בבא מציעא פרק שלישי 'המפקיד' (דף לג,ב)

משנה:

המפקיד אצל חבירו בהמה או כלים ונגנבו או שאבדו:

שילם ולא רצה לישבע (שבועת שומרים: שלא פשע בה, ושלא שלח בה יד[[1]](#footnote-1), שהיה יכול ליפטר בשבועה זו) שהרי אמרו '*שומר חנם נשבע ויוצא*', נמצא הגנב - משלם תשלומי כפל, טבח ומכר משלם תשלומי ארבעה וחמשה;

למי משלם? - למי שהפקדון אצלו (דכיון דשילם - קנה כל תשלומיה; ובגמרא מפרש טעמא);

נשבע ולא רצה לשלם, נמצא הגנב משלם תשלומי כפל טבח ומכר משלם תשלומי ארבעה וחמשה;

למי משלם? - לבעל הפקדון.

גמרא:

למה ליה למתני '*בהמה*' ולמה ליה למתני '*כלים*'?

צריכי: דאי תנא '*בהמה*' הוה אמינא: בהמה הוא דמקני ליה כפילא (הבעלים מקנין לשומר כפל העתיד להשתלם, כדאמר לקמן: שבשעה שמסרה לו לשמור - על מנת כן מסרה: שאם תגנב וירצה וישלם יהא כפל שלו), משום דנפיש טירחה: לעיולה ולאפוקה; אבל כלים - דלא נפיש טירחייהו - אימא לא מקני ליה כפילא (לא מסרה לו מתחילה על מנת כן); ואי תנא '*כלים*', הוה אמינא: כלים הוא דקמקני ליה כפילא, משום דלא נפיש כפלייהו (שאין באין לידי ארבעה וחמשה, שאינה נוהגת אלא בשור ושה בלבד), אבל בהמה - דכי טבח ומכר משלם תשלומי ארבעה וחמשה - אימא לא מקני ליה כפילא! – צריכא.

מתקיף לה (אמתניתין קא מתמה) רמי בר חמא: והא אין אדם מקנה דבר שלא בא לעולם (והיאך הקנו לו בעלים כפל זה, שעדיין לא נתחייב בו גנב)!? ואפילו לרבי מאיר, דאמר (בפרק ג דקדושין (דף סג,א): "הרי את מקודשת לי על מנת שאתגייר"; איכא למיגמר מינה: מוכר פירות דקל לחבירו עד שלא באו לעולם, דאפליגו בה רב הונא ורב נחמן לקמן ב'איזהו נשך' (דף סו,ב)) אדם מקנה דבר שלא בא לעולם, הני מילי כגון פירות דֶקֶל, דעבידי דאתו, אבל הכא -

(בבא מציעא לד,א)

מי יימר דמגנבא (שעתיד להיגנב, דליקני ליה כפל בשעת מסירה? דעל כרחך משעת מסירה בעי לאקנויה, שמשכה ממנו על מנת כן)? ואם תמצי לומר דמגנבא - מי יימר דמשתכח גנב? ואי משתכח גנב - מי יימר דמשלם - דלמא מודי ומפטר?

אמר רבא: נעשה כאומר לו (בשעה שמסרה לו) "לכשתגנב ותרצה ותשלמני - הרי פרתי קנויה לך מעכשיו"! (דקים להו לרבנן דניחא להו לבעלים שיהא בטוח בקרן על מנת שיהא ספק כפל העתיד לבא של שומר; והרי היא כמסרה לו על מנת כן: שאם תיגנב וישלם לו קרן - שתהא פרה קנויה לו משעה שמסרה; נמצא למפרע: כשגנב הגנב - של שומר היתה, דפרה כבר היא בעולם.)

מתקיף לה רבי זירא: אי הכי (דנמצא שהיתה שלו משעה ראשונה) - אפילו גיזותיה וולדותיה נמי (יזכה אף בגיזות וולדות שהיו לה משבאה לביתו: דכיון דנגנב ורצה ושילם - נמצאת שלו למפרע)! אלמה תניא '*חוץ מגיזותיה וולדותיה*'?

אלא אמר רבי זירא: נעשה כאומר לו 'חוץ מגיזותיה וולדותיה'.

ומאי פסקא (פסקת הדבר בכל אדם שדעתו להקנות כפל אם יבא לכך, ואין דעתו להקנות הולדות)?

סתמא דמלתא: שבחא דאתא מעלמא - עביד איניש דמקני, שבחא דמגופה - לא עביד איניש דמקני.

איכא דאמרי: אמר רבא: נעשה כאומר לו (בשעה שמסרה לו) "לכשתגנב ותרצה ותשלמני (אם תשלם לי הקרן) - סמוך לגניבתה קנויה לך (שעה אחת לפני גניבתה תהא הפרה קנויה לך, והיא כבר היתה בעולם)".

מאי בינייהו?

איכא בינייהו קושיא דרבי זירא (ללישנא בתרא ליכא לאקשויי 'גיזות וולדות', דהא סמוך לגניבתה הוא דאקנייה); אי נמי דקיימא באגם (כשגנבהּ גנב: ללישנא בתרא לא קני כפילא, דהא סמוך לגניבתה לא היתה בחצירו שתהא חצירו קונה לו, ומשיכה ההוא שעתה - לא הואי, ובמאי נקני? ואם תאמר: תקני לו משיכה ראשונה: שמשכה לו על מנת לקנותה שעה הסמוכה לגניבתה - הא אמרינן בכתובות [ב'האשה שנפלו לה נכסים' (דף פב,א)] 'האומר לחבירו משוך פרה זו ולא תיקני לך אלא לאחר שלשים - לא קנה').

שילם ולא רצה לישבע [ שהרי אמרו שומר חנם נשבע ויוצא, נמצא הגנב - משלם תשלומי כפל, טבח ומכר משלם תשלומי ארבעה וחמשה; למי משלם? למי שהפקדון אצלו]:

אמר רבי חייא בר אבא אמר רבי יוחנן: לא '*שילם*' = שילם ממש, אלא כיון שאמר "הריני משלם" אף על פי שלא שילם.

תנן: '*שילם ולא רצה לישבע*'; 'שילם' – אִין, לא שילם – לא!

אימא סיפא: '*נשבע ולא רצה לשלם*'; טעמא דלא רצה, הא רצה - אף על פי שלא שילם!

אלא מהא ליכא למשמע מינה.

תניא כותיה דרבי יוחנן: '*השוכר פרה מחבירו ונגנבה, ואמר הלה "הריני משלם ואיני נשבע" ואחר כך נמצא הגנב - משלם תשלומי כפל לשוכר'* (אף על פי שהשוכר חייב בגניבה ואבידה, מכל מקום אם רוצה לשקר ולישבע שנאנסה - היה נפטר בשבועה; הלכך כי אמר "נגנבה", וחייב עצמו בקרן - נקנה לו הכפל).

אמר רב פפא: שומר חנם ,כיון שאמר "פשעתי" - מקנה ליה כפילא (נקנה לו הכפל): דאי בעי פטר נפשיה בגניבה; שומר שכר - כיון שאמר "נגנבה" - מקנה ליה כפילא: דאי בעי - פטר נפשיה ב"שבורה ומתה"; שואל שאומר "הריני משלם" - לא מקני ליה כפילא: במאי הוה ליה למפטר נפשיה? ב"מתה מחמת מלאכה"? מתה מחמת מלאכה לא שכיח.

איכא דאמרי אמר רב פפא: שואל נמי: כיון שאמר "הריני משלם" - מקני ליה כפילא, דאי בעי פטר נפשיה ב"מתה מחמת מלאכה".

(כל חיובי ופטורי דארבעה שומרין ילפינן מקראי לקמן בפרק 'השואל' (דף צד,ב): שומר חנם ישבע על הכל אם לא פשע, והשואל משלם את הכל, נושא שכר והשוכר פטורין מן האונסין וחייבין בגניבה ואבידה, שואל פטור ב'מתה מחמת מלאכה הראויה לה', דאמר ליה "להכי אושלת לי ולא לאוקמה בכילתא".)

אמר ליה רב זביד: הכי אמר אביי: שואל - עד שישלם; מאי טעמא? הואיל וכל הנאה שלו (שהיה עושה בה מלאכתו בלא שום שכר) - בדיבורא (ד"הריני משלם") לא מקני (הבעלים) ליה [לשואל] כפילא (שאין זו שום טובה: מוטל היה עליו להניח דעתו, שהשאילה לו חנם).

תניא כוותיה דרב זביד [תוספתא בבא מציעא (ליברמן) פרק ג הלכה ב]: '*השואל פרה מחבירו ונגנבה, וקידם השואל ושילם, ואחר כך נמצא הגנב - משלם תשלומי כפל לשואל*'.

ללישנא קמא דרב פפא ודאי לא הויא תיובתא (דנימא: כיון דטעמא דרב פפא משום דלא הוה למפטר נפשיה, דהא מתה מחמת מלאכה לא שכיחא - אפילו קדם ושילם נמי אית ליה לרב פפא דלא קני ליה כפילא, ותיקשי ליה: הא ודאי ליכא לאותובי, דמצי אמר לך [רב פפא] אנא - אף על פי שאמר 'הריני משלם' אמרי, ולא אמרי 'אף על פי ששילם'); ללישנא בתרא לימא תיהוי תיובתיה (מי נימא דשילם דוקא קאמר תנא דברייתא)?

[תוספות ד"ה ללישנא קמא, הופך את הגירסא ואת הסברא – על פי הר"ח.]

אמר לך רב פפא: מי אלימא ממתניתין, דקתני 'שילם', ואוקימנא ב'אמר' - הכא נמי ב'אמר'!

מי דמי? התם לא קתני 'קידם' הכא קתני 'קידם'!

מאי 'קידם' - קידם ואמר.

הא מדקתני (תנא דברייתא) גבי שוכר 'ואמר' (כדאמרינן לעיל תניא כוותיה דרבי יוחנן), וגבי שואל 'קידם' (בהך דתניא כוותיה דרב זביד) - שמע מינה דוקא קתני.

מידי גבי הדדי תניא?

שיילינהו (בני הישיבה) לתנאי דבי רבי חייא ודבי רבי אושעיא (שהיו שונין תוספתא דרבי חייא ותוספתא דרבי אושעיא, שהם עיקר, כדאמרינן בעלמא (חולין דף קמא.) 'כל מתניתא דלא מיתניא בי רבי אושעיא ורבי חייא לא תותבוה בי מדרשא'), ואמרי: גבי הדדי תניין.

פשיטא אמר "איני משלם" וחזר ואמר "הריני משלם" - הא קאמר "הריני משלם"; אלא אמר "הריני משלם"

(בבא מציעא לד,ב)

וחזר ואמר "איני משלם" - מאי?: מי אמרינן מהדר קא הדר ביה? או דלמא במלתיה קאי, ודחויי הוא דקא מדחי ליה?

אמר "הריני משלם" ומת (לא הספיק לשלם עד שמת), ואמרו בניו "אין אנו משלמין" - מאי?: מי אמרינן מהדר קא הדרי בהו? או דלמא במלתא דאבוהון קיימי, ודחויי הוא דקא מדחו ליה?

שלמו בנים (והאב לא הספיק לומר "הריני משלם" עד שמת) – מאי?: מצי אמר להו "כי אקנאי כפילא – לאבוכון, דעבד לי נייח נפשאי (פעמים רבות עשה לי קורת רוח); לדידכו - לא"? או דלמא לא שנא?

שילם לבנים (מתו הבעלים ונגנבה ואמר השומר לבנים "הריני משלם" או שילם) - מאי?: מצו אמרי ליה "כי אקני לך אבונא כפילא - דעבדת ליה נייח נפשיה, אבל אנן - לדידן לא"? או דלמא לא שנא?

שלמו בנים לבנים – (דליכא שום צד נייחא נפשא באלו שהם קיימים, שלא הם ולא אביהם עשו קורת רוח לאלו, ולא אביהם של אלו קיבל קורת רוח מבני השומר, או דלמא כיון ששניהם הראשונים הוה להו נייחא נפשא בהדדי - קנו כפילא אף בנים מן הבנים) - מאי?

שילם מחצה (מתחילתו אמר "הריני משלם מחצה ולא יותר") – מאי (מהו לקנות חצי הכפל)?

(אם תימצי לומר "לא קני מחצה" -) שאל שתי פרות (ונגנבו, ואמר "הריני משלם אחת" ולא אמר "מתה מחמת מלאכה") ושילם אחת מהן – מאי (מהו לקנות כפל שלה? מי אמרינן: כיון דפרה שלימה שילם – קנה! או דלמא כיון דתרוייהו - חד פקדון הוו, ואינו משלם את שתיהם - לא אקני ליה כפילא, שהרי הוא נפסד על ידו)?

שאל מן השותפין ושילם לאחד מהן (חלקו: חצי דמיה שעליו) – מאי (מהו לקנות חלקו המגיעו? מי אמרינן: כל הקרן שלו שילם? או דלמא בעינן עד שישלם כל הפרה)?

שותפין ששאלו ושילם אחד מהן (חצי דמיו שעליו) – מאי (מהו שיקנה חצי הכפל? מי אמרינן: הרי שילם כל המוטל עליו)?

שאל מן האשה (פרה של נכסי מלוג: שהקרן שלה והפירות לבעל) [אבל בתוספות ד"ה 'שאל מן האשה' פירשו: שאל מן האשה כשהיתה פנויה, ונישאת] ושילם (הפרה) לבעלה – מאי (מהו לקנות הכפל? מי אמרינן: כיון דקרן לאו דבעל הוא - לאו תשלומין מעליא נינהו, ולא קני כפילא? או דלמא כיון דאפוטרופוס הוא על הנכסים, ואוכל הפירות - בעלים הוי עלייהו, ותשלומין הן)?

אשה ששאלה (לצורך קרקע מלוג שלה) [ובתוספות שם – אשה פנויה שאח"כ נישאת] ושילם בעלה – מאי?

תיקו.

אמר רב הונא: (אמתניתין קאי: אף על פי שהוא משלם, כדקתני: 'שילם ולא רצה לישבע') משביעין אותו שבועה שאינה ברשותו; מאי טעמא? חיישינן שמא עיניו נתן בה.

מיתיבי [שבועות פ"ו מ"ז]: '*המלוה את חבירו על המשכון, ואבד המשכון, ואמר לו "סלע הלויתיך עליו, שקל* (חצי סלע) *היה שוה", והלה אומר "לא כי, אלא סלע הלויתני עליו, סלע היה שוה" – פטור* (הלוה מן השבועה: שאין כאן הודאה במקצת)*;*

*"סלע הלויתיך עליו, שקל היה שוה", והלה אומר "לא כי אלא סלע הלויתני עליו, שלשה דינרים* [סלע = ארבעה דינרים] *היה שוה" – חייב* (לישבע שכך היה שוה, ומשלם לו דינר שהודה לו)*;*

*"סלע הלויתני עליו, שנים היה שוה"* (והלוה תובע את המלוה את יתר דמיו; וקא סבר האי תנא: 'המלוה על המשכון - שומר שכר הוא')*, והלה אומר "לא כי אלא סלע הלויתיך עליו, סלע היה שוה" – פטור* (מן השבועה: שאין כאן הודאה שחייב לו כלום)*;*

*"סלע הלויתני עליו, שנים היה שוה", והלה אומר "לא כי, אלא סלע הלויתיך עליו חמשה דינרים היה שוה" – חייב;*

*מי נשבע? - מי שהפקדון אצלו, שמא ישבע זה ויוציא הלה את הפקדון* (ויפסלנו [את הנשבע לעדות ולשבועה]).' [רבנו חננאל: 'ונמצאת שבועת הלוה לבטלה' כלומר: נגרם בזיון שבועה ובזיון בית דין] -

אהייא (קאי '*מי נשבע*' דקתני בה)? אילימא אסיפא (אחיוב דסיפא) - ותיפוק ליה דשבועה גבי מלוה היא, דהא קא מודי מקצת הטענה (ולמה ליה למתלי טעמא ב'שמא יוציא הפקדון ויפסלנו לעדות ולשבועה')?

אלא אמר שמואל: ארישא.

מאי 'ארישא' (הא רישא – 'פטור' קתני)?

אסיפא דרישא (אחיוב דקתני ברישא קאי): '"סלע הלויתיך עליו, שקל היה שוה", והלה אומר "לא כי אלא סלע הלויתני עליו שלשה דינרין היה שוה" – חייב': דשבועה - גבי לוה הוא, ואמור רבנן לשתבע מלוה (שלא היתה שוה אלא שקל, ויטול שקל; דכיון דאיכא שבועה על הלוה מן התורה - אי אתה יכול לפוטרו בולא כלום): שמא ישבע זה ויוציא הלה את הפקדון (ומשום תיקון עולם: שלא יפסל ישראל - שקלוה לשבועה מיניה ושדיוה אמלוה);

ואם

(בבא מציעא לה,א)

איתא לדרב הונא (שהשומר המשלם דמים נשבע שאינה ברשותו), כיון דמשתבע מלוה שאינה ברשותו - היכי מצי מפיק לה (אמאי חיישינן לשמא יוציא? הא אשתבע)?

אמר רבא: שיש עדים שנשרפה (דהשתא לא אשבעינהו, שהרי הביא עדים).

אי הכי - מהיכא מייתי לה?

אלא אמר רב יוסף: שיש עדים שנגנבה [ולכן אין צריך להשבע שאינה ברשותו].

סוף סוף מהיכא מייתי לה?

דטרח ומייתי לה (מחזר ושואל אחר הנכנסים בביתו[?] וימצא הגנב).

אי הכי - כי משתבע מלוה - נמי לטרח לוה וליתי? בשלמא מלוה ידע מאן קא עייל ונפק בביתיה, ואזיל וטרח ומייתי לה, אלא לוה - מי ידע מאן עייל ונפיק בביתיה דמלוה?

אביי אומר: גזירה שמא יטעון ויאמר לו "אחר שבועה מצאתיה".

רב אשי אמר: זה נשבע (נשבע כמה שוה) וזה נשבע: זה [המלוה, שומר הפקדון=המשכון] נשבע שאינה ברשותו, וזה (הלוה, שהשבועה עליו) נשבע כמה היה שוה, והכי קאמר: 'מי נשבע תחילה? - מלוה נשבע תחילה (שאינה ברשותו), שמא ישבע זה ויוציא הלה את הפקדון'.

[יש אומרים שהשבועה שאינה ברשותו – מדרבנן; אך אם כך – הברייתא הזאת אינה קושיא על רב הונא, שהרי הוא יכול לתרץ שהברייתא מלפני שתקנו שבועה זו!]

רב הונא בר תחליפא משמיה דרבא אמר: רישא דסיפא (הויא) תיובתא לרב הונא ('רישא': תביעת מלוה; 'סיפא': תביעת לוה; 'רישא דסיפא' דקתני פטור - בתביעת לוה): '"סלע הלויתני עליו, שתים היה שוה", והלה אומר "לא כי אלא סלע הלויתיך עליו סלע היה שוה" – פטור' ואם איתא לדרב הונא, מגו דמשתבע מלוה שאינה ברשותו - לישתבע נמי אגילגול שבועה (דטענה שאין בה שבועה עם טענה שיש בה שבועה - מגלגלין עליו שבועה: לישבע על שתיהן; וגילגול שבועה דאורייתא היא [בקדושין (דף כז:)]) כמה היה שוה!?

אמר רב אשי: אמריתה לשמעתא קמיה דרב כהנא, ואמר לי: תהא (הא דקתני 'פטור') במאמינו (לוה למלוה שאינה ברשותו).

ונהמניה לוה למלוה נמי בהא כמה הוה שוה?

לא קים ליה בגויה (מימר אמר לוה "לא קים למלוה בגויה דמשכון, דלא נתן דעתו עליו לדעת דמיו").

ונהמניה מלוה ללוה, דקים ליה בגויה?

לא מהימן ליה.

ומאי שנא לוה דמהימן ליה למלוה, ומאי שנא מלוה דלא מהימן ליה ללוה (דנקט תנא למלתיה בהכי: שזה נאמן על זה, וזה אינו נאמן על זה)?

לוה מקיים ביה במלוה (משלי יא,ג) 'תֻּמַּת יְשָׁרִים תַּנְחֵם' (לוה מקיים במלוה מקרא זה: תומת ישרים תנחם אם לא שאדם נאמן וישר הוא לא היו מעשרין אותו מן השמים, שנאמר 'תומת ישרים תנחם'); מלוה מקיים ביה בלוה (שם, סוף הפסוק) 'וְסֶלֶף בּוֹגְדִים ושדם יְשָׁדֵּם '.

ההוא גברא דאפקיד כיפי (נזמים) גביה חבריה; אמר ליה "הב לי כיפי!"; אמר ליה "לא ידענא היכא אותבינהו".

אתא לקמיה דרב נחמן, אמר ליה: כל "לא ידענא" - פשיעותא היא! זיל שלים!.

לא שילם.

אזל רב נחמן אגביה לאפדניה מיניה.

לסוף אישתכח כיפי, ואיקור (יתר על הדמים שפרע לבעלים). אמר רב נחמן: הדרי כיפי למרייהו והדרא אפדנא למרה.

אמר רבא: הוה יתיבנא קמיה דרב נחמן (כשדן דין זה), ופרקין – 'המפקיד' הוה (ובפרק זה היינו עוסקין), ואמרי ליה '*שילם ולא רצה לישבע*' (קתני מתניתין, דקני כפילא; והאי נמי שילם - וליקני רווחא דאייקור)? ולא אהדר לי; ושפיר עבד דלא אהדר לי: מאי טעמא? התם לא אטרחיה לבי דינא, הכא אטרחיה לבי דינא [אבל גירסת התוספות: ואותביניה: שילם].

למימרא דסבר רב נחמן דשומא הדר (נכסי לוה ששמו בית דין לבעל חוב חוזרין אליו אם נותן מעות לבעל חוב, כי הכא דהדר אפדנא למרה)?

שאני התם, דשומא בטעות הוה: דקא הוה כיפי מעיקרא (דסבור היה שאבדו הנזמים והרי לא אבדו: שהרי בתחילת השומא היו הנזמים בידו, ולא היה יודע; דאילו היה יודע שכן - לא שמו לו הטרקלין; אבל שומא שבית דין שמין על שאין לו מעות, והוא חייב לו - הרי הוא כמכר גמור, ואינה חוזרת).

אמרי נהרדעי: שומא [גביית שדה על ידי מלוה בחובו] הדר עד תריסר ירחי שתא.

ואמר אמימר: אנא מנהרדעא אנא, וסבירא לי שומא הדר לעולם.

והלכתא: שומא הדר לעולם, משום שנאמר (דברים ו,יח) ועשית הישר והטוב [בעיני ה' למען ייטב לך ובאת וירשת את הארץ הטבה אשר נשבע ה' לאבתיך].

פשיטא שמו ליה לבעל חוב, ואזל איהו, ושמה לבעל חוב דידיה, אמרינן ליה (לבעל חוב שני): לא עדיף את מגברא דאתית מיניה (מבעל חוב ראשון שבאת מכחו: כשם שהוא מחזירה ויטול מעותיו משום 'ועשית הישר והטוב' - אף אתה קבל מעותיך מבעלים הראשונים משום 'ועשית הישר והטוב');

זבנהּ, אורתא [הורישהּ] ויהבהּ במתנה - ודאי הני (אחרונים: או לוקח או יורש או מקבל מתנה) - מעיקרא אדעתא דארעא נחות (שיהא קרקע שלהם), ולאו אדעתא דזוזי נחות (ולא שיקבלו מעות; דאילו בעל חוב אית ביה משום 'ועשית הישר והטוב', דאמרינן: 'לא היה לך עליו אלא מעות, והרי הן לך'; אבל אלו - קרקע קנו);

שמו לה לאשה, ואינסיבא (אפילו לא שמאתן לבעלה בכתובתה להיות נכסי צאן ברזל, שהן קנויין לבעל, אלא עיכבתן לעצמה להיות נכסי מלוג: הקרן שלה והבעל אוכל פירות), או שמו מינה דאשה ואינסיבא, ומתה - בעל בנכסי (מלוג של) אשתו - לוקח הוי (דין לוקח נתנו בו חכמים הלכך לא מיהדר): (הלכך) לא מיהדר (היכא דשמו לה ואינסיבא ומתה וירשה בעלה, כדאמרינן 'זבנה - אדעתא דארעא נחות') ולא מהדרינן ליה (היכא דשמו מינה ואינסיבא ומתה וירשה בעלה, ובא להחזיר החוב וליטול הקרקע - לא מצי למימר 'יורשה אני', דכלוקח שוייה רבנן, ולא כיורש), דאמר רבי יוסי בר חנינא: '*באושא התקינו* (כשהיתה סנהדרין באושא, שגלתה וישבה שם סנהדרי גדולה, כדאמרינן בראש השנה (דף לא.) גבי 'עשרה מסעות [שגלתה הסנהדרין])*: האשה שמכרה בנכסי מלוג בחיי בעלה ומתה* (להיות הבעל אוכל פירות בחייה, וגוף הקרקע יהיה ללוקח לכשתמות, ומתה) *- הבעל מוציא* (גוף הקרקע) *מיד הלקוחות*'. (והכי מוקי לה בפרק 'האשה' בכתובות (דף עח,ב): תקנת אושא בגופה של קרקע לאחר מיתה; אלמא כלוקח שויוהו רבנן, ואמר ליה: אני לקחתי ראשון; דאי כשאר יורש שויוהו רבנן, יורש שמכר אביו נכסיו בחייו - אין לו ירושה בהן!)

(בבא מציעא לה,ב)

(לעיל מיהדר, גבי שומא:) אגביה איהו בחובו (כלומר: אם לא שמוה בית דין למלוה על כרחו של לוה, וקם ליה מעצמו, ולא הטריחו לדין, ואמר לו "טול קרקע זה בחובך") - פליגי בה רב אחא ורבינא: חד אמר 'הדרה' וחד אמר 'לא הדרה'.

מאן דאמר 'לא הדרה' סבר: האי - זביני מעליא היא, דהא מדעתא דנפשיה אגביה; ומאן דאמר 'הדרה' סבר: לא זביני מעליא הוא; והאי דאגביה מדעתיה ולא אתא לדינא - מחמת כיסופא הוא דאגביה.

(מי ששמו לו בית דין קרקע בחובו) ומאימת אכיל פירי (מאימת היא קנויה לו לאכול פירות)?

רבה אמר: מכי מטיא אדרכתא לידיה (לאחר תשעים יום שנפסק הדין, דאמרינן בפרק קמא (דף טו,א) דבית דין כותבין אדרכתא - שטר פסק דין - אנכסי לוה: שבכל מקום שימצאם משלו – יקחם, ומוסרין לו השטר);

אביי אמר: עדיו בחתומיו זכין לו (מיום שנחתם שטר האדרכתא בבית דין, אף על פי שלא בא לידו);

רבא אמר: מכי שלימו ימי אכרזתא (אף על פי שבאה אדרכתא לידו, ולא מצא נכסים ללוה עד לאחר זמן, וכשמצא - הוזקק לבא לבית דין, ומכריזין שיש כאן קרקע למכור, כדאמרינן בערכין (דף כא,ב); ואם בא זה וקיבלה ביותר ממה ששמוה אחרים - מוסרין אותה בידו לאחר שכלו ימי הכרזה; ובמסכת ערכין מפרש כמה ימים מכריזין, בפרק שום היתומים (שם); ועד דשלמו הנך יומי - הוי פירי דלוה).

[רבנו חננאל: סדר הדין: מוציא מלוה שטרו בבית דין ומקיימו ומחייבין הלוה לפרעו; לא פרע – קורעין שטר חוב וכותבין למלוה אדרכתא על נכסי הלוה ומכריזין; ואחרי ההכרזה שמין נכסי הלוה ומחליטין למלוה. לא מצא נכסין בני חורין - כותבין לו טירפא, ואחרי שיטרוף - קורעין הטירפא וכותבין אדרכתא על הנכסים הללו; ואחר כך קורעין האדרכתא וכותבין לו שומא על שדה זו ומחלטין אותה למלוה.]

משנה:

השוכר פרה מחבירו (ועמד שוכר והשאילה לאחר לעשות בה ימי שכירותו) והשאילה לאחר, ומתה כדרכה - ישבע השוכר (למשכיר) שמתה כדרכה (ופטור, שהשוכר אינו חייב באונסין), והשואל (שהוא חייב באונסין) - ישלם לשוכר.

אמר רבי יוסי: כיצד הלה עושה סחורה בפרתו של חבירו? אלא תחזור פרה לבעלים [השואל ישלם לבעל הפרה].

גמרא:

אמר ליה רב אידי בר אבין לאביי: מכדי שוכר - במאי קני להאי פרה? בשבועה (שהוא נשבע למשכיר)? ונימא ליה משכיר לשוכר: "דל אנת ודל שבועתך, ואנא משתעינא דינא בהדי שואל"!

אמר ליה: מי סברת שוכר בשבועה הוא דקא קני לה? משעת מיתה הוא דקני, ושבועה - כדי להפיס דעתו של בעל הבית (שלא יאמר "פשעת בה").

אמר רבי זירא: פעמים שהבעלים (המשכירין הראשונים) משלמין כמה פרות לשוכר (משלמין לשוכר זה כמה פרות על פרה זו; לפי דברי משנתנו יש שיהו כולם שלו, ויש שיעשה בהם ימי שכירותו ויחזירם);

היכי דמי?

אגרה מיניה מאה יומי, והדר שיילה מיניה תשעין יומי, הדר אגרה מיניה תמנן יומי, והדר שיילה מיניה שבעין יומי - ומתה בתוך ימי שאלתה; דאכל שאלה ושאלה - מיחייב חדא פרה!

(ראובן ששכר פרה משמעון שיעשה בה מלאכה מאה יום, וחזר שמעון ואמר לו "עשה עמי טובה והשאילני אותה תשעים יום מן המאה ששכרת, ולאחר תשעים אחזירנה לך לעשות אצלך עשרה ימים להשלים המאה", וכן עשה - יש כאן דין משנתנו, דתנן: השוכר פרה מחבירו והשאילה לאחר בתוך ימי שכירותה - דמה לי בעלים ומה לי אחר - אם מתה אצל שואל, הרי שוכר פטור בשבועה, והשואל משלם לשוכר;

חזר ראובן ובא אצלו ואמר לו "השכירנה לי מתשעים יום שהיא שאולה בידך ממני, ואשתעבד בה שמונים יום, וטול שכרך" וכן עשה - הרי היא בחזקת שאילתו על שמעון, כאילו השכירה לאחר - שהרי נוטל שכרו, וכל הנאה שלו, ואם היתה מתה אצל ראובן - היה ראובן פטור בשבועה, ושמעון משלם לו פרה אחת ששאל ממנו, והוא חייב באונסים, ופרה אחרת לעשות אצלו עשרה ימים להשלים המאה!

חזר שמעון ושאלה ממנו שבעים יום מן השמונים ששכרה ממנו על מנת שיחזירנה לו ויעשה בה עשרה ימים להשלים השמונים של שכירות השני, ואם היתה מתה בתוך שבעים יום הללו - הרי יש כאן דין השני כדין הראשון, וישבע ראובן שמתה כדרכה, ושמעון - השואל - משלם לו ארבע פרות: שתים נחלטות לו בשביל שתי פרות שאולות שהשאילו ראובן ובפעם זה - כאילו מתו שתיהן, שהרי אין פרתו בעין שהשאילו בראשון, דנימא 'הרי החזיר לו פרתו, וזו שהוא משלם לו עכשיו - בתורת תשלומין באה לידו'; והרי יש לו עליו שתי תביעות על שתי שאילות, ושתי תביעות על שתי שכירות לעשות אצלו עשרים יום.)

אמר ליה רב אחא מדיפתי לרבינא: מכדי חדא פרה היא, עיילה ואפקה: אפקה משכירות ועיילה לשאילה, אפקה משאילה ועיילה לשכירות (ולענין תשלומין נמי לשלם ליה פרה אחת, ותעמוד במקום הראשונה: תחת שתי השאילות, ותהא שלו, ואחת ימסור לו לעשות בה עשרים יום)!?

אמר ליה: ומי איתא לפרה בעינא דנימא ליה הכי (אילו היתה קיימת - היה פטור לגמרי, אלא שיעשה בה עשרים יום; עכשיו שמתה - בא עליו בתורת תשלומין שואל לשוכר על שתי תביעות)?

מר בר רב אשי אמר (סבירא ליה כאתקפתא דרב אחא מדפתי): אין לו עליהן אלא שתי פרות: חדא דשאלה וחדא דשכירות: שום 'שאלה' אחת היא (דכיון דחדא פרה הואי, אלא שמחמת שוכר שהשאיל הוא בא עליו, שני שאילות פרה אחת - אינן אלא אחת), ושום 'שכירות' אחת היא: דשאלה קני לגמרי, דשכירות עבד בה ימי שכירותיה ומיהדר ליה למרה.

אמר רבי ירמיה (אמתניתין קאי): פעמים (השוכר והשואל) ששניהם בחטאת (נשבעו לשקר ולא כפרו ממון, והרי הן בשבועות ביטוי, וקרבן שלו חטאת, כדכתיב בויקרא 'או נפש כי תשבע וגו')

(בבא מציעא לו,א)

פעמים ששניהם באשם (אם נשבעו לשקר, והיו נשכרים בשבועתם להקל פרעון מעליהם - כפירת ממון היא זו, וקרבן שבועה שלהם אשם: איל בן שתי שנים דכתיב (ויקרא ה,טו) 'והביא את אשמו איל תמים בערכך כסף שקלים', והוא אשם גזילות), פעמים שהשוכר בחטאת והשואל באשם, פעמים שהשוכר באשם והשואל בחטאת;

הא כיצד? כפירת ממון – אשם, ביטוי שפתים – חטאת; פעמים ששניהם בחטאת: כגון שמתה כדרכה, ואמרו 'נאנסה (על ידי לסטים)' (ונשבעו שכך: אף על פי שהשואל משלם אונסין - משביעין אותו, כדרב הונא, שבועה שאינה ברשותו, דחיישינן שמא נתן עיניו בה ונשבע שנאנסה ואינה ברשותו): שוכר, דבין כך ובין כך מיפטר פטור (מתשלומין, בין שנשבע באמת שמתה כדרכה, בין שנשבע לשקר שנאנסה - פטר עצמו מלשלם; הלכך אין בשקר זה כפירת ממון, דהא אם הודה על האמת היה פטור - שבועת ביטוי היא) – (קאי) בחטאת; שואל, דבין כך ובין כך חיובי מיחייב (נמצא שלא כפר ממון בשיקור שבועתו ושבועת ביטוי) – (קאי) בחטאת;

פעמים ששניהם באשם: כגון שנגנבה (והשוכר חייב לשלם לבעלים, והשואל ישלם לשוכר), ואמרו 'מתה מחמת מלאכה' (ופטר שואל עצמו בשקר מלשלם לשוכר, והשוכר מלשלם לבעלים), דתרוייהו קא כפרי ממונא, דהא מיחייבי, וקא פטרי נפשייהו;

שוכר בחטאת ושואל באשם: כגון שמתה כדרכה (ואם הודו על האמת: שוכר פטור ושואל חייב) ואמרו 'מתה מחמת מלאכה': שוכר, דבין כך ובין כך מיפטר פטור - חייב בחטאת, שואל, דמיחייב במתה כדרכה וקא פטר נפשיה במתה מחמת מלאכה - באשם;

שוכר באשם ושואל בחטאת: כגון שנגנבה (ושניהם חייבין), ואמרו 'מתה כדרכה' (השוכר פוטר עצמו בשקר, אבל השואל לא נפטר בכך מלשלם): שוכר - הוא דמיחייב בגניבה ואבידה וקא פטר נפשיה ב'מתה כדרכה' – באשם; שואל, דבין כך ובין כך חיובי מיחייב (לשלם) – (קאי על שבועתו) בחטאת.

מאי קא משמע לן (רבי ירמיה? משניות שלימות הן ב'שבועות': המשַנֶה מחובה לחובה ומפטור לפטור ומפטור לחובה - פטור מאשם גזילות; מחובה לפטור - חייב)?

לאפוקי מדרבי אמי, דאמר: כל שבועה שהדיינים משביעים אותה אין חייבין עליה משום שבועת ביטוי, שנאמר (ויקרא ה,ד) או נפש כי תשבע לבטא בשפתים [להרע או להיטיב לכל אשר יבטא האדם בשבעה ונעלם ממנו והוא ידע ואשם לאחת מאלה] - כי תשבע מעצמה; קא משמע לן דלא כרבי אמי.

אתמר: שומר שמסר לשומר: רב אמר: פטור (מכל מה שהיה נפטר אם שמרה הוא עצמו), ורבי יוחנן אמר: חייב (אפילו באונסין).

אמר אביי: לטעמיה דרב - לא מבעיא שומר חנם שמסר לשומר שכר (דפטור מן האונסין), דעלויי עלייה לשמירתו (ואין לך לומר פשיעה היא זו שמסרה לאחר), אלא אפילו שומר שכר שמסר לשומר חנם, דגרועי גרעה לשמירתו – פטור; מאי טעמא? דהא מסרה לבן דעת!; ולטעמיה דרבי יוחנן - לא מיבעיא שומר שכר שמסר לשומר חנם, דגרועי גרעה לשמירתו, אלא אפילו שומר חנם שמסר לשומר שכר, דעלויי עלייה לשמירתו – חייב, דאמר ליה: "אין רצוני שיהא פקדוני ביד אחר".

אמר רב חסדא: הא דרב - לאו בפירוש אתמר אלא מכללא: דהנהו גינאי, דכל יומא הוו מפקדי מרייהו (פושויי"ר בלע"ז [אתי החפירה שלהם]) גבה דההיא סבתא; יומא חד אפקדינהו לגבי חד מינייהו. שמע קלא בי הלולא, נפק, אזל אפקדינהו לגבה דההיא סבתא; אדאזל ואתא - אגנוב מרייהו.

אתא לקמיה דרב, ופטריה. מאן דחזא (אחד מן התלמידים ששמע מפיו דפטריה) סבר משום שומר שמסר לשומר פטור, ולא היא: שאני התם: דכל יומא נמי אינהו גופייהו גבה דההיא סבתא הוו מפקדי להו (דלא מצו אמרי ליה "אין רצוננו שיהא בידה").

יתיב רבי אמי וקאמר לה להא שמעתא (דרבי יוחנן רביה); איתיביה רבי אבא בר ממל לרבי אמי: '*השוכר פרה מחבירו והשאילה* *לאחר ומתה כדרכה - ישבע השוכר שמתה כדרכה והשואל משלם לשוכר*', ואם איתא [כרבי יוחנן] - לימא ליה "אין רצוני שיהא פקדוני ביד אחר"!?

אמר ליה: הכא במאי עסקינן? - בשנתנו לו הבעלים רשות להשאיל.

אי הכי - לבעלים בעי (שואל) לשלומי ( שהם השאילוה לו)!?

דאמרו ליה (בעלים לשוכר:) "לדעתך (כרצונך: אם תרצה להשאילהּ לו ימי שכירותך - אין אנו מקפידין)" (הלכך הוא השאילה, והבעלים אין יכולין לומר "אין רצוננו").

מתיב רמי בר חמא [על רבי יוחנן] [בבא מציעא פ"ג מ"י]: '*המפקיד מעות אצל חבירו: צררן והפשילן לאחוריו,* (או) *מסרן לבנו ובתו הקטנים ונעל בפניהם* (בפני אותם הקטנים: שלא יצאו לחוץ ויאבדו המעות) *שלא כראוי – חייב, שלא שמר כדרך השומרים*' טעמא – דקטנים, הא גדולים - פטור; אמאי? נימא ליה "אין רצוני שיהא פקדוני ביד אחר"?

אמר רבא: כל המפקיד -

(בבא מציעא לו,ב)

על דעת אשתו ובניו הוא מפקיד (על דעת שהנפקד מוסרו לאשתו ובניו הגדולים, ואין יכולין לומר "אין רצוננו כו'").

אמרי נהרדעי: דיקא נמי (דהאי דגדולים פטורין): דקתני '*או שמסרן לבנו ובתו הקטנים חייב*' (דוקא 'בניו' נקט ולא אחרים) - הא לבנו ולבתו הגדולים פטור; מכלל דלאחרים לא שנא גדולים ולא שנא קטנים – חייב, דאם כן (דלאחרים נמי גדולים פטור) ליתני 'קטנים' ('או שמסרן לקטנים') סתמא!

- שמע מינה.

אמר רבא: הלכתא: שומר שמסר לשומר – חייב, לא מבעיא שומר שכר שמסר לשומר חנם, דגרועי גרעה לשמירתו, אלא אפילו שומר חנם שמסר לשומר שכר – חייב; מאי טעמא? דאמר ליה: "את מהימנת לי בשבועה (שלא פשע בה), האיך לא מהימן לי בשבועה (ואני אומר שישנה בידו או אכלה או פשע בה)".

אתמר: פשע בה (שלא נעל בפניה כראוי) ויצאת לאגם (מקום שאינה משתמרת שם אצל זאבים ולא אצל גנבים, ומיהו לא אכלוה לא זאבים ולא גנבים), ומתה כדרכה (דהוי תחילתו בפשיעה: שמא יטרפוה זאבים; וסופו לא אבדה באותה פשיעה, אלא בדבר שהוא אונס): אביי משמיה דרבה אמר חייב; רבא משמיה דרבה אמר פטור:

אביי משמיה דרבה אמר חייב: כל דיינא דלא דאין כי האי דינא לאו דיינא הוא; לא מבעיא למאן דאמר 'תחילתו בפשיעה וסופו באונס חייב' (לקמן בפרקין (דף מב,א) גבי ההוא דאותיב זוזי דפקדון בצריפא דאורבני, דהויא פשיעותא לגבי נורא ונטירותא לענין גנבי, ואיגנוב, וגניבה לגבי שומר חנם - אונס הוא) – דחייב, אלא אפילו למאן דאמר פטור - הכא חייב (דהתם ליכא פשיעותא אלא לענין נורא, אבל הכא איכא למימר "בפשיעה מתה, שאם היתה בבית - לא מתה, ויציאתה לאגם היא פשיעת מיתתה"); מאי טעמא? - דאמרינן (שמא) הבלא דאגמא (הבל המצוי באגם) קטלה.

רבא משמיה דרבה אמר פטור: כל דיינא דלא דאין כי האי דינא לאו דיינא הוא: לא מיבעיא למאן דאמר 'תחילתו בפשיעה וסופו באונס פטור' דפטור, אלא אפילו למאן דאמר חייב - הכא פטור; מאי טעמא? דאמרינן "מלאך המות מה לי הכא ומה לי התם"! (אבל התם גבי זוזי, אם שמרם כהלכתם דקיימא לן (שם) 'כספים אין להם שמירה אלא בקרקע' לא נגנבו; ואף על גב דקיימא לן בצריפא דאורבני אין דרך גנבים לבקש שם מעות, ואונס הוא - מיהו על ידי שלא שמר כדין שמירתם - אבדו; אבל פרה זו - אם היתה בבית - נמי היתה מתה.)

ומודי אביי דאי הדרא לבי מרה ומתה דפטור; מאי טעמא? - דהא הדרא לה, וליכא למימר הבלא דאגמא קטלה;

ומודי רבא: כל היכא דאיגנבה גנב באגם (שזהו דבר שהוא פשיעה אצל יציאתה לאגם) ומתה כדרכה בי גנב (אף על פי שסופה מתה בי גנב) – דחייב (ולא אמר אי הוה בבית שומר נמי הוה מתה); מאי טעמא? - (משעת גניבה היא אבודה מן הבעלים) דאי (נמי) שבקה מלאך המות - בביתיה דגנבא הוה קיימא (הלכך החיוב בא לו על שעת הגניבה).

אמר ליה אביי לרבא: לדידך, דאמרת 'מלאך המות מה לי הכא ומה לי התם', האי דאותביה רבי אבא בר ממל לרבי אמי (לעיל מהשוכר פרה והשאילה לאחר: לימא "אין רצוני כו'), ושני ליה 'בשנתנו לו בעלים רשות להשאיל' (מאי דוחקיה לשנויי הכי?) - ולימא ליה 'מלאך המות מה לי הכא ומה לי התם' (נימא ליה: אם אירע בה אונס אחר, דמצינו למימר: אם היתה בבית לא נאנסה - היה חייב, אבל זו מתה כדרכה, מלאך המות נמי בבית שוכר קטיל לה! ומדלא שני ליה הכי - שמעינן למאן דאמר: תחילתו בפשיעה וסופו באונס – חייב, לא שנא אונס מלאך המות משאר אונסין!)?

אמר ליה: לדידכו (דאמריתו טעמא דשומר שמסר לשומר - חייב), דמתניתו (משום) 'אין רצוני שיהא פקדוני ביד אחר' איכא לאותבה לההיא (ומאי דניחא ליה לרבי אמי שני ליה); לדידי, (אנא לא סבירא לי לא אתקפתא ולא שינויא, דלדידי) דאמינא 'אנת מהימנת לי בשבועה, והאיך לא מהימן לי בשבועה' (דאמרי לעיל טעמא משום דלא מהימן ליה בשבועה) - ליכא לאותבה כלל (שהרי שוכר עצמו נשבע לו, כדתנן '*ישבע השוכר שמתה כדרכה*').

מתיב רמי בר חמא [בבא מציעא פ"ז מ"י]: '*העלה לראשי צוקין* (שומר שהעלה לראשי הרים חדים ומשופעים)*, ונפלה - אין זה אונס* (אלא פשיעה, דדרכה ליפול)*, וחייב.*' הא מתה כדרכה (בראש הצוק) הרי זה אונס ופטור (דהוי סופו באונס); ואמאי? לימא ליה "אוירא (צינה) דהר קטלה"? אי נמי "אובצנא (עייפות טורח המעלה) דהר קטלה"?

הכא במאי עסקינן? - שהעלה למרעה שמן וטוב (דדרך הרועים להעלות שם בהמות לרעות).

אי הכי - נפלה נמי?

שהיה לו לתוקפה (להחזיק בה, שכן דרך הרועים) ולא תקפה.

אי הכי - אימא רישא: '*עלתה* (מאליה) *לראשי צוקין ונפלה - הרי זה אונס*' - איבעי ליה למיתקפה?

לא, צריכא שתקפתו (על כרחו) ועלתה (ולא יכול להחזיק בה, שחזקה היתה ממנו) תקפתו וירדה.

אמר רבי יוסי כיצד הלה עושה סחורה בפרתו [אלא תחזור פרה לבעלים]:

אמר רב יהודה אמר שמואל: הלכה כרבי יוסי.

אמר ליה רב שמואל בר יהודה לרב יהודה: אמרת לן משמיה דשמואל: חלוק היה רבי יוסי

(בבא מציעא לז,א)

אף בראשונה (בשילם ולא רצה לישבע: כיצד זה נותן לתוך כיסו כפילו של זה אלא יחזיר הכפל לבעלים); הלכה כמותו או אין הלכה כמותו?

אמר ליה: חלוק היה רבי יוסי אף בראשונה, והלכה כמותו אף בראשונה.

אתמר נמי: אמר רבי אלעזר: חלוק היה רבי יוסי אף בראשונה והלכה כמותו אף בראשונה;

ורבי יוחנן אמר: מודה היה רבי יוסי בראשונה, שכבר שילם (קודם שנמצא הגנב, וקנה כפל, כדאמר: מעיקרא אדעתא דהכי אתאי לידיה); 'שילם' – אִין, לא שילם – לא? והאמר רבי חייא בר אבא אמר רבי יוחנן: לא 'שילם' - שילם ממש, אלא כיון שאמר "הריני משלם", אף על פי שלא שילם!

אימא: מודה היה רבי יוסי בראשונה, שכבר אמר "הריני משלם".

משנה:

אמר לשנים "גזלתי לאחד מכם מנה ואיני יודע איזה מכם" או "אביו של אחד מכם הפקיד לי מנה ואיני יודע איזה הוא" - נותן לזה מנה ולזה מנה, שהודה מפי עצמו (הואיל והודה מפי עצמו ובגמ' לממפרש טעמא מה הוא).

שנים שהפקידו אצל אחד, זה מנה וזה מאתים; (לאחר זמן כשבאו ליטול פקדונן) זה אומר "שלי מאתים" וזה אומר "שלי מאתים" - נותן לזה מנה ולזה מנה, והשאר יהא מונח עד שיבא אליהו.

אמר רבי יוסי: אם כן מה הפסיד הרמאי (אם כן לא יודה לעולם על האמת)? אלא הכל יהא מונח עד שיבא אליהו.

וכן שני כלים, אחד יפה מנה ואחד יפה אלף זוז, זה אומר "יפה שלי" וזה אומר "יפה שלי" - נותן את הקטן לאחד מהן, ומתוך הגדול (כשימכרנו) נותן דמי קטן לשני, והשאר יהא מונח עד שיבא אליהו.

אמר רבי יוסי: אם כן מה הפסיד הרמאי? אלא הכל יהא מונח עד שיבא אליהו.

גמרא:

אלמא מספיקא מפקינן ממונא (דקתני [ברישא] '*נותן לזה מנה ולזה מנה*'), ולא אמרינן (כשזה תובע וזה אומר "איני יודע אם לך אם לחברך") אוקי ממונא בחזקת מריה (בחזקת נתבע, זה שלא נפסידנו ממונו ויהא מונח עד שיבא אליהו)? ורמינהי: '*שנים שהפקידו אצל אחד, זה מנה וזה מאתים; זה אומר "שלי מאתים" וזה אומר "שלי מאתים" - נותן לזה מנה ולזה מנה והשאר יהא מונח עד שיבא אליהו*'!?

אמר ליה: פקדון אגזל קא רמית? גזל, דעבד איסורא - קנסוהו רבנן; פקדון, דלא עבד איסורא - לא קנסוהו רבנן!

ורמי פקדון אפקדון ורמי גזל אגזל:

פקדון אפקדון, דקתני רישא: "*או אביו של אחד מכם הפקיד אצלי מנה ואיני יודע איזה הוא - נותן לזה מנה ולזה מנה"*', ורמינהי '*שנים שהפקידו* וכו'?!

אמר רבא: רישא (דחד גברא הפקיד אצלו -) נעשה כמי שהפקידו לו בשני כריכות (והוה ליה כשנים שהפקידו אצלו בשני כריכות, כלומר: זה שלא בפני זה) דהוה ליה למידק (דהוה ליה למידק מי הפקיד אצלו מנה ומי מאתים); סיפא (שהפקידו לו שניהם זה בפני זה) נעשה כמי שהפקידו לו בכרך אחד (הוה ליה כמי שנאמנים זה על זה להפקיד שני פקדונותם בצרור אחד) דלא הוה ליה למידק, כגון דאפקידו תרוייהו בהדי הדדי בחד זימנא, דאמר להו "אנת גופייכו לא קפדיתו אהדדי, אנא קפידנא" (דלית ליה למידק מה יש לזה בתוכו ומה יש לחבירו)?! (ואף על גב דלא כרך אחד הוה, מיהו כיון שהפקידו זה בפני זה - גילו דעתן שלא חשדו זה את זה לומר "שמא חבירו יתבע המאתים".)

ורמי גזל אגזל: קתני הכא: '*אמר לשנים "גזלתי לאחד מכם מנה ואיני יודע איזה מכם" או "אביו של אחד מכם הפקיד לי מנה ואיני יודע איזהו" - נותן לזה מנה ולזה מנה*' ורמינהי [יבמות פ"טו מ"ז]: "*גזל אחד מחמשה, ואינו יודע איזה מהן גזל; זה אומר "אותי גזל" וזה אומר "אותי גזל" - מניח גזילה ביניהם ומסתלק - דברי רבי טרפון*', אלמא מספיקא לא מפקינן ממונא, ואמרינן אוקים ממונא בחזקת מריה!

וממאי דמתניתין דהכא רבי טרפון היא (דתקשי לך? דלמא רבי עקיבא היא, דפליג נמי בההיא, ואומר "לא זו הדרך מוציאתו מידי עבירה עד שישלם גזילה לכל אחד ואחד")? - דקתני עלה דההיא '*מודה רבי טרפון באומר לשנים "גזלתי לאחד מכם מנה ואיני יודע איזה מכם" שנותן לזה מנה ולזה מנה*'. (אלמא מודה רבי טרפון בהא, ומה שנא?)

(ומשנינן:) התם - דקא תבעי ליה (והוא אין חפץ ליתן אלא מן הדין, ומספיקא לית לן לחיוביה לכל חד וחד), הכא - בבא לצאת ידי שמים (מאליו בא לימלך מה יעשה ולא יענש דהשתא ודאי אמרינן ידי שמים לא יצאת עד שתתן לשניהם שאם תהא מונחת עד שיבא אליהו נמצא הנגזל מפסיד על ידך); דיקא נמי (דטעמא דמתניתין בבא לצאת ידי שמים מן העונש, ולא מן הדין) דקתני '*שהודה מפי עצמו*' (מדתלי טעמא בהודה מפי עצמו: שלא היה אדם תובעו כלום)!

שמע מינה (משמע שהוא בא לימלך).

אמר מר: התם דקא תבעי ליה; - והלה מה טוען (לכל אחד, דקתני '*מניח גזילה ביניהם ומסתלק*')?

רב יהודה אמר רב: הלה שותק;

רב מתנה אמר רב: הלה

(בבא מציעא לז,ב)

צווח (אמר לכל אחד "איני מכירך").

מאן דאמר הלה צווח - אבל שתיקה כהודאה; ומאן דאמר הלה שותק - שתיקה דהכא לאו כהודאה הוא, מצי אמר ליה "האי דשתיקי לכל חד וחד - דאמינא דלמא האי הוא!"

אמר מר: '*מניח גזילה ביניהם ומסתלק*' ושקלי לה כולהו ואזלי (נמצא זה מוציא מידו כדי להפסיד הנגזל עולמית)? והאמר רבי אבא בר זבדא אמר רב: (מצא דבר שאין בו סימן בצד מקום שמשתמר קצת דלא שכיחי אינשי דאזלי ויש לספוקי שמא מדעת הונח שם לגניזה) '*כל ספק הינוח - לכתחלה לא יטול* (המוצאו, שכשיבא בעליו לא ימצאנו, וסימן אין בו שיכריז; לפיכך יניחנו זה, ובעליו יבא ויטלנו; וכל שכן לודאי הינוח, כדתנן (לעיל פ"ב מ"ג, דף כה,ב) '*מצא כלי באשפה מכוסה לא יגע בו*')*, ואם נטל לא יחזיר* (ואם בא אחר, ואמר "שלי הוא", וסימן אינו נותן בו - לא יחזירנו שמא אינו שלו, וסוף הבעלים לבוא, ויביא עדים שהניחו שם! לפיכך יהא מונח ביד זה עד שיבא אליהו, דהאי 'לא יחזיר' - לא שיהא שלו קאמר, דהא מעיקרא באיסורא אתא לידיה אם הינוח הוא)' (אלמא מידי דמספקא לן דמאן נינהו - צריך להניחו ביד מי שהוא עד שיתברר הדבר)?

אמר רב ספרא: ויניח (הא דקתני 'מסתלק' - לאו דלישקלו אינהו וליזלו, ולא שיוציאנה מידו, אלא תהא מונחת בידו עד שיתברר הדבר; והאי 'מסתלק' - סילוק הדין הוא, ויניח גזילה בפניהם בבית דין, ויאמר "בררו של מי הוא ויטול" ומסתלק מן הדין, והגזילה יניח בידו עד שיבא אליהו).

אמר ליה אביי לרבא: מי אמר רבי עקיבא (סיפא ד'גזל אחד מחמשה' הוא, ביבמות (פ"טו מ"ז, דף קיח,ב)) '*לא זו הדרך מוציאתו מידי עבירה עד שישלם גזילה לכל חד וחד*' - אלמא מספיקא מפקינן ממונא ולא אמרינן 'אוקים ממונא בחזקת מריה'! - ורמינהי: '*נפל הבית עליו ועל אמו* (ואין ידוע איזה מת ראשון והיו לאמו נכסים מבית אביה)*; יורשי הבן אומרים "האם מתה ראשונה* (וירשה בנה, ואחריה מת הבן, ואנו יורשין אותו)*", ויורשי האם* (משפחת בית אביה) *אומרים* (לקרובי הבן ממשפחת אביו, הבאים לירש את הבן) *"הבן מת ראשון* (ולא ירש את אמו להוריש אתכם נכסים, אלא הבן מת ראשון, ואחר כך מתה אמו, ואנו יורשים אותה (נכסיה))*" - אלו ואלו* (בית שמאי ובית הלל, שנחלקו בנפילות אחרות בפרק 'מי שמת' [בבא בתרא פ"ט מ"[ח-ט-]י]: ש'*בית שמאי אומרים: יחלוקו, ובית הלל אומרים: נכסים בחזקתן*') (כאן) *מודים שיחלוקו; ואמר רבי עקיבא:* (אף על פי שאני משל בית שמאי, ואומר בשאר הנפילות 'יחלוקו') *מודה אני בזו שהנכסים בחזקתן* (בזו אני מודה לבית הלל שהנכסים בחזקתן; ופליגי אמוראי בחזקת מי, והתם מפרש טעמא)".

אמר ליה: התם - שמא ושמא (שניהם מכח שמא באים, הלכך נכסים בחזקתן); גזל אחד מחמשה - ברי ושמא (כל אחד ואחד אומר "אותי גזל", היינו טענת ודאי, וזה אומר "איני יודע"; וברי עדיף משמא).

והא מתניתין דהכא: '*אמר לשנים "גזלתי לאחד מכם מנה"*', דשמא ושמא הוא, וקתני '*נותן לזה מנה ולזה מנה*'!?

וממאי דרבי עקיבא היא?

דקתני עלה דההיא (ד'גזל אחד מחמשה') '*מודה רבי טרפון באומר לשנים גזלתי לאחד מכם מנה ואיני יודע איזה מכם* כו'" למאן מודה? <לאו> לרבי עקיבא בר פלוגתיה?

וממאי דשמא ושמא הוא?

חדא: דלא קתני 'תובעין אותו'; ועוד, הא תני רבי חייא: '*זה אומר "איני יודע" וזה אומר "איני יודע"*' (ולא גרסינן 'יחלוקו'; והכי פירושו: ועוד הא תני רבי חייא להך מתניתא ד'גזלתי את אחד מכם' בתוספתא דיליה, ותני לה הכי 'אמר לשנים "גזלתי אחד מכם ואיני יודע איזהו"; זה אומר "איני יודע" וזה אומר "איני יודע" - נותן לזה מנה כו' כדקתני במתניתין; אלמא בשמא ושמא עסקינן.)

הא אוקימנא לה בבא לצאת ידי שמים!?

אמר ליה רבינא לרב אשי" ומי אמר רבא כל בשתי כריכות הוה ליה למידק? והאמר רבא - ואי תימא רב פפא: הכל מודים [רבי עקיבא ורבי טרפון] בשנים שהפקידו אצל רועה - שמניח רועה ביניהן ומסתלק (גבי פלוגתא דרבי טרפון ורבי עקיבא איתמר במסכת בכורות (דף יח,ב): 'שנים שהפקידו: זה טלה אחד וזה שנים, זה אומר "שנים שלי" וזה אומר "שנים שלי"' והתם - שתי כריכות נינהו, ואפילו הפקידו זה בפני זה - דבר הנראה הוא מי מביא אחד ומי מביא שנים; דבשלמא גבי כריכות מעות - הואיל דאלו ואלו צרורין - הוא שוכח מי הפקיד אצלו צרור גדול ומי צרור קטן, הואיל והפקידו אצלו יחד, אבל גבי טלאים - מילתא מוכחת טפי)!

אמר ליה: התם כשהפקידו בעדרו של רועה שלא מדעתו.

וכן שני כלים אחד יפה מנה ואחד יפה אלף זוז [זה אומר "יפה שלי" וזה אומר "יפה שלי" - נותן את הקטן לאחד מהן, ומתוך הגדול (כשימכרנו) נותן דמי קטן לשני, והשאר יהא מונח עד שיבא אליהו. אמר רבי יוסי: אם כן מה הפסיד הרמאי? אלא הכל יהא מונח עד שיבא אליהו]:

וצריכא: דאי אשמועינן הך קמייתא, בההיא קאמרי רבנן, משום דליכא פסידא, אבל בהא - דאיכא פסידא דגדול (של כלי גדול ששברוהו, וכשיבא אליהו ויאמר של מי הוא - נמצא מפסיד בשבירתו) אימא מודו ליה לרבי יוסי! ואי אתמר בהא - בהא קאמר רבי יוסי (משום פסידא דגדול), אבל בהך אימא מודי להו לרבנן? – צריכא.

(בבא מציעא לח,א)

והא טעמא דרבי יוסי משום הפסד הרמאי הוא (וכיון דטעמא בהכי - מה לי כלי מה לי מעות? והיכי תיסק אדעתין למימר דבמעות מודה להו לרבנן? ואמאי אצטריך למתנייה)?

אלא תרוייהו לרבנן איצטריך (לאשמועינן מילתא דרבנן תננהו לתרוייהו: ואי תנא 'כלים' ברישא - הכי נמי דלא אצטריך תו למתני 'מעות' אבל השתא דתני מעות ברישא - תני כלים למימר: לא זו בלבד דליכא פסידא דשבירת כלי, אלא אף זו דאיכא פסידא דגדול אמרינן הכי), ו'לא זו אף זו' קתני.

משנה:

המפקיד פירות אצל חבירו - אפילו הן אבודין (על ידי עכברים או ריקבון) - לא יגע בהן (למוכרן וטעמא מפרש בגמרא);

רבן שמעון בן גמליאל אומר: מוכרן בפני בית דין, מפני שהוא כמשיב אבידה לבעלים.

גמרא:

מאי טעמא?

אמר רב כהנא: אדם רוצה בקב שלו (חביבה עליו על ידי שעמל בהן[[2]](#footnote-2), וקב שישאר לו מהם הוא רוצה) מתשעה קבים של חבירו (מתשעה קבין של אחרים שיקח בדמיהן אם ימכרם);

ורב נחמן בר יצחק אמר: חיישינן שמא עשאן המפקיד תרומה ומעשר על מקום אחר (ואסור להאכילו לזרים).

תוד"ה שמא עשאן תרומה ומעשר על מקום אחר - הקשה ר"ת: וכי נחשדו חבירים לתרום שלא מן המוקף, כדאמר בפרק 'כל הגט' (גיטין דף ל,ב) ופ"ק דחולין (דף ז,א) גבי ר"מ שאכל עלה של ירק! ואור"ת דהכא גבי פקדון תולין בחששא מועטת שלא יגע בהם, וחיישינן שמא בערב שבת תרם שלא מן המוקף, דשרי, כדאמרינן ב'האשה רבה' (יבמות דף צג,א); אי נמי כדאמרינן פרק 'בכל מערבין' (עירובין דף לב,ב): ניחא ליה לחבר דליעביד איסורא זוטא - דהיינו שלא מן המוקף; אבל בחולין (דף ז,א) ובפרק 'כל הגט' (גיטין דף ל,ב) לא חיישינן כיון שאינו פקדון; וטפי אמרינן בפרק 'זה בורר' (סנהדרין דף ל,א): ראו שאביהם הטמין מעות בשידה תיבה ומגדל, ואמר "של מעשר שני הם", אם כמערים לא אמר כלום! אלמא אזלינן בתר רוב מעות שהם חולין להקל ואע"פ שפירש שהם מעשר!! וב'האשה שהלכה' (יבמות דף קטו,ב) גבי מצא כלי והיה כתוב עליו קו"ף קרבן תי"ו תרומה - הא אין כתוב עליו לא חיישינן! והא דאמרינן ב'הזהב' (לקמן דף מט,א): ישראל שאמר לבן לוי "כור מעשר לאביך בידי" רשאי לעשותו תרומת מעשר על מקום אחר, היינו נמי בשבתות וימים טובים, וכן הא דקתני בסמוך: '*לפיכך בעל הבית עושה אותו תרומה ומעשר על מקום אחר*'.

מיתיבי: '*המפקיד פירות אצל חבירו - הרי זה לא יגע בהן; לפיכך בעל הבית עושה אותן תרומה ומעשר על מקום אחר* (הואיל ואסור למוכרן משום דרוצה אדם בקב שלו - הרי הן בחזקת קיימים, ומותר בעל הבית לעשותן תרומה ומעשר על פירות שיש לו בביתו).' בשלמא לרב כהנא היינו דקתני '*לפיכך*', אלא לרב נחמן בר יצחק - מאי '*לפיכך*' (איסור מכירה - משום הא הוא? והיכי תלי תנא עשייתו באיסור מכירה)?

הכי קאמר: השתא דאמור רבנן לא נזבין, דחיישינן (שמא עשאן המפקיד תרומה) - לפיכך (הרי הן בחזקת שלא נמכרו, ו)בעל הבית עושה אותן תרומה ומעשר על מקום אחר.

אמר רבה בר בר חנה אמר רבי יוחנן: מחלוקת (דמתניתין) בכדי חסרונן (כדרך שאר תבואות, כמו שמפורש במשנתינו (לקמן דף מ,א): לחיטין ולאורז תשעה חצאי קבין לכור), אבל (אם אבודין) יותר מכדי חסרונן - דברי הכל (אפילו רבנן מודו:) מוכרן בבית דין.

תוד"ה מחלוקת בכדי חסרונן - פרש"י כדרך שאר תבואות; והקשה ריב"ם: וכי פליגי במשהו? דבפחות מכדי חסרונן לכ"ע לא ימכור! ועוד: דא"כ מ"ט דרשב"ג?

וי"ל דפליגי שנתחסר בחדש או בחדשים יותר משרגילות להתחסר עד אותו הזמן, ופליגי עד שיעלה החסרון בחדש או בשני חדשים תשעה חצאי קבין לכור שהוא בכדי חסרונן לשנה שלימה.

אדרב נחמן בר יצחק - ודאי פליגא (הא דרבי יוחנן, דאי איכא למיחש ל'שמא עשאן בעליהן תרומה' - אפילו ביותר מכדי חסרונן נמי אסור למזבנינהו); אדרב כהנא מי לימא פליגא (דוקא אמר רב כהנא שאם תשעה קבין הן נוח לו שיאבדו עד קב, ואל ימכרם, דהוה ליה יותר מכדי חסרונן, ופליגא הא דרבי יוחנן עליה)? (או) כי קאמר רב כהנא – ב'כדי חסרונן' קאמר.

והא 'רוצה בקב שלו מתשעה קבין של חבירו' קאמר!?

גוזמא (שפת יתר) בעלמא (או לאו דוקא 'תשעה קבין' נקט, אלא נוח לו שיהא נפסד קצת, ולעולם כדי חסרונן ותו לא).

מיתיבי (לרבי יוחנן): '*לפיכך בעל הבית עושה אותן תרומה ומעשר על מקום אחר*' - וליחוש דלמא הוו להו יותר מכדי חסרונן, וזבנינהו, וקא אכיל (בעל הבית) טבלים (שאין פירותיו מתוקנין, שאין אלו קיימין שהוא סומך עליהן)?

יותר מכדי חסרונן לא שכיח.

(ופרכינן) ואי משתכחי – מאי? מזבנינן להו (בתמיה)? וליחוש שמא עשאן בעל הבית תרומה ומעשר על מקום אחר (ונמצא המוכר מאכיל תרומה לזרים)!?

כי מזבנינן נמי - לכהנים בדמי תרומה מזבנינן להו (בזול, שאין עליה קופצין לקנותה: שאינה נאכלת אלא לכהנים, וצריכה שימור בטהרה).

ולרב נחמן בר יצחק נמי נזבנינהו לכהנים בדמי תרומה!?

בהא פליגי: דרבה בר בר חנה סבר: יותר מכדי חסרונן לא שכיח מידי, וכי משתכח - לקמיה הוא דהויא יתר מכדי חסרונן (לזמן מרובה יש באבודן יתר מכדי חסרונן); אי עביד להו בעל הבית תרומה ומעשר על מקום אחר - מקמיה דהוו להו יותר מכדי חסרונן עביד להו (שאין אדם משהא טבלים כל כך זמן מרובה כזה מלתקנן), הלכך: כי הוו להו יותר מכדי חסרונן נזבנינהו לכהנים בדמי תרומה; ורב נחמן בר יצחק סבר: יתר מכדי חסרונן משכח שכיח, וכי הוו להו - לאלתר הוא דהוו להו; ואי אמרת נזבנינהו - זימנין דקדים ומזבין להו, וכי עביד להו בעל הבית תרומה ומעשר על מקום אחר - לא ידע דזבנא וקא אכיל טבלים.

מיתיבי [[תוספתא בבא מציעא פ"ג הלכה ח [ליברמן]]:

'*המפקיד פירות אצל חבירו והרקיבו, יין והחמיץ, שמן והבאיש, דבש* [תמרים] *והדביש* (יצא טעם דובשנו והחמיץ: 'אשמלי"ר בלע"ז (כדאתמר) [איוב לא,יב: כי אש היא עד אבדון תאכל] ובכל תבואתי תשרש: תעקר שרשיה; וכמו 'עד לא ירתק חבל הכסף [ותרוץ גלת הזהב, ותשבר כד על המבוע, ונרץ הגלגל אל הבור] (קהלת יב,ו): יפתחו רתוקות עבותיה) *- הרי זה לא יגע בהן - דברי רבי מאיר; וחכמים אומרים: עושה להם תקנה* (לקמיה מפרש מאי תקנה יש עוד: הלא כל קילקול העתיד לבא כבר בא הוא) *ומוכרן בבית דין; וכשהוא מוכרן - מוכרן לאחרים ואינו מוכרן לעצמו* (שלא יחשדוהו שמא לקחן בזול)*;*

[הלכה ט] *כיוצא בו גבאי צדקה: בזמן שאין להם עניים לחלק - פורטין* (מחליפין פרוטות נחושת בסלעי כסף, מפני שהפרוטות מתעפשות ונפסלות) *לאחרים ואין פורטין לעצמן; גבאי תמחוי* (מאכל שגובין מבעלי בתים לחלק לעניים בכל יום) *בזמן שאין להם עניים לחלק - מוכרין לאחרים ואין מוכרין לעצמן.*';

קתני מיהת '*פירות והרקיבו* [הרי זה לא יגע בהן]' – מאי? לאו אפילו יתר מכדי חסרונן (ואיכא למאן דאמר 'לא יגע', ואת אמרת 'דברי הכל מוכרן')?

[אמנם אלה דברי רבי מאיר בתוספתא, ובנקל לתרץ שרבי יוחנן אליבא דרבנן; אך מעדיפים לתרץ שאמורא – אפילו רבי יוחנן – אומר אליבא דכולי עלמא.]

לא, בכדי חסרונן.

והא '*יין והחמיץ שמן והבאיש דבש והדביש*' - דיתר מכדי חסרונן נינהו!?

שאני הני: כיון דקם – קם (מאחר שעמדו בקלקולם - הרי כבר עמדו, ולא יתקלקלו מעתה יותר; אבל שאר פירות הולכין ומרקיבין תמיד)!

'*שמן והבאיש דבש והדביש*' -

(בבא מציעא לח,ב)

למאי חזו (דקתני 'מוכרן')?

שמן חזי לגלדאי (לסוך עורות), דבש לכתישא דגמלי (לכתישא שעל הגמל: שגבו כתוש ומסוקב מחמת משאוי; איישר"א בלע"ז).

'*וחכמים אומרים: עושה להם תקנה ומוכרן בבית דין*' - מאי תקנתא עביד להו?

אמר רב אשי: לקנקנים (הכלי שהיה בתוכו יתקלקל אם ישהא בתוכו).

במאי קא מיפלגי (רבי מאיר ורבנן, מאחר שמודה רבי מאיר [שמוכר] ביתר מכדי חסרונן)?

דמר סבר: להפסד מרובה (כגון יתר מכדי חסרונן) חששו, להפסד מועט (כגון בכדי חסרון דריקבון פירות, וקילקול הקנקן דיין והחמיץ) לא חששו, ומר סבר: אפילו להפסד מועט נמי חששו.

[רבי מאיר אינו חושש להפסד מועט?]

רבן שמעון בן גמליאל אומר: ימכרם בבית דין מפני שהוא כמשיב אבידה לבעלים:

אתמר: רבי אבא ברבי יעקב אמר רבי יוחנן: הלכה כרבן שמעון בן גמליאל;

ורבא אמר רב נחמן: הלכה כדברי חכמים.

והא אמרה רבי יוחנן חדא זמנא, דאמר רבה בר בר חנה אמר רבי יוחנן: כל מקום ששנה רבן שמעון בן גמליאל במשנתינו הלכה כמותו חוץ מערב (ב'גט פשוט' (בבא בתרא קעג,ב)) וצידן (דמסכת גיטין (דף עד,א)) וראיה אחרונה (ב'דיני ממונות' השני (סנהדרין לא,א): שנחלקו בשני מחלוקות במביא שטר ראיה לסתור את הדין; בראשונה הלכה כמותו, ובאחרונה אין הלכה כמותו)?

אמוראי נינהו (רבה אמר: בכללא אמר רבי יוחנן, ורבי אבא אמר: לאו בכללא אמר רבי יוחנן, אלא יש מהן שהלכה כמותו [ורבי יוחנן לא אמר שהלכה כרבן שמעון בן גמליאל במשנתנו]), ואליבא דרבי יוחנן.

מדרבן שמעון בן גמליאל נשמע דמורידין קרוב (הראוי לירש) לנכסי שבוי (לקרקעות שבוי לעובדן ולשומרן עד שיבאו הבעלים; ולקמן פליגי בא אמוראי); מדרבנן נשמע דאין מורידין קרוב לנכסי שבוי.

וממאי? דלמא עד כאן לא קאמר רבן שמעון בן גמליאל הכא (דמוכרן) אלא משום דקא כליא קרנא (אם יניחם שם, אבל גבי קרקעות וכרמים - אף על פי שמתקלקלות קצת - לא כליא קרנא), אבל התם - הכי נמי דאין מורידין? ועד כאן לא קאמרי רבנן הכא, אלא אי כרב כהנא (דאמר לעיל 'רוצה אדם בקב שלו') אי כרב נחמן בר יצחק (דאמר 'שמא עשאן תרומה ומעשר'), אבל התם - הכי נמי דמורידין?

למימרא דתרי טעמי נינהו (מתניתין ו'נכסי שבוי', ואיכא דאית ליה מוכרין פירות האבודין ולית ליה 'מורידין')? והאמר רב יהודה אמר שמואל: הלכה כרבן שמעון בן גמליאל, ואמר שמואל: מורידין קרוב (הראוי ליורשו ואין קרוב ממנו) לנכסי שבוי - לאו משום דחד טעמא הוא?

לא, תרי טעמי נינהו. הכי נמי מסתברא, דאמר רבא אמר רב נחמן: 'הלכה כדברי חכמים', ואמר רב נחמן 'מורידין קרוב לנכסי שבוי'! אלא שמע מינה: תרי טעמי נינהו – שמע מינה.

אתמר: שבוי שנשבה: רב אמר: אין מורידין קרוב לנכסיו; שמואל אמר: מורידין קרוב לנכסיו.

בששמעו בו שמת כולי עלמא לא פליגי דמורידין (דאם יבאו הבעלים קודם שיאכל זה הפירות - יטול זה כשאר אריסין, ויחזיר השאר, ואם יבאו עדים שמת - ירש הכל) כי פליגי בשלא שמעו בו שמת: רב אמר: אין מורידין דלמא מפסיד להו (ולא יזבל הקרעות, ויזרעם תמיד, ויכחישם); ושמואל אמר: מורידין: כיון דאמר מר (לקמן:) '(וכולם, אם יבאו הבעלים) שיימינן להו כאריס (שמין לזה חלקו בכל שנה שעבד בה כמנהג אריסי העיר: אם מחצה אם שליש אם רביע)' - לא מפסיד להו.

מיתיבי [אבות דרבי נתן נוסחא א פרק לח ד"ה חרב בא לעולם]: '*ר"א [רבי אליעזר] אומר* [באבות דרבי נתן אין שם האומר]*: ממשמע שנאמר* (שמות כב,כג) *וחרה אפי והרגתי אתכם - יודע אני ש'*[והיו] *נשותיהם אלמנות ובניהם יתומים'*[המשך הפסוק]*!? אלא מה תלמוד לומר 'והיו נשיכם וגו'? מלמד שנשותיהם מבקשות לינשא ואין מניחין אותן, ובניהן רוצים לירד לנכסי אביהן ואין מניחין אותן* (שילכו בשבי ולא ידעו בניהם אם חיים אם מתים, ויהיו נשיהם אלמנות לעולם, שאין בית דין מניחין אותן לינשא, ובניהם כיתומים שלא ירשו נכסיהם; ושתי קללות הן: אחת של חרב ואחת של שבי; שמע מינה אין מורידין).

אמר רבא: '*לירד ולמכור*' תנן [כלומר: יורדים לנכסים להשתמש בהם, אבל אינם רשאים למכור].

הוה עובדא בנהרדעא (בשבוי שירד יורשו לנכסיו) ופשטה רב ששת (דאין מורידין) מהא מתני'; אמר ליה רב עמרם: דלמא '*לירד ולמכור*' תנן ([קתני] תנא דאין מניחין, אבל לעשות ולאכול וליטול כאריס שפיר דמי)?

אמר ליה: דלמא מפומבדיתא את, דמעיילין פילא בקופא דמחטא (ומשני שנוייא דחיקא, כמבקש להכניס פיל שהוא חיה גדולה בנקב מחט)? והא דומיא דנשותיהם [ובניהם] קתני: מה התם כלל לא - אף הכא נמי כלל לא.

ו'מורידין קרוב לנכסי שבוי' תנאי היא, דתניא [תוספתא כתובות (ליברמן) פרק ח הלכה ג]:

*היורד לנכסי שבוי אין מוציאין אותו מידו;*

*ולא עוד אלא אפילו שמע שממשמשין ובאין וקדם ותלש* (פירות שנה זו) *ואכל - הרי זה זריז* (מהיר לזכות בשלו בטרם יפסיד) *ונשכר* (בזריזותו)*; ואלו הן נכסי שבויין* (דאמר 'אין מוציאין אותם מידו')*: הרי שהיה אביו או אחיו או אחד מן המורישין הלכו להם למדינת הים ושמעו בהן שמת;*

*היורד לנכסי נטושים* (שהנכסים נטושין) *- מוציאין אותו מידו ואלו הן נכסי נטושים: הרי שהיה אביו או אחיו או אחד מן המורישין הלכו להם למדינת הים ולא שמעו בהם שמת; ואמר רבן שמעון בן גמליאל: שמעתי שהנטושים כשבויין* (ואין מוציאין מידו)*;*

*היורד לנכסי רטושים* (שהנכסים רטושים ולקמן מפרש להו: 'רטושין' משמע שעזבום בעלים מדעתם והלכו להם; דכיון דהיה לו לצוות 'הורידו יורשיי לנכסי' ולא צוה - שמע מינה לא ניחא ליה; ונטושים שנטשום בעליהם בעל כרחן, כגון שנשבו; והיינו תנאי: דרבן שמעון סבר 'מורידין' ורבנן סברי 'אין מורידין') *- מוציאין אותו מידו; ואלו הן נכסי רטושים: הרי שהיה אביו או אחיו או אחד מן המורישין כאן ואינו יודע להיכן הלכו*';

מאי שנא הנך דקרו להו '*נטושים*' ומאי שנא הני דקרו להו '*רטושים*'?

(בבא מציעא לט,א)

'נטושים' – דבעל כרחו, דכתיב (שמות כג,יא) והשביעית תשמטנה ונטשתהּ [ואכלו אביני עמך ויתרם תאכל חית השדה כן תעשה לכרמך לזיתך] (היינו על כרחו) - אפקעתא דמלכא (מצות המלך); 'רטושים' – דמדעתן, דכתיב [הושע י,יד: וְקָאם שָׁאוֹן בְּעַמֶּךָ וְכָל מִבְצָרֶיךָ יוּשַּׁד כְּשֹׁד שַׁלְמַן בֵּית אַרְבֵאל בְּיוֹם מִלְחָמָה] אֵם עַל בָּנִים רֻטָּשָׁה (נעזבה; היינו מדעתו, ולא שביה, דכתיב רישיה דקרא 'וְקָאם שָׁאוֹן בְּעַמֶּךָ': היו יראים שלא יבאו אויבים עליהם - 'וְכָל מִבְצָרֶיךָ יוּשַּׁד' - יגלו בגולה מאיליהן וישארו העיירות שדודין מאין איש, 'כְּשֹׁד שַׁלְמַן בֵּית אַרְבֵאל בְּיוֹם מִלְחָמָה': כשודדין הבאין למלחמה על ידי מארב על עם היושב שלום - שלא נזהרו בהם לברוח מפניהם, ושודדים את הכל; וכמוהו [ירמיהו יג,יט: עָרֵי הַנֶּגֶב סֻגְּרוּ וְאֵין פֹּתֵחַ] הָגְלָת יְהוּדָה כֻּלָּהּ הָגְלָת שְׁלוֹמִים: מתוך ישיבת שלום באין מחריד הגלם נבוכדנצר. 'בית ארבאל' תרגם יהונתן 'בית מארב': אל"ף למ"ד יתרים בו, כמו (הושע ב,כד) 'יַעֲנוּ אֶת יִזְרְעֶאל' שהוא לשון זריעה ולא לשון עיר; ומדקא אמר 'יושד כשוד שלמן בית ארבאל' - מכלל דההוא יומא לאו בית ארבאל ביום מלחמה הוה, אלא מורך בא בלבם, והמה עוזבים אם על בנים והולכים להם מדאגת האויב שמא יבא עליהם).

תנא: '*וכולם* (אם יבאו הבעלים) *שמין להם כאריס* (יטלו אלו בשבח קרקעות ופירות כמנהג אריסי המקום)'

(מפרש לקמיה אהייא קאי, וכללא - לאתויי מאי:)

– אהייא? אילימא א'שבויין', השתא '*זריז ונשכר*' הוה (ויטול הכל), מאי דאשבח מיבעיא? אלא א'*רטושים*'? והא '*מוציאין אותן מידו*' קתני!? אלא א'*נטושים*'.

למאן? אילימא לרבנן, הא אמרי '*מוציאין אותו מידו*'! אי רבן שמעון בן גמליאל - הא אמר '*שמעתי שהנטושים כשבויין*'?

'כשבויין' - ולא שבויין: כשבויין - דאין מוציאין אותן מידו, ולא שבויין: דאילו התם '*זריז ונשכר*' (דכיון ששמעו בו שמת, כי נחת לה אדעתא דכולהו פירי נחת) ואילו הכא '*שיימינן ליה כאריס*' ( אבל הכא דלא שמעו שמת - לאו אדעתא דכולה נחית, אלא ליטול כאריס בכל שנה, ושאר פירות יהא מונחין).

ומאי שנא מהא דתנן [כתובות פ"ח מ"ו]: '*המוציא הוצאות על נכסי אשתו* (נכסי מלוג: שהוא אוכל פירות והקרן שלה)*: הוציא הרבה ואכל קימעא, קימעא ואכל הרבה* (קודם שמת או שגירשהּ) *- מה שהוציא הוציא ומה שאכל אכל*'?

הא לא דמיא אלא להא (תרוצא הוא: הא דנכסי שבויין - להא דאשתו קטנה דמי) <דתנן> [דאמר ר"י אמר רב חסדא] '*המוציא הוצאות על נכסי אשתו קטנה* (שהיא יתומה שהשיאוה אמה ואחיה, ואין קידושין תופסין בה מן התורה אלא מדברי סופרים; לפיכך יוצאה במיאון בעל כרחו אם תמאן) *- כמוציא על נכסי אחר דמי* (ואם הוציא ולא אכל כדי הוצאתו - שמין לו כאריס)' אלמא כיון דלא סמכא דעתיה (שיהא מוחזק בידו, דדואג שמא תמאן בו) - תקינו ליה רבנן (ליטול כאריס) כי היכי דלא לפסדינהו (שלא יקלקל הקרקעות לזורען תמיד ולא יעבוד ולא יעדור כרמים); הכא נמי תקינו ליה רבנן כי היכי דלא לפסדינהו.

'*וכולן שמין להם כאריס*' – '*וכולן*' לאיתויי מאי?

לאיתויי הא (בורח מחמת מרדין), דאמר רב נחמן אמר שמואל: שבוי שנשבה - מורידין קרוב לנכסיו; יצא לדעת - אין מורידין קרוב לנכסיו (דכיון שהיה שפוי בדעתו ולא צוהו בלכתו לירד לנכסיו - שמע מינה לא ניחא ליה); ורב נחמן דידיה אמר: בורח - הרי הוא כשבוי (שאין דעתו מיושבת עליו מחמת שהוא בהול)'.

בורח מחמת מאי?: אילימא מחמת כרגא (שאין לו ממה לפרוע כסף גולגלתו למלך, ובורח לפני בוא הזמן) - היינו 'לדעת' (שאין כאן בהלה)!? אלא בורח מחמת מרדין (שהרג את הנפש; ופרסאי הורגין על שפיכות דמים, כדאמרינן בבבא קמא (דף קיז,א); 'מרדין' היא רציחה בלשון פרסי, וכן מפורש בשערים דרב האי גאון (שער מ)).

אמר רב יהודה אמר שמואל: שבוי שנשבה והניח קמה לקצור, ענבים לבצור, תמרים לגדור, זיתים למסוק - בית דין יורדין לנכסיו ומעמידין אפוטרופוס (להכניס דבר המוכן ויהא שמור לבעלים) וקוצר ובוצר וגודר ומוסק; ואחר כך מורידין קרוב לנכסיו (להשביח וליטול כאריס);

ולוקים אפוטרופא לעולם (שלא יטול כלום)?

אפוטרופא לדיקנני לא מוקמינן (אין בית דין טורחין לבקש אפוטרופוס לאנשים גדולים שנתמלא זקנם, לפי שלא ימצאוהו: דבשלמא ליתמי איכא דשמע להו והוי אפוטרופוס לדבר מצוה, אבל לדיקנני לא שמעי להו).

אמר רב הונא: אין מורידין קטן לנכסי שבוי (ואפילו הוא ראוי ליורשו, דקא מפסיד להו, ומוטב שיורידו להם איש נכרי), ולא קרוב (הראוי לירש) לנכסי קטן (לעשות ולאכול; כדמסיים טעמיה: דכיון דקטן לא ידע למחויי - אתא האי קרוב לאחזוקי בהן, ולומר לחלק ירושתו בא; וטוב להם להוריד איש נכרי דלא מצי למטען בהו ירושה), ולא קרוב מחמת קרוב לנכסי קטן.

'אין מורידין קטן לנכסי שבוי' - דלמא מפסיד להו;

'ולא קרוב מחמת קרוב לנכסי קטן' (כגון קטן שיש לו אח מאב, ואותו אח מאב יש לו אח מאם, דאיש נכרי הוא אצל קטן) - באחי מאימא (כדפרישית: שזה אח מן האם לאחיו של קטן מן האב)

'ולא קרוב לנכסי קטן' - כיון דלא מחי - אתי לאחזוקי ביה (- אין מורידין אותו אח מֵאֵם לנכסי קטן מחמת קורבת אחיו של זה, שהוא אח של קטן, דאתי לאחזוקי בהו לצורך אחיו, ויאמר "נכסים הללו של אחי מאמי הם, שנפלו לו מאביו" ואלו - לחלקו באו).

אמר רבא: שמע מיניה מדרב הונא (דאמר 'אין מורידין קרוב לנכסי קטן שמא יחזיק בהם מחמת ירושה'; אבל אחֵר שאין לו טענת ירושה – מורידין, ולא חיישינן שמא יטעון "אביו של קטן מכרם לי ואכלתים שני חזקה") אין מחזיקין בנכסי קטן (אם לא אכל בפני האב שלש שנים - אין שלש שנים שאכלן בפני הקטן חזקה),

(בבא מציעא לט,ב)

ואפילו הגדיל (הקטן משירד לתוכו, ואכלו שלש שנים בפניו משהגדיל - לא הויא חזקה, דהואיל ותחילת ירידתו לתוכו הוה קטן - לא ידע כשהגדיל שהן של אביו, ולפיכך לא מיחה; דאי סבירא ליה לרב הונא דמחזיקין בהן משהגדיל - היכי מחתינן נכרי לנכסי קטן - שמא יהא בידו משיגדיל ויטעון "אתה מכרת לי משגדלת ואכלתים שני חזקה"!?); ולא אמרן (דאין מורידין קרוב לנכסי קטן) אלא באחי דאבא (אחיו מאביו שיטעון בהן צד ירושה), אבל באחי דאמא לית לן בה; ואחי דאבא - נמי לא אמרן אלא בארעתא (שדות), אבל בבתי לית לן בה (שהשכנים מעידין עליהם שבאו לחלקו של קטן); ובארעתא נמי לא אמרן אלא דלא עביד עיטדא (שטר חלוקה כשחלקו מתחילה (מלכים ב יב,ד): 'רק הבמות לא סרו' מתרגמינן 'במתא לא עטדו': לא הפליגו מהם), אבל עביד עיטדא - קלא אית לה.

ולא היא: לא שנא אחי דאבא ולא שנא אחי דאמא (פן יאמר "של אמי היו נכסי מלוג, ואביו של קטן - בעל אמי - היה מוחזק בהן מחמת שהוא אוכל פירות, והוא מת קודם לאמי, ולא ירשהּ, ואני יורש חציין מחמת אמי"), לא שנא ארעתא ולא שנא בתי, ולא שנא עביד עיטדא לא שנא לא עביד עיטדא - לא מחתינן.

ההיא סבתא דהויא לה תלת בנתא; אישתבאי איהי וחדא ברתא. אידך תרתי בנתא - שכיבא חדא מינייהו, ושבקה ינוקא. אמר אביי: היכי נעביד (בנכסי דסבתא, שאין אנו יודעין אם קיימת אם מתה)?: לוקמינהו לנכסי בידא דאחתא (דהילכתא כרבן שמעון בן גמליאל, דקם ליה שמואל כוותיה) - דלמא שכיבא סבתא (ויש לקטן חלק בהן שהם שלו מחמת אמו, או שמא חציין שלו שמא מתו שתי השבויות), ואין מורידין קרוב לנכסי קטן! נוקמינהו לנכסיה (לפלגא דנכסי) בידא דינוקא - (איכא למיחש) דלמא לא שכיבא סבתא (ואין לו חלק בהן) ואין מורידין קטן לנכסי שבוי!?

אמר אביי: הלכך פלגא יהבינא לה לאחתא (ממה נפשך: אם מתו שתי השבויות - הרי זו יורשת חציין; ואם לאו - מורידין קרוב לנכסי שבוי) ואידך פלגא מוקמינן ליה אפוטרופא לינוקא (ולא מחתינן קטן לגוייהו - דלמא לא שכיבא, ואין מורידין קטן לנכסי שבוי).

רבא אמר: מגו דמוקמינן אפוטרופא לפלגא - מוקמינן ליה אפוטרופא לאידך פלגא.

לסוף שמעו דשכיבא סבתא (שמתה הזקנה; ועל הבת שנשבית לא שמעו). אמר אביי: תילתא יהבינן לה לאחתא, ותילתא יהבינן ליה לינוקא (דהא ודאי שליש הנכסים לזו ושליש לקטן), ואידך תילתא יהבינן דנקא (שתות: חצי השליש) לאחתא (ממה נפשך: אם מתה האחות - הרי חצי חלקה לזו; ואם לאו - מורידין קרוב לנכסי שבוי) ואידך דנקא (לא יהבינן לה שמא של קטן הם, ואין מורידין קרוב לנכסי קטן) מוקמינן ליה אפוטרופא לינוקא.

רבא אמר: מגו דמוקים אפוטרופא לדנקא - מוקמינן נמי אפוטרופא לאידך דנקא.

מרי בר איסק אתא ליה אחא מבי חוזאי (שהלך אביו לבי חוזאי, ונשא שם אשה, וילדה לו את זה; וחזר מרי לכאן, וירד לנכסי אביו, ובא זה אחריו לזמן מרובה ותבע חלקו). אמר ליה: פלוג לי! אמר ליה: לא ידענא לך.

אתא לקמיה דרב חסדא, אמר ליה: שפיר קאמר לך (שאינו מכירך; ואין זה רמאות: שכשיצא מאצלך לא היה לך חתימת זקן ועכשיו באת בחתימת זקן), שנאמר (בראשית מב,ח) ויכר יוסף את אחיו והם לא הכירוהו - מלמד שיצא בלא חתימת זקן ובא בחתימת זקן ('ויכר יוסף את אחיו' - שכשיצא מהם היו כולם חתומי זקן; 'והם לא הכירוהו' - שיצא מאצלם בלא חתימת זקן, ובא בחתימת זקן).

אמר ליה: זיל אייתי סהדי דאחוה את.

אמר ליה: אית לי סהדי ודחלי מיניה, דגברא אלימא הוא.

אמר ליה: לדידיה זיל אנת אייתי סהדי דלאו אחוך הוא (אותם עדים שיש לו לזה, שבאו משם ומכירין בו מי הוא - הביאֵם אתה, ויעידו שאינו בן אביך, או בקש עדים אחרים)!

אמר ליה: דינא הכי? המוציא מחבירו עליו הראיה!

אמר ליה: הכי דיינינא לך ולכל אלימי דחברך.

אמר ליה (מרי לרב חסדא): (אי מינאי דחלי - מה תועלת:) סוף סוף אתו סהדי ולא מסהדי (אלא כמותי ולא כמותך)?

אמר ליה: תרתי לא עבדי (מיראתך יעשו אחת: שישתקו, אבל שתים לא יעשו: לא דיין שישתקו ולא יעידו האמת, אלא גם שיעידו שקר?).

לסוף אתו סהדי דאחוה הוא.

אמר ליה (ההוא אחא לרב חסדא): לפלוג לי נמי מפרדיסי (כרמים) ובוסתני (ביתן של אילנות) דשתל (איהו, והשביחן, ויתן לי חציין כמו שהן משובחין)!

אמר ליה: שפיר קאמר לך, דתנן [בבא בתרא פ"ט מ"ג]: '*הניח בנים גדולים וקטנים והשביחו גדולים את הנכסים - השביחו לאמצע*',

(בבא מציעא מ,א)

וכן אמר רב[ה]: השביחו לאמצע ('וכן אמר רבה השביחו לאמצע' לא גרסינן, שאין זה לשון גמרא להביא דברי האמוראים סיוע למשנה; ועוד: רבה תלמידיה דרב חסדא הוה, והיכי אמר רב חסדא שמעתא משמיה?

ואי גרס ליה 'וכן אמר רב' - גרסינן, שהיה רבו של רב חסדא; משום דאיכא למאן דאמר [בבבא בתרא (קמג,א)] 'לא שנו אלא ששבחו נכסים מחמת נכסים, אבל שבחו מחמת עצמן של אחים - השביחו לעצמן' אמרה רב חסדא להא דרב הכא - למימר דלית לן ההיא שמעתא, אלא אפילו השביחו מחמת טורחן של משביחין, כי הכא: דשתל פרדס - השביחו לאמצע).

אמר ליה אביי [לדברי רב חסדא]: מי דמי? התם גדולים גבי קטנים ידעי (אלו שיטלו חלקם), וקא מחלי; הכא מי ידע (שיש לו אחים) דליחיל?

אגלגל מלתא ומטא לקמיה דרבי אמי; אמר להו: גדולה מזו אמרו: '(קרוב היורד לנכסי שבוי, שאם יבאו הבעלים יטלו שלהם) שמין להם כאריס' השתא דידיה לא יהבינן ליה (בתמיה: זה שעשה והשביחן לדעת עצמו - לא יהבינן ליה כאריס בחלק השני)?

אהדרוה הא לקמיה דרב חסדא, אמר להו: מי דמי? התם ברשות (בית דין) נחית (דמורידין קרוב לנכסי שבוי), הכא לאו ברשות נחית (כשירד זה לתוכו לא נמלך בבית דין)! ועוד: קטן הוא (אם בא לימלך - לא היו מורידין אותו, דהא אחיו קטן הוה) ואין מורידין קרוב לנכסי קטן!

אהדרוה לקמיה דרבי אמי, אמר להו: לא סיימוה קמי דקטן הוא.

משנה:

המפקיד פירות אצל חבירו - הרי זה יוציא לו חסרונות (כשיחזירם לו - יפחות כמה הם רגילים לחסור; ובגמרא מוקי לה בשעירבן עם פירותיו); לחטים ולאורז (מי"ל) - תשעה חצאי קבין לכור [כור = 180 קבים; כלומר – 2.5%]; לשעורין ולדוחן (פטי"ל ודומה לאורז) - תשעה קבין לכור [5%]; לכוסמין ולזרע פשתן - שלש סאין לכור [כור = 30 סאים; כלומר – 10%]; הכל לפי המדה (וכן לכל כור וכור) והכל לפי הזמן (שהניחן בידו: לכל שנה ושנה יניח לו כך).

אמר רבי יוחנן בן נורי (א'הכל לפי המדה' פליג): וכי מה אכפת להן לעכברין? והלא אוכלות בין מהרבה ובין מקמעא! אלא אינו יוציא לו חסרונות אלא לכור אחד בלבד.

תוד"ה וכי מה אכפת להו לעכברים - וטעמייהו דרבנן מפרש בירושלמי: הני עכברי רשיעי נינהו: כד חמיין עיבור לא מסתייהו דאכלי אלא קריין לחבריהון דאכלי עמהון; והא דאמרינן בגמרא 'אמרו לו הרבה אובדות מהם הרבה מתפזרות מהם' - י"ל דלדבריו דרבי יוחנן קאמר: אפילו לית לך טעמא דמפרש בירושלמי - מ"מ הרבה אובדות מהם.

רבי יהודה אומר: אם היתה מדה מרובה (שהפקיד אצלו הרבה; ובגמרא מפרש עשרה כורים) - אינו מוציא לו חסרונות, מפני שמותירות (שבימות הגורן, כשמפקיד - החיטין יבשין, ובימות הגשמים - כשמחזיר – נופחות; ובאכילת עכברים אינן נחסרים כל כך לכל כור וכור, דכולי האי לא אכלי עכברים מעשרה כורין; הלכך נפיחתו משלמת חסרון המגיע לשני כורים או שלשה שהעכברים אוכלין).

גמרא:

אורז - טובא חסר!

אמר רבה בר בר חנה אמר רבי יוחנן: באורז קלוף שנו.

לכוסמין ולזרע פשתן שלש סאין לכור [10%]:

אמר רבי יוחנן אמר רבי חייא: זרע פשתן בגבעולין שנו (זרע פשתן בגבעולין חסר כל כך, לפי שהגבעולין מתייבשין ונופלים, והרוח מנשבתן; אבל זרע פשתן נקי אינו חסר כל כך).

תניא נמי הכי: '*לכוסמין ולזרע פשתן בגבעולין ולאורז שאינו קלוף - שלשה סאין לכור*'.

הכל לפי המדה:

תנא (פירוש דמתניתין הוא:) '*כן לכל כור וכור וכן לכל שנה ושנה.*'

א"ר יוחנן בן נורי [וכי מה אכפת להן לעכברין? והלא אוכלות בין מהרבה ובין מקמעא! אלא אינו יוציא לו חסרונות אלא לכור אחד בלבד]:

תניא: '*אמרו לו לרבי יוחנן: הרבה אובדות מהן, הרבה מתפזרות מהן.*'

תנא: '*במה דברים אמורים? - שעירבן עם פירותיו, אבל יחד לו קרן זוית - אומר לו "הרי שלך לפניך"*';

וכי עירבן עם פירותיו מאי הוי? ליחזי לדידיה כמה הויין (ויראה כמה חסרו, ויטול על של חברו כפי חשבון)!?

במסתפק מהם.

וליחזי כמה אסתפק?

דלא ידעי כמה אסתפק.

רבי יהודה אומר: אם היתה [מדה מרובה - אינו מוציא לו חסרונות מפני שמותירות]:

כמה '*מדה מרובה*'?

אמר רבה בר בר חנה אמר רבי יוחנן: עשרה כורין.

תניא נמי הכי: '*כמה 'מדה מרובה'? עשרה כורין.*'

תוד"ה מדה מרובה י' כורין - וא"ת אפי' ב' כורין או ג' מתנפחין לפי חשבון החסרונות העולה להם?

וי"ל דבי' כורין עולה להם הנפוח חסרון של כור אחד, ו'*לא יוציא להם חסרונות*' היינו כל החסרון: דחסרון של כור אחד לא יוציא, ולהכי נקט י' כורים: לאפוקי פחות.

תני תנא קמיה דרב נחמן: '*במה דברים אמורים? שמדד לו מתוך גורנו והחזיר לו מתוך גורנו, אבל מדד לו מתוך גורנו והחזיר לו מתוך ביתו* (מדת הגורן היתה יתירה על של בתים) *- אינו יוציא לו חסרונות, מפני שמותירות.*'

אמר ליה: וכי בשופטני (שוטים) עסקינן? דיהבי בכיילא (במדה) רבא ושקלי בכיילא זוטא!? דלמא 'בימות הגורן (סמוך ליובשן, שנתיבשו בחמה)' קאמרת: 'במה דברים אמורים? שמדד לו בימות הגורן והחזיר לו בימות הגורן, אבל מדד לו בימות הגורן והחזיר לו בימות הגשמים (חזרו ונתפחו מלחלוחית הגשם והקור) - אינו יוציא לו חסרון מפני שמותירות'?

אמר ליה רב פפא לאביי: אם כן (שדרכו לתפוח) - לפקע כדא (כשממלאין כד חיטין או שעורין בימות הגורן, וגפין את הכד - יפקע בימות הגשמים מחמת תפיחת התבואה)!?

הוה עובדא ופקע כדא.

אי בעית אימא: משום איצצא (דוחק; מתוך שהם במקום צר - נדחקו יחד ואין תפוחין).

משנה:

יוציא לו שתות ליין. (אם הפקיד אצלו יין ועירבו עם יינו - הקנקנים בולעין שתות.)

רבי יהודה אומר: חומש.

יוציא לו שלשה לוגין שמן למאה: לוג ומחצה שמרים, לוג ומחצה בלע [שנבלע בדפני הכלי (על פי רוב - כלי חרס); תפארת ישראל: שמן עב מיין... דאינו נבלע כל כך כביין].

אם היה שמן מזוקק - אינו יוציא לו שמרים.

אם היו קנקנים ישנים - אינו יוציא לו בלע.

רבי יהודה אומר: אף המוכר שמן מזוקק לחבירו כל ימות השנה - הרי זה מקבל עליו לוג ומחצה שמרים למאה (למאה לוג; כשם שאמרו במפקיד - כן אמרו במוכר: שהמוכר שמן לחבירו, ונותן לו מתוך חביותיו כשהוא מסתפק תמיד והוא מזוקק - הרי הלוקח מקבל עליו לפחות לו לוג ומחצה מחמת שמרים).

גמרא:

ולא פליגי: מר כי אתריה ומר כי אתריה: באתריה דמר חפו בקירא (טחו החביות מבפנים בשעוה כדרך שעושין אנו בזפת) ולא מייץ טפי; באתריה דמר חפו בכופרא (זפת) ומייץ טפי.

איבעית אימא: משום גרגישתא (קרקע שעושין ממנה החביות; ארדלי"א בלע"ז): הא (באתריה דרבי יהודה) מייצא טפי (מההיא דאתריה דתנא קמא), והא לא מייצא טפי.

(מילתא באפי נפשיה היא ולאו אמתניתין קאי:) באתריה דרב יהודה רמו ארבעים ותמני כוזי בדנא (מדה קטנה היתה במקומו, שארבעים ושמונה ממלאין את החבית); אזיל דנא בשיתא זוזי (בששה זוזים היתה נמכרת ביחד בימות הבציר). פריס רב יהודה שיתא שיתא בזוזא (נעשה רב יהודה חנווני, והיה מוכרן שש כוזי בזוז [על כל החבית קבל 8 זוז במכירה]);

(בבא מציעא מ,ב)

דל תלתין ושיתא (כוזי) בשיתא (בשיתא זוזי שקנאה [את כל הדנא]) - פשו ליה תריסר [כוזי]; דל תמניא - שתותי (של מ"ח, שדרך הוא לחסר בבליעת הקנקן כדתנן '*יוציא לו שתות ליין*') - פשו להו (לשכרו) ארבעה [כוזי].

והאמר שמואל 'המשתכר אל ישתכר (בדברים שיש בהם חיי נפש) יותר על שתות' (הא שתות – ישתכר! ולמה לא ישתכר רב יהודה עד שתות)!?

איכא גולפי ושמריא (משתכר הוא הקנקן והשמרים, שלקח הכל בששה זוז).

אי הכי נפיש ליה טפי משתות!

איכא טרחיה ודמי ברזנייתא (שנותן דמים לחנווני למוכרה, ומוציאן ומכריז עליו בחוצות). ('כרזנייתא' לשון 'כרזא' [כנראה גירסת רש"י: **כ**רזנייתא ולא כמו בספרינו]; לשון אחר: אומנות יש בנקיבת ברזא בחבית של חרס, וצריך ליתן שכר.)

אם היה שמן מזוקק אינו יוציא לו שמרים [אם היו קנקנים ישנים - אינו יוציא לו בלע]:

והא אי אפשר דלא בלע!?

אמר רב נחמן: במזופפין שנו.

אביי אמר: אפילו תימא שלא במזופפין; כיון דטעון (דכיון דישנים הם ונתבלעו בלעותם) – טעון (תו לא בלע).

רבי יהודה אומר: אף המוכר שמן מזוקק לחבירו כל ימות השנה הרי זה מקבל עליו לוג ומחצה שמרים למאה:

אמר אביי: כשתמצא לומר (כשתדקדק ותדע מיצוי הדברים): לדברי רבי יהודה מותר לערב שמרים (המוכר שמן לחבירו סתם בעת שהוא מזוקק ששקעו ושקטו שמריו - מותר לו לערב ולבלבל שמרים המשוקעות שיחזרו ויתערבו ויצאו עם השמן בתוך המדה), לדברי חכמים אסור לערב שמרים (שבחזקת מזוקק לוקחו ממנו, וזה מקלקלו): לדברי רבי יהודה מותר לערב שמרים, והיינו טעמא דמקבל (דמקבל עליו לוקח לוג ומחצה שמרים - בשלא ערבו ונתנו לו מזוקק) דאמר ליה (מוכר): "אי בעי לערובי לך - מי לא ערבי לך? השתא נמי קביל" ולימא ליה "אי ערבת ליה - (כשהייתי מוכרו בחנות) הוה מזדבן לי (היה נמכר שמרים עם השמן), השתא מאי אעביד ליה? לחודיה לא מזדבן לי!"

בבעל הבית עסקינן (שהלוקח – בעל הבית הוא, ולקחו למאכל ביתו), דניחא ליה בצילא.

ולימא ליה "מדלא ערבית לי - אחולי אחלת לי"!?

רבי יהודה לטעמיה, דלית ליה מחילה, דתנן [בבא בתרא פ"ה מ"א] '*מכר לו את הצמד* (העול שהוא מוטל על שני השוורים ומצמידם) *- לא מכר לו את הבקר; מכר לו את הבקר - לא מכר לו את הצמד; רבי יהודה אומר: הדמים מודיעין. כיצד? אמר לו "מכור לי צמדך במאתים זוז" - הדבר ידוע שאין הצמד במאתים זוז* (שאין צמד נמכר במאתים זוז אלא כמות שהוא עם הבקר מכרו לו)*! וחכמים אומרים: אין הדמים ראיה* (אף על גב דלא שוה כולי האי - אחולי אחליה לוקח זה יתר הדמים; ורבי יהודה לית ליה שיהא מוחל מן הסתם אלא אם כן פירש).

'*לדברי חכמים אסור לערב שמרים*' - והיינו טעמא: דלא מקבל, דאמר ליה: "אי בעית לערובי - מי הוה שרי לך? השתא נמי לא מקבילנא".

אמר ליה רב פפא לאביי: אדרבה איפכא מסתברא: לדברי חכמים מותר לערב שמרים, והיינו טעמא: דלא מקבל, דאמר ליה: "מדלא ערבת לי - אחולי אחלית לי!" לדברי רבי יהודה אסור לערב שמרים, והיינו טעמא דמקבל, דאמר ליה "אי בעי לערובי - לא שרי לי לערובי לך - קבולי (נמי) לא מקבלת (לא מקבלת עלך חסרון השמרים; אם כן מה משתכר? הרי השכר כולו בשמרים!); זבון וזבין - תגרא איקרי (– בתמיה, משל הוא, לאמר לשוטה: "לקח בדמים וחזור ומכור בלא שכר - ותיקרי תגר")?

תנא: '*אחד הלוקח ואחד המפקיד לפקטים* (לוקח ומפקיד - אחד הן לענין פקטים: תורה אחת לשניהם)'. ('פקטים': פסולת הגרעינים הצפין על פני השמן.)

מאי '*לפקטים*'?: אילימא כי היכי דלוקח לא מקבל פקטים - מפקיד נמי לא מקבל פקטים? ולימא ליה "פקטך מאי איעביד להו"? אלא כי היכי דמפקיד מקבל פקטים - לוקח נמי מקבל פקטים (אם מכר לו שמן סתם - יקבל ממנו שמן עם פקטים)?

ומי מקבל לוקח פקטים? והתניא: '*רבי יהודה אומר: לא אמרו שמן עכור* (לא אמרו הפסד עכירת השמן) *אלא למוכר בלבד, שהרי לוקח מקבל עליו לוג ומחצה שמרים בלא פקטים* (לפחות ממאה לוגין - לוג ומחצה מחמת שמרים; לפיכך צריך ליתן לו שמן מזוקק בלא פקטים)'!?

לא קשיא: הא דיהיב ליה זוזי בתשרי וקא שקיל מיניה בניסן כי מדה דתשרי (כשער הדמים של תשרי, שהוא בזול, וסתם שמנים [בתשרי] עכורים [משום שטרם שקעו הפסולות], וקיבל עליו פקטים), הא דיהיב ליה זוזי בניסן וקא שקיל מיניה בניסן כי מדה דניסן (הא דשקל מיניה בניסן בשער של ניסן: ביוקר, דדרך כל השמנים להיות מזוקקין בניסן, והלוקח סתם והמוכר סתם - אין מוכר אלא מזוקק).

משנה:

המפקיד חבית אצל חבירו ולא יחדו לה בעלים מקום (בבית שומר, לאמר לו "זויות זו השאילני"), וטלטלה ונשתברה: אם מתוך ידו נשברה, לצורכו (להשתמש בה) – חייב, לצורכה (שהיתה במקום התורפה וקרובה להשתבר) – פטור; אם משהניחה נשברה, בין לצורכו בין לצורכה (שכילה תשמישו הושיבה במקום משתמר - בין שטלטלה מתחלה לצורכה בין שטלטלה לצורכו) – פטור (ובגמרא פריך: מאי שנא לא יחדו מיחדו?).

יחדו לה הבעלים מקום וטלטלה ונשברה, בין מתוך ידו ובין משהניחה: לצורכו – חייב, לצורכה – פטור.

גמרא:

הא מני (הא דקתני רישא דאם משהניחה נשברה אף על פי שלצורכו נטלה מתחלה – פטור)? - רבי ישמעאל היא, דאמר: לא בעינן דעת בעלים (משהחזירה הרי היא ברשות הבעלים כבתחלה, ואינו עליה אלא כשומר חנם, ופטור על אונסיה, ואף על פי שלא הודיע לבעלים לומר "נטלתיה והחזרתיה" הויא השבה), דתניא: '*הגונב טלה מן העדר וסלע מן הכיס - למקום שגנב יחזיר, דברי רבי ישמעאל; רבי עקיבא אומר:*

(בבא מציעא מא,א)

*צריך דעת בעלים* (ואם לא הודיעם - חייב באחריותם אם מת או נגנב, דמדשקליה - קם ליה ברשותיה, והשבה בלא ידיעה - לאו השבה היא)'.

אי רבי ישמעאל - מאי איריא 'לא יחדו [שפטור אם החזיר]'? אפילו יחדו נמי [שהרי החזיר, ולשיטתו של רבי ישמעאל אינו צריך להודיעו]?

'לא מיבעיא' קאמר: לא מיבעיא 'יחדו', דמקומה הוא (וכיון דבאותו מקום החזירה - חזרה גמורה היא); אלא אפילו לא יחדו - דלאו מקומה הוא - לא בעינן דעת בעלים.

אימא סיפא '*יחדו לה הבעלים מקום וטלטלה ונשברה בין מתוך ידו בין משהניחה לצרכו חייב לצרכה פטור*'!?

(תירוצא הוא:) אתאן לרבי עקיבא, דאמר בעינן דעת בעלים.

אי רבי עקיבא - מאי איריא 'יחדו'? אפילו לא יחדו נמי [שהרי לשיטתו לא היחוד קובע, אלא ההודעה לבעלים משחררת מאחריות]!?

לא מיבעיא קאמר: לא מיבעיא לא יחדו - דלאו מקומה הוא, אלא אפילו יחדו נמי, דמקומה הוא - בעינן דעת בעלים.

רישא רבי ישמעאל וסיפא רבי עקיבא?

אִין, דאמר רבי יוחנן: מאן דמתרגם לי 'חבית' אליבא דחד תנא - מובלנא מאניה בתריה לבי מסותא.

תרגמה רבי יעקב בר אבא קמיה דרב: שנטלה על מנת לגוזלה (דתיקו כולה כחד תנא ובתרי טעמי: רישא שהחזירה למקומה: דכל מקום שהחזירה - מקומה היא, דהא לא יחדו לה מקום; וסיפא - שהחזירה למקום שאינה מקומה, כדמסיים במסקנא, דהא דמסקינן בסיומא; וסיפא - שהניחה במקום שאינה מקומה - אתרצתא דכולהו קאי, אדרבי יעקב ואדרבי נתן ואדרב ששת, ומשום דהניחה חוץ למקומה לא הויא חזרה, וכגון שנטלו מתחלה על מנת לגוזלה, והיינו '*לצרכו*' דמתניתין; דאילו לשאלה בעלמא ולתשמיש - כיון דלאו גזילה הוא - סגי לה בהשבה כל דהו, וכל מקום שהניחה - פטור באונסין; אבל משום דגזולה הואי, ובגזילה כתיב 'והשיב' - וזה שהניחה למקום שלא יחדו לה בעלים - לא הויא השבה).

תרגמה רבי נתן בר אבא קמיה דרב: שנטלה על מנת לשלוח בה יד (דאפילו לא נטלה על מנת לגוזלה כו', אלא על מנת לשלוח בה יד וליטול מקצתה ולא נטל - אפילו הכי קמה ליה ברשותיה כולה, והויא לה 'גזילה', ובעינן השבה; ובמקום שאינו מקומה - לאו השבה היא).

במאי קמיפלגי?

בשליחות יד (שחייבו הכתוב עליו אפילו נאנסה, כדכתיב [שמות כב,ט) כי יתן איש אל רעהו חמור או שור או שה וכל בהמה לשמר] ומת או נשבר או נשבה [אין ראה] – (פסוק י) שבועת ה' תהיה בין שניהם אם לא שלח ידו [במלאכת רעהו ולקח בעליו ולא ישלם], דמשמע: הא שלח נתחייב שוב במיתתה ובשבייתה) צריכה חסרון (לא הוי שליחות יד להעמידה ברשותו אלא אם כן חסרה): מאן דאמר 'לגוזלה' קסבר: שליחות יד צריכה חסרון, ומאן דאמר 'לשלוח בה יד' – קסבר: שליחות יד אינה צריכה חסרון.

(ורב ששת לא שביק דליסיימו לתירוצייהו ואתקיף: ומיהו סיומא דמילתא דמסקנא וסיפא: שהניחה במקום שאינו מקומה - אכולהו קאי) מתקיף לה רב ששת: מידי 'נטלה' קתני (דמשמע שנטלה לעצמו)? 'טלטלה' קתני (לתשמיש בעלמא משמע: 'לצרכו' דמתניתין)!?

אלא אמר רב ששת: הכא במאי עסקינן - כגון שטלטלה להביא עליה גוזלות (לעלות עליה כדרך סולם ליטול גוזלות מקן גבוה); (ואפילו הכי הויא גזילה למיקם ברשותיה עד דעביד השבה) וקא סבר: שואל שלא מדעת - גזלן הוי, וכולה רבי ישמעאל היא (אשינוייא דכולהו קאי: אדרבי יעקב ואדרבי נתן ואדרב ששת); וסיפא שהניחה במקום שאינה מקומה (אבל רישא: כל מקום שהניחה - מקומה היא); ורבי יוחנן (דאמר לעיל מאן דמתרגם לי כו') 'הניחה' - במקומה משמע (הלכך לא מיתוקמא כרבי ישמעאל).

איתמר: רב ולוי, חד אמר: שליחות יד (שחייבו הכתוב עליו ואפילו נאנסה, כדכתיב 'או נשבר או נשבה וגו' שבועת ה' תהיה אם לא שלח', דמשמע: הא אם שלח - נתחייב שוב במיתתה ובשבייתה) צריכה חסרון (וכל זמן שלא חסרה - לא קמה ברשותיה להתחייב באונסיה), וחד אמר: שליחות יד אינה צריכה חסרון.

תסתיים דרב הוא דאמר שליחות יד אינה צריכה חסרון, דתניא: '*רועה שהיה רועה עדרו, והניח עדרו ובא לעיר, ובא זאב וטרף* (טורף נושא הטרף לחורו)*, ובא ארי ודרס* (ארי אינו טורפה, אלא דורסה במקומה ואוכלה) *– פטור* (דאונסין נינהו; ואי משום דהניח עדרו, ופשיעה היא - מוקמינן לה דעל בעידנא דעיילי אינשי, כדאמרינן ב'השוכר את הפועלים' (לקמן צג,ב); אי נמי דשמע קול אריה ועל)*; הניח מקלו ותרמילו עליה – חייב.*'; והוינן בה: משום דהניח מקלו ותרמילו עליה חייב? הא שקלינהו (ואי נמי שליחות יד חשיבא - הא הדר אהדרה כשנטלו הימנו, ואנן מוקמינן לעיל סתם מתניתין כרבי ישמעאל, דאין צריך דעת בעלים)!? אמר רב נחמן אמר רבה בר אבוה אמר רב: בעודן עליה. וכי עודן עליה מאי הוי? הא לא משכה (בשליחות יד כדי לקנותה, ומטלטלין אינן נקנין אלא במשיכה: לא במקח ולא לענין גזל ולא לענין שליחות יד, כדתנן במתניתין (בבא מציעא פ"ג מ"יב; לקמן דף מג,ב): '*הטה את החבית ונטל ממנה רביעית יין - אין משלם אלא רביעית*' אלמא בעינן דליקנייה כו')!? ואמר רב שמואל ('רב שמואל' גרסינן) בר רב יצחק אמר רב: שהכישה במקל ורצתה לפניו (כשנתנו עליה ורצתה - זו היא 'משיכה': משעקרה יד ורגל על ידו); והא לא חסרה!? אלא לאו שמע מינה קסבר שליחות יד אינה צריכה חסרון (לאו פירכא היא, אלא מסקנא וסיומא הוא למילתיה דאמר 'תסתיים דרב הוא דאמר אין צריכה חסרון': מדשני רב למתניתין 'משום דהכישה ורצתה לפניו')!?

(ואי קשיא: דלמא הא דהניח מקלו ותרמילו - חיוביה לאו משום 'שליחות יד' הוא, דליבעי חסרון, אלא משום 'שואל שלא מדעת' הוא, כי ההוא דלעיל דחבית - לא היא: דכי אמרינן בשומרין 'שאלה שלא מדעת' - בדבר שאינו כיחש וחיסר מחמת מלאכה, אבל בעלי חיים המכחישים מחמת מלאכה - תחלתו שליחות יד היא.)

אימא [בדברי רב שמואל בר רב יצחק אמר רב]: 'שהכחישה במקל (בהכאתו, דהיינו חסרון)'; דיקא נמי (ד'הכחישה' קאמר רב), דקתני '*שהכישה במקל* (מדנקט הכשת מקל, דמכה חזקה היא)'!

- שמע מינה.

ומדרב סבר שליחות יד צריכה חסרון (דהא דייקינן מדנקט 'מקל') - לוי (בר פלוגתיה) סבר שליחות יד אינה צריכה חסרון.

מאי טעמא דלוי?

אמר רבי יוחנן משום רבי יוסי בן נהוראי: '*משונה שליחות יד האמורה בשומר שכר משליחות יד האמורה בשומר חנם*' (כלומר אינה דומה לזו: שזו נאמרה לצורך ולא משתמע אלא בחסרון, אבל של שומר שכר נאמרה שלא לצורך משמעות שבה, אלא לדרשה: וללמד שאינה צריכה חסרון);

(בבא מציעא מא,ב)

ואני אומר: אינה משונה (רבי יוחנן פליג אדרבי יוסי בן נהוראי רביה, ואמר: אף היא - לצורך נאמרה; ולוי סבירא ליה כרבי יוסי בן נהוראי, למידרש מיניה דאין צריכה חסרון, דאי מקרא קמא - לא תיסק אדעתין לחיוביה עד דמחסר ליה: בשומר חנם נאמר 'ונקרב בעל הבית וגו' [שמות כב,ז], בשומר שכר כתיב 'שבועת ה' תהיה וגו' [שמות כב,י], ואמרינן ב'השואל' (לקמן דף צד,ב): פרשה ראשונה [שמות כב,ו-ח] נאמרה בשומר חנם, שניה [שמות כב,ט-יב] בשומר שכר, וכתיב בתרוייהו 'אם לא שלח' [שמות כב,ז]; הא אם שלח - נתחייב בדברים שהוא פטור עליהם, כגון שומר חנם - בין בגנבה בין באונסין: דמדשלח בה יד - קנאה וקמה ברשותו; ושומר שכר פטור במת או נשבר או נשבה - דהיינו אונסין).

שמות כב

(ו) כי יתן איש אל רעהו כסף או כלים לשמר וגנב מבית האיש אם ימצא הגנב ישלם שנים:

(ז) אם לא ימצא הגנב ונקרב בעל הבית אל האלהים אם לא שלח ידו במלאכת רעהו:

(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: ס

(ט) כי יתן איש אל רעהו חמור או שור או שה וכל בהמה לשמר ומת או נשבר או נשבה אין ראה:

(י) שבעת ה’ תהיה בין שניהם אם לא שלח ידו במלאכת רעהו ולקח בעליו ולא ישלם:

(יא) ואם גנב יגנב מעמו ישלם לבעליו:

(יב) אם טרף יטרף יבאהו עד הטרפה לא ישלם: פ

ומאי '*משונה*'?

לא תֵאָמֵר שליחות יד בשומר שכר, ותיתי משומר חנם: ומה שומר חנם שפטור בגנבה ואבדה (כל זמן שלא שלח בה יד, כדכתיב 'אם לא ימצא הגנב ונקרב בעל הבית' [שמות כב,ז]: דנשבע שלא שלח בה יד ולא פשע בשמירתו, ופטור, כדאמרינן לקמן בשמעתין: דהאי 'ונקרב' [שמות כב,ז] - שבועה הוא) - שלח בה יד חייב, שומר שכר שחייב בגנבה ואבידה (דפרשה שניה בו נאמרה וכתיב בה 'אם גנב יגנב כו') - לא כל שכן (שאם שלח בה יד חייב באונסין)! למאי הלכתא כתבינהו רחמנא? לומר לך שליחות יד אינה צריכה חסרון;

'ואני אומר אינה משונה' - כרבי אלעזר, דאמר: דא ודא - אחת היא (כמשמעה של זו - כך משמעה של זו, לפי ששתיהן הוצרכו, ואין כאן מקרא יתר).

מאי '*דא ודא אחת*' (למה שתיהן שוות? הלא לא הוצרכה השניה)?

משום דאיכא למפרך: מה לשומר חנם שכן משלם תשלומי כפל בטוען טענת גנב ([גירסת רש"י:] 'שומר חנם שפוטר עצמו בטענת גנב', כלומר: "גָנֹב גֻנְבָה ממני" ובאו עדים שהיא אצלו - משלם תשלומי כפל, דכתיב 'אם לא ימצא הגנב וגו' [שמות כב,ז], ודרשינן בבבא קמא (דף סג,ב): 'אם לא ימצא - כמה שאמר, אלא שהוא עצמו גנבו'; מה כתיב אחריו? 'אשר ירשיעון אלהים ישלם שנים' [שמות כב,ח]; אבל שומר שכר - אינו משלם כפל: שאם טען נגנבה - משלם קרן, שהרי הוא חייב בגניבה! וטענה אחרת אינה מביאה אותו לידי כפל)!

ומאן דלא פריך – סבר: קרנא בלא שבועה עדיפא מכפילא בשבועה. (חמור שומר שכר שחייב בקרן עד שלא נשבע לשקר במקום ששומר חנם פטור, דהיינו גניבה ואבידה, משומר חנם שמשלם כפל, ומדה זו אינה אלא לאחר שנשבע לשקר שנגנבה, ובאו עדים שהוא גְנָבָהּ; דכי אתרבי כפל בטוען טענת גנב - לאחר שבועה אתרבי, כדלקמן בשמעתין.)

רבא אמר: (אפילו לרבי אלעזר נמי אתיא, ד)לא תאמר שליחות יד לא בשומר חנם ולא בשומר שכר, ותיתי משואל (שחייבו הכתוב באונסין, בשביל שכל הנאה שלו, ושולח יד נמי - כל הנאה שלו): ומה שואל, דלדעת בעלים קא עביד, שלח בה יד (לעשות מלאכתו) חייב (באונסין) - שומר חנם ושומר שכר (השולחין יד: שעושין מלאכתן שלא לדעת בעלים) - לא כל שכן (דחייב שוב באונסיה)! למה נאמר? חדא לומר לך שליחות יד אין צריכה חסרון, ואידך (האמורה בשומר שכר): שלא תאמר 'דיו לבא מן הדין להיות כנדון (אם לא נאמרה בשאר שומרין, ולמדה משואל - הייתי אומר דיו לשליחות יד דשומרין שבא מדין שואל להיות כנדון): מה שואל: בבעלים פטור ('אם בעליו עמו' כתיב 'לא ישלם' [שמות כב,יד] אונסין) - אף שומר חנם ושומר שכר בבעלים (אף שומרין ששלחו יד, אם בעליו עמו) פטור' (יפטר!)! (כתב קרא יתירא לחייבו אפילו בבעלים, וגלי רחמנא בחדא - והוא הדין בכולהו).

ולמאן דאמר שליחות יד צריכה חסרון, הני תרתי שליחות יד למה לי?

חדא שלא תאמר דיו לבא מן הדין להיות כנדון, ואידך לכדתניא [מכילתא דרבי שמעון בר יוחאי]: '[שמות כב,ז: אם לא ימצא הגנב] *ונקרב בעל הבית אל האלהים* [אם לא שלח ידו במלאכת רעהו] *- לשבועה* (והכי קאמר: אם לא ימצא כמה שאמר: שנגנבה, אלא הוא גְנָבָהּ והוא כבר נקרב אל הדיינין לשבועה, ונשבע לשקר, ואחר כך באו עדים 'אשר ירשיעון' [שמות כב,ח] הדיינין ישלם כפל) *אתה אומר* (קריבה) *לשבועה - או אינו אלא* (קריבה) *לדין* (שמשעה שטען בבית דין 'נגנבה', אף על פי שלא נשבע - ישלם כפל אם באו עדים)*? - נאמרה שליחות יד למטה* (אצל שומר שכר: 'שבועת ה' תהיה בין שניהם אם לא שלח' [שמות כב,י]) *ונאמרה שליחות יד למעלה* ('ונקרב בעל הבית אל האלהים אם לא שלח' [שמות כב,ז])*: מה להלן לשבועה - אף כאן לשבועה* (למדנו שאין משלמין כפל על ידי טענת גנב אלא לאחר שבועה, וגם למדנו שנפטר מגנבה ואבדה בשבועה)'.

(בבא מציעא מב,א)

משנה:

המפקיד מעות אצל חברו: צררן (בסודרו) והפשילן לאחוריו, או שמסרם לבנו ולבתו הקטנים ונעל בפניהם שלא כראוי – חייב, שלא שימר כדרך השומרים;

ואם שימר כדרך השומרים – פטור.

גמרא:

בשלמא כולהו - שלא שימר כדרך השומרים, אלא 'צררן והפשילן לאחוריו' - מאי הוה ליה למיעבד (הרי צררן)!?

אמר רבא: אמר רבי יצחק: אמר קרא [דברים יד,כה: ונתתה בכסף] וצרת הכסף בידך [והלכת אל המקום אשר יבחר ה' אלקיך בו] – אף על פי שצרורין - יהיו בידך.

ואמר רבי יצחק: לעולם יהא כספו של אדם מצוי בידו (לא יפקידנו לאחרים במקום אחר, שאם תזדמן לו סחורה לשכר יהא מזומן לו), שנאמר: 'וצרת הכסף בידך'

ואמר רבי יצחק: לעולם ישליש אדם את מעותיו: שליש בקרקע, ושליש בפרקמטיא, ושליש תחת ידו (להיות מזומן לו לצורך ריוח הבא פתאום).

ואמר רבי יצחק: אין הברכה מצויה (שמתברך ורבה מאליו; פויישו"ן בלעז) אלא בדבר הסמוי מן העין, שנאמר (דברים כח,ח) יצו ה' אתך את הברכה באסמיך [ובכל משלח ידך וברכך בארץ אשר ה' אלקיך נתן לך] ('באסמיך' דריש ליה לשון דבר הסמוי מן העין).

תנא דבי רבי ישמעאל: '*אין הברכה מצויה אלא בדבר שאין העין שולטת בו, שנאמר: יצו ה' אתך את הברכה באסמיך* ('באסמיך' לשון גנזים).

תנו רבנן: '*ההולך למוד את גורנו - אומר: יהי רצון מלפניך ה' אלהינו שתשלח ברכה במעשה ידינו;*

*התחיל למוד – אומר: ברוך השולח ברכה בכרי הזה;*

*מדד ואחר כך בירך - הרי זה תפילת שוא, לפי שאין הברכה מצויה לא בדבר השקול ולא בדבר המדוד ולא בדבר המנוי, אלא בדבר הסמוי מן העין, שנאמר 'יצו ה' אתך את הברכה באסמיך'*'.

אמר שמואל: כספים אין להם שמירה אלא בקרקע (דאם לא שמרן ונגנבו - פשיעה היא). [עיין תוספות, ועיין ראש סימן כא]

אמר רבא: ומודי שמואל בערב שבת בין השמשות דלא אטרחוהו רבנן; ואי שהא למוצאי שבת שיעור למקברינהו ולא קברינהו - מחייב; ואי צורבא מרבנן הוא (המפקיד, שהוא חרד על מצות הבדלה על הכוס), סבר (אמר השומר): דלמא מיבעי ליה זוזי לאבדלתא (להכי לא קברינהו - ופטור);

והאידנא דשכיחי גשושאי (מגששין בקרקע בשפודין של ברזל להכיר מקום שתחתיו חלל) - אין להן שמירה אלא בשמי קורה (בגג מתחתיו);

והאידנא דשכיחי פרומאי (שוברי התקרה) - אין להם שמירה אלא ביני אורבי (בין שורות הבנין בכותל).

אמר רבא: ומודה שמואל בכותל <אי נמי בין הקרנות>;

והאידנא דשכיחי טפוחאי (מטפחים בכותל לידע אם יש שם חלל) - אין להן שמירה אלא בטפח הסמוך לקרקע או בטפח הסמוך לשמי קורה (וכולן בכותל).

אמר ליה רב אחא בריה דרב יוסף לרב אשי: התם תנן [פסחים פ"ב מ"ג]: '*חמץ שנפלה עליו מפולת - הרי הוא כמבוער* (ואין צריך לבערו, דאין כאן עוד 'בל יראה')*; רבן שמעון בן גמליאל אומר: כל שאין הכלב יכול לחפש אחריו*' ותנא: '*כמה חפישת הכלב? שלשה טפחים*'; - הכא (לענין שמירת כספים) מאי? מי בעינן שלשה טפחים או לא?

אמר ליה: התם משום ריחא (שהכלב מריח וחופש אחריו, והרי הוא מוציאו ונראה) - בעינן שלשה טפחים; הכא משום איכסויי מעינא - לא בעינן שלשה טפחים.

וכמה?

אמר רפרם מסיכרא (שם מקום): טפח.

ההוא גברא דאפקיד זוזי גבי חבריה; אותבינהו בצריפא דאורבני (בית קטן עגול כמין כובע שעושין ציידי עופות לארוב; 'דאורבני': של ערבה היה); איגנוב.

אמר רב יוסף: אף על גב דלענין גנבי - נטירותא היא (אפילו בלא קבורה, שאין גנבים הולכין שם לגנוב, שאין ממון מצוי שם), לענין נורא - פשיעותא היא; הוה תחלתו בפשיעה (שמא תפול שם דליקה, ונמצא פשע שלא קברן) וסופו באונס (שהרי נגנבו, וגניבה לשומר חנם - אונס הוא) – חייב.

ואיכא דאמרי: אף על גב דלענין נורא פשיעותא היא, לענין גנבי נטירותא היא, ותחלתו בפשיעה וסופו באונס – פטור.

והילכתא: תחלתו בפשיעה וסופו באונס – חייב.

תוספות ד"ה ה"ג ר"ח תחלתו בפשיעה וסופו באונס חייב: ... ודוקא היכא שיכול להיות שהאונס לא היה נארע אם לא פשע בתחלה [אבל פשע בה ויצאת לאגם ומתה פטור, דמלאך המות מה לי וכו'; וצריך לומר דצריפא דאורבני הוי שמירה מעליא לזוזי לענין גנבי כמו קרקע להכי קרי ליה לענין גנבי אונס]

ההוא גברא דאפקיד זוזי גבי חבריה; אמר ליה: הב לי זוזאי!

אמר ליה: לא ידענא היכא אותבינהו.

אתא לקמיה דרבא, אמר ליה: כל 'לא ידענא' - פשיעותא היא! זיל שלים!

ההוא גברא דאפקיד זוזי גבי חבריה; אשלמינהו לאימיה (מסרן לאמו), ואותבינהו בקרטליתא (ארגז; אשקר"א בלע"ז [קופסא לתכשיטים]) ואיגנוב.

אמר רבא: היכי נדיינו דייני להאי דינא?: נימא ליה לדידיה זיל שלים (דשומר שמסר לשומר חייב)? - אמר:

(בבא מציעא מב,ב)

כל המפקיד - על דעת אשתו ובניו (על דעת שלא יהא שומר נמנע מלמוסרן לאנשי ביתו הגדולים ונאמנים לו) הוא מפקיד.

נימא לה לאימיה: זילי שלימי (שתשלם בשביל שלא קברתו)? - אמרה: לא אמר לי דלאו דידיה נינהו דאקברינהו!?

נימא ליה: אמאי לא אמרת לה? - אמר: כל שכן דכי אמינא לה דדידי נינהו טפי מזדהרא בהו!

אלא אמר רבא: משתבע איהו דהנהו זוזי אשלמינהו לאימיה, ומשתבעא אימיה דהנהו זוזי אותבינהו בקרטליתא, ואיגנוב – ופטור.

תוספות מסכת ד"ה כל המפקיד על דעת אשתו ובניו הוא מפקיד - אומר ר"ת דהיינו לענין שאינו יכול לומר "את מהמנת לי בשבועה ולא האיך", אבל אם פשעו אפי' אין להם מה לשלם ישלם הנפקד, דאם לא כן כל מה שהופקד אצל בעה"ב תבא אשתו ותאכל ותפטר! ולכך נמי הכא: משתבעא אמיה דהנהו זוזי אותבינהו בקרטליתא - שלא פשעה; והא דקאמר "נימא לה לאימי' דלישלמא" - לאו משום דאם לא היה לה מה לשלם שיפטר הנפקד, אלא תשלם לבנה כשיהיה לה. [עיין קצוה"ח רצ"א]

ההוא אפוטרופא דיתמי, דזבן להו תורא ליתמי, ומסריה לבקרא - לא הוו ליה ככי ושיני למיכל ומית.

אמר רמי בר חמא: היכי נדיינו דייני להאי דינא?: נימא ליה לאפוטרופא זיל שלים? אמר: אנא - לבקרא מסרתיה!; נימא ליה לבקרא: זיל שלים? – אמר: אנא בהדי תורי אוקימתיה, אוכלא שדאי ליה; לא הוה ידעינן דלא אכל (היה לו להודיעני שאינו אוכל)!

מכדי בקרא - שומר שכר דיתמי הוא, איבעי ליה לעיוני (אם אוכל אם לאו)!

אי איכא פסידא דיתמי הכי נמי (תירוצא הוא); והכא במאי עסקינן? דליכא פסידא דיתמי: דאשכחוהו למריה דתורא (המוכר) ושקול יתמי זוזי מיניה (דאמרי ליה "מקח טעות הוא").

אלא מאן קא טעין (מי תובע כלום, דקאמר רמי בר חמא 'היכי נידיינו')?

מריה דתורא קטעין (ושואל שמתה בהמתו אצלך [נ"א: טוען ושואל מפני שמתה בהמתו אצלו] ותובע את האפוטרופוס) "איבעי ליה לאודוען"!

מאי מודעינן ליה? מידע ידע דמקח טעות הוי!?

בספסירא דזבן מהכא ומזבין להכא (קונה ומוכר בהמות בשוק: ביום שקנה - מוכר); הלכך מישתבע איהו דלא הוה ידע, ומשלם בקרא דמי בשר בזול. (ותמיה אני מנין לרמי בר חמא דין זה: מה לו לספסירא עם הרועה? לא שומר שלו הוא!

ונראה לי דממתניתין (לעיל דף לה,ב:) דהשוכר פרה לחבירו והשאילה לאחר ומתה כדרכה, דקאמר רבי יוסי: יחזיר פרה לבעלים; ואוקימנא הלכה כרבי יוסי; אלמא: אף על פי שאין הבעלים בעלי דברים של שואל, והשוכר - שהוא לו בעל דברים - אינו חסר כלום, שהרי פטור באונסין, אפילו הכי: הואיל ויש לו דין על השואל לגבות - יעמדו הבעלים הראשונים במקומן, וגובין מן השואל; הכא נמי: הואיל ויש ליתומים לגבות מן הרועה, שהוא שומר שכר שלהם - יעמדו בעלים במקום היתומים, וגובין.

ומיהו אי הוה מפסדי יתומים - לא היה עושה פשרה בממון יתומים לשלם בזול, דיתמי לאו בני מחילה נינהו; אבל עכשיו - שהוא מגבה לבעלים, וכאן אין פשיעה כל כך, דאמר "בהדי תוראי אוקימתיה כו'" - הטיל פשרה ביניהם, ולא ישלם כל דמי השור כמות שהוא חי, אלא העור יחזיר לבעלים, והבשר שמין, וישלם שני שלישים; דהיכא דאמרינן בגמרא 'משלם בזול', כל זוזא - שהוא שש מעה כסף - חשבינן בארבעה דנקי [בפרק 'מי שמת' (בבא בתרא דף קמו,ב)).

ההוא גברא דאפקיד כשותא (הומלון שמטילין לתוך השכר) גבי חבריה; הוה ליה לדידיה נמי כריא (כרי) דכשותא. אמר ליה לסרסיה: מהאי רמי. אזל רמא מאידך.

אמר רב עמרם: היכי נדיינו דייני להאי דינא?: נימא ליה לדידיה: זיל שלים!, אמר (ליה בעל הבית): אנא אמרי ליה 'מהאי רמי (הראהו הכרי שלו ואמרתי לו "מזה תטיל לשכר")'!; נימא ליה לסרסיה: (לאשר על ביתו העושה שֵכָר שלו) זיל שלים – אמר: לא אמר לי מהאי רמי ומהאי (מאידך, של פקדון) לא תירמי!?

(גמרא פריך:) ואי דשהא שיעור לאיתויי ליה ולא אייתי ליה (אם היה כרי שלו קרוב ושל פקדון רחוק, ושהא השליח שיעור מהלך דרך הקרוב ולא אייתי) - גלי אדעתיה (דבעל הבית) דניחא ליה בדלא שהא (שהרי ידע שמִשֶל פקדון הוי, ולא מיחה בידו).

סוף סוף מאי פסידא איכא? והא קא משתרשי ליה (והלא הוא נשכר הכשות של פקדון שהטילו בשכר, ושלו עומד, וישלם משלו)?

אמר רב סמא בריה דרבא: דהוה שיכרא חלא (החמיץ).

רב אשי אמר: בכיסי (שהיתה כישות גרועה, וקוצים מעורבין בה, דלא השביח השכר כרצונו, וקשה בעיניו שהטילוהו בתוכו) -

(בבא מציעא מג,א)

ומשלם ליה דמי כיסי (דמי כשות של קוצים לפי מה שהשביח).

משנה:

המפקיד מעות אצל שולחני: אם צרורין - לא ישתמש בהן, לפיכך אם אבדו - אינו חייב באחריותן; מותרין - ישתמש בהן, לפיכך אם אבדו - חייב באחריותן;

אצל בעל הבית - בין צרורין ובין מותרין - לא ישתמש בהן, לפיכך אם אבדו - אינו חייב באחריותן.

חנוני כבעל הבית - דברי רבי מאיר; רבי יהודה אומר: חנוני כשולחני.

גמרא:

משום דצרורין לא ישתמש בהן? (בתמיה: ומה גילוי דעת יש כאן שאין חפץ שישתמש בהם? מאחר ש'אם הן מותרין' קאמרת 'ישתמש בהן' - דהמפקיד אצלו יודע שהוא צריך תדיר למעות - צרורין נמי ישתמש, דדרך כל אדם לצור מעותיו)

אמר רב אסי אמר רב יהודה: בצרורין וחתומין שנו.

רב מרי אמר: בקשר משונה.

איכא דאמרי: בעי רב מרי: קשר משונה מאי? – תיקו.

מותרין ישתמש בהן [לפיכך אם אבדו - חייב באחריותן]:

אמר רב הונא: ואפילו נאנסו (קאמר מתניתין דחייב באחריותן, ואפילו לא נשתמש בהן - דמהשתא הוי שואל עלייהו [ושאול חייב באונס; וכן לוה; אך לוה הוא רק משעת שמתכון להוציא או שהוציא])?

והא '*אבדו*' קתני [ולא 'נאנס', ומכאן השולחני אינו שואל אלא אולי שומר שכר]!?

כדרבה, דאמר רבה: 'נגנבו' - בלסטין מזויין; 'אבדו' - שטבעה ספינתו בים.

ורב נחמן אמר: נאנסו – לא (כל זמן שלא נשתמש - לא הוי שואל; אלא '*אבדו*' דוקא חייב, כשומר שכר).

אמר ליה רבא לרב נחמן: לדידך דאמרת 'נאנסו – לא' אלמא לא הוי שואל עלייהו! אי שואל לא הוי - שומר שכר נמי לא הוי (מה שכר נטל על שמירתם? אלא על שסמך עליהם להחליפן ולהשתכר אם יבא לידו אתה מחייבו, ושאלה היא זו, שהרי כל הנאה שלו)!?

אמר ליה: בהא מודינא לך (אף על גב דאמינא 'לא הוי שואל מהשתא עד שישתמש' מודינא דשומר שכר הוי): דהואיל ונהנה [הוא] - מהנה (לבעלים): [ומה היא הנאתו? -] בההוא הנאה דאי מיתרמי ליה זבינא דאית בה רווחא זבן בהו - הוי עלייהו שומר שכר.

איתיביה רב נחמן לרב הונא: '*המפקיד מעות אצל שולחני* (גזבר שהפקיד מעות הקדש, כסבור שהן שלו)*, אם צרורין - לא ישתמש בהן; לפיכך אם הוציא - לא מעל הגזבר* (שהרי לא ברשות הוציאן, ואינו שלוחו)*; ואם מותרין* (דהוה ליה כנותן רשות, והוה ליה 'שלוחו') *- ישתמש בהן; לפיכך אם הוציא* (שולחני) *- מעל הגזבר*' ואי אמרת 'אפילו נאנסו (תנא מתניתין דחייב שולחני באחריותן)' (נמצא משעה שהפקידו אצלו יצאו מרשות הקדש ובאו לרשות שולחני, ונעשה כמו שלוה לו, ואין הוצאה גדולה מזו) - מאי איריא '*הוציא*'? אפילו לא הוציא נמי!?

אמר ליה: הוא הדין אף על גב דלא הוציא; ואיידי דתנא רישא '*הוציא*' (לאשמועינן רבותא: דאפילו הוציא - לא מעל) תנא סיפא נמי 'הוציא'.

משנה:

השולח יד בפקדון: בית שמאי אומרים: ילקה בחסר (אם חסרו דמיה: שהוזלה בשוק - ישלם דמיה כמו שהיתה שוה בשעה ששלח בה יד, שהיא שעת הגזילה; וכן כל הגזלנין משלמין כשעת הגזילה; וכגון שהוציאה שאינה בעין, אבל אם ישנה בעין כמות שגזלה - אומר לו "הרי שלך לפניך", כדאמרינן גבי מטבע ונפסל, תרומה ונטמאת, בפרק 'הגוזל' [קמא] (בבא קמא דף צו,ב)) וביתר (אם שהתה בידו מששלח בה יד ונתייקרה, ואחר כך הוציאה - לוקה ביתר דמיה, לשלם כשעת הוצאה);

ובית הלל אומרים: כשעת הוצאה (בגמרא מפרש מאי קאמרי);

רבי עקיבא אומר: כשעת התביעה (כשעת שיתבעו לדין; ובגמרא מפרש טעמא).

גמרא:

אמר רבה: האי מאן דגזל חביתא דחמרא מחבריה: מעיקרא (כשגזלה) שויא זוזא, השתא (ולבסוף, כשיצתה מן העולם) שויא ארבעה; תברה (בידים) או שתייה (אחר שהוקרה) - משלם ארבעה; איתבר ממילא - משלם זוזא; מאי טעמא? - כיון דאי איתה (כאן בשעת התביעה) - הדרא למרה בעינא (דכי אמרינן 'משלם כשעת הגזילה' - היכא דליתה בעין, אבל ישנה בעין - בין שהוקרה בין שהוזלה - חוזרת כמות שהיא), (הלכך: הואיל ואם תבעה בעודה קיימת לאחר שהוקרה היתה חוזרת בעין - אשתכח) ההיא שעתא דקא שתי ליה או דקא תבר לה - קא גזל מיניה, ותנן '*כל הגזלנין משלמין כשעת הגזילה*'; איתבר ממילא - משלם זוזא, מאי טעמא? - השתא לא עביד לה ולא מידי, אמאי קא מחייבת ליה? - אההיא שעתא דגזלה - ההיא שעתא זוזא הוא דשויא.

תנן: '*בית הלל אומרים: כשעת הוצאה*' מאי '*כשעת הוצאה*'?: אילימא כשעת הוצאה מן העולם – ובמאי (אהייא פליגי בית הלל)? אי בחסר (כשהוזלה, דקאמרי בית שמאי ילקה לשלם כדמים שהיתה בשעת הגזילה, וקאמרי בית הלל 'כשעת הוצאה') - מי איכא למאן דאמר (היכא דליתיה בעין דכל הגזלנין לאו כשעת הגזילה משלמין)? והא תנן '*כל הגזלנין משלמין כשעת הגזילה*'? ואי ביתר - היינו בית שמאי!

(בבא מציעא מג,ב)

אלא פשיטא – 'כשעת הוצאה מבית בעלים (כשעת הגזילה; וביתר פליגי: דקאמרי בית שמאי אם הוקרה - ילקה לשלם כשעת הוצאה מן העולם, ובית הלל אמרי: כשעת הוצאה מבית הבעלים)'.

לימא רבה דאמר כבית שמאי?

אמר לך רבה: ביתר - כולי עלמא לא פליגי, כי פליגי בחסר (וקאמרי בית הלל: כשעת הוצאה מן העולם; ודקא קשיא לך '*כל הגזלנין משלמים כשעת הגזילה*' - אי בגזילה ממש דגזלה מעיקרא, הכי נמי! אבל הכא - דבהיתרא אתא לידיה, ומשום שליחות יד קמחייבת ליה - בהא פליגי:) בית שמאי סברי שליחות יד אינה צריכה חסרון (ומששלח בה יד, אף על פי שלא חסרה - הויא גזילה, וקמה ברשותיה), וכי חסר (וכשהוזלה) - ברשותא דידיה חסר (ואם היתה בעין אומר לו "הרי שלך לפניך"; עכשיו שהוציאה - משלם כשעת שליחות יד); ובית הלל סברי שליחות יד צריכה חסרון, וכי חסר - ברשותא דמריה חסר.

אלא הא דאמר (לעיל בשמעתין (דף מא,ב)) רבא 'שליחות יד אינה צריכה חסרון' (דקאמר שלא תאמר שליחות יד כו') - לימא רבא דאמר כבית שמאי?

אלא הכא במאי עסקינן? - כגון שטלטלה להביא עליה גוזלות, ובשואל שלא מדעת קא מיפלגי: בית שמאי סברי: שואל שלא מדעת - גזלן הוי, וכי חסר - ברשותא דידיה חסר; ובית הלל סברי: שואל שלא מדעת - שואל הוי, וכי חסר - ברשותא דמרה חסר.

אלא הא דאמר רבא (בהמוכר את הספינה (ב"ב דף פח.), גבי שולח את בנו אצל חנוני, דפליגי רבנן ורבי יהודה) 'שואל שלא מדעת לרבנן גזלן הוי (ואוקי רבא פלוגתייהו בשואל שלא מדעת, ואמר דלרבנן - גזלן הוי; ומדאוקי רבא לרבנן בהכי - סבירא ליה לדידיה גזלן הוי, ואהדר לאוקמי מילתיה כרבנן, דהלכתא כרבים)' - לימא רבא דאמר כבית שמאי?

אלא הכא (האי 'חסר' ו'יתר' דמתניתין) – (לאו ביוקרא וזולא, אלא במאי דחסרה , דהיינו גיזות, ובמאי שהותירה: כגון אם נתעברה אצלו) בשבח של גזילה קמיפלגי: בית שמאי סברי: שבח גזילה דנגזל הוי (דבית שמאי סברי: הכל ישלם, כרבי מאיר דברייתא [להלן]), ובית הלל סברי: שבח גזילה - דגזלן הוי (ובית הלל - כרבי יהודה: כשעת הוצאה מבית הבעלים),

ובפלוגתא דהני תנאי, דתניא: '*הגוזל את הרחל: גזזה וילדה - משלם אותה ואת גיזותיה ואת ולדותיה - דברי רבי מאיר; רבי יהודה אומר: גזילה חוזרת בעיניה.*' [דברי רבי מאיר בענין גיזה דומים לתוספתא בבא קמא (ליברמן) פרק י הלכה א]

דיקא נמי (דבגיזות וולדות פליגי) דקתני: '*בית שמאי אומרים: ילקה בחסר וביתר* (דקתני לשון חסר ויתר ולא קתני לשון זול ויוקר)*, ובית הלל אומרים 'כשעת הוצאה'*'!

- שמע מינה.

רבי עקיבא אומר: כשעת התביעה:

אמר רב יהודה אמר שמואל: הלכה כרבי עקיבא, ומודה רבי עקיבא במקום שיש עדים (כמה היתה שוה ביום שגזלה, וראו שגזלה הימנו - דמשלם כשעת הגזילה); מאי טעמא (דרבי עקיבא דאמר 'כשעת התביעה')? - דאמר קרא [ויקרא ה,כד: או מכל אשר ישבע עליו לשקר ושלם אתו בראשו וחמשתיו יסף עליו] לאשר הוא לו יתננו ביום אשמתו (בדמים של אותו יום שהוא מתחייב לו, והיכא דתבעו והודה - דעל פיו הוא מתחייב - העמדתו בדין והודאתו הוא יום אשמתו); (אבל) וכיון דאיכא עדים (אם יש עדים) - מההוא שעתא הוא דאיחייב ליה אשמה (משעה שראוהו שגְזָלָהּ הוא - אשם לו).

אמר ליה רב אושעיא לרב יהודה: רבי! אתה אומר כן? הכי אמר רב אסי אמר רבי יוחנן: חלוק היה רבי עקיבא אפילו במקום שיש עדים; מאי טעמא? דאמר קרא '[ויקרא ה,כד: או מכל אשר ישבע עליו לשקר ושלם אתו בראשו וחמשתיו יסף עליו] לאשר הוא לו יתננו ביום אשמתו', ובי דינא הוא דקא מחייבי ליה אשמה.

אמר ליה רבי זירא לרבי אבא בר פפא: כי אזלת להתם (לארץ ישראל) אקיף (הרבה את הדרך וסבב דרך ארוכה על דבר זה; כל מהלך דרך ארוכה במקום שיש קצרה 'מקיף' הוא) אסולמא דצור (ללכת דרך מעלת של הר צור מקום שרבי יעקב שם) ועול לגביה דרבי יעקב בר אידי, ובעי מיניה (מה שמע מרבי יוחנן רבו על כך) אי שמיעא ליה לרבי יוחנן הלכה כרבי עקיבא או אין הלכה כרבי עקיבא?

אמר ליה: הכי אמר רבי יוחנן: הלכה כרבי עקיבא לעולם.

מאי 'לעולם'?

אמר רב אשי: שלא תאמר: הני מילי היכא דליכא עדים, אבל היכא דאיכא עדים – לא; ואי נמי (להכי אשמועינן 'לעולם':) דאהדרה לדוכתה ואיתברא (לומר שאם החזירה למקומה לאחר ששלח בה יד ונשברה באונס) לאפוקי מדרבי ישמעאל, דאמר 'לא בעינן דעת בעלים' - קא משמע לן (אף בזו הלכה כרבי עקיבא דאמר לעיל גבי גנב טלה מן העדר -) דבעינן דעת בעלים.

ורבא אמר: הלכה כבית הלל (כשעת גזילה; ואנן כרבא עבדינן דהוה ליה בתראה).

[וכן כתב הרי"ף; והרי רב אשי בתראה, והוא – כרבי יוחנן? אלא רש"י והרי"ף הבינו שרב אשי רק מפרש את רבי יוחנן, ולא סובר כמוהו.]

משנה:

החושב לשלוח יד בפקדון (אמר בפני עדים "אטול פקדונו של פלוני לעצמי"): בית שמאי אומרים: חייב (באונסים מהיום והלאה: אם נאנס חייב באחריות), ובית הלל אומרים: אינו חייב עד שישלח בו יד, שנאמר [שמות כב,ז: אם לא ימצא הגנב ונקרב בעל הבית אל האלהים] אם לא שלח ידו במלאכת רעהו.

הטה את החבית (מלתא באנפי נפשה היא) ונטל הימנה רביעית ונשברה (לאחר זמן) - אינו משלם אלא רביעית (דשליחות יד אינו מתחייב באונסין עד שיסמוך או יגביה, דהוי קנייה).

הגביהה (דהוי קנייה בהגבהתה) ונטל הימנה רביעית (וחסרון מנטילת רביעית) ונשברה משלם דמי כולה (חייב באונסיה).

(בבא מציעא מד,א)

גמרא:

מנהני מילי?

דתנו רבנן [מכילתא דרבי שמעון בר יוחאי]: '(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]*; בית שמאי אומרים: מלמד שחייב על המחשבה כמעשה; ובית הלל אומרים: אינו חייב עד שישלח בו יד, שנאמר* [שמות כב,ז: אם לא ימצא הגנב ונקרב בעל הבית אל האלהים] *אם לא שלח ידו במלאכת רעהו.*

*אמרו להן בית שמאי לבית הלל: והלא כבר נאמר 'על כל דבר פשע'!?*

*אמרו להן בית הלל לבית שמאי: והלא כבר נאמר 'אם לא שלח ידו במלאכת רעהו'!?*

*אם כן מה תלמוד לומר 'על כל דבר פשע'?*

*שיכול: אין לי אלא הוא, אמר לעבדו ולשלוחו* (שישלח יד וכן עשה) *מנין* (שהוא חייב)*? - תלמוד לומר 'על כל דבר פשע'.*'

הטה את החבית [ונטל הימנה רביעית ונשברה - אינו משלם אלא רביעית]:

אמר רבה: לא שנו (דהיכא דנטל ולא הגביה כל החבית - פטור) אלא נשברה (דאונס הוא, והרי לא קנאה שיתחייב באונסין), אבל החמיצה - משלם את כולה (פשיעה היא, ומזיק בידים הוא, דבשביל שחיסרה החמיצה, שכן דרך יין להחמיץ בכלי חסר); מאי טעמא? - גירי דידיה הוא דאהנו לה (חצים שלו גרמו לה להחמיץ).

הגביהה ונטל הימנה [רביעית ונשברה - משלם דמי כולה]:

אמר שמואל: לא '*נטל*' = נטל ממש, אלא כיון שהגביהה ליטול, אף על פי שלא נטל.

לימא קא סבר שמואל שליחות יד אינה צריכה חסרון?

אמרי: לא; שאני הכא דניחא ליה דתיהוי הא חבית כולה בסיס להא רביעית (שתשמר אותה רביעית ולא תחמיץ). (ולעולם [גם לפי שמואל] שליחות יד בדבר אחר צריכה חסרון, והנוטל פקדון ומגביהו על מנת לשלוח בו יד - כל זמן שלא חסרו - אינו מתחייב בהגבהתו, הואיל ולא נטלו על מנת לגזול את כולו אלא לשלוח בו יד, ושליחות יד בלא חסרון – ליתיה; אבל יין, שאינו משתמר אלא בכלי מלא - הוה ליה כמי שנטל והניחו עם השאר להשתמר, ונעשה שואל על כל שאר החבית.)

בעי רב אשי: הגביה ארנקי ליטול הימנה דינר (ולא נטל) - (לשמואל) מהו? חמרא הוא דלא מינטר אלא אגב חמרא, אבל זוזא מינטר (לבדו, ולא ניחא ליה דלהוי אינך בסיס להאי, ולא הוי כנוטל ומניח)? או דלמא שאני נטירותא דארנקי מנטירותא דדינר (כיס מלא נראה ומשתמר ואין נוח להיות נאבד כדינר יחידי)?

תיקו.

הדרן עלך 'המפקיד'

1. ו'שאיננה ברשותו', כמו שאומר רב הונא להלן - לא כתב רש"י. תשובה: פני יהושע. אולי אחרת: השמן המשנה לא השביעו כך, ורש"י מבין שרב הונא חידש שבועה זו. [↑](#footnote-ref-1)
2. מהו עמל זה? האם גם דבר שקנה? או רק שיצר? [↑](#footnote-ref-2)