא לא מחזי כרבית).

אמר ליה אביי: וכי מותר ללות סאה בסאה (אסור ללות סאה בסאה שמא יוקרו חטין) במקום שיש לו קרקע?

אמר ליה: התם – הלואה, הכא – זביני (בהלואה שייך רבית טפי ממכר).

איכא דאמרי אמר רב יוסף: הכא במאי עסקינן? - כגון שקנו מידו (על השבח, דהוה ליה מחויב משעת המכר קודם שיש שכר המתנת מעות).

אמר ליה אביי: וכי מותר ללות סאה בסאה במקום שקנו מידו?

אמר ליה: התם – הלואה, והכא זביני.

גופא אמר שמואל: בעל חוב גובה את השבח.

אמר רבא: תדע (דגובה, ולא מצי לוקח למימר "אנא אשבחי"), שכך כותב לו מוכר ללוקח (באחריות שטר המכר): 'אנא איקום ואשפי (אשקיט; ודומה לו 'על הר נשפה', דמתרגם 'על טורא שליוא' (ישעיהו יג)) ואדכי (אטהר מכל ערעור) ואמריק זביני אילין אינון ועמליהון ושבחיהון (וכיון דעל מוכר הדר - גבי שבחא בעל חוב מלוקח, וחוזר הלוקח על המוכר) ואיקום קדמך וצבי זבינא דנן, וקביל עלוהי'.

אמר ליה רב חייא בר אבין לרבא: אלא מעתה: מתנה, דלא כתיב ליה הכי (שאין אדם מקבל עליו אחריות מה שהוא נותן) - הכי נמי (דאם נותן נכסיו במתנה) דלא טריף שבחא (לא גבי בעל חוב שבחא, הואיל ולא הדר על הנותן)?

אמר ליה: אִין.

וכי יפה כח מתנה ממכר (בתמיה)?

אמר ליה: אין, יפה ויפה (בדבר זה: דכיון דלא הדר גבי ליה - לא מפסיד ליה במידי דלא אפסדיה לבעל חוב: דבשלמא גופה של קרקע אמר ליה "אמאי (זבנתיה) מאין אגבה חובי? אבל שבחא אמר ליה: "מאי אפסדתיך").

אמר רב נחמן: הא מתניתא - מסייע ליה למר שמואל (דבעל חוב גובה את השבח); והונא חברין מוקים לה במילי אחריני, דתניא: '*המוכר שדה לחבירו והרי היא יוצאה מתחת ידו: כשהוא גובה* (כשלוקח חוזר וגובה מן המוכר) *- גובה את הקרן מנכסים משועבדים ושבח גובה מנכסים בני חורין*'; והונא חברין מוקים לה במילי אחריני (בדבר אחר): בלוקח מגזלן (דנגזל ודאי טריף שבחא, דאמר ליה "ארעאי אשבח"; אבל בעל חוב - כל כמה דלא טרפה לה - לאו דידיה הוא, וברשותא דלוקח אשבח).

תניא אידך: '*המוכר שדה לחבירו והשביחהּ, ובא בעל חוב וטרפהּ: כשהוא גובה - אם השבח יותר על היציאה* (שהוציא הלוקח בשבחה) *- נוטל* (הלוקח) *את השבח מבעל הקרקע* (מה שעודף על היציאה, דאמר ליה "פרעתי את חובך")*, והיציאה מבעל חוב; ואם היציאה יתירה על השבח - אין לו* (ללוקח) *אלא הוצאה שיעור שבח מבעל חוב* (מן היציאה שהוציא בה - פורע לו [בעל החוב] שיעור שבח, והשאר מפסיד)'. [המונח 'שבח' משמש במובן אחר ברישא מאשר בסיפא: ברישא מתואר מצב שהקרקע נמכרה במחיר קרן, הלוקח הוציא על השבחת השדה סכום נוסף = ההוצאה, וערך השדה עלה ביותר מאשר ההוצאה שהוציא הלוקח, והרי יש כשאן שבח נוסף, אזי נוטל את היציאה מבעל החוב, ואת השבח הנוסף מהמוכר; אבל בסיפא, ין שבח נוסף על ההוצאה; ה'שבח' בסיפא = כל עליית ערך השדה, וסכום זה קטן מסכום ההוצאה – כנראה ההשקעה לא היתה כדאית – ואז אין לו ללוקח אלא את השבח מבעל הוב שטורף את השדה.]

והא - שמואל במאי מוקים לה?: אי בלוקח מגזלן (האי 'בעל חוב' היינו נגזל), קשיא רישא (דקתני '*נוטל את השבח מבעל הקרקע*'), דאמר שמואל 'לוקח מגזלן לית ליה שבחא'; אי בבעל חוב - קשיא רישא וסיפא (דקתני 'בעל חוב נותן את היציאה'), דאמר שמואל 'בעל חוב גובה את השבח (ואינו נותן כלום)'!?

איבעית אימא בלוקח מגזלן: כגון שיש לו קרקע [והלוקח מקבל מהגזלן קרקע שערכו כולל את השבח; ובדף טו,א ראינו שבאופן זה אינו מיחזי כריבית]; אי נמי בשקנו מידו [בעת המכר הותנה במפורש שאם ייטרף – המוכר ישלם את השבח];

איבעית אימא: בבעל חוב, ולא קשיא: כאן בשבח

(בבא מציעא טו,ב)

המגיע לכתפִים (קרוב ליקצר, אלא שעדיין צריכין לקרקע - הוי להו כפירות גמורין, ואין בעל חוב גובה אותו בלא יציאה), כאן בשבח שאינו מגיע לכתפִים.

והא מעשים בכל יום (דיני טורפי מקח באין לפני שמואל), וקא מגבי שמואל אפילו בשבח המגיע לכתפִים (ומגבי לבעל חוב כל השבח עם הקרקע, ואפילו מגיע לכתפים, כל זמן שצריכין לקרקע)?

לא קשיא: הא דמסיק ביה (בעל חוב במוכר) כשיעור ארעא ושבחא, הא (דקתני 'נוטל יציאה מבעל חוב') דלא מסיק ביה (בעל חוב במוכר שיעור ארעא ושבחא,) אלא כשיעור ארעא, (הלכך) דיהיב ליה (בעל חוב ללוקח) שבחיה, ומסליק ליה. (והאי דנקט למלתיה בלשון 'יציאה' ולא תנא 'נוטל כנגד החוב מבעל הקרקע והמותר מבעל חוב' לאשמועינן היא גופא אתא: דהיכא דיציאה יתירה על השבח - אין לו אלא יציאה שיעור שבח.)

הניחא למאן דאמר (פלוגתא היא בכתובות (דף צא,ב)): 'אי אית ליה זוזי ללוקח (לפרוע החוב) - לא מצי מסליק ליה לבעל חוב (מן ארעא דבעל חוב קדים)' – שפיר (דמצי למימר דהיכא דיש קרקע מותר על החוב עם השבח - מסלק ליה ללוקח בזוזי על כרחו דלוקח, ולא מצי אמר לוקח "הב לי מן ארעא שיעור שבחי" דאמר כוליה דידי, ואת ירדת בה שלא ברשות); אלא למאן דאמר 'כי אית ליה זוזי ללוקח - מצי מסליק ליה לבעל חוב', נימא ליה "אילו הוה לי זוזי הוה מסלקינך מכולה ארעא, השתא דלית לי זוזי - הב לי גרבא דארעא בארעא שיעור שבחאי"!

הכא במאי עסקינן (האי ברייתא דלעיל)? - כגון שעשאו אפותיקי (דשוייא נהליה לוה לבעל חוב אפותיקי להא ארעא): דאמר ליה "לא יהא לך פרעון אלא מזו" (והכל מודים בזו דאי הוה ליה זוזי ללוקח - לא הוה מצי מסלק ליה).

הכיר בה (לוקח בקרקע זו) שאינה שלו (של מוכר, שגזולה היתה אצלו) - ולקחה: אמר רב: מעות יש לו (מן המוכר, לכשיוציאנה נגזל מידו), שבח אין לו (שקרקע זה אינו קנוי לו); ושמואל אמר: אפילו מעות אין לו.

במאי קמיפלגי?

רב סבר: אדם יודע שקרקע אין לו, וגמר ונתן לשום פקדון.

ונימא ליה 'לשום פקדון'?

סבר לא מקבל (לשמור).

ושמואל סבר: אדם יודע שקרקע אין לו, וגמר ונתן לשום מתנה.

ונימא ליה 'לשום מתנה'?

כסיפא ליה מילתא.

והא פליגי ביה חדא זימנא!? דאיתמר [גיטין מה,א]: 'המקדש את אחותו: רב אמר 'מעות (הקדושין) חוזרין (לו)', ושמואל אמר 'מעות מתנה': רב אמר 'מעות חוזרין': אדם יודע שאין קידושין תופסין באחותו, וגמר ונתן לשום פקדון.

ונימא לה 'לשום פקדון'?

סבר לא מקבלה מיניה.

ושמואל אמר 'מעות מתנה': אדם יודע שאין קידושין תופסין באחותו וגמר ונתן לשום מתנה.

ונימא לה 'לשום מתנה'?

כסיפא לה מילתא.

צריכא: דאי איתמר בהא [הכיר בה שאינו שלו ולקחה] - בהא קאמר רב, דלא עבדי אינשי דיהבי מתנות לנוכראה, אבל גבי אחותו - אימא מודה ליה לשמואל; ואי איתמר בהך [המקדש אחותו] - בהך קאמר שמואל, אבל בהא - אימא מודה ליה לרב - צריכא.

בין לרב דאמר 'פקדון' בין לשמואל דאמר 'מתנה' - האי לארעא במאי קא נחית ופירות היכי אכיל (כלומר: היכי מצינן לומר טעמא דרב משום דגמר ונתן לשום פקדון, וטעמא דשמואל משום דגמר ונתן לשום מתנה, ואי הוה דעתיה לחד מהנך - היכי הוה נחית להאי ארעא לעובדה ולאכול פירותיה)? – (על כרחיה סבור היה שיהא המכר קיים, ולא היה בקי בדין, וטעמא דפלוגתא דרב ושמואל - טעם אחרינא הוא:) סבר: 'אנא איחות לארעא ואיעביד ואיכול בגויה כי היכי דהוה קא עביד איהו (הגזלן); לכי אתי מריה דארעא - זוזאי נהוו', לרב דאמר 'פקדון' – פקדון (כלומר: אליבא דרב מפרשינן דהאי מימר אמר "זוזי נהוו" - פקדון), לשמואל דאמר 'מתנה' – מתנה (ולשמואל מפרשינן דהאי אמר "זוזי נהוו" - מתנה).

אמר רבא: הלכתא:

1) (בפלוגתא קמייתא) יש לו מעות ויש לו שבח, ואף על פי שלא פירש לו את השבח (ולית לן דשמואל, דאמר 'שבח צריך לימלך');

2) הכיר בה שאינה שלו ולקחה - מעות יש לו, שבח אין לו;

3) אחריות - טעות סופר הוא בין בשטרי הלואה בין בשטרי מקח וממכר (ולית לן דשמואל דאמר 'שעבוד צריך לימלך').

בעא מיניה שמואל מרב: חזר (גזלן) ולקחה מבעלים הראשונים (לאחר שמכר ללוקח) – מהו (להיות במקום בעלים, כאילו לקחה אחר, ויוציאה מיד הלוקח)?

אמר ליה: מה מכר לו ראשון [המוכר, כל מוכר, ובמקרה זה הגזלן] לשני [ללוקח]? - כל זכות שתבא לידו (לא מצי לאפוקה; שכשמכר - מכר לו כל זכות שתבא לידו, וכשלקחה - לא לקחה אלא כדי שתהא מקוים ביד הלוקח).

מאי טעמא?

מר זוטרא אמר: ניחא ליה דלא נקרייה גזלנא (שלא יחרפנו לוקח זה כשיוציאנה נגזל מידו ויקראנו 'גזלן'; לכך חוזר להעמיד ממכרו);

רב אשי אמר: ניחא ליה דליקו בהמנותיה.

מאי בינייהו?

איכא בינייהו דמית לוקח (לאחר שלקחה גזלן מן הבעלים, והגזלן בא להוציאה מבניו): מאן דאמר 'ניחא ליה דלא לקרייה גזלנא' (לא חזר להעמיד ממכרו אלא דלא ליקרייה לוקח 'גזלן') -

(בבא מציעא טז,א)

הא מית ליה (לוקח, ומי יחרפנו עוד? הלכך לא נתכוון לזה, אלא להעמידה בידו בחייו ולא לאחר מותו)! ומאן דאמר 'ניחא ליה דליקום בהמנותיה' - בהדי בני נמי ניחא ליה דליקום בהמנותיה.

סוף סוף קרו ליה בני לוקח 'גזלנא'!?

אלא איכא בינייהו דמית גזלן (לאחר שלקחה, והבנים [של הגזלן] באים להוציא מיד הלוקח): מאן דאמר 'ניחא ליה לאיניש דלא לקריוהו גזלן' - הא מית ליה (ולא נתכוון להעמיד ממכרו אלא בימי חייו, שלא יחרפוהו); למאן דאמר 'ניחא ליה דליקום בהמנותיה' - הכי נמי: אף על גב דמית - ניחא ליה (מעיקרא) דליקום בהמנותיה (אפילו לאחר מיתה).

סוף סוף קרו לבניה 'בני גזלנא' (נמצא שאף לאחר מיתה מחרפין אותו)!?

אלא איכא בינייהו דיהבה במתנה: מאן דאמר 'ניחא ליה דליקום בהמנותיה' - מתנה נמי ניחא ליה דליקום בהמנותיה; מאן דאמר 'ניחא ליה דלא נקריוהו גזלנא' - אמר ליה: "מאי גזלינא מינך"?

פשיטא זבנה אורתה ויהבה במתנה (אם קודם שלקח מן הבעלים חזר ומכרה לאיש אחר, לבד מן הראשון, או הורישה לאחד מבניו, או יהבה במתנה ואחר כך לקחה) - לאו לאוקמה קמי לוקח קא בעי (האי ודאי איגלי דעתיה דלאו לאוקמי קמיה לוקח ראשון בעי, ולא ניחא ליה דליקום בהימנותיה, שהרי מכרה לשני)! נפלה ליה (לגזלן) בירושה (שמתחילה גזלה לאחד ממורישיו, ומת הנגזל) - ירושה ממילא היא (והא ליכא למימר 'ניחא ליה דליקו בהימנותיה'), ולאו איהו קא טרח אבתרה (דהא לא טרח אבתרה דנימא 'גלי דעתיה דניחא ליה דליקו'; הלכך הוי כיורש דעלמא, וחוזר ותובעה, ונותן מעות ללוקח); גבי איהו בחובו (לאחר שגזלה ומכר לו, ובא לו אצל נגזל ואמר לו "הגבה לי בחובי קרקע שגזלתיך") – חזינא: אי אית ליה (לנגזל) ארעא אחריתי (שיכול לגבות חובו ממנה), ואמר "האי בעינא" ("בזו שגזלתי אני חפץ") - (הא טרח אבתרה, ואמרינן:) לאוקמה קמיה לוקח קא בעי; ואי לא - זוזי הוא דבעי אפרועי.

יהבה נהליה (נגזל לגזלן) במתנה - פליגי בה רב אחא ורבינא: חד אמר: מתנה – כירושה, דהא ממילא; וחד אמר: מתנה כמכר, דאי לאו דטרח וארצי קמיה - לא הוי יהיב ליה מתנה, להכי טרח וארצי קמיה כי היכי דליקום בהמנותיה.

ועד אימת ניחא ליה דליקום בהמנותיה (ועד אימת יקחנה מבעלים הראשונים דאמרינן דמשום דניחא ליה דליקו בהימנותיה לקחה)?

אמר רב הונא: עד שעת העמדה בדין (עד שיטרפוה מן הלוקח, ויעמידהו בדין; אבל משעמד ברשעו עד שעת העמדה בדין - גלי אדעתיה דלא מהימן הוא, ואם לקחה אחרי כן - לאו לאוקמיה קמיה לוקח בעי);

חייא בר רב אמר: עד דמטא אדרכתא לידיה (עד שיחייבוהו בית דין לפרוע ללוקח מעותיו, ועמד במרדו עד שכתבו פסק דין ונתנו ללוקח על נכסיו של גזלן, שבכל מקום שימצאם - יחזיק בהן; והיינו תשעים יום לאחר שעמד בדין, כדאמרינן ב'הגוזל [בתרא]' (בבא קמא דף קיב,ב));

רב פפא אמר: עד דמתחלן יומי אכרזתא (לאחר שמצא זה קרקע מִשֶל גזלן, ובא לבית דין, והן מכריזין: שכל מי שרוצה לקנות קרקע יבא ויקחנה, כדאמרינן בערכין (פ"ן מ"א, דף כא,ב) '*שום היתומין שלשים יום*').

מתקיף לה (אהא 'מה מכר ראשון לשני כו') רמי בר חמא: מכדי האי לוקח - במאי קני להאי ארעא? בהאי שטרא? האי שטרא חספא בעלמא הוא!?

אמר ליה רבא: תהא (הא דרב) במאמינו (שאמר לו "אני סומך עליך שתתננה בידי"): בההוא הנאה דלא קאמר ליה מידי וקא סמיך עליה - טרח ומייתי ליה, גמר ומקני ליה (כשלקחה מבעלים הראשונים).

מתיב רב ששת [תוספתא בבא מציעא (ליברמן) פרק ד הלכה י]: '*"מה שאירש מאבא מכור לך"; "מה שתעלה מצודתי* (של חיות ועופות ושל דגים) *מכור לך" - לא אמר כלום; "מה שאירש מן אבא היום מכור לך", "מה שתעלה מצודתי היום מכור לך" - דבריו קיימין.*' (לקמן פריך: מאי שנא רישא כו'.)

אמר רמי בר חמא: הא גברא והא תיובתא (הרי אדם גדול וכמוהו תשובתו, דקתני 'לא אמר כלום' - ולכשיירש לא קנה לוקח, כיון דההיא שעתא - לאו דידיה הוו נכסי אביו, ולא אמרינן 'מה מכר לו ראשון לשני? - כל זכות שתבא לידו').

אמר רבא: גברא קא חזינא, ותיובתא לא קא חזינא: הכא [במקרה בו עסק רב] סמכא דעתיה [של הלוקח על המוכר הגזלן], והכא [במקרה שהביא רב ששת, שמוכר את ירושתו מאביו או את שלל הדגים] לא סמכא דעתיה (דלוקח, דקאמר 'מי יימר שירש מאביו כלום? שמא ימכור אביו נכסיו בחייו?!'): הכא סמכא דעתיה: דאזיל טרח ומייתי ליה כי היכי דלא נקרייה גזלנא; הכא לא סמכא דעתיה.

שלחוה (להא תיובתא דרב ששת דאותיב אדרב) לקמיה דרבי אבא בר זבדא, אמר להו: זו אינה צריכה לפנים (אינה צריכה כדי לתרצה להכניסה לפני בני הישיבה, שאין בהן יודע לפרקה; ותשובת הגאונים פורשין לגנאי: דליכא קושיא מעליא, אל תעלוה לגיו).

אמר רבא: זו צריכה לפנים ולפני לפנים! הכא סמכא דעתיה והכא לא סמכא דעתיה.

הוה עובדא בפומבדיתא (שדנו דין כרב) ואותביה (מהא מתניתין); אמר להו רב יוסף: זו אינה צריכה לפנים; ואמר ליה אביי: צריכה לפנים ולפני לפנים: הכא סמכא דעתיה, הכא לא סמכא דעתיה.

ומאי שנא רישא ומאי שנא סיפא?

אמר רבי יוחנן: סיפא – 'מה שאירש מאבא היום' - משום כבוד אביו (כשהיה אביו גוסס, וצריך מעות לקבורתו ולתכריכין - מוזהר לכבוד אביו שלא לשהותו בבזיון); 'מה שתעלה מצודתי היום' -

(בבא מציעא טז,ב)

משום כדי חייו ('מה שתעלה מצודתי היום' - תקנו חכמים שיהיו דבריו קיימין, שמא צריך הוא למזונות, דבר מועט; אבל 'מה שתעלה מצודתי כל חדש' או 'כל שנה' - אין שם משום כדי חייו).

אמר רב הונא אמר רב: האומר לחברו "שדה שאני לוקח, לכשאקחנה קנויה לך מעכשיו (שכשאקחנה לא אוכל לחזור בו [מההקנייה לך])" – קנה (אם יקחנה, ואין יכול לחזור כשלקחה).

אמר רבא: מסתברא מלתא דרב ב"שדה" סתם ("שדה שאני לוקח" ולא אמר "זו" דסמכא דעתיה דמקבל מתנה לסמוך עליו שיקח שדה ויתננה לו, שהרבה שדות מצויות ליקח), אבל ב"שדה זו" (אבל אמר לו "שדה זו") – לא; מי יימר דמזבין לה ניהליה (לא סמכא דעתיה דמקבל מתנה, ולא האמינו דנימא 'ניחא ליה דליקו בהימנותיה' ולא מסתבר כוותיה דרב בהא)? והאלהים (בשבועה)! אמר רב אפילו ב"שדה זו" (רב אמרה אפילו ב"שדה זו") (ש)מכדי רב - כמאן אמרה לשמעתיה? כרבי מאיר, דאמר 'אדם מקנה דבר שלא בא לעולם', דתניא: '*האומר לאשה "התקדשי לי לאחר שאתגייר", "לאחר שתתגיירי", "לאחר שאשתחרר", "לאחר שתשתחררי", "לאחר שימות בעליך", "לאחר שיחלוץ לך יבמיך", "לאחר שתמות אחותיך" - אינה מקודשת; רבי מאיר אומר: מקודשת.*' והא אשה – כ"שדה זו" דמיא (דיש באלו שאין בידו להביא עצמו לכלל קדושין, כאשר אין ביד זה לכוף את בעל השדה למוכרה לו; דעבד ושפחה - אין בידם לשחרר עצמם; אין ביד אשה להמית את בעלה או אחותה), ואמר רבי מאיר (דלכשיבאו לכלל קידושין - ) 'מקודשת (היא למפרע)'.

אמר שמואל: המוצא שטר הקנאה (שקנו ממנו שאפילו לא ילוה המעות - שיעבד עצמו לשלמם) בשוק - יחזירו לבעלים: דאי משום דכתב ללות ולא לוה - הא שעבד נפשיה, ואי משום פרעון - לא חיישינן לפרעון, דאם איתא דפרעיה - מקרע הוה קרע ליה.

אמר רב נחמן: אבא - מן ספרי דייני דמר שמואל הוה, והוינא כבר שיתא כבר שבע ודכרנא דהוו מכרזי ואמרי: "הני שטרי אקנייתא דמשתכחי בשוקא נהדרינהו למרייהו".

אמר רב עמרם: אף אנן תנינא [בבא מציעא פ"ח מ"ח] 'כל מעשה בית דין (קסלקא דעתא: שטר שכתב בו הנפק שנתקיים בבית דין) - הרי זה יחזיר', אלמא (כיון דליכא למיחש לשמא לא לוה - שהרי אין מקיימין את השטר אלא בפני בעל דין, כדאמרינן ב'הגוזל' (בבא קמא דף קיב:) - לפרעון לא חיישינן) לא חיישינן לפירעון.

אמר ליה רבי זירא: מתניתין - בשטרי חלטאתא (שטר שכתבו בית דין למוציא שטר על חבירו, וחייבוהו לשלם, ולא שילם, וירדו לנכסיו, ושמו לבעל חוב אחד מהם, ונתנו לו שטר שעל פי בית דין באה לו) ואדרכתא (שלא מצאו לו עכשיו נכסים, וכתבו לו שירדוף לחזור על נכסיו, ואם ימצא – יגבה; 'אדרכתא' לשון רודף ומשיג, כמו 'פרסה בחלא ולא אדרכיה' (כתובות דף ס:); ולשון המקרא 'כתרו את בנימין הרדיפוהו מנוחה הדריכוהו' (שופטים כ)), דלאו בני פרעון נינהו.

אמר רבא: והני - לאו בני פרעון נינהו? והא אמרי נהרדעי 'שומא (ששמו בית דין לבעל חוב קרקע הלוה) הדר (אם יפרע לו מעות) עד תריסר ירחי שתא (עד שנה)', ואמר אמימר "אנא - מנהרדעא אנא, וסבירא לי דשומא הדר לעולם"!

אלא אמר רבא: התם - היינו טעמא: דאמרי איהו הוא דאפסיד אנפשיה: דבעידנא דפרעיה - אבעי ליה למקרעיה לשטריה (אם פרע ולא קרע השטר; ואם דחהו לומר "אבד" - היה לו לומר "כתוב לי שטר מיד שאתה חוזר ומוכרה לי"); אי נמי למכתב שטרא אחרינא עילויה; (טעם נותן לדבריו: שראוי לכתוב שטר מכירה עליה, שקנויה לו לחלוטין) דמדינא - ארעא לא בעיא למיהדר (בפדיון, אם לא מדעתו), ומשום (דברים ו,יח) ועשית הישר והטוב בעיני ה' [למען ייטב לך ובאת וירשת את הארץ הטבה אשר נשבע ה' לאבתיך] - הוא דאמור רבנן תהדר; הלכך: מרישא הוא דקא זבין (כלומר: אין זה פדיון, אלא תחילת קניין, כאילו שלו היתה); איבעי ליה למכתב שטר זביני גבי שטר חוב (לפיכך הכותב שטר מכירה עליה אינו טועה, והיה לו לזה לתבוע שטר מכירה, הואיל ודחהו מלהחזיר לו שטר של בית דין) מאי איכא למימר? אם איתא דפרעיה איבעי ליה למיקרעיה לשטריה? אימור" אשתמוטי קא משתמיט ליה, דאמר ליה: "למחר יהבנא לך, דהשתא ליתיה גבאי"; אי נמי אפשיטי דספרא זייר ליה (שעל הלוה ליתן שכר הסופר; ופעמים שאין לו מעות ללוה בשעת הלואה, והמלוה נותן לו שכר לכתיבת השטר; וכשפרעו - מעכב השטר בידו עד שיפרע השכר). ('זייר' - לשון עוצר, כמו מעצרתא זיירא (עבודה זרה דף ס.) ובלשון המקרא 'ויזר את הגזה' (שופטים ו).)

אמר רבי אבהו אמר רבי יוחנן: 'המוצא שטר חוב בשוק, אף על פי שכתוב בו הנפק - לא יחזירו לבעלים.' לא מיבעיא היכא דלא כתוב בו הנפק, דאיכא למימר 'כתב ללות ולא לוה', אלא אפילו כתוב בו הנפק - ומאי ניהו? – דמקוים; - לא יחזיר, דחיישינן לפרעון.

איתיביה רבי ירמיה לרבי אבהו: 'כל מעשה בית דין - הרי זה יחזיר' (והאי נמי: מעשה בית דין הוא)!?

אמר ליה: ירמיה ברי! לא כל מעשה בית דין שוים; אלא כגון שהוחזק (לוה זה) כפרן (פעם אחרת; לפיכך אין נאמן לומר "פרעתי", ובההיא תנן' יחזיר').

אמר רבא: ומשום דהוחזק כפרן חדא זמנא - תו לא פרע כלל (בתמיה: ואי חיישינן לפרעון - זה שלא נזהר לשמור שטרו יפסיד)?

אלא אמר רבא: מתניתין - בשטר חלטאתא ואדרכתא [שאין בהם חשש פרעון], וכדרבי זירא.

וכפרן - הואיל ואתא לידן - נימא ביה מלתא דאמר רב יוסף בר מניומי אמר רב נחמן: אמרו לו "צא תן לו" (שפסקו לו דינו בבית דין: שציוו עליו לתת לו)

(בבא מציעא יז,א)

ואמר (לאחר זמן) "פרעתי (על פי בית דין)" – נאמן (ובשבועת היסת); בא מלוה (לפנינו) לכתוב (לו אדרכתא עליו) - אין כותבין ונותנין לו; "חייב אתה ליתן לו" ואמר "פרעתי" - אינו נאמן (לישבע, אלא שכנגדו נשבע ונוטל: דכיון דתחילתו הוצרך לתובעו לדין - אין דרכו למהר לפרוע עד שיפסקו דינו פסק גמור); בא מלוה לכתוב - כותבין ונותנין לו.

רב זביד משמיה דרב נחמן אמר: בין 'צא תן לו' בין 'חייב אתה ליתן לו', ואמר "פרעתי" (לאחר זמן על פי בית דין) – נאמן; בא מלוה לכתוב - אין כותבין ונותנין לו. אלא אי איכא לפלוגי - הכי הוא דאיכא לפלוגי: אמרו לו "צא תן לו" ואמר "פרעתי", והעדים מעידין אותו שלא פרעו ("בפנינו תבָעוֹ לפרוע לו על פי בית דין ולא פרעו"; הואיל ובפניהם העיז לעבור על פי בית דין) <וחזר ואמר "פרעתי"> - הוחזק כפרן לאותו ממון (אינו נאמן שוב לומר "פרעתיו שלא בעדים", שאין נאמן עוד עליו לומר "החזרתי ופרעתי" עד שיפרע בעדים); "חייב אתה ליתן לו" ואמר "פרעתי", והעדים מעידין אותו שלא פרע, וחזר ואמר "פרעתי" (ונשבע שפרעו) - לא הוחזק כפרן לאותו ממון (ואף על פי שלא פרעו מיד כשתבעו בפני עדים, ואין זה 'מעיז בבית דין', דכיון דלא פסקו לו פסק גמור - נשמט ממנו); מאי טעמא? - אשתמוטי הוא קא משתמיט מיניה, סבר: עד דמעיינו בי רבנן בדיני.

אמר רבה בר בר חנה אמר רבי יוחנן: "מנה לי בידך!" והלה אומר "אין לך בידי כלום!" והעדים מעידים אותו שיש לו, וחזר ואמר "פרעתי" - הוחזק כפרן לאותו ממון.

כי הא: דשבתאי בריה דרבי מרינוס כתב לה לכלתיה איצטלא (לבוש) דמילתא [עשויה ממילת: צמר נקי ודק] בכתובתה, וקבלה עליה; אירכס [אבד] כתובתה, אמר לה: "לא היו דברים מעולם!" אתו סהדי ואמרי "אִין! כתב לה!"; לסוף אמר להו "פרעתיה". אתא לקמיה דרבי חייא, אמר ליה: "הוחזקת כפרן לאותה איצטלא" (עד שיפרע).

אמר רבי אבין אמר רבי אלעא אמר רבי יוחנן: היה חייב לחבירו שבועה, ואמר "נשבעתי" והעדים מעידין אותו שלא נשבע <וחזר ואמר נשבעתי> - הוחזק כפרן לאותה שבועה (לומר "נשבעתי", עד שישבע בפנינו).

אמרוה קמיה דרבי אבהו, אמר להו: מסתברא מלתא דרבי אבין שנתחייב שבועה בבית דין (דכיון דתבעו בעדים לקיים דברי בית דין, ולא אבה - אינו נאמן לומר עוד "קיימתי" אחרי כן), אבל חייב עצמו שבועה (שאמר לו "אשבע לך", ותבעו בעדים ולא אבה, ואחר כך אמר "נשבעתי") - [נאמן (ואף על גב דקמי עדים דחייה):] עביד איניש דמקרי ואמר ("לא אעשה מה שלא חייבוני בית דין, אלא אני בעצמי" ואין זו סרבנות וחרטה אלא דחייה בעלמא).

אהדרוה קמיה דרבי אבין, אמר להו: אנא נמי בבית דין אמרי.

איתמר נמי: אמר רבי אבין אמר רבי אלעא אמר רבי יוחנן: 'היה חייב לחבירו שבועה בבית דין, ואמר "נשבעתי", והעדים מעידין אותו שלא נשבע <וחזר ואמר "נשבעתי"> - הוחזק כפרן לאותה שבועה.'

אמר רבי אסי אמר רבי יוחנן: 'המוצא שטר חוב בשוק וכתוב בו הנפק, וכתוב בו זמנו: בו ביום (שביום שנמצא נכתב) - יחזירו לבעלים': אי משום כתב ללות ולא לוה - הא כתוב בו הנפק; אי משום פרעון - לפריעה בת יומא לא חיישינן.

אמר ליה רבי זירא לרבי אסי: מי אמר רבי יוחנן הכי? הא את הוא דאמרת משמיה דרבי יוחנן: 'שטר שלוה בו ופרעו - אינו חוזר ולוה בו, שכבר נמחל שיעבודו (משפרע מלוה ראשונה, ועל האחרונה לא נכתב, והויא לה מלוה על פה וטורף לקוחות שלא כדין, דאין מלוה על פה גובה מן הלקוחות)' – אימת (דפרעיה אימתי? וחזר ולוה אימתי)? אילימא למחר (ולא ביום שנכתב) - וליומא חרא (גירסת רש"י: 'וליומאחרא' שתי תיבות הן: וליום אחריו, וקיצור סופרים הוא ' וכן להלן בגמרא: גיסת רש"י: קאמינא, וגירסתנו: קא אמינא) - מאי אריא 'שכבר נמחל שעבודו'? תיפוק ליה (דאפילו נכתב על מלוה זו אחרונה, וכתוב בו יום מוקדם כזה) דהוה ליה (השטר) 'מוקדם', ותנן [שביעית פ"י מ"ה]: '*שטרי חוב המוקדמין – פסולין*'!? אלא - לאו ביומיה, אלמא פרעי אינשי ביומיה!

אמר ליה: מי קא אמינא דלא פרעי כלל? 'דלא שכיחי אינשי דפרעי ביומיה' קא אמינא (הלכך: לא חיישינן למידי דלא שכיח, ו'אי אתרמי' [אם יקרה מקרה כזה -] הוצרכו לומר דאין חוזר ולוה בו).

רב כהנא אמר (הא דאמר רבי יוחנן 'יחזיר לבעלים'): כשחייב מודה (שלא פרע).

אי הכי - מאי למימרא?

מהו דתימא: האי - מפרע פרעיה, והאי דקא אמר "לא פרעתיה" - משום דקבעי מהדר למזפא ביה זמנא אחריתי, ולפשיטי דספרא חייש; - קא משמע לן דאם כן - מלוה גופיה לא שבק, סבר שמעי בי רבנן (שנמחל שעבודו) ומפסדי לי (למטרף לקוחות, משום דשטרי חוב המוקדמין – פסולין: דכיון דהאי דאוקמא הכי - לית ליה 'עדיו בחתומיו זכין לו' אף זה מן המוקדמין).

מאי שנא מהא דתנן [בבא מציעא פ"א מ"ו; לעיל יב,ב]: '*מצא שטרי חוב: אם יש בהן אחריות נכסים - לא יחזיר*', ואוקימנא כשחייב מודה, ומשום שמא כתב ללות בניסן ולא לוה עד תשרי ואתי למטרף לקוחות מניסן ועד תשרי שלא כדין, ולא אמרינן 'דאם כן מלוה גופיה לא שביק. דאמר ליה "כתוב שטרא אחרינא בתשרי דדלמא שמעי רבנן ומפסדי לי"?

אמרי: התם, משום דאית ליה רווחא דקא טריף לקוחות מניסן ועד תשרי - מינח ניחא ליה (ברמאות, ותלי נפשיה בספיקא, ואמר "דלמא לא שמעי, ואיכא רווחא"), ולא אמר ולא מידי; הכא - כיון דלית ליה רווחא, דסוף סוף שטרא האידנא כתיב - מאי איכא דקטריף לקוחות (מה טרפא יש בזה שלא יהא בשטר, שיחזור ויכתוב לו? והלא שניהם ביום אחד! הלכך בשטר שנמחל שעבודו לא שביק)?

בשטר שנמחל שיעבודו לא שביק.

אמר רבי חייא בר אבא אמר רבי יוחנן: 'הטוען אחר מעשה בית דין (דבר שהוא תנאי בית דין, כגון כתובה, ומזון האשה והבנות: הטוען ואמר "פרעתי שלא בעדים" -)

(בבא מציעא יז,ב)

לא אמר כלום; מאי טעמא? - כל מעשה בית דין כמאן דנקיט שטרא בידיה דמי'. אמר ליה רבי חייא בר אבא לרבי יוחנן: ולא משנתינו היא זו [כתובות פ"ט מ"ז] '*הוציאה גט ואין עמו כתובה - גובה כתובתה*'?

אמר ליה: אי לאו דדלאי לך חספא - לא משכחת מרגניתא תותה.

אמר אביי: מאי 'מרגניתא'? דלמא במקום שאין כותבין כתובה עסקינן, דגט היינו כתובתה (אלא סומכין על תנאי בית דין, ותגבה לעולם עד שיוציא הבעל שובר; דגט שמעיד שגירשה - הוא מוכיח שחייב הוא לה כתובה); אבל במקום שכותבין כתובה, אי נקיטא כתובה – גביא, אי לא (נקיט לה) - לא גביא (אי משום דחיישינן דלמא הדרא ומפקא כתובה וגביא זימנא אחריתי, אי נמי משום דאי בעי אמר "פרעתיה").

הדר אמר אביי: לאו מלתא היא דאמרי (דבמקום שכותבין שטר כתובה יכול לטעון "פרעתי"): דאי סלקא דעתך במקום שאין כותבין כתובה עסקינן, אבל 'במקום שכותבין כתובה, אי נקיטא כתובה – גביא, אי לא - לא גביא' - (דאם כן) אלמנה מן האירוסין (דאף במקום שכותבין - אין כותבין מן האירוסין) במאי גביא (כתובה)? (על כרחך) בעדי מיתת בעל? לטעון (יורש) ולימא "פרעתיה"!? וכי תימא הכי נמי - אם כן מה הועילו חכמים בתקנתן (שתקנו כתובה לארוסה? והלא הכל יטענו "פרעתי")?

אמר ליה מר קשישא בריה דרב חסדא לרב אשי: ואלמנה מן האירוסין, דאית לה כתובה - מנא לן? אילימא מהא דתנן [כתובות פ"ה מ"א] '*נתארמלה או נתגרשה בין מן האירוסין ובין מן הנישואין גובה את הכל* (בין כתובה של תנאי בית דין, דהיינו מנה לאלמנה ומאתיים לבתולה, בין תוספת)' - דלמא היכא דכתב לה; וכי תימא 'מאי למימרא' - לאפוקי מדרבי אלעזר בן עזריה, דאמר [שם] '*שלא כתב לה* (את התוספת) *אלא על מנת לכונסה*' אצטריכא ליה; דיקא נמי (דבכתב לה מיירי) דקתני 'גובה את הכל', אי אמרת בשלמא דכתב לה היינו דקא תני 'גובה את הכל'! אלא אי אמרת דלא כתב לה -

(בבא מציעא יח,א)

מאי 'גובה את הכל' (מאחר שלא התנה עמה כלום - מהו התוספת)? מנה ומאתים הוא דאית לה!?

ואלא מדתני רב חייא בר אמי: '*אשתו ארוסה - לא אונן* (אין אנינות חל עליו לאיסור אכילת קדשים) *ולא מטמא לה* (אם כהן הוא, דכתיב (ויקרא כא) 'כי אם לשארו' והיינו אשתו, והאי - לאו שארו הוא, דלא באו עדיין לידי קירוב בשר)*, וכן היא לא אוננת ולא מטמאה לו* (לאו משום כהונה קאמר, דאין כהנות מוזהרות על הטומאה, דכתיב (שם) 'בני אהרן'; אלא אינה זקוקה לטמא לו, לא כהנת ולא ישראלית: שמצוה להתעסק בשבעה מתי מצוה האמורים בפרשה, דכתיב 'לה יטמא', ותניא 'לה יטמא' – מצוה, ואם לא רצה מטמאין אותו על כרחו; ומעשה ביוסף הכהן כו' בתורת כהנים)*; מתה - אינו יורשה* (דירושת הבעל נפקא לן מ'שארו הקרוב אליו ממשפחתו וירש אותה וגו' [במדבר כז,יא: ואם אין אחים לאביו ונתתם את נחלתו לשארו הקרב אליו ממשפחתו וירש אתה והיתה לבני ישראל לחקת משפט כאשר צוה ה' את משה] בבבא בתרא (דף קיא,ב), והא לאו 'שארו' הוא!)*; מת הוא - גובה כתובתה.*'? דלמא [לשון ירושלמי, והכוונה: מדוע? [אולי מבחינה לשונית: דְלָמָה? מאיזו סיבה]? דכתב לה! וכי תימא "דכתב לה - מאי למימרא [פשיטא]?" - מתה אינו יורשה איצטריכא ליה!

אלא אביי (דאמר לעיל 'לאו מילתא היא דאמרי') - מגופה דמתנתין (ד'הוציאה גט') קא הדר ביה (משום דהיא גופא קשיא ליה); דאי סלקא דעתא (דטעמא לאו משום דאין טוענין אחר מעשה בית דין הוא, אלא) במקום שאין כותבין כתובה עסקינן, (משום) דגט היינו כתובתה - אטו גט 'מנה' 'מאתים' כתיב ביה (דנימא: הוא מוכיח על החוב)? וכי תימא: 'כיון דתקינו רבנן למגבא לה - כמאן דכתיב ביה דמי (דהא פסיקא לן מילתא דכתובה מנה מאתים)' - לטעון ולימא "פרעתי"!? וכי תימא דאמרינן ליה 'אי פרעתה איבעי לך למיקרעיה' - אמר לן "לא שבקתן; אמרה בעינא לאנסובי ביה"; וכי תימא "אמרינן ליה איבעי לך למיקרעיה ומכתב אגביה 'גיטא דנן דקרענוהו - לא משום דגיטא פסולה הוא, אלא כי היכי דלא תגבי ביה זמנא אחריתי' - אטו כל דמגבי בבי דינא מגבי (וכי כל הפורע חוב בא לבית דין? מקום שפרע לה לא היו בית דין שיכתבו לו כן)!

משנה:

מצא גיטי נשים, ושחרורי עבדים, דייתיקי [שטר בו כתבו מתנת שכיב מרע], מתנה, ושוברין - הרי זה לא יחזיר, שאני אומר: כתובין היו, ונמלך עליהן שלא לִתנן.

גמרא:

טעמא דנמלך שלא לִתנן, הא אמר (עכשיו) 'תנו' – נותנין, ואפילו לזמן מרובה (משנפל) (ולא חיישינן שמא גט אחר הוא ששמותיהן שוין, ומאדם אחר נפל)?! ורמינהו: [גיטין פ"ג מ"ג] '*המביא גט ואבד הימנו: מצאו לאלתר* (התם (גיטין כז,ב) מפרש: כדי שתעבור שיירא ותשרה) *– כשר* (ובתוך כך ליכא למימר 'משיירא שעברה שם נפל' שהרי לא שהה שיעור שתחנה)*, אם לאו – פסול*'!?

[תירוץ ראשון:] אמר רבה: לא קשיא: כאן במקום שהשיירות מצויות, כאן במקום שאין השיירות מצויות;

- ואפילו במקום שהשיירות מצויות, והוא שהוחזקו שני יוסף בן שמעון בעיר אחת (לאו רבה קא מסיק, אלא גמרא הוא דקאמר לן; דכי אמר רבה 'במקום שהשיירות מצויות' לא אמר אלא כשהוחזקו בעיר אחת שנכתב בה הגט שנים ששמותיהן שוין ושמות נשותיהן שוות) דאי לא תימא הכי (דרבה תרתי בעי) - קשיא דרבה אדרבה: דההוא גיטא דאשתכח בי דינא דרב הונא (במקום שהוא יושב ודן, ומתוך שהכל רגילין אצלו לדון - הוי ליה 'מקום שהשיירות מצויות שם'), דהוה כתוב ביה 'בשוירי מתא דעל רכיס נהרא'; אמר רב הונא:

(בבא מציעא יח,ב)

(אף על פי שבא אחד לפנינו ואמר "ממני נפל, ופלוני היה משלחו לאשתו, ויודעין אנו שאין שם בשוירי שני אנשים ששמותיהן שוין") חיישינן לשני 'שוירי' (חיישינן שמא 'שוירי' אחרת יש, ויש בה 'יוסף בן שמעון' אחר)? ואמר ליה רב חסדא לרבה: פוק עיין בה, דלאורתא בעי מינך רב הונא; נפק, דק ואשכח דתנן [בבא מציעא פ"ח מ"ח] '*כל מעשה בית דין* (כל מילתא דאתא לבית דין לקיים, דליכא למיחש לנמלך עליהן שלא ליתנן) *- הרי זה יחזיר*' (וזה - מקוים בבית דין היה, ולכך הובא שם), והא בי דינא דרב הונא - דכי מקום שהשיירות מצויות דמי, וקא פשיט רבה דיחזיר! אלמא אי הוחזקו שני יוסף בן שמעון – אִין, אי לא - לא!

עבד רבה עובדא (בההוא גיטא דאשתכח) בי כיתנא דפומבדיתא כשמעתיה (דבעינן תרתי [שני אנשים ונשותיהם עם אותו שם, ושיירות מצויות], והכא - חדא הוא דהואי, ואכשריה).

איכא דאמרי: היכא דמזבני כיתנא (דשיירות מצויות שם לבא ולקנות), (ואהדריה,) והוא שלא הוחזקו (משום דלא הוחזקו שני 'יוסף בן שמעון' בעיר שנכתב בה), אף על גב דשכיחין שיירתא (ולא חיישינן לומר 'יש עיר אחרת ששמה כזו');

ואיכא דאמרי: היכא דתרו כיתנא (במי המשרה - שם נמצא הגט), ואף על גב דהוחזקו (ומאי 'כשמעתיה'? שהוחזקו שני 'יוסף בן שמעון' באותה עיר שנכתב בה, ואכשריה), דלא שכיחא שיירות ( דבמקום שנמצא בו לא היו שיירות מצויות).

רבי זירא רמי מתניתין אברייתא, ומשני: תנן [גיטין פ"ג מ"ג]: '*המביא גט ואבד הימנו: מצאו לאלתר – כשר, ואם לאו – פסול*' ורמינהי: '*מצא גט אשה בשוק: בזמן שהבעל מודה - יחזיר לאשה; אין הבעל מודה - לא יחזיר לא לזה ולא לזה*'; קתני מיהת '*בזמן שהבעל מודה יחזיר לאשה*' - ואפילו לזמן מרובה!? ומשני: כאן במקום שהשיירות מצויות, וכאן במקום שאין השיירות מצויות.

[תירוץ ראשון, כמו רבה:] איכא דאמרי: 'והוא שהוחזקו' דלא נהדר, והיינו דרבה;

[תירוץ שני:] איכא דאמרי: באף על גב דלא הוחזקו - לא נהדר. ופליגא דרבה.

בשלמא רבה (דאמר שינויא ארומיא דמתניתין דגיטין אמתניתין דנזיקין) לא אמר כרבי זירא (דרמא מתניתין אברייתא): מתניתין אלימא ליה לאקשויי(משום דהיא עיקר, ויש תימה כשסותרות זו את זו וצריך לחזר שיתיישבו, דאילו ברייתא - יש לומר 'אינה עיקר: רבי לא שנאה - רבי חייא מניין לו'); אלא רבי זירא - מאי טעמא לא אמר כרבה?

אמר לך: מי קא תני 'הא אמר "תנו" – נותנין, ואפילו לזמן מרובה' [זה רק דיוק שדייק רבה]? דלמא 'הא אמר "תנו" – נותנין', ולעולם כדקיימא לן: (כשנמצא) לאלתר!? (ואם לאו – פסול, שמא אינו של זה; אבל ברייתא - ליכא לשנויי הכי: דכיון דתנא בהדיא 'יחזיר לאשה' הוה ליה לפלוגי בין לאלתר בין לזמן מרובה, דלא דמיא למתניתין, דהתם 'לא יחזיר' תנא, ומדוקיא הוה דייק 'יחזיר' היכא דאמר "תנו"' וכיון דלא תנא 'יחזיר' לא הוה ליה לפלוגי!?)

למאן דאמר לרבי זירא במקום שהשיירות מצויות, ואף על גב שלא הוחזקו שני 'יוסף בן שמעון', ופליגא דרבה - במאי קא מיפלגי? - רבה סבר דקתני '*כל מעשה בית דין הרי זה יחזיר*' - דאשתכח בבית דין עסקינן, ובית דין כמקום שהשיירות מצויות, והוא שהוחזקו - לא יחזיר; לא הוחזקו – יחזיר;

ורבי זירא אמר לך: מי קתני 'כל מעשה בית דין שנמצאו בבית דין'? '*כל מעשה בית דין יחזיר*' קתני, ולעולם דאשתכח אבראי (שאין השיירות מצויות).

[תירוץ שלישי:] רבי ירמיה אמר: (הא דקתני 'יחזיר') כגון דקא אמרי עדים (החתומין בו) "מעולם לא חתמנו אלא על גט אחד של יוסף בן שמעון".

אי הכי - מאי למימרא?

מהו דתימא ליחוש דלמא אתרמי שמא כשמא ועדים כעדים - קא משמע לן.

[תירוץ רביעי:] רב אשי אמר: כגון דקא אמר: "נקב יש בו בצד אות פלונית".

ודוקא 'בצד אות פלונית' (ודוקא בצד אות פלונית דהוה ליה סימן מובהק; ואפילו אם תימצי לומר גבי חזרת אבידה בסימנין, דאיבעיא לן לקמן (דף כז.): דאורייתא או דרבנן - אפילו פשטת סימנין דרבנן - יש לסמוך על סימן מובהק כזה למשרי אשת איש דאורייתא), אבל נקב בעלמא – לא?

רב אשי מספקא ליה סימנים (שמחזירין בהן אבידה) אי דאורייתא (ואפילו באיסור דאורייתא סמכינן אסימן כל דהו) אי דרבנן

(ודוקא באבידה, שהפקר בית דין הפקר; אבל במידי דאיסורא - לא סמכינן.

ואי קשיא: נימא הכי: קסבר סימנין דרבנן ונפשוט בעיין דלקמן - לאו פירכא היא: דמנלן דפשיטא ליה? אי נמי מספקא ליה אית עליה למיסר מספיקא).

רבה בר בר חנה

(בבא מציעא יט,א)

(שהיה שליח להביא) אירכס ליה גיטא (ואשכחוהו) בי מדרשא; אמר: אי סימנא (חשיבא לכו) - אית לי בגויה (סימנא); אי טביעות עינא (חשיבא לכו) - אית לי בגויה (אית לי בגויה טביעות עינא: מכירו אני בכתב ידי הסופר והעדים מדת ארכו ורחבו כאדם המכיר את חבירו בטביעת עין שטבע בו, ואין בו סימן);

אהדרוה ניהליה.

אמר: לא ידענא אי משום סימנא אהדרוה ניהלי, וקא סברי (רבנן) סימנין דאורייתא (שלא אמרתי סימן מובהק והחזירוהו לי)? - אי משום טביעות עינא אהדרוה ניהלי, ודוקא צורבא מדרבנן (דמוחזק לן ביה דלא משני בדיבוריה), אבל איניש דעלמא – לא [תוספות: רבנו תם: עם הארץ יש לו תביעת עין אך אינו נאמן בתביעת עין]?!

גופא: 'מצא גט אשה בשוק: בזמן שהבעל מודה - יחזיר לאשה; אין הבעל מודה - לא יחזיר לא לזה ולא לזה'; בזמן שהבעל מודה מיהא יחזיר לאשה; וליחוש שמא כתב ליתן בניסן ולא נתן לה עד תשרי (וכל זמן שלא נתן היה לו לאכול ולמכור פירי נכסי מלוג שלה, שתקנו חכמים לבעל לאכול פירות של נכסי מלוג אשתו שנפלו לה לירושה), ואזל בעל זבין פירי (כמשפטו) מניסן ועד תשרי, ומפקא לגיטא דכתב בניסן ואתיא למטרף לקוחות שלא כדין?

הניחא למאן דאמר 'כיון שנתן עיניו לגרשה - שוב אין לבעל פירות' – שפיר (יש לה לטרוף כל מה שמכר משעת כתיבה; והא פלוגתא - במסכת גיטין בפרק ב' (דף יז,ב)), אלא למאן דאמר 'יש לבעל פירות עד שעת נתינה' מאי איכא למימר? כי אתיא למטרף - אמרינן לה 'אייתי ראיה אימת מטא גיטא לידך (מיד בעליך)'!?

ומאי שנא משטרי חוב, דתנן [בבא מציעא פ"א מ"ו, לעיל יב,ב] '*מצא שטרי חוב: אם יש בהן אחריות נכסים - לא יחזיר*', ואוקימנא כשחייב מודה, ומשום 'שמא כתב ללוות בניסן ולא לוה עד תשרי וקא טריף לקוחות שלא כדין' - התם נמי ליהדר, וכי אתי למטרף נימא ליה 'אייתי ראיה אימת מטא שטר חוב לידך (מיד הלוה מתחלה)'?

אמרי: הכא, גבי גט אשה, אתי לוקח ותבעה (אי אתיא למיטרף - מסיק אדעתיה לתבוע); אמר: "האי דהדרוה ניהלה רבנן לגיטא - משום דלא תעגין ותיתיב; השתא דקא אתיא למטרף - תיזל ותיתי ראיה אימת מטא גיטא לידה (בזמנא קמא)"; הכא, גבי שטר חוב - לא אתי לוקח ותבע: [סבר:] "מדאהדרוה ניהליה רבנן לשטר חוב - פשיטא למאי הלכתא אהדרוה ניהליה: למטרף הוא, שמע מינה קמו רבנן במילתא ומקמי דידי (מקודם שמכר לי הלוה נכסיו) מטא שטרא לידיה (מיד לוה למלוה בראשונה)".

שחרורי עבדים [... - הרי זה לא יחזיר, שאני אומר: כתובין היו, ונמלך עליהן שלא לִתנן]:

תנו רבנן: '*מצא שטר שחרור בשוק: בזמן שהרב מודה - יחזיר לעבד; אין הרב מודה - לא יחזיר לא לזה ולא לזה.*'

בזמן שהרב מודה מיהא יחזיר לעבד, ואמאי? ניחוש שמא כתב ליתן לו בניסן ולא נתן לו עד תשרי, ואזל עבדא וקנה נכסין מניסן ועד תשרי ואזיל הרב וזבנינהו ומפיק ליה לשחרור דכתב בניסן וקא טריף לקוחות שלא כדין!?

- הניחא למאן דאמר (פלוגתא בפרק קמא דגיטין (דף יב,ב)) 'זכות הוא לעבד שיוצא מתחת רבו לחירות' (טובה היא אצלו: שמתירו בקהל; וכיון דזכות הוא, איכא לתרוצי דמשעה שנכתב זוכה בשחרור: דלכי מטא שטר גט לידיה נעשה בן חורין למפרע משעת חתימה), וכאביי, דאמר 'עדיו בחתומיו זכין ליה' - שפיר, אלא למאן דאמר 'חוב הוא לעבד שיוצא מתחת רבו לחירות' (חובתו הוא שיוצא מתחת רבו, כלומר: הפסד הוא לו: שאם עבד כהן הוא - פוסלו מן התרומה, ואם של ישראל - אוסרו בשפחה כנענית, דזילא ליה ושכיחא ליה ופריצא ליה) מאי איכא למימר (דהשתא ליכא למימר 'עדיו בחתומיו **חבין** לו', דאין חבין לאדם שלא בפניו)?

דכי אתי למטרף אמרינן ליה "אייתי ראיה אימת מטא שחרור לידך".

דייתיקי מתנה [ושוברין - הרי זה לא יחזיר, שאני אומר: כתובין היו, ונמלך עליהן שלא לִתנן]:

תנו רבנן: '*איזו היא 'דייתיקי'? דא תהא למיקם ולהיות* (זה יהיה לקום ולהיות בכל הכתוב בו: דדברי שכיב מרע ככתובין וכמסורין דמי)*: שאם מת - נכסיו לפלוני;*

*'מתנה'* (מתנת בריא - איזו היא?) *- כל שכתוב בו 'מהיום* (גוף הקרקע קנוי לו מן היום, ואין לו עוד רשות למוכרה וליתנה ולהורישה) *ולאחר מיתה* (והפירות אינו אוכל כל ימי חייו אלא לאחר מיתה)'.

אלמא אי כתיבא 'מהיום ולאחר מיתה' - הוא דקני, ואי לא - לא קני? (בתמיה: כל שכן דאם יהיב ליה גוף ופירות ב'מעכשיו' דקני טפי; סתם מתנת שכיב מרע לא קניא לו אלא לאחר מיתה, דמחמת מיתה הוא מצווה!?)

אמר אביי: הכי קאמר: איזו היא מתנת בריא שהיא כמתנת שכיב מרע, דלא קני אלא לאחר מיתה? - כל שכתוב בה 'מהיום ולאחר מיתה';

טעמא דלא אמר "תנו", הא אמר "תנו" – נותנין (אמתניתין פריך: דתלי טעמא ב'שאני אומר נמלך עליהם שלא לתנן')? ורמינהו: '*מצא דייתקאות אפותיקאות* (שעשה לו שדה אפותיקי לְמִלְוֶה על פה שהיתה לו עליו מִלוה ישנה) *ומתנות, אף על פי ששניהם מודין - לא יחזיר לא לזה ולא לזה* (שמא כתבה לזה ולא מסר לו ולא זכה בקרקע, וחזר וכתב לאחר ומסר לו השטר וזכה בו, ובא לחזור בו מן השני ורוצה לתת לראשון, וחפץ שימסרו לו שטר זה שיוציאנה בבית דין, ונמצא זמן שטר של זה קודם לשטרו של שני ויוציאנה מידו בדין)'!?

אמר רבי אבא בר ממל: לא קשיא:

(בבא מציעא יט,ב)

הא בבריא (שהיה שטר מתנת בריא דלא כתיב ביה 'כדקציר ורמי בערסיה' כדין שכותבין בשטרי מתנות שכיב מרע), והא בשכיב מרע: מתניתין, דקתני [שממנו ניתן לדייק] 'הא אמר "תנו" – נותנין' - בשכיב מרע, דבר מהדר הוא (שיכול לחזור במתנתו: אם כתב שני שטרות - השני זוכה, שהרי חזר בו מראשון), דאמרינן: מאי איכא למימר? דלמא כתבה מעיקרא להאי, ואמליך ולא יהבה ניהליה, והדר כתבה לאיניש אחרינא ויהביה ניהליה; השתא קא הדר ביה מההוא דיהבה ניהליה; אי במתנת בריא יהבה ליה (לההוא בתרא) - לית ליה פסידא (בהאי שטרא דמהדרא ליה להאי): דכי נפקא תרתי - בתרייתא זכי, דהא הדר ביה מקמייתא; אי במתנת שכיב מרע נמי יהבה ניהליה - לית בה פסידא, דבתרייתא זכי, דקא הדר ביה מקמייתא; כי קתני בברייתא '*אף על פי ששניהם מודים לא יחזיר לא לזה ולא לזה*' – (כגון שהיה השטר זה הנמצא) בבריא (מתנת בריא, שהוא זכה לשטר המאוחר לו), דלאו בר מהדר הוא (שאינו יכול לחזור במתנתו), דאמרינן 'דלמא כתבה להאי מעיקרא, ואמליך ולא יהבה ליה, והדר כתבה לאיניש אחרינא ויהבה ליה; השתא קא הדר ביה מההוא דיהבה ליה, וסבר "מהדר לא מצינא הדרנא בי; אימר להו דאנא - להאי יהבתא, וניהדרו ניהליה כתבא כי היכי דכי מפיק האי כתבא דקדים - זכה ביה הוא"! אלא אמרינן ליה: אנן, האי כתבא - לא יהבינן ליה להאי, דלמא מכתב כתבת, מיהב לא יהבת ניהליה ויהבתה לאיניש אחרינא, וקא הדרת ביה; אי לא יהבתה לאיניש אחרינא וקא בעית דתתבה להאי - כתיב ליה השתא כתבא אחרינא ויהביה ניהליה, דאי יהבת לאיניש אחרינא - לית בה פסידא (בשטרא דכתבת השתא), דקדים (דמאן דקדים שטריה) - זכי (זכה).

מתקיף לה רב זביד: והא אידי ואידי 'דייתקאות' קא תני [ולא במתנת בריא]!?

אלא אמר רב זביד: הא והא בשכיב מרע, ולא קשיא: הא ביה (שעדיין הוא קיים, ואמר "תנו לזה") והא בבריה (שמת מחליו, וזה - בנו - אומר "החזירהו"): מתניתין, דקא אמר [שמדייקים ממנו] '"תנו" – נותנין' – בדידיה, דבר מהדר הוא (ממתנה זו: אם חזר בו, לאחר שיצאו שני שטרות בבית דין - יזכה האחרון), דאמרינן: אי נמי יהבה (שוב) לאיניש אחרינא (במתנת בריא) - לית בה פסידא (לההוא בתרא בהאי שטרא דמהדרינא ליה להאי), דקמא ובתרא - בתרא זכי, דהא הדר ביה מקמא; כי קא תני בברייתא '*אף על פי ששניהם מודים לא יחזיר לא לזה ולא לזה*' – בבריה, דאמרינן 'דלמא כתב אבוה להאי, ואמלך ולא יהביה ניהליה, ובתר אבוה כתב איהו (הבן) לאיניש אחרינא ויהבה ליה, והשתא קא הדר ביה מההוא; סבר "מהדר לא מצינא הדרנא בי; אימר להו דאבא יהבה ליה להאי ונתבו ליה כתביה, וניזיל ונפיק מיניה, דהוא זכי (דהוא קדים: שיהא שטרו קודם; דכיון דמת אביו מחליו - זכה משנתנה לו), ונפלוג בהדיה (אחלוק עמו בקנוניא זו)"; הלכך אמרינן ליה: 'אנן - האי כתבא לא יהבינן ליה להאי, דדלמא מכתב כתביה אבוה, מיהב לא יהבה ליה, ויהבתיה את לאיניש אחרינא, וקא הדרת ביה; אלא אי קושטא קא אמרת: דיהב ליה אבוך - זיל את השתא, כתיב ליה שטרא אחרינא'! - דאי נמי לא יהבה ליה אבוה, וכתבתיה את לאיניש אחרינא - לית בה פסידא, דקמא ובתרא - קמא זכי (מאחר ששני השטרות יצאו משמך - הקודם זכה, שמתנת בריא הם; והשתא דאוקימנא טעמא דלא יחזיר משום 'דלמא כתבה להאי ואמליך ולא יהבה ליה והדר כתבה לאיניש אחרינא' - ליכא למרמי אמתנות, ולא תידוק מתניתין גבי מתנות: 'הא אמר "תנו" – נותנין'; דכי נמי אמר "תנו" - שייך למימר 'טעמא דלא יחזיר - משום שאני אומר "כתובין היו, ונמלך עליהן שלא לִתנן, והדר כתבה לאיניש אחרינא"; וגבי דייתקאות על כרחך אם אמר "תנו" - נותנין אם הוא קיים, דהא תלה תנא דידן טעמא משום 'שאני אומר נמלך עליהן שלא לִתנן', ואי נמי הכי הוה - דנמלך - השתא אם אמר "תנו" – נותנין, דליכא למיחש למידי, והכי קאמר: מצא דייתיקי או מתנה - לא יחזיר, שאני אומר כו'; והיכא דאמר "תנו" [אי] שייך למימר לא יחזיר משום טעמא דשאני אומר כגון מתנת בריא או בשכיב מרע ומת ובריה קאמר "תנו" - שמעינן ממתניתין דלא יחזיר, ולא דייקינן 'האמר "תנו" – נותנין', והיכא דלא שייך למימר 'שאני אומר', כגון בשכיב מרע שלא מת מחליו, דייקינן: האמר "תנו" – דבטל 'שאני אומר', הלכך נותנין).

תנו רבנן: '*מצא שובר* (שכתבה אשה לבעלה "התקבלתי כתובתי" ועודה תחתיו)*: בזמן שהאשה מודה - יחזיר לבעל; אין האשה מודה - לא יחזיר, לא לזה ולא לזה.*' בזמן שהאשה מודה מיהת יחזיר לבעל - וליחוש דלמא כתבה ליתן בניסן ולא נתנה עד תשרי (והוא לא פרע עד תשרי), ואזלה (איהי בעודה תחתיו) זבנתה לכתובה (לאחר) בטובת הנאה (כלומר: בזול, לפי שנותן מעותיו בספק: שאם תמות היא - יירשנה בעלה ויפסיד מי שלקחה, ואם ימות בעלה או יגרשנה - יהיה לוקח במקומה ויגבה כתובתה, ושוב לא היה לבעלה לפרוע לה הכתובה אלא ללוקח; ושובר שנכתב בשמה אינו כלום) מניסן עד תשרי (בין ניסן לתשרי), ומפיק ליה לשובר דכתיב בניסן (שכתוב בניסן) (ויקדום לשטרו של לוקח) ואתא למטרף לקוחות (ויחזיק הבעל בקרקע המיוחדת לכתובתה) שלא כדין?

אמר רבא:

(בבא מציעא כ,א)

שמע מינה (מדלא חיישינן להכי: דאי נמי הוה הכי - שפיר זכי בעל בשובר שנכתב לשמה) איתא לדשמואל, דאמר שמואל: 'המוכר שטר חוב לחבירו, וחזר (המוכר הזה) ומחלו – מחול (מחול הוא אצל הלוה); ואפילו יורש מוחל' (הלכך: אם מכרה זו כתובתה באייר - דהיינו שטר חוב - וחזרה ומחלתה לבעל בתשרי – מחול, ושפיר טריף בעל).

אביי אמר: אפילו תימא ליתיה לדשמואל; הכא במאי עסקינן? - בששטר כתובה יוצא מתחת ידה (שמביאה לפנינו, דליכא למיחש לשמא מכרה בטובת הנאה: שאילו מכרתהּ - היתה מוסרת הכתובה ביד הלוקח).

ורבא אמר: אי משום שטר כתובה - חיישינן לשתי כתובות (שמא שני שטרי כתובה היו לה [ויש] לחוש שמא מסרה אחד ללוקח ובאה לחזור בה ולמחול אצל בעלה ומוסרת לו שובר המוקדם לשטרו של לוקח אלא ודאי איתא לדשמואל ומתוך שבידה למחול שטר כתובה לבעלה עכשיו לא חיישינן לשמא כתבה ליתן בניסן כו')!

ואביי אמר: (מהכא לא תסייע לשמואל:) חדא - לשתי כתובות לא חיישינן (הלכך ליכא למיחש לדלמא זבנתה בטובת הנאה); ועוד: (אי נמי זבנתה בטובת הנאה - לית לן למיחש לשמא כתבה לשובר בניסן ולא קבלה עד תשרי; דאי נמי הכי הוה - כי מטא שובר לידיה בתשרי - זוכה למפרע בו מזמן חתימתו, ולא הוה מֶמְכָרָהּ שבנתיים כלום:) שובר - בזמנו (בזמן הכתוב בו) טריף (טורף).

אביי לטעמיה, דאמר 'עדיו בחתומיו זכין לו'.

משנה:

מצא איגרות שום (ששמו בית דין נכסי לוה למלוה בחובו), ואיגרות מזון (שקיבל עליו לזון את בת אשתו), שטרי חליצה, ומיאונין (קטנה יתומה שהשיאוה אמה ואחיה לדעתה - יוצאה ממנו במיאון, ואינה צריכה גט, אלא אומרת בפני שלשה "אי אפשי בפלוני בעלי", וכותבין לה בית הדין שטר שמיאנה בפניהם להיות לה עדות שמותרת לינשא), ושטרי בירורין (בגמרא מפרש) וכל מעשה בית דין [כגון שטר המקוים] - הרי זה יחזיר (דליכא למיחש ל'שמא נמלך', דהא בית דין לא כתבום, אלא בדבר מקויים; ולפרעון נמי ליכא למיחש: דבהני שטרות לא שייך בהו פרעון, כדאמרינן לעיל (דף טז,ב); ואפילו למאן דאמר 'שומא הדר' - איהו דאפסיד אנפשיה);

מצא (שום שטר) בחפיסה או בדלוסקמא, (או שמצא) תכריך של שטרות או אגודה של שטרות (בכרך או באגודה; ובגמרא מפרש מאי 'חפיסה' ו'דלוסקמא' ו'תכריך' ו'אגודה') - הרי זה יחזיר (דדבר שיש בו סימן הוא, כדמפרש בגמרא: שהכלי סימן: כשיאמרו הבעלים "בכלי כך וכך מצאת אותם"; וכן תכריך ואגודה - הרי זה יחזיר, דדבר שיש בו סימן הוא כדמפרש בגמרא);

וכמה 'אגודה של שטרות'? - שלשה קשורין זה בזה.

רבן שמעון בן גמליאל אומר: אחד הלוה משלשה (אם שלשה שטרות של לוה אחד הן, שלוה משלשה בני אדם) - יחזיר (מוצאם) ללוה (דודאי פְּרָעָם, והחזירם לו, ומידו נפלו; שאם מידם נפלו - מי קבצם למקום אחד?); שלשה הלוין מן האחד (שלוו מאדם אחד) - יחזיר (המוצאם) למלוה (שהדבר ידוע שממנו נפלו).

מצא שטר בין שטרותיו ואינו יודע מה טיבו (מה טיבו אצלו? אם הלוה הפקידו אצלו? או המלוה? או שמא מקצתו פרוע, ומסרוהו לו להיות שליש ביניהם, ושכח?) - יהא מונח (בידו) עד שיבא אליהו (ולא יחזיר לא לזה ולא לזה).

אם יש עמהן סמפונות (מילי מילי קתני: המוצא בין שטרותיו שובר שנכתב על אחד משטרותיו) - יעשה מה שבסמפונות (והשטר בחזקת פרוע, ואף על פי שהיה לשובר הזה להיות מונח ביד הלוה – אמרינן: האמינו הלוה, ואומר "מחר תנה לי" - ושכח).

גמרא:

מאי '*שטרי ברורין*'?

הכא תרגמו: שטרי טענתא.

רבי ירמיה אמר: (כשבוררין להן דיינין - כותבין להן:) זה בורר לו אחד וזה בורר לו אחד (זה בירר לו את פלוני וזה בירר לו את פלוני - שלא יוכלו לחזור בהן).

וכל מעשה בית דין - הרי זה יחזיר:

ההוא גיטא (מקויים בהנפק) דאשתכח בי דינא דרב הונא (והשליח המביאו אומר ממנו נפל) דהוה כתיב ביה 'בשוירי מתא דעל רכיס נהרא'; אמר רב הונא

(בבא מציעא כ,ב)

חיישינן לשני שוירי (אף על פי שב'שוירי' הידוע לנו אין בה שני 'יוסף בן שמעון' - שמא יש 'שוירי' אחרת שיש שם 'יוסף בן שמעון', ושם נכתב ומשליח אחר נפל)?'

אמר ליה רב חסדא לרבה: פוק עיין, דלאורתא בעי לה רב הונא מינך.

נפק דק ואשכח דתנן: '*כל מעשה בית דין - הרי זה יחזיר*' (דכיון דלא הוחזקו שני 'יוסף בן שמעון' בעיר אחת - לעיר אחרת שאינה ידועה לנו לא חיישינן).

אמר ליה רב עמרם לרבה: היכי פשיט מר איסורא מממונא?

אמר ליה: תרדא (משועמם [הערוך: שוטה])! שטרי חליצה ומיאונין תנן!

פקע ארזא דבי רב (נשבר העמוד שבית המדרש נשען עליו); מר אמר: "משום לתאי דידי (בשביל מזלי, שקינא על שגדפתני) פקע", ומר אמר: "משום לתאי דידי פקע (שהשבת על דברי לביישני בבית המדרש)".

מצא בחפיסה או בדלוסקמא:

מאי '*חפיסה*'?

אמר רבה בר בר חנה: חמת קטנה (חמת של עור שנותנין בו יין).

מאי '*דלוסקמא*'?

אמר רבה בר שמואל: טליקא דסבי (טסקא שהזקנים מצניעים בה כלי תשמישן, שלא יצטרכו לחפש אחריהם).

תכריך של שטרות או אגודה של שטרות [הרי זה יחזיר]:

תנו רבנן: '*כמה הוא 'תכריך של שטרות'?*

*שלשה כרוכין זה בזה* (וזהו סימן שהבעלים נותנים בהם; זה יכריז מציאה: "שטרות מצאתי" וזה יאמר "שלי הם, ושלשה הן, כרוכין הן זה בזה")*;*

*וכמה היא 'אגודה של שטרות'?*

*שלשה קשורין זה בזה*'.

שמעת מינה קשר סימן (שיש קשרים שאינן דומין זה לזה, ויאמר "כך וכך הוא עשוי", דאי לא תימא הכי - מאי סימנא איכא הכא? ותפשוט מינה בעלמא דקשר סימן; ובעיא בעלמא היא);

(ומשני: מהכא לא תפשוט,) הא תני רבי חייא 'שלשה כרוכין זה בזה' (דתני רבי חייא: שלשה כרוכין זה בזה - הוא אגודה, דכרך הוי סימן: דכולי עלמא כרכי שטרא שטרא לעצמו, וקושרין אותן יחד, וזה כרך שלשתן יחד)!?

אי הכי - היינו '*תכריך*'!?

'*תכריך*' - כל חד וחד בראשה דחבריה; 'אגודה' - דרמו אהדדי (השכיבן זה על זה: אורכו על אורכו של חבירו).

וכרוכות - (המוצא) מאי מכריז?

מנין ("שלשה שטרות"; וזה בא ונותן סימן שכרוכין היו יחד).

מאי אריא תלתא? אפילו תרין נמי (הואיל ואין צריך לבעלים לתת סימן אלא כריכתן)?

אלא כדאמר רבינא (ב'אלו מציאות' (דף כה,א)): "טבעא" מכריז - הכא נמי "שטרי" מכריז ("שטרות מצאתי" וזה צריך שיאמר "כך וכך היו, וכרוכין היו"; הלכך דוקא תלתא, אבל תרי - מידע ידיע דמיעוט שטרות שתים, ואין מנין סימן).

רבן שמעון בן גמליאל אומר: אחד הלוה משלשה יחזיר ללוה:

דאי סלקא דעתא דמלוין נינהו - מאי בעו גבי הדדי?!

דלמא לקיומינהו אזלי (ודלמא לקיומינהו אזלי אצל סופר הדיינין, הכותב הנפק לכל השטרות).

[ומה יהיה במקרה] דמקיימי?

דלמא מידא דספרא נפיל.

לא משהי איניש קיומיה בידא דספרא.

שלשה שלוו מאחד יחזיר למלוה:

דאי סלקא דעתא דלוין נינהו (שפרעום והוחזרו להם) - מאי בעו גבי הדדי!

דלמא למכתבנהו אזלי (ומן הסופר נפל, ומעולם לא לוו)?

דכתיבי בתלת ידי ספרי.

ודלמא לקיומינהו אזלי?

מלוה מקיים שטריה, לוה לא מקיים שטריה.

אם יש עמהן סמפונות יעשה מה שבסמפונות ('סמפון': שובר המבטל שטר; וכל דבר המבטל דבר קרי 'סמפון', כדאמר גבי קדושי אשה ומכירת עבד, שהמום קרוי 'סמפון' מפני שמבטל את המקח):

אמר רב ירמיה בר אבא אמר רב: 'סמפון היוצא מתחת ידי מלוה (שהוא מונח בידו ולא ביד הלוה), אף על פי שכתוב בכתב ידו - אינו אלא כִּמְשַׁחֵק, ופסול'; לא מבעיא כתוב בכתב יד סופר, דאיכא למימר ספרא אתרמי ליה (וסבר "אם יבא בעל חובי לפרעני ואני אין שטרי עכשיו בידי, אם לא יהא שובר מוכן לי - לא יפרע כלום") וכתב, אלא אפילו כתוב בכתב ידו – פסול (שיש לומר: אם לא שנפרע - למה ליה למהר ולכתוב לפני פרעון, הואיל ויודע לכתוב?); סבר: "דלמא מתרמי ואתי בין השמשות וקא פרע לי, דאי לא יהיבנא ליה - לא יהיב לי זוזי; אכתוב אנא, דכי אייתי לי זוזי אתן ליה". - תנן 'אם יש עמהן סמפונות יעשה מה שבסמפונות' (והכא במלוה עסקינן דקתני מצא שטר בין שטרותיו כו') כדאמר רב ספרא (לקמן בשמעתין): 'שנמצא (השטר שהשובר יוצא עליו) בין שטרות קרועין' - הכא נמי שמצאו בין שטרות קרועין (והוא אינו קרוע; לפיכך סומכין על השובר: שמקום השטר מוכיח על השובר שהוא אמת, שאם לא נפרע - לא היה נותן השטר אצל השטרות קרועין. כך שמעתי.

ולי נראה: **שנמצא השובר בין השטרות קרועין**, הלכך איכא למימר שנתקבל החוב, והשובר הזה אין צריך למלוה הזה אלא ללוה, והלוה שכח ביד זה; לפיכך נתנו זה עם השטרות, שאין צריכין לו; דאי סלקא דעתא מלוה כתָבוֹ להיות מוכן לו כשירצה לוה לפרעו - לא נתנו עם שטרות שאין צריכין לו)!

תא שמע: נמצא לאחד בין שטרותיו 'שטרו של יוסף בן שמעון פרוע' (מתניתין היא ב'גט פשוט' (בבא בתרא דף קעב,א): שני 'יוסף בן שמעון' בעיר אחת, ונמצא שובר לאדם אחד בין שטרותיו, וכתוב בו 'שטרו של יוסף בן שמעון שבידי - פרוע הוא.' והיה לו שני שטרות על שניהם) - שטרות שניהם פרועין' (שכל אחד יכול לומר "על שלי נכתב שובר"; ובבבא בתרא פרכינן: בלא שובר נמי! הא תנן: אין אחד יכול להוציא שטר חוב עליהם!? ומוקמינן ליה במשולשין בשטר ואין משולשין בשובר; והא הכא דיוצא מתחת יד מלוה הוא) [מכאן ששובר ביד המלוה – כשר, ואין הלוה צריך לשלם]!

כדאמר רב ספרא: 'שנמצא (השטר) בין שטרות קרועין [רש"י גורס: 'פרועין'] (וכל אחד אמר "זהו שטר שלי")' - הכא נמי שנמצא בין שטרות קרועין.

תא שמע: (משנה היא בשבועות (פ"ז מ"ז; דף מה,א) '*יתומין* מן היתומין *לא יפרעו אלא בשבועה; ומהו שבועתן?*) *"שבועה שלא פקָדָנוּ אבא* (בצואת מיתה)*" ו"שלא אמר לנו אבא* (קודם לכן)*", ו"שלא מצאנו בין שטרותיו של אבא ששטר זה פרוע* (ושלא מצינו שובר בין שטרותיו של אבא על שטר זה שיהא פרוע)*."*' (הא אם מצאו - סמכינן עליה)!

אמר רב ספרא: שנמצא בין שטרות קרועין.

תא שמע [תוספתא בבא מציעא (ליברמן) פרק א הלכה יג]: '*סמפון שיש עליו עדים - יתקיים בחותמיו* (קא סלקא דעתא אם אמר מלוה "לא נפרעתי, ותדע שהרי לא מסרתי לידך" - יתקיים בחותמיו: על פי חותמיו יתקיים: אם החותמיו מעידין שחתמוהו - אין המלוה נאמן; אבל כל כמה דלא מקיים – מהימן, דמאן מפיק ליה? מלוה, ומלוה הא אמר "פסול הוא [השובר]")'!?

אימא "יתקיים מחותמיו":

(בבא מציעא כא,א)

דשיילינן להו לסהדי אי פרוע (אם ראו הפרעון) אי לא פרוע (ואם לאו - נאמן המלוה לומר שלא נכתב אלא להיות מוכן לכשיפרע).

תא שמע: '*סמפון שיש עליו עדים – כשר*'!?

מאי '*עדים*'? - עדי קיום (שכתבו הנפק; דבי דינא לא מקיימי ליה אלא אם כן פרע). הכי נמי מסתברא, מדקתני סיפא: '*ושאין עליו עדים – פסול*'; מאי '*אין עליו עדים*'?: אילימא דליכא עלויה עדים כלל, צריכא למימר דפסול? אלא - לאו עדי קיום!?

גופא [תוספתא בבא מציעא (ליברמן) פרק א הלכה יג]: '*סמפון שיש עליו עדים* (בעדי קיום מוקמינן לה) *- יתקיים בחותמיו* (ואפילו יוצא מתחת יד מלוה - כשר)*; אין עליו עדים* (אין עליו עדי קיום, אבל עדים חתומין עליו)*, ויוצא מתחת ידי שליש* (שאין הלוה מוציאו, ולא המלוה, אלא שליש שביניהם - נאמן)*, או שיוצא לאחר חיתום שטרות* (שיצא לפנינו כשהוא כתוב בשטר חוב אחר החתימה) *– כשר.*'

'*יוצא מתחת ידי שליש*' - דהא הימניה מלוה לשליש (דעל כרחך אין כותב שובר אלא מלוה, והוא מסרוֹ ליד השליש); '*יוצא לאחר חיתום שטרות*' נמי: דאי לאו דפריע - לא הוה מרע ליה לשטריה.

הדרן עלך 'שנים אוחזין'

1. הפירוש הקודם לוקה בכך שהברייתא עילגת וחוזרת על עצמה. [↑](#footnote-ref-1)
2. נראה לי שרש"י כאן צריך היות כך:

רב פפא אמר: כי תקינו ליה רבנן ארבע אמות – בעלמא (כגון בסמטא שהוא רשות לכל אדם, או ברשות הרבים, או בצידי רשות הרבים, והיא הפקר לרבים למשוך לתוכה הצריכין לצאת מן הדחק, שהרי אין לאדם שם ארבע אמות מיוחדות, שהרבה חברים יש לו בתוכה עומדים אצלו); בשדה דבעל הבית לא תקינו ליה רבנן. [↑](#footnote-ref-2)