בבא מציעא פרק שמיני השואל את הפרה צד,א

משנה:

השואל את הפרה ושאל בעליה עמה או שכר בעליה עמה; שאל הבעלים או שכרן, ואחר כך שאל את הפרה, ומתה – פטור, שנאמר (שמות כב,יד) אם בעליו עמו לא ישלם [אם שכיר הוא - בא בשכרו].

(לא גרסינן שכירות בכולה מתניתין גבי פרה, אלא גבי בעלים, דאשמעינן: היכא דפרה שאולה - כל היכא דהוו בעלים עמו במלאכתו, בין בשאילת גופו ובין שנשכר אצלו - קרינא ביה 'אם בעליו עמו'; אבל בפרה שכורה - לא אשמעינן מתניתין דפטור בבעלים, אבל מברייתא שמעינן לה)

(בבא מציעא צד,ב)

אבל שאל את הפרה (אשמעינן: אף על פי שהיה עמו בשעת אונסיה - לא הוי 'שאילה בבעלים' לאיפטורי, אלא אם כן היה עמו בשעת שאלה; וטעמא מפרש בגמרא) ואחר כך שאל את הבעלים או שכרן ומתה – חייב, שנאמר [שמות כב,יג: וכי ישאל איש מעם רעהו ונשבר או מת] בעליו אין עמו - שלם ישלם.

גמרא:

מדקתני סיפא '*ואחר כך שאל את הפרה*' - מכלל דרישא דקתני '*עמה*' - עמה ממש; עמה ממש מי משכחת לה? פרה במשיכה, ובעלים באמירה (משאמר לו "הרי פרתי ואני נשאלין לך" - הוי גופו שאול לו, ופרה אכתי מיחסרא משיכה; ועל כן הוה ליה 'שאל בעלים ואחר כך שאל פרה')!?

איבעית אימא: כגון דקיימא פרה בחצרו דשואל, דלא מחסרא משיכה;

איבעית אימא: דאמר ליה "את גופך לא תשאל עד שעת משיכת פרתך".

תנן התם [בבא מציעא פ"ז מ"ח, לעיל נג,א; שבועות פ"ח מ"א, דף מט,א]: '*ארבעה שומרים הם: שומר חנם, והשואל, נושא שכר, והשוכר: שומר חנם נשבע על הכל, והשואל משלם את הכל; נושא שכר והשוכר נשבעין על השבורה ועל השבויה ועל המתה* (שכן הוא: שלא פשעו בה ושלא שלחו בה יד)*, ומשלמים את האבידה ואת הגניבה*'.

מנא הני מילי?

דתנו רבנן (שלש פרשיות הן, סמוכות: כי יתן איש אל רעהו כסף או כלים לשמור [וגנב מבית האיש - אם ימצא הגנב ישלם שנים] (שמות כב,ו), ובה פטר על הגניבה, דכתיב (שם) 'וגונב מבית האיש': שטוען שנגנבה הימנו, דכתיב [שמות, כב,ז: אם לא ימצא הגנב] ונקרב בעל הבית אל האלהים [אם לא שלח ידו במלאכת רעהו] ואוקימנא לשבועה שנשבע שלא שלח בה ידו; ואחריה (שמות כב,ט) כי יתן איש אל רעהו חמור או שור או שה [וכל בהמה לשמר ומת או נשבר או נשבה אין ראה] ובה חייב על הגניבה ופטר על האונסין בשבועה, דכתיב 'ומת או נשבר או נשבה - (פסוק י) שבועת ה' תהיה [בין שניהם אם לא שלח ידו במלאכת רעהו ולקח בעליו ולא ישלם], (שמות כב,יא) ואם גנוב יגנב [מעמו] ישלם [לבעליו]; ושלישית: וכי ישאל, וחייב בה את האונסין כשאין בעליו עמו ופטר בבעלים (שמות כב,יג) וכי ישאל איש מעם רעהו ונשבר או מת בעליו אין עמו שלם ישלם (שמות כב,יד) אם בעליו עמו לא ישלם; אם שכיר הוא - בא בשכרו)*: פרשה ראשונה נאמרה בשומר חנם, שניה בשומר שכר, שלישית בשואל*' בשלמא שלישית בשואל - מפורש (שמות כב,יג) וכי ישאל איש מעם רעהו ונשבר או מת בעליו אין עמו שלם ישלם; אלא ראשונה בשומר חנם שניה בשומר שכר? איפוך אנא!?

מסתברא שניה בשומר שכר, שכן חייב בגניבה ואבידה.

אדרבה! ראשונה בשומר שכר, שכן משלם תשלומי כפל בטוען טענת גנב (טוען שנגנבה הימנו, ונמצא שהוא עצמו גנָבָהּ - חייב בה כפל בפרשה ראשונה' דכתיב 'אם לא ימצא הגנב' [שמות, כב,ז] וסמיך ליה [שמות, כב,ח] 'על כל דבר פשע ... ישלם שנים', ואוקימנא בפרק 'מרובה' (בבא קמא דף סג,ב) 'אם לא ימצא כמו שאומר, אלא הוא עצמו גנבו - ישלם שנים; וכגון שנשבע תחילה לשקר שנגנב; אבל באו עדים קודם שנשבעת הלה לשקר - אינו משלם כפל, דהכי כתיב 'אם לא ימצא הגנב', וכבר נשבע 'ונקרב בעל הבית אל האלהים' - לשבועה 'על כל דבר פשע... אשר ירשיעון דיינין בעדים [בפסוק: אלהים] ישלם שנים'; וכיון דחומרא היא - שדייה להך פרשתא אשומר שכר, דאילו פרשה שניה - ליכא כפל, דהא מיחייב ליה בגניבה ואבידה, ומכי טעין נגנבה - מחייב עצמו בקרן).

אפילו הכי (חמורה שניה מראשונה): קרנא בלא שבועה עדיפא מכפילא בשבועה (שהשניה מחייבתו לשלם קרן משאמר 'נגנבה' ואפילו לא נשבע לשקר זה - חמורה מן הראשונה שפוטרתו מלשלם קרן אם לא באו עדים שהוא גנָבָהּ אף על פי שמחייבתו כפל לאחר שנשבע לשקר ובאו עדים, ובלא שבועה אין שם כפל)! תדע (דהא עדיפא: מדלא פטר שואל על הגניבה; וניחייביה כפל לאחר שבועה): דהא שואל - כל הנאה שלו (שבחנם הוא עושה מלאכתו, ובו היה לו להחמיר יותר), ואינו משלם אלא קרן (וחייבו על טענת גנב קרן בלא שבועה, ולא פטרו בשבועה כדי להביאו לידי כפל)!

והשואל - כל הנאה שלו? והא בעיא מזוני?

דקיימא באגם (כלומר: יש שואל שכל הנאה שלו, כגון שהיה אגם סמוך לו).

והא בעיא נטירה?

בנטר מתא [שומרי העיר];

ואיבעית אימא: לא תימא 'כל הנאה שלו' אלא אימא 'רוב הנאה שלו' (שאינו נותן שכר).

ואיבעית אימא: בשאילת כלים (כל הנאה שלו, דלא בעי מזוני, ונשמרין בביתו חנם).

נושא שכר והשוכר נשבעין על השבורה ועל השבויה ועל המתה ומשלמין את האבידה ואת הגניבה:

בשלמא גניבה דכתיב (שמות כב,יא) אם גנוב יגנב מעמו ישלם לבעליו, אלא אבידה - מנא לן?

דתניא: '*'אם גנוב יגנב' - אין לי אלא גניבה, אבידה מנין?*

*תלמוד לומר: 'אם גנוב יגנב' - מכל מקום*'.

הניחא למאן דאמר לא אמרינן 'דברה תורה כלשון בני אדם', אלא למאן דאמר אמרינן 'דברה תורה כלשון בני אדם' - מאי איכא למימר? (פלוגתא היא ב'אלו מציאות' (לעיל דף לא,ב).)

אמרי במערבא: קל וחומר: ומה גניבה שקרובה לאונס – משלם, אבידה - שקרובה לפשיעה - לא כל שכן?

ואידך (מאן דאמר 'לא דברה תורה כלשון בני אדם')?

מילתא דאתיא בקל וחומר טרח וכתב לה קרא.

והשואל משלם את הכל:

בשלמא שבורה ומתה, דכתיב (שמות כב,יג) וכי ישאל איש מעם רעהו ונשבר או מת [בעליו אין עמו שלם ישלם]; אלא שבויה בשואל מנא לן? וכי תימא נילף משבורה ומתה - מה לשבורה ומתה שכן אונסא דסליק אדעתא הוא (ועל מנת כן שייליה, מדלא אתני "על מנת שלא אתחייב בשבורה ומתה"), תאמר בשבויה שכן אונסא דלא סליק אדעתא הוא (דלא הוה ליה לאסוקי אדעתיה ולאתנויי)?

אלא: נאמרה שבורה ומתה בשואל, ונאמרה שבורה ומתה בשומר שכר: מה להלן שבויה עמו - אף כאן שבויה עמו.

איכא למיפרך: מה לשומר שכר (אם השוה בו שבויה לשבורה ומתה) שכן לפטור (שכן לפטור השוה אותה להן, וההיא ניחא ליה, כיון דשבורה ומתה פטורה - כל שכן דבשבויה שפיר פטר ליה) - תאמר (להשוותו להן) בשואל שכן לחיוב (והא איכא למיפרך: מה לשבורה ומתה, דאונסא דסליק אדעתא הוא)!?

אלא כרבי נתן, דתניא: '*רבי נתן אומר: 'או'* ('ונשבר או מת' [שמות כב,יג: וכי ישאל איש מעם רעהו ונשבר או מת בעליו אין עמו שלם ישלם]) *- לרבות שבויה*'.

האי 'או' מיבעיא ליה לחלק, דסלקא דעתך אמינא עד דמיתברא ומתה לא מחייב - קא משמע לן!

הניחא (הא דלא מיבעי לך 'או' לחלק) לרבי יונתן (דלא בעי לחלק, ואומר 'דנשבר **ו**מת' הוי משמע: או האי או האי, מצי למדרשיה ['או'] לרבות שבויה), אלא לרבי יאשיה - מאי איכא למימר – דתניא: '(ויקרא כ,ט: כי איש] *איש אשר יקלל את אביו ואת אמו* [מות יומת אביו ואמו קלל דמיו בו] *- אין לי אלא אביו ואמו, אביו בלא אמו אמו בלא אביו מנין? - תלמוד לומר: 'אביו ואמו קלל': אביו קלל אמו קלל* (בתחילתו סמך קללה לאביו בסופו סמך קללה לאמו) *- דברי רבי יאשיה; רבי יונתן אומר: משמע שניהם כאחד ומשמע אחד בפני עצמו*

(בבא מציעא צה,א)

*עד שיפרוט לך הכתוב 'יחדו'*' (כמו שפרט לך הכתוב (דברים כב,י) בחורש שור וחמור; דמדאיצטריך למיכתב 'יחדָו', שמעינן דאי לא כתביה - הוה משמע שלא יחרוש לא בשור ולא בחמור; ו'אביו ואמו קלל' דריש לה בסנהדרין (דף פה,ב) להביא את המקלל לאחר מיתה.)

אפילו תימא רבי יאשיה, לחלק הכא לא צריך; מאי טעמא? סברא הוא (דנשבר בלא מת נמי מחייב): מה לי קטלה כולה מה לי קטלה פלגא (דהוה ליה נשבר קטלה פלגא).

גניבה ואבידה בשואל מנא לן? וכי תימא: נילף משבורה ומתה - מה לשבורה ומתה דלא אפשר למיטרח ואתויי, תאמר בגניבה ואבידה דאפשר למיטרח ואתויי (ואיכא למימר יחזור בעליה אחריה, אולי תמצא)!?

אלא כי הא, דתניא [דומה למכילתא דרבי שמעון בר יוחאי]: '[שמות כב,יג: וכי ישאל איש מעם רעהו] *ונשבר או מת* [בעליו אין עמו שלם ישלם]*; אין לי אלא שבורה ומתה, גניבה ואבידה מנין? אמרת קל וחומר: ומה שומר שכר, שפטור משבורה ומתה - חייב בגניבה ואבידה, שואל, שחייב בשבורה ומתה - אינו דין שחייב בגניבה ואבידה! וזה הוא קל וחומר שאין עליו תשובה* (פירכא)'.

מאי '*אין עליו תשובה*' (מאי 'יש לו לתנא להשיב' דאיצטריך לתנא לאשמועינן דאינה תשובה)?

וכי תימא: איכא למיפרך: מה לשומר שכר שכן משלם תשלומי כפל בטוען טענת לסטים מזויין (דלענין מיפטר בתשלומין הוי אונס, וטוען טענת גנב הוי לענין כפל אם נשבע ובאו עדים שהיא אצלו) - (תאמר בשואל שאינו בא לידי כפל, דכי טעין ואמר "לסטים מזויין בא עלי ונטל" מחייב את עצמו בקרן) אפילו הכי (אין זו תשובה): קרנא דשואל (דקרנא דמחייבת ליה לשואל מכי טעין 'לסטים מזויין נטלה' ואפילו לא נשבע לשקר) עדיפא (עדיפא להיות חמורה משומר שכר הבא לידי כפל [רק] אם כפר ונשבע על כך לשקר, ואם אמת אמר - פטור מן הקרן).

איבעית אימא: קסבר לסטים מזויין גזלן הוא (ואפילו נשבע שומר שכר על כך לשקר, ונמצא שהיה אצלו - לא מחייב כפל, שאין כפל אלא בגונב או בפוטר עצמו בטענת גנב: שאומר "נגנבה ממני" ונשבע ובאו עדים, ואין זאת אלא בשומר חנם, שפטור בגניבה).

אשכחן (גניבה ואבידה בשואל) לחיוב (בשאין בעליו עמו), לפטור (אם בעליו עמו) מנא לן? וכי תימא נילף משבורה ומתה - מה לשבורה ומתה שכן אונס?!

אלא גמר משומר שכר (מה שומר שכר בבעלים פטור בגניבה ואבידה - אף שואל בבעלים פטור).

ושומר שכר גופיה מנלן?

גמרי חיובא דשומר שכר (דהיינו גניבה ואבידה) מחיובא (משבורה ומתה) דשואל: מה להלן בבעלים פטור אף כאן בבעלים פטור.

במאי גמר? אי במה מצינו - איכא למיפרך, כדפרכינן: שכן אונס!

אלא: אמר קרא (שמות כב,יג) **ו**כי ישאל [איש מעם רעהו ונשבר או מת בעליו אין עמו שלם ישלם] וי"ו מוסיף על ענין ראשון, וילמד עליון מתחתון.

ואכתי שואל משומר שכר לא גמר, דאיכא למיפרך: מה לשומר שכר (דין הוא שיהא בבעלים פטור אף על הגניבה ואבידה אף על פי שאינו אונס) שכן פטור בשבורה ומתה (שכן היקל בו הכתוב לפוטרו משבורה ומתה שלא בבעלים), תאמר בשואל (שיפטר בבעלים על גניבה ואבידה) שחייב בשבורה ומתה (שהרי החמיר בו לחייבו על שבורה ומתה שלא בבעלים)?!

אלא גניבה ואבידה בשואל לחיובא (כלומר: אלא היכי ילפינן לה: בבעלים לפטור גניבה ואבידה בשואל, לחיובא שלא בבעלים) מנלן? - דגמר (דילפינן) משומר שכר; (וכיון דמהתם ילפינן) דיו לבא מן הדין להיות כנדון (דהיינו: שואל, דילפינן בחיובא מקל וחומר משומר שכר - להיות כעין שומר שכר): מה (להלן) גניבה ואבידה דשומר שכר - בבעלים פטור (דהא ילפת ליה בהיקשא ד'ילמד עליון מתחתון'), אף גניבה ואבידה דשואל נמי: בבעלים פטור!?

הניחא למאן דאית ליה דיו, אלא למאן דלית ליה 'דיו' (רבי טרפון, בפרק 'כיצד' בבבא קמא (דף כה,א)) - מאי איכא למימר?

אלא אמר קרא: (שמות כב,יג) **ו**כי ישאל [איש מעם רעהו ונשבר או מת בעליו אין עמו שלם ישלם] וי"ו מוסיף על ענין ראשון וילמד עליון (גניבה ואבידה דשומר שכר) מתחתון (מחיובא דשואל: מה שבורה ומתה דשואל בבעלים פטור - אף חיובא דשומר שכר בבעלים פטור) ותחתון מעליון (מה שומר שכר חייב בגניבה ואבידה שלא בבעלים - אף שואל כן, ומה שומר שכר בבעלים פטור - אף שואל כן, ואין משיבין על ההיקש).

איתמר: פשיעה בבעלים (אחד מן השומרים שפשע כשהיו בעלים במלאכתו): פליגי בה רב אחא ורבינא: חד אמר חייב וחד אמר פטור.

מאן דאמר 'חייב' – קסבר: מקרא (אם בעליו עמו (שמות כב,יג)) נדרש לפניו (אשומר שכר בהיקשא) ולא לפני פניו (אשומר חנם: דפרשיות של שומר חנם ושל שומר שכר לא איתקש בוי"ו יתירה, דלא כתיב '**ו**כי יתן' בשומר שכר), הלכך: 'אם בעליו עמו' (שמות כב,יג) - אשומר חנם (דכתיבא ביה פשיעה 'על כל דבר פשע' [שמות כב,ח]) לא כתיב, ופשיעה נמי בשומר שכר ובשואל לא כתיב; הלכך בשומר שכר ובשואל לחיוב (לחייבו שלא בבעלים בפשיעה) אתיא בקל וחומר משומר חנם, אבל בבעלים לפטור אף בשומר שכר ובשואל – לא (כלומר: אפילו בשומר שכר ושואל לא הוי פטור); מאי טעמא? (דכי גמרינן פשיעה בבעלים - בשומר שכר ובשואל בקל וחומר משומר חנם, דחייב לגמרי הוא, בין בבעלים בין שלא בבעלים, ד)כי כתיב 'אם בעליו עמו לא ישלם' [שמות כב,יד] - אשואל ואשומר שכר אהנך חיובי דכתיב בהו בהדיא הוא דמיכתב (בשומר שכר ובשואל הוא דכתיב, אבל אפשיעה - דלא כתיבא בהו בהדיא - לא שנא בבעלים לא שנא לא בבעלים);

מאן דאמר 'פטור' - קסבר מקרא נדרש לפניו ולפני פניו (בסמיכות הפרשיות, ואף על פי שאין היקש מפורש בהן); וכי כתיב 'אם בעליו עמו' - אשומר חנם נמי כתיב.

תנן: '*השואל הפרה* ('השואל את הפרה' גרסינן בתרוייהו, ולא גרסינן 'השוכר' גבי הפרה אלא גבי בעלים) *ושאל בעליה עמה; השואל הפרה ושכר בעליה עמה; שאל בעליה או שכרן ואחר כך שאל הפרה ומתה – פטור*' ואילו שומר חנם (דפרה) לא קתני (בבעלים פטור, משום דחיוביה ליתיה אלא בפשיעה, ופשיעה לא פטר בה בבעלים)!

ולטעמיך 'שומר שכר' מי קתני? אלא תנא מילתא

(בבא מציעא צה,ב)

דכתיבא בהדיא (שואל, דכתיב ביה פטור בבעלים בהדיא) קתני (מתניתין בבעלים פטור), (שאר שומרים,) דאתיא מדרשא (דאית בהו פטור מדרשא) - לא קתני.

תא שמע (הכא בברייתא גרסינן 'שכרה ושכר בעליה עמה'): '*שאלהּ ושאל בעליה עמה, שכרהּ ושכר בעליה עמה, שאלהּ ושכר בעליה עמה, שכרהּ ושאל בעליה עמה: אף על פי שהבעלים עושין מלאכה במקום אחר* (שלא במקום הפרה, ובלבד שתהא מלאכתו של שואל או של שוכר) *ומתה – פטור*'; סברוה: הא מני? - רבי יהודה היא, דאמר 'שוכר כשומר שכר דמי (ותנא שוכר בבעלים פטור, והוא הדין לשומר שכר, אבל שומר חנם לא קתני)' והא האי תנא קתני מילתא דאתיא מדרשא, ואילו שומר חנם לא קתני!

הא מני? רבי מאיר היא, דאמר שוכר כשומר חנם דמי, ותנא שומר חנם (שאף על פי שאין חיובו אלא פשיעה - פטור בבעלים) - והוא הדין לשומר שכר (בין בפשיעה ובין בשאר חיובים).

איבעית אימא (אי ניחא לך לאוקמא סתם ברייתא כרבי יהודה טפי מרבי מאיר - אוקמא אשומר חנם, וכרבי יהודה, כמו דמחליף רבה בר אבוה): כדמחליף רבה בר אבוה ותני: '*שוכר - כיצד משלם? רבי מאיר אומר: כשומר שכר; רבי יהודה אומר: כשומר חנם*'.

אמר רב המנונא: 'לעולם הוא חייב (ואפילו בעליו עמו עד שיהא בהמה ובעלים במלאכה אחת, כגון:) עד שתהא פרה וחורש בה, חמור ומחמר אחריה (אם פרה היא - יהא הבעל חורש בפרתו לצורך שואל בשדהו, או אם חמור הוא - יהא בעליו מחמר אחריו), ועד שיהו בעלים משעת שאילה עד שעת שבורה ומתה'; אלמא קסבר 'בעליו עמו' - אכולה מילתא משמע.

מתיב רבא: '*שאלהּ ושאל בעליה עמה; שכרהּ ושכר בעליה עמה; שכרהּ ושאל בעליה עמה; שאלהּ ושכר בעליה עמה, אף על פי שהבעלים עושין מלאכה במקום אחר ומתה – פטור*'; מאי? לאו במלאכה אחרת?

לא, באותה מלאכה.

אלא מאי '*מקום אחר*'?

דקא מרפי ואזיל קמהּ (חופר והולך בקרקע לפניה במרא תמיד, לרפותה, שהיא קשה).

והא מדסיפא על גבה (ממש, דתנא לה משום רבותא, לאשמועינן דאפילו הכי חייב) הוי רישא ('מקום אחר' נמי דנקט לה - משום רבותא, ואפילו הכי פטור - במלאכה אחרת) במלאכה אחרת, דקתני סיפא '*שאלהּ ואחר כך שאל בעליה, שכרהּ ואחר כך שכר בעליה עמה, אף על פי שהבעלים חורשין על גביה ומתה – חייב*' (הואיל ולא הוי בשעת שאלה, אף על פי שהיה בשעת שבורה ומתה - אפילו הכי חייב, דבעינן בעלים נשאלים בשעת שאילה דבהמה, כדיליף לה לקמיה).

אמרי: רישא וסיפא באותה מלאכה (וכדאמר רישא דקאזיל ומרפי קמהּ, וסיפא שמנהיגה במלמד הבקר, דהוה ממש 'על גבה') ורישא רבותא קא משמע לן וסיפא רבותא קא משמע לן: רישא רבותא קא משמע לן: דאף על גב דלאו על גבה אלא באותה מלאכה, כיון דהוו בעלים בשעת שאילה – פטור; וסיפא רבותא קא משמע לן: דאף על גב דעל גבה, כיון דלא הוו בעלים בשעת שאילה – חייב.

האי מאי? אי אמרת בשלמא רישא במלאכה אחרת וסיפא באותה מלאכה היינו רבותא, אלא אי אמרת רישא וסיפא באותה מלאכה - מאי רבותא? אידי ואידי באותה מלאכה (ממש) הוי (מה לי מרפי קמהּ ומה לי מנהיגה)? ועוד (תיובתא לרב המנונא בסיפא דמילתא, דאמר 'בעינן שיהא עמו משעת שאילה עד שעת שבורה'), תניא: '*ממשמע שנאמר* (שמות כב,יד) *אם בעליו עמו לא ישלם* [אם שכיר הוא בא בשכרו] *- איני יודע שאם בעליו אין עמו שלם ישלם? אלא מה תלמוד לומר* [שמות כב,יג: וכי ישאל איש מעם רעהו, ונשבר או מת] *בעליו אין עמו* [שלם ישלם]*? - לומר לך: היה עמו בשעת שאילה - אין צריך להיות עמו בשעת שבורה ומתה; היה עמו בשעת שבורה ומתה - צריך להיות עמו בשעת שאילה*' (והכי אשמועינן קרא: בעליו אין עמו בשעת שאילה, אף על פי שהיה עמו בשעת שבורה – חייב; ולקמן מתרץ מהיכא משמע ליה הכי),

ותניא אידך: '*ממשמע שנאמר* (שם) *'בעליו אין עמו שלם ישלם' איני יודע שאם בעליו עמו לא ישלם? אלא מה תלמוד לומר 'אם בעליו עמו'? - לומר לך: כיון שיצאה מרשות משאיל שעה אחת בבעלים ומתה – פטור*' (תניא אידך היא היא, אלא מר דריש בהאי משמעותא, ומר דריש בהאי משמעותא; ולא גבי הדדי תניא) - תיובתא דרב המנונא?

תיובתא. (בתרוייהו מילתיה במאי דאמר 'אותה מלאכה בעינן' אותביניה מברייתא קמייתא דקתני '*אף על פי שהבעלים עושין במקום אחר*' ובמאי דאמר '*עד שתהא עמו בשעת שבורה*' - הויא תיובתא מהך ברייתא!)

(השתא מהדר לפרושי מהיכא ילפי הני תנאי דבשעת שאילה בעינן ובשעת שבורה ומתה לא בעינן):

אביי סבר לה כרבי יאשיה [לעיל סוף צד,ב; סנהדרין סו,א; פה,ב] (דאמר בעינן חלוק ואף על גב דלא כתיב 'יחדו' כמאן דכתיב דמי, ולא משמע ליה לפרושי אחד אחד בפני עצמו בכל מקום שהזכיר שני דברים ופסק עלייהו דין או איסור) ומתרץ לקראי (דלעיל) כרבי יאשיה (דמפרש דבשעת שאילה בעינן בשעת שבורה ומתה לא בעינן); רבא סבר לה כרבי יונתן ומתרץ לקראי כרבי יונתן (ורבא מתרץ להו בתר דעתיה דרבי יונתן, דמשמע נמי אחד אחד לעצמו; ומיהו אפילו הכי מצינו למילף שפיר דחדא מינייהו הוא דבעינן):

('דתניא' 'ותניא אידך' לא גרסינן, דבכל חדא מתניתא דלעיל שייכי תרוייהו קראי בדרשא [כדדרשינו ברישא – מהרש"א];) אביי סבר לה כרבי יאשיה ומתרץ לקראי כרבי יאשיה: 'בעליו אין עמו שלם ישלם': טעמא דליתיה בתרוייהו, הא איתיה בחדא וליתיה בחדא – פטור (והכי פירוש 'טעמא דליתא בתרוייהו': שלא היה עמו לא בשעת שאילה ולא בשעת שבורה ומתה; דעל כרחך לרבי יאשיה אתרוייהו קאי: דרישא איירי בשאלה ושבורה ומתה, ועלה קאי 'ובעליו אין עמו', ולרבי יאשיה הכי קאמר: בעליו אין עמו - לא בזו ולא בזו, כי היכי דמשמע ליה 'אשר יקלל את אביו ואת אמו' עד שיקלל שניהם, הכא נמי משמע ליה 'בעליו אין עמו', דהאי 'אֵין' - אתרוייהו קאי: אינו בזו ואינו בזו - הוא 'שלם ישלם', הא ישנו באחד מהן - לא ישלם); והא כתיב 'אם בעליו עמו לא ישלם' - טעמא דאיתיה בתרוייהו (דמשמע נמי אתרוייהו: ישנו בזו וישנו בזו - הוא דלא משלם), הא אי איתיה בחדא וליתיה בחדא – מחייב (הא איתיה בחדא מינייהו – משלם; הא כיצד? על כרחך יש בהן אחת שפוטרתו ויש בהן אחת שאינו פוטרתו, ומאי היא? שאלה פוטרתו, שבורה אינה פוטרתו; ולקמן פריך: 'איפוך אנא') *לומר לך: היה עמו בשעת שאילה אינו צריך להיות עמו בשעת שבורה ומתה, היה עמו בשעת שבורה ומתה - צריך להיות עמו בשעת שאילה.*'

(בבא מציעא צו,א)

רבא סבר לה כרבי יונתן (דאמר: אחד אחד משמע) ומתרץ לקראי כרבי יונתן (ומתרץ דרשא דקראי כרבי יונתן למידרש כי הני מתניתא דלעיל), דתניא (שם) 'אם בעליו עמו לא ישלם' משמע דאיתיה בתרוייהו, ומשמע נמי דכי איתיה בחדא וליתיה בחדא – פטור; וכתיב 'בעליו אין עמו שלם ישלם', משמע דליתיה בתרוייהו; ומשמע נמי דכי איתיה בחדא וליתיה בחדא – חייב, '*לומר לך: היה עמו בשעת שאלה אין צריך להיות עמו בשעת שבורה ומתה; היה עמו בשעת שבורה ומתה - צריך להיות עמו בשעת שאלה.*

('דתניא' ו'תניא אידך' לא גרסינן, אלא קראי קא נקיט, והא דמפיך בהא דרבא וקא נקיט קראי איפכא - לאו דוקא.

ונראה בעיני שטעו בגירסא להגיה בספרים דסברי דהא מתניתא קמייתא כרבי יאשיה, וההיא מתרץ אביי, ובתרייתא כרבי יונתן, וההיא תירץ רבא - ולא היא! דכל כמה דנקטיה להו לקראי - בין כסדר בין הפוך, בין לרבי יאשיה בין לרבי יונתן - חדא דרשא היא: למר כדאית ליה ולמר כדאית ליה, ותרוייהו מתנייתא מתרץ אביי כרבי יאשיה ורבא כרבי יונתן.)

איפוך אנא (לומר שבשעת שבירה פוטרתו, ולא בשעת שאילה)!?

מסתברא שאלה עדיפא, משום דקא מייתי לה לרשותיה.

אדרבה: שבורה ומתה עדיפא, שכן חייב באונסין (על אותה שעה מתחייב הוא)!

אי לא שאלה [שבשאלה התחייב השואל] - שבורה ומתה מאי עביד?

ואי לאו שבורה ומתה - שאלה מאי עביד?

אפילו הכי - שאלה עדיפא שכן חייב במזונותיה.

רב אשי אמר: אמר קרא (מקרא גופיה משמע דאשעת שאלה קפיד): (שמות כב,יג) וכי ישאל איש מעם רעהו - ולא רעהו עמו (ד'מעם רעהו' משמע: לא רעהו עצמו נשאל לו) - [ונשבר או מת בעליו אין עמו] שלם ישלם; הא רעהו עמו – פטור (ועלה מסיק קרא 'שלם ישלם', אלמא: אשעת שאלה קפידא קאי).

אי הכי 'בעליו אין עמו' 'ואם בעליו עמו' - למה לי?

אי לאו הנך (דהדור ופריש מילתא טפי, לא הוה מצינו למילף 'מעם רעהו - ולא רעהו עצמו') הוה אמינא האי אורחיה דקרא הוא (דאיכא למימר אורחיה דקרא למישתעי הכי, ולא שנא בבעלים ולא שנא בלא בעלים- חייב; והשתא דגלי סיפא דבבעלים פטור, ואחד מינייהו קאי פטור ולא על חבירתה - ילפינן מיניה גילוי מילתא: דאשעת שאלה קפיד).

בעי רמי בר חמא:

1. שאלה לרבעה (הוא עצמו) – מהו (מחייב באונסיה או לא)? כדשיילי אינשי בעינן, ולהכי לא שיילי אינשי? או דלמא: טעמא מאי? משום הנאה, והאי נמי הא אית ליה הנאה!?

2. שאלה לירָאות בה (שיהא נראה עשיר חשוב, ולא ימשכו בעלי בתים ידיהן ממנו להקיפו באמנה ובאשראי) מהו? ממונא בעינן, והאיכא? או דלמא ממונא דאית ליה הנאה מיניה (שנהנה בבהמה עצמה) בעינן, וליכא?

3. שאלה לעשות בה פחות מפרוטה מהו? ממונא בעינן, ואיכא? או דלמא כל פחות מפרוטה לא כלום היא?

(אם תימצי לומר פחות מפרוטה לאו כלום) שאל שתי פרות לעשות בהן פרוטה מהו? מי אמרינן 'זיל בתר שואל ומשאיל', ואיכא? או דלמא זיל בתר פרות, וכל חדא וחדא ליכא ממונא?

4. שאל משותפין (פרה שהיא של שניהן) ונשאל לו אחד מהן – מהו? כולו בעליו בעינן, והא ליכא? או דלמא מההוא פלגא דידיה מיהא מיפטר?

5. שותפין ששאלו (לחרוש בה קרקע של שותפות), ונשאל (הבעלים) לאחד מהן (למלאכתו שאינה של שותפות) - מהו? 'כולו שואל (שיהא הבעל נשאל לכל שואל פרתו)' בעינן, וליכא? או דלמא בההיא פלגא דשיילי מיהת מיפטר?

6. שאל מהאשה (פרה של נכסי מלוג), ונשאל בעלה (למלאכתו) [וכן] אשה ששאלה (לחרוש קרקע מלוג) ונשאל לבעל (ונשאלו הבעלים לבעל למלאכת עצמו) – מהו? קנין פירות (שהבעל אוכל פירות מלוג) כקנין גוף דמי (והוה ליה בעלים שואל ונשאל כאילו קרקע ופרה שלו)? או לא?

7. אמר ליה רבינא לרב אשי: האומר לשלוחו "צא והִשָאֵל לי (בשבילי) עם פרתי" מהו? 'בעליו' ממש בעינא, וליכא? או דלמא 'שלוחו של אדם כמותו' ואיכא?

אמר ליה רב אחא בריה דרב אויא לרב אשי: בעל [שאלה 6 לעיל] - פלוגתא דרבי יוחנן וריש לקיש; שליח [שאלה 7 לעיל] - פלוגתא דרבי יונתן ורבי יאשיה:

בעל - פלוגתא דרבי יוחנן וריש לקיש, דאיתמר: המוכר שדהו לחבירו לפירות (שיאכל לוקח פירותיה שתים שלש שנים, ואחר זמן תחזור לבעלים): רבי יוחנן אומר: מביא (בכורים) וקורא ("ארמי אובד אבי" וכל הפרשה (דברים כו) וקורא אני בו "הנה הבאתי [את] ראשית פרי האדמה אשר נתתה לי", דקנין פירות כקנין הגוף); ריש לקיש אומר: מביא ואינו קורא:

רבי יוחנן אומר: מביא וקורא: קנין פירות כקנין הגוף דמי; וריש לקיש אומר: מביא ואינו קורא: קנין פירות לאו כקנין הגוף דמי.

שליח - פלוגתא דרבי יונתן ורבי יאשיה, דתניא: '*האומר לאפוטרופוס* (היה הולך למדינת הים ומינה אפוטרופא על נכסיו לזון אשתו ובניו)*: "כל נדרים שתהא אשתי נודרת מכאן עד שאבא ממקום פלוני - הפר לה" והפיר לה, יכול יהו מופרין? תלמוד לומר:* [במדבר ל,יד: כל נדר וכל שבעת אסר לענת נפש] *אישהּ יקימנו ואישהּ יפרנו - דברי רבי יאשיה; רבי יונתן אומר: מצינו בכל מקום ששלוחו של אדם כמותו*'!

אמר ליה רב עיליש לרבא: האומר לעבדו "צא והשאל עם פרתי" מהו? תיבעי למאן דאמר 'שלוחו של אדם כמותו', תיבעי למאן דאמר 'שלוחו של אדם אינו כמותו':

תיבעי למאן דאמר 'שלוחו של אדם כמותו': הני מילי שליח דבר מצוה הוא, אבל עבד - דלאו בר מצוה – לא (ושליחות נפקא לן (לעיל דף עא,ב) מ'אתם גם אתם' [במדבר יח,כח] - לרבות שלוחכם, דבעינן דומיא דמשלח: שיהיו דיניו נוהגים בו, וזה [העבד] - אין דין שואל נוהג בו, וגם משאיל שאין לו כלום בלא רבו)? או דלמא אפילו למאן דאמר 'אין שלוחו של אדם כמותו': הני מילי שליח, אבל עבד: 'יד עבד כיד רבו דמיא'?

אמר ליה: מסתברא 'יד עבד כיד רבו דמיא'.

בעי רמי בר חמא: בעל בנכסי אשתו

(בבא מציעא צו,ב)

שואל הוי (קא סלקא דעתא להתחייב באונסי בהמות נכסי מלוג שלה, שהוא עושה בהן מלאכתו)? או שוכר הוי?

אמר רבא: לפום חורפא שבשתא: מה נפשך: אי שואל הוי - שאלה בבעלים היא (שהיא עמו תדיר במלאכתו, והיא נשאלת לו תחלה משנשאה), אי שוכר הוי - שכירות בבעלים היא!

אלא כי קמיבעיא ליה לרמי בר חמא - דאגר מינה פרה והדר נסבה (וזכה הוא אף בפרה להשתמש בה כל יומי השכירות); שואל הוי (מנישואין ואילך)? או שוכר הוי?: שואל הוי ואתיא שאלה בבעלים מפקעא שכירות שלא בבעלים (ופטור)? או דלמא שוכר הוי, ושכירות כדקיימא קיימא?

ומאי שנא? דאי שואל הוי, דאתי שאלה בבעלים מפקעא שכירות שלא בבעלים, אי שוכר נמי הוי - תיתי שכירות בבעלים, תיפוק שכירות שלא בבעלים?

אלא כי קא מיבעיא לרמי בר חמא - כגון דאגרא איהי פרה מעלמא, והדר נסבה [גירסת רש"י: מאי? שואל ממנה הוא (והוה ליה איהו כשוכר פרה מחבירו והשאילה לאחר, ומתה, דאיפליגו רבנן ורבי יוסי ב'המפקיד' (לעיל דף לה,ב), ואמרי רבנן 'נשבע שוכר שמתה כדרכה ופטור, ושואל משלם לשוכר'; ורבי יוסי אומר: '*תחזור פרה לבעלים*'); ואליבא דרבנן דאמרי 'שואל משלם לשוכר' (דדינא דשואל בהדי דמשאיל הוא, ולא אצל בעלים הראשונים) לא תיבעי לך, דודאי שאילה בבעלים היא (דאפילו הוא שואל: כיון דלדידה בעי שלומי – פטור, ד'שאילה בבעלים' היא); כי תיבעי לך אליבא דרבי יוסי דאמר 'תחזיר פרה לבעלים הראשונים (תשלומין לבעלים)' (והשתא לא בבעלים היא) – מאי? שואל הוי (ממנה, ושואל חייב באונסים ומשלם לבעלים) או שוכר הוי (ופטור מאונסין; ומאי שכירותיה? - שהרי תקנו לה חכמים פרקונה תחת פירות אם נשבית)?

אמר רבא: בעל - לא שואל הוי ולא שוכר הוי, אלא לוקח הוי (ופטור), מדרבי יוסי ברבי חנינא; דאמר רבי יוסי ברבי חנינא: באושא התקינו: האשה שמכרה בנכסי מלוג בחיי בעלה ומתה (ובעל יורש אשתו דבר תורה) - הבעל מוציא מיד הלקוחות (אלמא אין לה רשות למכור דהוא הוי לוקח ראשון). [עיין תוספות ד"ה בעל בנכסי אשתו, שהוא שומר חנם.]

בעי רמי בר חמא: בעל בנכסי אשתו - מי מעל (כגון שנפלו לה נכסים מאביה משנשאת, ועמהן מעות של הקדש, ואין ידועין שהן של הקדש, ואמור רבנן 'בעל זוכה בהן' - בכל הנכסים: להשתמש ולאכול פירות; ובתקנה זו נעשה שליח [נ"א שליט] בנכסי הקדש לקנותם; וקא סלקא דעתא שזו היא יציאתם לחולין ואפילו בעודן צרורין ומונחין - מי מעל בהוצאה זו)?

תוספות מסכת בבא מציעא דף צו עמוד ב ד"ה בעל בנכסי אשתו מי מעל - מי אמרינן בעל מעל שהוא עושה עיקר המעשה שנשאה ועל ידי זה זוכה במעות או דלמא היא עשתה עיקר המעשה שהיא נשאת לו או דלמא בית דין עשו עיקר המעשה שתיקנו שיזכה במעות.

אמר רבא: מאן לימעול? לימעול בעל (דאין היא מוסרתן לו אלא מאיליהם נקנים לו ממיתת אביה)? - דהיתרא ניחא ליה דליקני, איסורא לא ניחא ליה דליקני! תימעול איהי? - דהיתרא נמי לא ניחא לה דליקני (אלא על כרחה תקנו לו חכמים)!? נימעלו בית דין (של ישראל שבאותו דור? שכל תקנות משפט תלויה בהן, ועל ידיהן נוהגות חוקות המתוקנים לצבור מאז, והוי כמי שתקנו לו הם קנין זה, ונמצאו הם המקנין לנכסי הקדש והוציאום לחולין)? כי עבדו רבנן תקנתא ואמרו 'בעל - לוקח הוי' – להיתרא, לאיסורא לא עביד רבנן תקנתא (הכי גרסינן: כי עבוד תקנתא – בהיתרא; באיסורא לא עביד תקנתא)!?

אלא אמר רבא: (בעודן צרורין ומונחין - לא קנאם בעל ולא יצאו לחולין, ואין כאן מעילה; אלא:) בעל מעל לכשיוציא (לכשיוציאם לחולין בעל מעל), מידי דהוה אמוציא מעות הקדש לחולין.

איבעיא להו: כחש בשר מחמת מלאכה מאי?

אמר להו ההוא מרבנן - ורב חלקיה בריה דרב אויא שמיה: מכלל דכי מתה מחמת מלאכה מחייב? נימא [השואל]: "לאו לאוקמא בכילתא (בכילה) שאילתהּ"!

אלא אמר רבא: לא מיבעיא כחש בשר מחמת מלאכה דפטור, אלא אפילו מתה מחמת מלאכה נמי פטור, דאמר ליה "לאו לאוקמא בכילתא שאילתה".

ההוא גברא דשאיל נרגא [גרזן] מחבריה, איתבר. אתא לקמיה דרבא; אמר ליה: זיל אייתי סהדי דלאו שנית ביה ואיפטר.

ואי ליכא סהדי מאי?

תא שמע דההוא גברא דשאיל נרגא מחבריה, ואיתבר (בפשיעה); אתא לקמיה דרב; אמר ליה: זיל שלים ליה נרגא מעליא.

אמר ליה רב כהנא ורב אסי לרב:

(בבא מציעא צז,א)

דינא הכי (שישלם לו כלי עשוי ומתוקן? והתנן (בבא קמא דף י,ב) גבי נזיקין: '*'תשלומי נזק' - מלמד שהבעלים מטפלין בנבילה*': ששמין לו הנבילה של בהמתו שמתה על ידי זה שהזיקה לו, ועליה מוסיף ומשלם דמיהן; הכי נמי ישומו לו שברי הראשון, ועליהן ישלם דמיו, וזה ילך ויטרח ויקנה לו כלי אחר)? ושתיק רב.

והלכתא כרב כהנא ורב אסי, דמהדר ליה תבריה וממליא ליה דמי מנא.

ההוא גברא דשאיל דוולא [דלי] מחבריה; איתבר. אתא לקמיה דרב פפא, אמר ליה: אייתי סהדי דלא שנית ביה [שלא השתמשת בו באופן שאינו ראוי לכך] ואיפטר (דהוה ליה 'מתה מחמת מלאכה').

ההוא גברא דשאיל שונרא מחבריה; חבור עליה עכברי וקטלוהו! יתיב רב אשי וקמיבעיא ליה: כי האי גוונא מאי? כי 'מתה מחמת מלאכה' דמי או לא?

אמר ליה רב מרדכי לרב אשי: הכי אמר אבימי מהגרוניא משמיה דרבא: גברא דנשי קטלוהו - לא דינא ולא דיינא (לא היה לו ליפול בידן) [וכן פטור מהחתול].

איכא דאמרי: אכיל עכברי טובא וחביל ומית. יתיב רב אשי וקא מעיין בה: כהאי גוונא – מאי? אמר ליה רב מרדכי לרב אשי: הכי אמר אבימי מהגרוניא: גברא דנשי קטלוהו (בעל בעילות הרבה ומת) - לא דינא ולא דיינא.

אמר רבא: האי מאן דבעי למישאל מידי מחבריה וליפטר, נימא ליה "אשקיין מיא", דהוי שאילה בבעלים; ואי פקח הוא נימא ליה "שאיל ברישא והדר אשקייך".

אמר רבא: מקרי דרדקי, שתלא (נוטע כרמים למחצה), טבחא, ואומנא (מקיז דם) [שבת קלג,א: מוהל תינוקות], ספר מתא (המספר את אנשי העיר בתספורת) [רש"י ב"ב כא,ב: לבלר] - כולהון בעידן עבידתייהו כשאילה בבעלים דמו (אם משהיה זה במלאכתו שאל הימנה [צ"ל הימנ**וּ**?] בהמה באותה שעה ומתה - פטור).

אמרו ליה רבנן (בני בית מדרשו) לרבא: שאיל לן מר (רבינו נשאל לנו למלאכתנו ללמוד לנו תורה, שיושב ומלמד לנו תורה כל היום, ואם נשאל ממנו בהמה ומתה נפטר)!

אקפיד. אמר להו: לאפקועי ממונאי קא בעיתו? אדרבה! אתון שאילתון לי (למלאכתי): דאילו אנא מצי אישתמוטי לכו ממסכתא למסכתא, אתון לא מציתו לאישתמוטי (שכשאני חפץ להתחיל במסכת אחרת שלא תשכח ממני - אין אתם יכולין למחות בידי).

ולא היא: איהו שאיל להו ביומא דכלה (כשדורשין לפני הרגל בהלכות הרגל, דלא מצי לאישתמוטי למילתא אחריתי); אינהו שאילו ליה (שאילו גרסינן) בשאר יומי.

מרימר בר חנינא אוגר כודנייתא (פרידה) בי חוזאי. נפק לדלויי טִעונה בהדייהו [יצא לסייע להם לטעון את הפרידה]; פשעו בה ומית. אתו לקמיה דרבא. חייבינהו. אמרו ליה רבנן לרבא: פשיעה בבעלים היא (שהיה מסייעו בשעת שאילה)!? איכסיף.

לסוף איגלאי מילתא דלמיסר טעונה הוא דנפק (לראות שלא ירבו במשאה). הניחא למאן דאמר פשיעה בבעלים פטור - משום הכי איכסיף; אלא למאן דאמר חייב אמאי איכסיף?

לא מיפשע פשעו בה, אלא איגנובי איגנוב ומתה כדרכה בי גנב הוי (ואפילו הכי חייבין: דאי נמי שבקה מלאך המות - בי גנב הוה קיימא, כדאמרינן בפרק 'המפקיד' (לעיל לו,ב), הלכך משנגנבה - חייב בתשלומין), ואתו לקמיה דרבא - וחייבינהו. אמרו ליה רבנן לרבא: גניבה בבעלים היא (גניבה זו שאתה מחייבו - בבעלים היא שכירותה, בשעת שכירות: כשנכנסה לרשותו, ותניא לעיל (דף צה,ב): '*היה עמו בשעת שאילה - אין צריך להיות עמו בשעת שבורה ומתה*')!? איכסיף. לסוף איגלאי מילתא דלמיסר טעונה הוא דנפק.

משנה:

השואל את הפרה: שאלה חצי יום ושכרה חצי יום, שאלה היום ושכרה למחר, שכר אחת ושאל אחת ומתה: המשאיל אומר (א'שאל אחת ושכר אחת' קאי) "שאולה מתה", "ביום שהיתה שאולה מתה" (קאי א'שאלה היום ושכרה למחר'),

[עיין תוספות ד"ה ביום שהיתה שאולה מתה!]

(בבא מציעא צז,ב)

[המשך המשנה]

"בשעה שהיתה שאולה מתה" (קאי א'שאלה חצי היום ושכרה חצי היום'), והלה אומר "איני יודע" – חייב (לשלם, ד'ברי ושמא - ברי עדיף').

השוכר אומר "שכורה מתה", "ביום שהיתה שכורה מתה", "בשעה שהיתה שכורה מתה", והלה אומר "איני יודע" – פטור.

זה אומר "שאולה" וזה אומר "שכורה" - ישבע השוכר ששכורה מתה (ולקמן פריך מה שטענו לא הודה לו והיכא כתובה שבועה זו).

זה אומר "איני יודע" וזה אומר "איני יודע" – יחלוקו (קסבר: ממון המוטל בספק - חולקין).

גמרא:

שמעת מיניה: "מנה לי בידך", והלה אומר "איני יודע" – חייב.

לימא תהוי תיובתא דרב נחמן, דאיתמר: "מנה לי בידך", והלה אומר "איני יודע": רב הונא ורב יהודה אמרי חייב (ברי ושמא ברי עדיף), רב נחמן ורבי יוחנן אמרי פטור (אוקי ממונא בחזקת מריה ולא תפקיע מספיקא) [עיין תוספות ד"ה רב הונא ורב יהודה, ועיין תוד"ה רב נחמן ורבי יוחנן אמרי פטור]

כדאמר רב נחמן: כגון שיש עסק שבועה ביניהן (שנתחייב לו שבועה בטענתו, והוא אינו יכול לישבע, דהא 'אינו יודע' קאמר) - הכי נמי כגון שיש עסק שבועה ביניהן.

היכי דמי עסק שבועה?

כדרבא,

(בבא מציעא צח,א)

דאמר רבא: "מנה לי בידך", והלה אומר "אין לך בידי אלא חמשים (הוה ליה 'מודה מקצת' ומחוייב שבועה על השאר), והשאר איני יודע" - מתוך שאינו יכול לישבע (דאמר "איני יודע") – משלם.

משכחת לה (עסק שבועה דמתניתין רישא) רישא בשנים (בשתי פרות) וסיפא בשלשה: רישא בשנים: דאמר ליה: "שתי פרות מסרתי לך פלגיה דיומא בשאילה ופלגיה דיומא בשכירות" אי נמי "חד יומא [שתי הפרות] בשאילה וחד יומא בשכירות, ומתו תרוייהו בעידן שאילה", ואמר ליה שואל: "חדא - אִין, בעידן שאילה מתה [והרי כאן 'מודה במקצת' והיינו 'עסק שבועה'], ואידך לא ידענא אי בעידן שאילה מתה ואי בעידן שכירות מתה" דמתוך שאינו יכול לישבע - משלם (רישא דקאתי לדינא על היום או על השעה לא מיתוקמא בפרה אחת מעיקרא אלא בשתים ומתו וזה תובעו על שתים והלה מודה לו באחת שהוא מחוייב לו דמיה, והיא המביאתו להתחייב שבועה על השניה: שטוען "איני יודע אם חייב אם לאו" ומתוך שאינו יכול לישבע – משלם; ולהכי נקט 'ומתו תרוייהו': דאי בדקיימא חדא, וקאמר ליה אחדא 'שקלהּ' ואחדא "איני יודע אם בשעת שאילה אם בשעת שכירות" הוה ליה ההיא דמודה 'הילך', ואיכא מאן דאמר 'הילך' פטור משבועה!); וסיפא (דקתני 'שאל אחת ושכר אחת' ו"איני יודע איזה מהן מתה" משכחת לה עסק שבועה:) בשלש [פרות]: (כשהיו מתחילה שלשה, ומתו השנים: באחת מודה ששאולה היתה, וחייב בדמיה, והיא מחייבתו שבועה על שניה:) דאמר ליה "שלש פרות נתתי לך, שתים בשאילה ואחת בשכירות, ומתו הני תרתי דשאילה", ואמר ליה שואל "אִין, חדא דשאילה מתה, אידך לא ידענא אי דשאילה מתה ודקיימא דשכירות היא, אי דשכירות מתה והא דקיימא דשאילה היא" ומתוך שאינו יכול לישבע – משלם.

ולרמי בר חמא, דאמר: ארבעה שומרים צריכין כפירה במקצת והודאה במקצת (בשבועות האמורות בהן, כגון: שומר חנם לישבע שנגנבה, ושומר שכר לישבע שנאנסה, ושואל לישבע שמתה ממלאכה)' (אלמא מדקאמר בעינן כפירה, ולא אמרינן 'צריכין הודאה במקצת' - שמע מינה: אף על גב דשייכא בהו שבועת שומרין, בלא שום כפירה לא משביעין ליה שבועת שומרים עד דכפר כפירה אחריתי, כגון "לא היו דברים מעולם" או "החזרתי לך"; ולדידיה לא מיחייב שבועה אהודאה בלא כפירה, ו"איני יודע" - לאו כפירה היא) משכחת לה רישא בשלשה וסיפא בארבעה: רישא בשלשה: דאמר ליה "שלש פרות נתתי לך, פלגיה דיומא בשאלה ופלגיה דיומא בשכירות " - אי נמי "חד יומא [שלש פרות] בשאלה וחד יומא בשכירות, ומתו שלשתן כולהו בעידן שאילה", ואמר ליה שואל: "חדא - לא היו דברים מעולם, וחדא – אִין, בעידן שאילה מתה [והרי כאן 'מודה במקצת' והיינו 'עסק שבועה'], ואידך לא ידענא אי בעידן שאילה מתה ואי בעידן שכירות מתה", דמתוך שאינו יכול לישבע – משלם;

סיפא בארבע [פרות]: דאמר ליה: "ארבע פרות נתתי לך, שלש בשאלה חדא בשכירות, ומתו הנך שלש דשאלה". ואמר ליה

(בבא מציעא צח,ב)

שואל: "חדא - לא היו דברים מעולם (הרי כפירה); וחדא – אִין, דשאלה מתה (בעידן דשאלה מתה - הרי הודאה), ואידך לא ידענא אי דשכירות מתה, ודקיימא דשאלה, או דשאלה מתה ודקיימא דשכירות" דמתוך שאינו יכול לישבע – משלם.

[נוסח כתבי היד: ואידך לא ידענא אי דשאילה מתה, והא דקימא דשכירות היא, אי דשכירות מתה והא דקיימא דשאילה היא, דמתוך שאינו יכול לישבע – משלם.]

(והא דרבא לית ליה אלא אם כן אמר לו: חמשים – יש, וחמשים השניים מקצת 'לא היו דברים מעולם' ומקצת 'איני יודע' - משכחת ל'עסק שבועה' דמתניתין רישא בשלש פרות וסיפא בארבע - לרמי בר חמא לא משמע ליה 'כי הוא זה' בלא כפירה, כלומר: "זה – אמת; וזה - לא היו דברים מעולם"; אבל "זה - אני חייב, וזה - איני יודע אי נגנב או שנאבד" בשומר חנם לא משמע ליה 'כי הוא זה'.)

זה אומר שאולה וזה אומר שכורה ישבע השוכר ששכורה מתה:

(אף על גב דאוקימנא בכופר ומודה - הני מילי לרב נחמן; מיהו מתניתין לרב הונא ורב יהודה כדקתני) ואמאי (ישבע? הרי אין כאן הודאה במקצת!)? מה שטענו לא הודה לו ומה שהודה לו לא טענו?!

אמר עולא: על ידי גלגול; דאמר ליה: "אישתבע לי איזי מיהת דכדרכה מתה (אפילו היא שכורה - יש לי עליך שבועה שכן הוא כדבריך)" (דלית לן דרמי בר חמא דבעי כפירה והודאה בשומרים, דסבירא לן כמאן דאמר 'עירוב פרשיות כתיב כאן', וכי כתיב 'כי הוא זה' - אמלוה הוא דכתיב; וגלגול שבועה מן התורה היא, מ'ואמרה האשה "אמן" "אמן"' כדדרשינן בסוטה (דף יח.)) ומיגו דמישתבע דכדרכה מתה - מישתבע נמי דשכורה מתה.

זה אומר איני יודע וזה אומר [איני יודע - יחלוקו]:

הא מני? - סומכוס היא, דאמר ממון המוטל בספק חולקין.

בעי רבי אבא בר ממל: שאלהּ בבעלים (וקודם שהחזירה) שכרהּ (חזר ושכרה מיניה) שלא בבעלים (ובשעת שכירתו לא היה עמו במלאכתו, ונגנבה או אבדה בימי שכירות) [עיין תוספות] – מהו? מי אמרינן שאילה לחודה קיימא ושכירות לחודה קיימא (ומילתא אחריתא היא, ואף על גב דכי משך לה מעיקרא - בבעלים היא, ותו לא הדר משך לה מיחייב ליה, דבשעת שכירות - ברשותו היתה, ולא מיחסרא משיכה, וקני חצירו באמירה, ולעולם קנין אחריתי היא, ושלא בבעלים היא)? או דלמא שכירות בשאלה מישך שייכי, דהא מיחייב בגניבה ואבידה (כל חיובי שוכר דגניבה ואבידה ישנן בשואל, ולא הוסיף כלום, ומחמת משיכה ראשונה באו לו, וההיא בבעלים הואי, ופטור)?

אם תימצי לומר 'שכירה בשאלה מישך שייכי', שכרהּ בבעלים (וקודם שהחזירה חזר ו)שאלהּ (ממנו) שלא בבעלים (ומתה כדרכה; וחיוב זה לא - מחמת משיכה ראשונה בא עליה, דהא חיוב שאלה [מתה מחמת מלאכה כשאין בעלה עמה, אונסין] לא שייך בשכירות) – מהו? (מי אמרינן:) שאלה בשכירות (שאלה לענין אונסין בשכירות) ודאי לא שייכא (וחיוב דמחמת קנין שלא בבעלים בא לו)? או דלמא כיון דשייכא במקצת (דחיוב גניבה ואבידה שעליו יש לתלות במשיכה ראשונה) כמאן דשייכא בכולה דמי (ופטור אף באונסין)?

(גירסא שהיתה לפני רש"י: את"ל כיון דשייכא כו'. איני יודע להעמידו ולא גרסינן ליה, אלא הכי גרסינן:) אם תימצי לומר לא אמרינן 'כיון דשייכא במקצת כמאן דשייכא בכולה דמי' - שאלהּ בבעלים ושכרהּ שלא בבעלים וחזר ושאלהּ (שלא בבעלים) מהו? הדר אתיא לה שאלה לדוכתה (ואזיל בתר משיכה שאלה קמייתא דהויא בבעלים)? או דלמא אפסיקא לה שכירות ביני וביני?

שכרהּ בבעלים, ושאלהּ, וחזר ושכרהּ מהו? מי אמרינן אתיא לה שכירות לדוכתה? או דלמא אפסיקא לה שאלה ביני וביני?

תיקו.

משנה:

השואל את הפרה, ושלחה לו ביד בנו, ביד עבדו, ביד שלוחו, או ביד בנו, ביד עבדו, ביד שלוחו של שואל, ומתה – פטור. (אם מתה בדרך - פליגי בה רבה ורב חסדא ב'הגוזל' קמא (בבא קמא דף קד,א): רב חסדא מתרץ לה להאי דשואל דמתניתין בשכירו ולקיטו שדר בביתו, אבל אין עדים שהוא שלוחו, דאי איכא עדים - הוי שליח, וחייב השואל באונסין משמסרו לו; רבה אומר: אפילו עשאו שליח בעדים - לאו שליח הוא להתחייב על ידו באונסין, דהכי קאמר ליה: "איניש מהימנא הוא, אי בעית לשדורי בידיה – שדר".)

אמר לו השואל "שלחה לי ביד בני", "ביד עבדי", "ביד שלוחי" או "ביד בנך", "ביד עבדך", "ביד שלוחך", או שאמר לו המשאיל "הריני משלחה לך ביד בני", "ביד עבדי", "ביד שלוחי" או "ביד בנך", "ביד עבדך", "ביד שלוחך", ואמר לו השואל "שלח"! ושלחה ומתה – חייב; וכן בשעה שמחזירה (אם שלח השואל ביד בנו ועבדו או שלוחו או ביד עבדו ושלוחו של משאיל - לא יצאה מרשותו של שואל עד שתבא ליד המשאיל, ואם מתה בדרך- חייב; אמר לו המשאיל "שלחה לי" או שאומר לו השואל "הריני משלחה וכו', ואמר ליה המשאיל "שלח", ושלחה ומתה - פטור).

(בבא מציעא צט,א)

גמרא:

(בתמיהה: קתני: '*אמר לו השואל: "שלחה לי ביד... עבדך"*' ושלחה לו) ביד עבדו – חייב (השואל באונסיה בדרך)? (ד)יד עבד כיד רבו (דמיא, והרי הוא כאילו הוליכה לו הוא)!

אמר שמואל: בעבד עברי, דלא קני ליה גופיה.

רב אמר: אפילו תימא בעבד כנעני: נעשה כאומר [השואל] ליה [למשאיל]: "הכישהּ במקל והיא תבא (אחרי)" [עיין תוספות] (הלכך: משיצאתה מחצרו של בעלים - בין בלא שומר בין על ידי שומר - עמדה ברשות השואל, דשעביד נפשיה משתצא מרשותו [של משאיל] והרי הכישה במקל עד אשר יצאתה מביתו).

מיתיבי: '*השואל הפרה ושלחה לו ביד בנו* (של משאיל שלחה משאיל לשואל - חייב)*, ביד שלוחו – חייב* (השואל, וכגון שאמר ליה "שלח לי ביד בנך")*; ביד עבדו – פטור* (ואפילו אמר "שלחה לי ביד עבדך")'!

בשלמא לשמואל: מתניתין - בעבד עברי, ברייתא - בעבד כנעני; אלא לרב קשיא!

אמר לך רב: לא תימא (כדתרצה רב:) 'נעשה כאמר ליה', אלא אימא (אלא רב מוקי לה למתניתין) 'באמר ליה הכישהּ במקל והיא תבא (אחרי)" (דשעביד נפשיה מכי נפקא מחצרו, ומשום דשלח עבדו עמה לא מיפטר), דאיתמר:

"השאילני פרתך"! ואמר ליה: "ביד מי"? ואמר ליה: הכישהּ במקל ותבא"! אמר רב נחמן אמר רבה בר אבוה אמר רב: כיון שיצאת מרשות משאיל ומתה – חייב [עיין תוספות].

נימא מסייע ליה: "השאילני פרתך" ואמר ליה "ביד מי" ואמר ליה הכישהּ במקל והיא תבא" - כיון שיצאת מרשות משאיל ומתה – חייב.

אמר רב אשי: הכא במאי עסקינן? - כגון שהיתה חצרו של שואל לפנים מחצרו של משאיל (שחצרו של משאיל פתוחה לרשות הרבים, וחצר השואל לפנים ממנו, ופתוחה לחצרו של משאיל: שאין נכנסין ויוצאין לחצרו של שואל אלא דרך חצרו של משאיל:) דכי משלחה לה ודאי להתם אזלא (דהתם סמכא דעתיה דשואל דמשיעמדו הבעלים לפניה להטותה לצד חצרו של שואל, ומחי לה בחוטרא - ודאי להתם ריהטא; וההוא - הוא דמשעבד שואל נפשיה; אבל אם היתה צריכה לבא דרך רשות הרבים - לעולם אימא לך: אפילו אמר ליה הכי - לא סמכא דעתיה שיפקירנה המשאיל בלא שומר, ולא שעבד נפשיה [השואל] עד שתבא לידו). [ועוד: אם כך יש לבעל החצר הפנימית רשות לעבור דרך החצר החיצונה, ומדוע לא יוכל שם לעשות קנינים?]

אי הכי מאי למימרא?

לא, צריכא דאיכא גזייתא (שיש בחצר המשאיל זויות ועוקצין שיכולה לסור שם ולהשמט במחבא; דשטול"ט בלע"ז; בלשון (תהלים צ,י) 'כי גז חיש' וכמו (במדבר יא,לא) 'ויגז שלוים'): מהו דתימא לא סמכא דעתיה, דלמא קיימא התם ולא אתיא אזלא להדיא - קא משמע לן דסמכא דעתיה [ומיד כאשר הכישה – מתחייב השואל, אף על פי שהיא עדיין בחצר המשאיל]!

אמר רב הונא: השואל קרדום מחבירו: בקע בו – קנאו (עד שיכלו ימי שאילתו); לא בקע בו - לא קנאו (דקסבר: אין משיכה קונה בשומרים).

למאי?

אילימא לאונסין - מאי שנא פרה דמשעת שאילה? אלא לחזרה (שאם בא המשאיל לחזור ולתובעה ממנו בתוך ימי הזמן שהשאילה לו): בקע בו - לא מצי הדר ביה משאיל; לא בקע בו - מצי משאיל הדר ביה.

ופליגא דרבי אמי, דאמר רבי אמי: המשאיל קרדום של הקדש - מעל (המשאיל לשלם להקדש קרן שנהנה בהשאלתו), (ומה היא 'הנאתו'?) לפי טובת הנאה שבו (אומדים בו כמה הוא רוצה להיות נחסר משלו להחזיק לו השואל טובת [הנאה] כזו; 'טובת הנאה' = בונדי"ר בלע"ז [הכרת טובה]) [ואפילו רק אמר שישאיל – הרי יש כבר טובת הנאה כזו, שהרי המקבל כבר מחזיק טובה על הכוונה להשאיל לו], וחבירו מותר לבקע בו לכתחילה (אפילו ידע לאחר שבא לידו שהוא של הקדש, שמכיון ששגג בו המשאיל ונתחייב דמי טובת הנאה להקדש - יצאת הנייתה לחולין) - ואי לא קנאו (במשיכה) - אמאי מעל (המשאיל עד שיבקע בו השואל), ואמאי חבירו מותר לבקע בו לכתחילה? ניהדריה ולא ליקנייה ולא לימעול!

ופליגא (נמי דרב הונא א)דרבי אלעזר, דאמר רבי אלעזר: כדרך שתקנו משיכה בלקוחות - כך תקנו משיכה בשומרים.

תניא נמי הכי: כשם שתקנו משיכה בלקוחות כך תקנו משיכה בשומרים; וכשם

(בבא מציעא צט,ב)

שקרקע נקנית בכסף ובשטר ובחזקה (דנעל ופרץ וגדר כל שהוא; ובמסכת קדושין (דף כו,א) ילפינן להו) - כך שכירות נקנה בכסף ובשטר ובחזקה.

'שכירות' (קסלקא דעתא: שכר בהמה וכלים)? מאי עבידתיה (להקנות 'עד שימשוך', ומאי 'חזקה בלא משיכה' משכחת ליה)?

אמר רב חסדא: שכירות קרקע (השכיר לו ביתו: משנתן לו כסף או שכתבו לו בעלים "ביתי מושכן לך" ומסר לו השטר, או שהחזיק בו השוכר - אין אחד מהם יכול לחזור).

אמר שמואל: האי מאן דגזיל חביצא דתמרי (תמרים המדובקים יחד קרי 'חביצא') מחבירו ואית בה חמשים תמרי: אגב הדדי מזדבנן בחמישים נכי חדא, חדא חדא מזדבנן בחמישים (הלוקח יחד אינו נותן בהם אלא מ"ט פרוטות, כדי שיחזור וימכור אחת אחת וישכור פרוטה); להדיוט משלם חמשים נכי חדא (אם משל הדיוט - הוא משלם לו כמו שהן נמכרין ביחד, ואין מדקדקין להחמיר עליו, כדקאמר טעמא לקמן: שמין בית סאה וכו'), להקדש - משלם חמשים וחומשייהו, מה שאין כן (הקדש אחומשין קאי) במזיק: דלא משלם חומשא, דאמר מר [ויקרא כב,יד: ו]איש כי יאכל קדש [בשגגה ויסף חמשיתו עליו ונתן לכהן את הקדש] [כלומר: שנהנה מהקדש] - פרט למזיק.

מתקיף לה רב ביבי בר אביי: להדיוט אמאי משלם חמשים נכי חדא? נימא ליה "אנא חדא חדא הוה מזבנינא להו"!?

אמר רב הונא בריה דרב יהושע: שמין בית סאה באותה שדה תנן. (גבי ניזקין דשֵׁן, בבבא קמא (דף נה,ב): 'כי יבער איש שדה או כרם וגו' [שמות כב,ד], תנן [בבא קמא פ"ו מ"ב]: '*כיצד 'משלמת מה שהזיקה'? שמין בית סאה באותו שדה כמה היתה יפה וכמה היא יפה*', ואין מדקדקין להיות שמין האכילה לבדה מה היתה שוה הערוגה זו שנאכלת אלא מה נחסר בית סאה מדמיה אם היה בא למכור הקרקע עם זריעתה: מה חסרו דמיו בשביל אכילת ערוגה זו, דהיינו קולא גביה; דהבא לקנות קרקע - לא יניחנו בכך, ובדבר מועט יתפשר בפחות דמים; ומקרא יליף לה בבבא קמא (דף נח,ב).)

למימרא דסבר שמואל דין הדיוט לאו כדין גבוה דמי? והתנן [מעילה פ"ה מ"ד; מעילה יט,ב]: '*נטל אבן או קורה מהקדש - לא מעל; נתנה לחבירו - הוא מעל וחבירו לא מעל; בנאה* (גזבר) *בתוך ביתו* (והתם (במסכת חגיגה (דף י,ב)) אוקימנא כגון שהניחה על פי ארובה דלא שנייה) - לא מעל עד שידור תחתיה בשוה פרוטה' (במסכת חגיגה (דף י,ב) פרכינן: מכדי מישקל שקליה! מה לי בנאה הוא ומה לי נתנה לחבירו? ואוקמינן בגזבר, שאבני קודש מסורין לו עסקינן, דבלאו הכי נמי ברשותו הוה מנחא, הלכך לא מעל בהגבהתו; נתנה לחבירו - הוציאה לחולין שקנאה חבירו במתנתו והוא ישלם להקדש); ויתיב רבי אבהו קמיה דרבי יוחנן ויתיב וקאמר משמיה דשמואל: זאת (דכי דר תחתיה – מעל, ואף על גב דלא שנייה) אומרת: הדר בחצר חבירו שלא מדעתו - צריך להעלות לו שכר (אפילו בחצר דלא קיימא לאגרא, דהוה ליה 'זה נהנה וזה לא חסר': דהא הכא שלא מדעת הקדש דר, וקאמר דמשלם מעילה להקדש; ומדקאמר 'זאת אומרת' - שמע מינה יליף הדיוט מהקדש לדקדק אחריו)!

<~~א"ל רבי יוחנן~~> הדר ביה שמואל מההיא (ולא יליף מיניה 'הדר בחצר חבירו שלא מדעתו של בעל הבית', דהא שמעינן ליה הכא דלא משוי דין הדיוט כהקדש).

וממאי דמההיא הדר ביה? דלמא מהא הדר?

לא, מההיא הדר ביה, כדרבא, דאמר רבא: הקדש שלא מדעת - כהדיוט מדעת דמי (שהקדש מונח למעול לכל הבא, ואין מוחה בידו, ורחמנא אמר: מאן דמיתהני למעול, ורחמנא ידע)!

אמר רבא: הני שקולאי (נושאי משאוי) דתברו חביתא דחמרא לחנוואה; ביומא דשוקא - מיזדבנא בחמשה, בשאר יומי מיזדבנא בארבע; אהדרו ליה ביומא דשוקא (קודם שיגיע יום השוק שיכול למוכרה ביום השוק שיגיע ראשון) - מהדרו ליה חביתא דחמרא; בשאר יומי מהדרו ליה חמשה (דאמר להו "אי הוה גבאי ביומא דשוקא - חמשה הוה שוה); ולא אמרן (דמהדרו ליה חמשה) אלא דלא הוה ליה חמרא לזבוני (אלא דלית לחנוואה חמרא לזבוני, דהשתא ודאי - אי אהדרו ניהליה - הוי מזבין ליה), אבל הוה ליה חמרא לזבוני (ולא זבין) - הא איבעי ליה לזבוני (גלי דעתיה דלא הוה מזבין, ולא משלמי אלא חביתא דחמרא), ו(וכי מהדרי ליה נמי חמשה -) מנכי ליה (חנווני מחמשה) אגר טירחיה (כפועל בטל כמה הוא רוצה לישב ולא למכור יין חבית אחת פרוטה פרוטה וישב בטל) ודמי ברזנייתא ([יש גורסים 'כרזנייתא', ולפי זה פירוש רש"י הראשון:] שנותנין למכריז בעיר על יין בשווקים וברחובות: "יש בבית פלוני יין למכור"). ([ואם גורסים] 'ברזנייתא' - לשון ברזא; דייש"י בלע"ז; כלומר: יציאת היין הנמכר בברזא בפרוטות; ויש מפרשים שהיו צריכין לשכור אומן לנקב נקב בחבית מפני שהוא של חרס ולתקן ברזא - הנך דמי מְנַכֵּי להו, שהרי פטרוהו מכל אלה.)

(בבא מציעא ק,א)

משנה:

המחליף פרה בחמור וילדה, וכן המוכר שפחתו וילדה: זה אומר "עד שלא מכרתי" וזה אומר "משלקחתי" – יחלוקו (להכי נקט '*המחליף*' ולא אמר 'המוכר פרתו וילדה': דאילו מוכר במעות לא קני לוקח עד דמשיך, וכיון דמשך - מידע ידיע אי ילדה כבר אי לא ילדה כבר, וליכא לספוקי ב'עד שלא מכרתי' ו'משלקחתי'; אבל מחליף פרה בחמור לא היה צריך למשוך הפרה או החמור, דאחד מהן שמשך - נקנין חליפין לחבירו במשיכתו של זה בכל מקום שהן, כדאמרינן ב'הזהב' (לעיל דף מו,א) '*כל הנעשה דמים באחר, כיון שזכה זה - נתחייב זה בחליפין*': לפי שכשמשך זה בעל הפרה את החמור - נקנית הפרה לבעל החמור ואין ידוע אם ילדה או לא ילדה;

וכן המוכר שפחתו, דקיימא לן 'עבד נכרי נקנה בכסף', וכשנתן מעות ניקנית לו השפחה, ואפילו היא בבית בעלים ואין ידוע אם עד שלא ילדה נתן הכסף והעובר שלו, או לאחר שילדה והולד של בעלים, זה אומר כן וזה אומר כן - יחלוקו).

היו לו שני עבדים: אחד גדול ואחד קטן, וכן שתי שדות: אחת גדולה ואחת קטנה: הלוקח אומר "גדול לקחתי" והלה אומר "איני יודע" - זכה בגדול.

המוכר אומר "קטן מכרתי" והלה אומר "איני יודע" - אין לו אלא קטן.

זה אומר "גדול" וזה אומר "קטן" - ישבע המוכר (בגמרא פריך עלה) שהקטן מכר.

זה אומר "איני יודע" וזה אומר "איני יודע" - יחלוקו.

גמרא:

אמאי יחלוקו? וליחזי ברשות דמאן קיימא, וליהוי אידך 'המוציא מחבירו עליו הראיה'?

אמר רבי חייא בר אבין אמר שמואל: בעומדת באגם; שפחה נמי: דקיימא בסימטא (קרן זוית הסמוכה לרחבה; מוכרין בה בהמות ועבדים).

ונוקמא אחזקת דמרא קמא, וליהוי אידך המוציא מחבירו עליו הראיה?

הא מני? - סומכוס היא, דאמר ממון המוטל בספק חולקין בלא שבועה.

אימור דאמר סומכוס בשמא ושמא (ב'שור שנגח את הפרה' (בבא קמא דף מו,א)), בברי וברי (כגון מתניתין, דזה אומר 'כן הוא' וזה אומר 'כן הוא') מי אמר?

אמר רבה בר רב הונא: אִין, אמר סומכוס אפילו בברי וברי.

רבא אמר: לעולם כי אמר סומכוס - שמא ושמא, אבל ברי וברי לא אמר, ותני [במשנתנו] 'זה אומר "שמא עד שלא מכרתי" וזה אומר "שמא משלקחתי"'.

תנן: '*זה אומר "איני יודע" וזה אומר "איני יודע" – יחלוקו*'; בשלמא לרבא: מדסיפא שמא ושמא - רישא נמי שמא ושמא, אלא לרבה בר רב הונא, דאמר 'אִין, אמר סומכוס אפילו ברי וברי': השתא ברי וברי אמר יחלוקו, שמא ושמא מיבעיא?

אי משום הא - לא איריא: תנא סיפא (שמא ושמא) לגלויי רישא (מכלל דרישא - ברי וברי, דתרי ב'שמא ושמא' למה לי): שלא תאמר "רישא – 'שמא ושמא', אבל 'ברי וברי' לא" תנא סיפא 'שמא ושמא' מכלל דרישא 'ברי וברי', ואפילו הכי – יחלוקו.

תנן: '*זה אומר "גדול" וזה אומר "קטן" - ישבע המוכר שקטן מכר*'; בשלמא לרבא, דאמר: כי אמר סומכוס שמא ושמא, אבל ברי וברי לא אמר – משום הכי ישבע; אלא לרבה בר רב הונא, דאמר 'אִין, אמר סומכוס אפילו ברי וברי' - אמאי ישבע מוכר? יחלוקו מיבעי ליה!?

מודה סומכוס היכא דאיכא שבועה דאורייתא, כדבעינן למימר לקמן. (דלקמן מוקמינן לה בדקטעה לידה [אחרי המכירה], דלאו 'הילך' הוא האי דקא מודי ליה בגויה, ואית ליה 'נשבעין על העבדים' ואית ליה 'טענו בחטים והודה לו בשעורין – חייב [שבועה]'.)

היו לו שני עבדים: אחד גדול ואחד קטן [וכן שתי שדות: אחת גדולה ואחת קטנה: הלוקח אומר "גדול לקחתי" והלה אומר "איני יודע" - זכה בגדול]:

אמאי ישבע? מה שטענו לא הודה לו ומה שהודה לו לא טענו (דלא דמי לטענו מאה והודה לו חמישים: דהתם מקצת טענה עצמה הודה לו, אבל זה מודה לו בעבד אחר, ועל זה שטענו - אמר ליה "לא היו דברים מעולם"!)? ועוד (אפילו אית ליה כמאן דאמר 'טענו חטים והודה לו בשעורים חייב'): 'הילך' הוא (וזה שמודה עליו - מוכן הוא ליטלו, ואיכא למאן דאמר ד'הילך' פטור [משבועה] בפרק קמא (דף ד,א))!? ועוד: אין נשבעין על העבדים!

אמר רב: בטוענו דמי: "דמי עבד גדול (מסרתי לך בידך שתקנהו לי ולא קנית)" (ותובעו הדמים) - (וזה אומר:) "דמי עבד קטן (יש לך בידי)", "דמי שדה גדולה" - "דמי שדה קטנה";

ושמואל אמר: בטוענו כסות עבד גדול – [ומודה על] כסות עבד קטן, "עומרי שדה גדולה" (מנין עומרים של שדה גדולה) - (וזה אומר:) "עומרי שדה קטנה (מנין עומרים של שדה קטנה מכרתי לך)".

(בבא מציעא ק,ב)

כסות - מה שטענו לא הודה לו ומה שהודה לו לא טענו (ועל כסות אחרת הודה לו ואינה מאותה שטענו)?

כדאמר רב פפא: בדיילפי (שבגד שלם היה, ועדיין מחובר [כלומר: לא בבגד שלובשים, אלא בבד לעשות ממנו בגד]: זה אומר "[בד לעשות] כסות גדולה מכרתי לך" וזה אומר "[בד לעשות] כסות קטנה"), הכא נמי בדיילפי [עיין הגהת הב"ח אות ג].

קשיא ליה לרבי הושעיא: מידי 'כסות' קתני [במשנה]? 'עבד' קתני!

אלא אמר רבי הושעיא: כגון שטענו עבד בכסותו (עבד גדול בכסותו, וזה מודה לו בעבד קטן וכסותו, דמחויב שבועה משום כסות, ומישתבע אעבד בגלגול), ושדה בעומריה.

ואכתי כסות - מה שטענו לא הודה לו ומה שהודה לו לא טענו!?

אמר רב פפא: בדיילפי.

קשיא ליה לרב ששת: 'זוקקין (שהמטלטלין זוקקין את הקרקע לשבועה)' אתא לאשמועינן? תנינא (בקדושין (פ"א מ"ה [דף כו,א]; וכן משנה שבועות פ"ו מ"ג)): '*זוקקין הנכסים שאין להן אחריות את הנכסים שיש להן אחריות לישבע עליהן*'!?

אלא אמר רב ששת: הא מני - רבי מאיר היא, דאמר (לקמן בברייתא: 'המחליף פרה בחמור' דקאמר רבי מאיר): עבדא כמטלטלין דמי (ונשבע עליו; ולקמן פריך ליה א'שדות' דקתני במתניתין נמי נשבעין).

ואכתי מה שטענו לא הודה לו ומה שהודה לו לא טענו?

סבר לה כרבן גמליאל, דתנן [שבועות פ"ו מ"ג; לעיל ה,א; שבועות לח,ב; מ,א; בבא קמא לה,ב]: '*טענו חטים והודה שעורים – פטור* (דבעינן הודאה ממין הטענה עצמה)*; רבן גמליאל מחייב*'.

אכתי 'הילך' הוא?

אמר רבא: עבדא דקטע לידיה (לההוא עבד קטן דמודה ליה בגויה) [ולכן אין זה 'הילך'], ושדה שחפר בה בורות שיחין ומערות.

והא רבי מאיר - איפכא שמעינן ליה (דאמר: עבדא כמקרקעי דמי), דתנן [בבא קמא פ"ט מ"ב; בבלי צה,א; צו,ב] '*גזל בהמה והזקינה, עבדים והזקינו - משלם כשעת הגזילה; רבי מאיר אומר: בעבדים אומר לו "הרי שלך לפניך"*'! (דקיימא לן [בבא קמא (דף צה,א)]: קרקע אינה נגזלת, וכל מקום שהיא - ברשות בעליה עומדת; ועבד כמקרקעי דמי, ואינו נגזל להיות נקנה לגזלן לשלם דמים; הילכך כי אזקין - ברשותיה דמריה אזקין.)

הא - לא קשיא, (דאיכא לשנויי:) כדמחליף רבה בר אבוה (רבי אבא בר אבוה) ותני '*רבי מאיר אומר: משלם כשעת הגזילה, וחכמים אומרים: אומר לו בעבדים "הרי שלך לפניך"*'; אלא (הא קשיא:) ממאי דסבר רבי מאיר 'מקשינן קרקע לעבד: מה עבד נשבעין - אף קרקע נשבעין' (כדקתני במתניתין '*וכן שתי שדות*' וקאמר '*ישבע*')? דלמא אעבד הוא דנשבעין, אבל אקרקע לא (דלמא עבדא הוא כמטלטלי דמי, ונשבעין עליו, אבל אקרקע אין נשבעין) [ואז אין לומר שמשנתנו היא של רבי מאיר]?

לא סלקא דעתא [שרבי מאיר סובר שאין נשבעים על קרקעות], דתניא: '*המחליף פרה בחמור וילדה, וכן המוכר שפחתו וילדה: זה אומר "ברשותי" וזה שותק – זכה; זה אומר "איני יודע" וזה אומר "איני יודע" – יחלוקו; זה אומר "ברשותי" וזה אומר "ברשותי" - ישבע המוכר שברשותו ילדה, לפי שכל הנשבעין שבתורה נשבעין ולא משלמין* (מי שתובעין אותו - הוא נשבע להפטר מלשלם, ולא התובע נשבע ליטול, דכתיב 'ולקח בעליו ולא ישלם': מי שעליו לשלם - הוא נשבע (שבועות דף מה,א)) *- דברי רבי מאיר; וחכמים אומרים: אין נשבעין לא על העבדים ולא על הקרקעות*' - לאו (מדקאמרי ליה 'ולא על הקרקעות') מכלל (דשמעינן דאמר) דרבי מאיר סבר (דאקרקעות נמי) נשבעין?

ממאי? דלמא 'כשם' קאמרו ליה: 'כי היכי דאודית לן בקרקעות - אודי לן נמי בעבדים'? תדע, דתנן [שבועות פ"ו מ"ו] '*רבי מאיר אומר: יש דברים שהן כקרקע* (מחוברים) *ואינן כקרקע, ואין חכמים מודים לו; כיצד? – "עשרה גפנים טעונות מסרתי לך" והלה אומר "אינן אלא חמש": רבי מאיר מחייב* (שבועה)*, וחכמים אומרים: כל המחובר לקרקע הרי הוא כקרקע* (ואין נשבעין עליהן)', ואמר רבי יוסי בר חנינא: ענבים העומדות ליבצר איכא בינייהו: דמר [רבי מאיר] סבר כבצורות דמיין (אבל בקרקעות ובצריך לקרקע מודה) ומר סבר לאו כבצורות דמיין. [ולפיכך גם רבי מאיר סבר שאין נשבעים על קרקעות; ואם כן כמי משנתנו?]

אלא לעולם כדרבי הושעיא, ודקשיא לך 'זוקקין' [קושיתו של רב ששת לעיל]? איצטריך: סלקא דעתא אמינא 'כסות עבד - כעבד דמי (וחדא מילתא היא, ולא תחייביה שבועה), עומרי שדה - כשדה דמי' קא משמע לן [שלא].

(אברייתא קא מהדר דהמחליף פרה בחמור:) זה אומר איני יודע וזה אומר איני יודע יחלוקו:

הא מני?

סומכוס היא, דאמר 'ממון המוטל בספק חולקין'.

אימא סיפא '*זה אומר ברשותי וזה אומר ברשותי - ישבע המוכר שברשותו ילדה*' ולרבה בר רב הונא, דאמר 'אין אמר סומכוס אפילו ברי וברי' - אמאי ישבע מוכר? 'יחלוקו' מיבעיא?

מודה סומכוס היכא דאיכא שבועה דאורייתא ודקטעה לידה (דשפחה [במובן מושאל: לא ידה נקטעה אלא תינוקה נולד, ויש שנוי חשוב בגופה - ובמחירה], דלאו 'הילך' הוא, וממין הטענה הוא; דשפחה וולדה - חד גופא; הוא טעין ליה וזה הודה במקצת, ורבי מאיר אית ליה נשבעין על העבדים), כדרבא.

משנה:

המוכר זיתיו לעצים (שיקוץ אותן לשריפה ושהה אותן בקרקע) ועשו פחות מרביעית לסאה (זיתים רעים שאין בסאה שבהן רביעית שמן) - הרי אלו של בעל הזיתים (טעמא מפרש בגמרא); עשו רביעית לסאה, זה אומר "זיתי גדלו" וזה אומר "ארצי גדלה" – יחלוקו [בדין, ולא מספק];

שטף נהר זיתיו ונתנם לתוך שדה חבירו: זה אומר "זיתי גדלו" וזה אומר "ארצי גדלה" – יחלוקו.

[מדוע יש לבעל העצים טענה כלל? הרי שטפוה נהר הוי יאוש בעלים!?].

גמרא:

היכי דמי? אי דאמר ליה "קוץ לאלתר" - אפילו פחות מרביעית נמי לבעל הקרקע; אי דאמר ליה "כל אימת דבעית - קוץ" אפילו רביעית נמי לבעל זיתים!?

לא, צריכא דאמר ליה סתמא: פחות מרביעית לא קפדי אינשי, רביעית קפדי אינשי.

אמר רבי שמעון בן פזי: ורביעית שאמרו -

(בבא מציעא קא,א)

חוץ מן ההוצאה (שהוא מוציא במסיקתן ובעצירתן). [בדוגמא פשוטה: כאשר בית הבד לוקח מהשמן כשכר הפעולה; לחילופין: כאשר מנכים מערך השמן את השכר של בית הבד.]

אמר עולא אמר ריש לקיש: לא שנו אלא שנעקרו בגושיהן (עם הקרקע שסביבותיהן שיכולין לחיות על ידו - פטורין מן הערלה, כדתנן (ערלה פ"א מ"ג): '*אילן שנעקר והסלע עמו...: אם יכול לחיות – פטור, ואם לאו – חייב*') ולאחר שלש (כלומר: אפילו נעקרו בגושיהן - לא שנו ד'יחלוקו' אלא לאחר שלש שנים ששטפן הנהר, שאילו נטָעָן מתחלה בעל הקרקע בלא גושיהן - כבר יצאו עכשיו מכלל הערלה; דהשתא לא מהני ליה גושין דבעל הזיתים מידי לאחר שלש), אבל בתוך שלש - הכל של בעל הזיתים (גושין דבעל הזיתים - הוא דְקָשָרִי להו, והכל שלו) דאמר ליה: "אי את נטעת - בתוך שלש מי הוה אכלת"?!

ולימא ליה "אי אנא נטעי - לאחר שלש הוה אכילנא ליה כוליה, השתא קאכלת פלגא בהדאי"!?

אלא כי אתא רבין אמר ריש לקיש: לא שנו אלא שנעקרו בגושיהן ובתוך שלש, אבל לאחר שלש - הכל לבעל הקרקע, דאמר ליה "אי אנא נטעי - לאחר שלש מי לא הוה אכילנא ליה כוליה"?!

ולימא ליה "אי את נטעת בתוך שלש לא הוה אכלת, השתא קא אכלת פלגא בהדאי"!?

משום דאמר ליה "אי אנא נטעי הוה קטיני (הוו זיתים דקין ולא היה להן צל) וזרענא תחותייהו סילקא וירקא".

תנא: 'אמר הלה "זיתיי אני נוטל" - אין שומעין לו'; מאי טעמא?

אמר רבי יוחנן: משום ישוב ארץ ישראל.

אמר רבי ירמיה: כגון דא - צריכא רבה (שאם לא פרשה רבי יוחנן - לא היינו אומרים אותה מסברא).

תנן התם [דמאי פ"ו, מ"ב]: '*רבי יהודה אומר: המקבל* (למחצה [כאריס]) *שדה אבותיו מן הנכרי - מעשר* (תחלה כל התבואה) *ונותן לו* (ואחר כך נותן לו לנכרי חלקו; ונמצא מעשר משלו על של נכרי ומפסיד)' סברוה מאי '*שדה אבותיו*'? - ארץ ישראל; ואמאי קרו לה '*שדה אבותיו*'? - שדה אברהם יצחק ויעקב, וקסבר 'אין קנין לנכרי בארץ ישראל להפקיע מיד מעשר', ו'מקבל (למחצה) - כחוכר דמי (כאילו מקבלה בכך וכך כורין לשנה, בין עושה ובין אינה עושה): מה חוכר, בין עָבד ובין לא עבד בעי עשורי ומיתן ליה, דכי פורע חובתו דמי - אף מקבל נמי כי פורע חובתו דמי: מעשר ונותן לו.

אמר ליה רב כהנא לרב פפי, ואמרי לה לרב זביד: אלא הא דתניא: '*רבי יהודה אומר: המקבל שדה אבותיו ממציק* (אנס) *נכרי - מעשר ונותן לו*'; מאי איריא '*מציק*'? אפילו אין מציק נמי!?

אלא לעולם [לשיטת רבי יהודה] יש קנין לנכרי בארץ ישראל להפקיע מיד מעשר; (ואי נמי אין קנין) ומקבל לאו כחוכר דמי (ואין מוטל עליו לפטור חלקו של נכרי, דלא פורע חובתו הוא, שברשות הנכרי גדל), ומאי '*שדה אבותיו*'? - שדה אבותיו ממש (והנכרי גזלה מהם), ולדידיה הוא דקנסוה רבנן (דקים לן בגויה): דאיידי דחביבא עליה טפי ואזיל מקבל לה (דאיידי דחביבא ליה - לא מימנע בהכי מלקבלה למחצה, וטפי על שאר אריסין את המעשר הזה ומקבל ליה), אבל איניש דעלמא (אי רמית עליה לעשורי לא מקבל לה) – לא (לא קנסוהו רבנן).

ולדידיה - מאי טעמא קנסוה רבנן (מה חטא שקנסוהו)?

אמר רבי יוחנן: כדי שתהא ברה בידו (שיחזור ויקננה: מתוך שיקשה עליו המעשר - יטרח ויוסיף הדמים ויסלק הנכרי ממנה; 'ברה' = ברורה ומוחזקת).

אמר רבי ירמיה: כגון דא צריכא רבה. (משום הכי נקט ליה הכא: דדמיא להך דלעיל.)

איתמר: היורד לתוך שדה חבירו ונטעה (אילנות) שלא ברשות: אמר רב: שמין לו וידו על התחתונה (אם השבח יתר על הוצאה - יש לו הוצאה, ואם הוצאה יתירה על השבח - אין לו אלא שבח); ושמואל אמר: אומדין כמה אדם רוצה ליתן בשדה זו לנוטעה (אילנות).

אמר רב פפא: ולא פליגי: כאן בשדה העשויה ליטע (שיפה לאילן יותר מזרעים איתא דשמואל), כאן בשדה שאינה עשויה ליטע.

והא דרב - לאו בפירוש איתמר, אלא מכללא איתמר: דההוא דאתא לקמיה דרב, אמר ליה: זיל שום ליה.

אמר ליה: לא בעינא (איני חפץ בנטיעתה, שדה לבן [לזריעה] היתה לי)!

אמר ליה: זיל שום ליה וידו על התחתונה.

אמר ליה: לא בעינא!

לסוף חזייה דגדרה וקא מנטר לה, אמר ליה: גלית אדעתיך דניחא לך (ועשיתהּ שדה העשויה ליטע), זיל שום ליה וידו על העליונה (כשאר שתלי העיר כמנהג המדינה).

איתמר: היורד לתוך חורבתו של חבירו ובנאה שלא ברשותו, ואמר לו: "עציי ואבניי אני נוטל": רב נחמן אמר: שומעין לו; רב ששת אמר: אין שומעין לו.

מיתיבי: '*רבן שמעון בן גמליאל אומר: בית שמאי אומרים: שומעין לו ובית הלל אומרים: אין שומעין לו*'; לימא רב נחמן דאמר כבית שמאי?

הוא (רב נחמן) - דאמר כי האי תנא (דאמר לא נחלקו בית הלל בדבר, כרבי שמעון בן אלעזר), דתניא: '*שומעין לו - דברי רבי שמעון בן אלעזר; רבי שמעון בן גמליאל אומר: בית שמאי אומרים: שומעין לו, ובית הלל אומרים: אין שומעין לו*'.

מאי הוי עלה?

אמר רבי יעקב אמר רבי יוחנן:

(בבא מציעא קא,ב)

'בבית (היורד לתוך חורבה ובנאה שלא ברשות) - שומעין לו, בשדה (היורד לתוך שדה ונטעה שלא ברשות, ואמר "נטיעותי אני נוטל") - אין שומעין לו.'

בשדה מאי טעמא?

משום ישוב ארץ ישראל.

איכא דאמרי: משום כחשא דארעא (שכבר הכחישו הנטיעות את השדה: שינקו ממנה).

מאי בינייהו?

איכא בינייהו חוצה לארץ (למאן דאמר 'משום כחשא דארעא' - ממונא אפסדיה, ואפילו בחוצה לארץ נמי אין שומעין לו).

משנה:

המשכיר בית לחבירו: 'בימות הגשמים' אינו יכול להוציאו מן החג ועד הפסח; 'בימות החמה' - שלשים יום (בגמרא מפרש לה לכולהו);

ובכרכים (שהן מקום השווקים שהכל נמשכים שם לגור שם והבתים אין מצויין לשכור): אחד ימות החמה ואחד ימות הגשמים - שנים עשר חדש;

ובחנויות (שחנווני מקיף הקפות למכירין ושוהין מלשלם לו ימים רבים, וכשמביאין לו מעותיו - באין על יד פתח החנות שהקיפו שם, ואם הלך למקום אחר - אינן יודעין אנה ימצאוהו): אחד עיירות ואחד כרכים - שנים עשר חדש.

רבן שמעון בן גמליאל אומר: חנות של נחתומים (מוכרי ככרות) ושל צבעים - שלש שנים (ובגמרא מפרש מפני שהקיפן מרובה לזמן ארוך).

גמרא:

מאי שנא ימות הגשמים (קסלקא דעתא האי '*בימות הגשמים*' - לימי הגשמים קאמר: שפירש לו "השכר לי ביתך לימות הגשמים"), דכי אגר איניש ביתא בימות הגשמים - אגר לכולהו ימות הגשמים, ימות החמה נמי - דכי אגר איניש ביתא לכולהו ימות החמה אגר (דהא 'לימות החמה' קאמר ליה)!?

אלא: בימות הגשמים היינו טעמא: דלא שכיח ביתא למיגר (ובשוכר סתם קאמר, ואשמועינן דהשוכר סתם שלא פירש זמן - הוי שכירות שלשים יום; הלכך בימות החמה - דשכיח ביתא אם בא להוציאו לסוף שלשים – מוציא, ובימות הגשמים - דלא שכיח ביתא - אף על גב דלא אגרי אלא שלשים יום - אינו יכול להוציאו מן החג ועד הפסח, וחייב ליתן לו בכל חדש כשכר חדש הראשון).

אימא סיפא '*בכרכים אחד ימות החמה ואחד ימות הגשמים שנים עשר חדש*', ואילו מלו ליה יומי שכירות בימות הגשמים מפיק ליה, ואמאי? הא לא שכיח ביתא למיגר?

אמר רב יהודה: (הנך '*שלשים*' ו'*י"ב חדש*' דקתני במתניתין) 'להודיע' קתני, והכי קאמר: המשכיר בית לחבירו סתם, (כלו ימי השכירות בימות הגשמים -) אין יכול להוציאו בימות הגשמים מחג ועד הפסח (משום דלא שכיחי בתי) אלא אם כן הודיעו (בימות החמה) שלשים יום מעיקרא (שלא ירחיב לו הזמן משיכלה זמנו, והיינו מט"ו באלול צריך להודיעו שלשים יום קודם החג; וממילא שמעינן: אם כלו לו ימי שכירותו בימות החמה - אינו יכול להוציאו עד שלשים יום משהודיעו, ואם בא להוציאו בזמנו - צריך להודיעו שלשים יום קודם הזמן; ובכרכים צריך להודיעו י"ב חדש קודם יציאתו, ואם לא הודיעו - לא יצא אלא נותן לו כמשפט הראשון).

תניא נמי הכי: '*כשאמרו 'שלשים' וכשאמרו 'שנים עשר חדש' - לא אמרו אלא להודיעו; וכשם שמשכיר צריך להודיע - כך שוכר צריך להודיע*' דאמר ליה "אי אודעתן - הוה טרחנא ומותיבנא ביה איניש מעליא".

אמר רב אסי: אם נכנס יום אחד בימות הגשמים - אינו יכול להוציאו מן החג עד הפסח.

והא אנן 'שלשים יום' קאמר?

הכי קאמר: אם נכנס יום אחד בימות הגשמים מהני שלשים יום [שלפני החג, כלומר מט"ו באלול] - אינו יכול להוציאו מן החג ועד הפסח.

אמר רב הונא: ואם בא (בעל הבית) לרבות בדמיה (להרבות לו בדמי השכר) - מרבה (משיגיע זמנו, אפילו לא הודיעו).

אמר ליה רב נחמן: האי - לנקטיה בכובסיה דלשבקיה לגלימא (הרי הוא כאוחזו בביצים שלו עד שמניח לו טליתו; כלומר: כיון שמעלה על דמיו - אין לך 'מוציא' גדול מזה)! ('כובסיה' על שם שתלויים, כדאמרינן (שבת דף סז,א): כמאן תלינן כובסי בדקלא - תלאי של תמרים.)

לא, צריכא דאייקור בתי (שהפסדו ניכר).

פשיטא נפל ליה ביתא (למשכיר) - (הואיל והגיע זמנו – מוציאו:) אמר ליה (לשוכר): "לא עדיפת מינאי (הלא אינך בא עלי אלא מחמת שלא הודעתיך ואתה אינך מוצא בית לשכור; אף אני לא היה לי להודיעך, שלא ידעתי שיפול ביתי, ואני איני מוצא בית לשכור, ולא טוב שתדור אתה בפנים ואני בחוץ)";

זבניה (לאחר האי משכיר) או אורתיה או יהביה במתנה - אמר ליה (שוכר לזה שקנאה): "לא עדיפת מגברא דאתית מיניה (מי שמכרה לך: כשם שהוא לא היה יכול להוציאני - אף אתה אין כחך יותר ממנו)".

כלליה לבריה (השיא את בנו וצריך לו לבית חתנות) – חזינן: אי הוה אפשר לאודועיה - איבעי ליה לאודועיה, ואי לא - אמר ליה: "לא עדיפת מינאי".

ההוא גברא דזבן ארבא דחמרא; לא אשכח דוכתא לאותוביה, אמר לה לההיא איתתא: אית לך דוכתא לאוגרי? אמרה ליה: לא! אזל, קדשהּ, יהבה ליה דוכתא לעייליה. אזל לביתיה, כתב לה גיטא, שדר לה. אזלא איהי, אגרא שקולאי מיניה וביה (מן היין עצמו), אפיקתיה ואותביה בשבילא.

אמר רב הונא בריה דרב יהושע: כאשר עשה - כן יעשה לו! גמולו ישוב בראשו; לא מיבעיא חצר דלא קיימא לאגרא, אלא אפילו חצר דקיימא לאגרא, אמרה ליה "לכולי עלמא ניחא לי לאוגורי, ולך לא ניחא לי, דדמית עלי כי אריא ארבא (כאריה אורב)".

רבן שמעון בן גמליאל אומר: של נחתומים ושל צבעין שלש שנים:

תנא: '*מפני שהקיפן מרובה*'.

משנה:

המשכיר בית לחבירו - המשכיר חייב בדלת, בנגר (שנועלין בו את הדלת ותוחבין אותו בקורת האיסקופה) ובמנעול, ובכל דבר שמעשה אומן, אבל דבר שאינו מעשה אומן - השוכר עושהו.

הזבל - של בעל הבית (משכיר; ובגמרא מפרש לה), ואין לשוכר אלא היוצא מן התנור (אפר הוא נעשה זבל) ומן הכירים בלבד.

גמרא:

תנו רבנן: '*המשכיר בית לחבירו - משכיר חייב להעמיד לו דלתות, לפתוח לו חלונות, לחזק לו תקרה* (אם התליעו הנסרין)*, לסמוך לו קורה* (אם נשברה אחת מהן)*;*

*ושוכר חייב לעשות לו סולם, לעשות לו מעקה, לעשות לו מרזב* (כל גגותיהן טחין בטיט, ומשופעין מן ארבע צדיהן, וסומכין נסרים לכותל אצל הגג להרחיק המים מן הכותל; וכשנפלה אחת מהן - הדיוט מחזירה) *ולהטיח את גגו.*'

בעו מיניה מרב ששת: מזוזה על מי?

'מזוזה'? האמר רב משרשיא 'מזוזה - חובת הדר היא' (דדרשינן (מנחות דף לד,א): '[מזוזות] ביתך' - דרך ביאתך: למי שנכנס ויוצא לה - זה הדר בה)!?

אלא: מקום מזוזה (העץ שהדלת שוקף עליו, ואף הוא קרוי 'מזוזה'; ואם אבן הוא - צריך לנקוב בו סדק להניחה בתוכה) - על מי?

אמר להו רב ששת: תניתוה: '*דבר שאין מעשה אומן - השוכר עושהו*', והאי נמי לאו מעשה אומן הוא: אפשר הוא [לקבוע את המזוזה]

(בבא מציעא קב,א)

בגובתא דקניא [בתוך החלל של קנה] (ותולה אותה).

תנו רבנן: '*המשכיר בית לחבירו - על השוכר לעשות לו מזוזה, וכשהוא יוצא - לא יטלנה בידו ויוצא; ומנכרי נוטלה בידו ויוצא;*

*ומעשה באחד שנטלה בידו ויצא וקבר אשתו ושני בניו*';

מעשה לסתור?

אמר רב ששת: ארישא (שוכר מישראל הוה, דתניא רישא '*לא יטלנה בידו ויצא*').

הזבל - של בעל הבית, ואין לשוכר אלא היוצא מן התנור ומן הכירים בלבד:

במאי עסקינן?: אילימא בחצר דאגיר ליה לשוכר ותורי דשוכר - אמאי של בעל הבית? אלא בחצר דלא אגירא לשוכר ותורי דמשכיר? פשיטא (דכיון דלא אוגריה ליה מסתמא דתורי דמשכיר הוו בה)!?

לא, צריכא בחצר דמשכיר (שלא השכיר את החצר) ותורי דאתו מעלמא קמו בה (וסתם גללים - אפקורי מפקרינהו בעלים, וקניא ליה חצרו, ואפילו קדם השוכר והגביהן - לא זכה בהן).

מסייע ליה לרבי יוסי ברבי חנינא, דאמר רבי יוסי ברבי חנינא: חצרו של אדם קונה לו שלא מדעתו.

מיתיבי: '*אם אמר "כל מציאות שיבאו לתוכו היום תקנה לי חצרי" - לא אמר כלום*', ואם איתא להא דאמר רבי יוסי ברבי חנינא: 'חצרו של אדם קונה לו שלא מדעתו' - אמאי '*לא אמר כלום*'?

הכא במאי עסקינן? - בחצר שאינה משתמרת.

אי הכי - אימא סיפא: '*יצא לו שם מציאה בעיר* (שיצא קול בעיר שבא צבי שבור בתוך שדהו, או מן הנהר הציף לתוכה דגים) *- דבריו קיימין*' ואי בחצר שאינה משתמרת, כי יצא לו שם מציאה בעיר מאי הוי?

כיון דיצא לו שם מציאה בעיר - מיבדל בדילי אינשי מינה והויא לה כחצר המשתמרת.

מיתיבי: '*זבל היוצא מן התנור ומן הכירים והקולט מן האויר* (שקיבל גללים לתוך כלי: שנתן כלי באויר וקיבל גללים בתוכו) *- הרי הוא שלו* (של השוכר)*, ושברפת ושבחצר* (קסלקא דעתא בחצר שלא השכירה לו המשכיר) *- של בעל הבית*', ואם איתא להא דרבי יוסי ברבי חנינא דאמר חצרו של אדם קונה לו שלא מדעתו – 'קולט מאויר' אמאי 'הרי הוא שלו'? אויר חצרו הוא!?

אמר אביי: במדביק כלי בשולי פרה (סמוך לנקביה, דליכא אויר).

רבא אמר: אויר שאין סופו לנוח - לאו כמונח דמי.

ומי פשיטא ליה לרבא? והא מיבעי בעי לה, דבעי רבא: זרק ארנקי (והפקירה לכל הקודם) בפתח זה ויצאתה בפתח זה - מהו? אויר שאין סופו לנוח כמונח דמי? או לאו כמונח דמי?

התם לא מיפסק ולא מידי, הכא מיפסק כלי.

'*ושברפת ושבחצר הרי אלו של בעל הבית*' - תרתי (בתמיהה: תרתי איצטריכא לתנא למיתני? ליתני חדא: דכיון דבשלא השכירה עסקינן - מה לי רפת ומה לי חצר)?

אמר אביי: הכי קאמר: 'ושברפת שבחצר (המושכרת לשוכר) הרי אלו של בעל הבית (כל הזבל שברפת שבה לבעל הבית)'.

אמר רב אשי: זאת אומרת: המשכיר חצירו סתם - לא השכיר רפת שבה.

מיתיבי: '*יוני שובך* (שמבקשים מזונותיהן בשדה, וקניהן בשובך; ואין אלו יוני הרדסיאות הגדילים בבתים) *ויוני עלייה - חייבות בשילוח* ([בשילוח] הקן אם רובצת על הביצים, דקרינא בהן 'כי יקרא' [דברים כב,ו] - פרט למזומן, דלאו מזומן נינהו)*, ואסורות בגזל מפני דרכי שלום*', ואם איתא להא דאמר רבי יוסי ברבי חנינא: 'חצרו של אדם קונה לו שלא מדעתו' קרי כאן (דברים כב,ו) כי יקרא [קן צפור לפניך בדרך בכל עץ או על הארץ, אפרחים או ביצים והאם רֹבצת על האפרחים או על הביצים - לא תקח האם על הבנים] - פרט למזומן (וכיון דהביצים שלו - הוה ליה הקן 'מזומן', ד'קן' הוא הביצים)?

אמר רבא: ביצה, ביציאת רובה (קרינא בהן 'או ביצים') - הוא דאיחייבה לה בשילוח (ואם היה בא לתפוש קודם שתיגמר יציאתה - חייב לשלח האם וליקח הבנים), ומיקנא לא קניא עד דנפלה לחצרו; וכי קתני '*חייבות בשילוח*' - מקמי דתיפול לחצירו.

אי הכי - אמאי '*אסורות משום גזל*' (כיון דלא נפלה לחצרו)?

אאִמָּן (כלומר: גזל דדרכי שלום - אפילו אאמן נמי קאמר, דדעתו של בעל השובך עליהם, דבטוח הוא דחוזרים למקומן לערב).

ואיבעית אימא: לעולם אביצים (ולא אאמן), ומדנפיק רובה - דעתיה עילוה.

והשתא דאמר רב יהודה אמר רב: אסור לזכות בביצים כל זמן שהאם רובצת עליהם, שנאמר (דברים כב,ז) שלח תשלח את האם והדר 'את הבנים תקח לך' [למען ייטב לך והארכת ימים] - אפילו תימא דנפלה לה לחצרו (חייבות בשילוח הקן, ולא 'מזומן' הוא כל זמן שאם רובצת עליהן, ולא תיקשי לרבי יוסי ברבי חנינא, ד)כל היכא דאיהו מצי זכי ליה - חצרו זכיא ליה, וכל היכא דאיהו לא מצי זכי ליה חצרו - נמי לא זכיא ליה.

אי הכי – '*אסורות בגזל מפני דרכי שלום*' (ותו לא - בתמיהה)? אי דשלחה (מי שנטלן) - גזל מעליא הוא (דהא קניא ליה חצרו)! אי דלא שלחה - הא בעי שלוחה (ואיכא איסור 'שלח תשלח' והדר 'את הבנים תקח לך' וכו' - מאי איריא גזל)!?

בקטן, דלאו בר שילוח הוא (הא דקתני 'דרכי שלום' ותו לא - בדלא שלחה, ובקטן דלאו בר שילוח הוא: דאינו חייב במצות).

קטן - בר דרכי שלום הוא?

הכי קאמר: אביו של קטן חייב להחזיר לו מפני דרכי שלום.

משנה:

המשכיר בית לחבירו לשנה: נתעברה השנה - נתעברה לשוכר (לא ירבה לו שכר חודש שהעיבור בכלל שנה).

השכיר לו לחדשים: נתעברה השנה - נתעברה למשכיר.

מעשה בציפורי באחד ששכר מרחץ מחבירו בשנים עשר זהב לשנה, מדינר זהב לחדש -

(בבא מציעא קב,ב)

[המשך המשנה] ובא מעשה לפני רבן שמעון בן גמליאל ולפני רבי יוסי, ואמרו: יחלוקו את חדש העיבור.

גמרא:

מעשה לסתור (רישא תנא או כוליה דשוכר או כוליה דמשכיר, ומייתי מעשה דיחלוקו)?

חסורי מחסרא והכי קתני: ואם אמר לו "בשנים עשר זהובים לשנה, מדינר זהב לחדש" (דאיכא תרתי לישני: לשנה ולחדשִים) – יחלוקו (דלא ידעינן אי תפוס לשון ראשון או לשון אחרון); ומעשה נמי בציפורי באחד ששכר מרחץ מחבירו בשנים עשר זהובים לשנה מדינר זהב לחדש, ובא מעשה לפני רבן שמעון בן גמליאל ולפני רבי יוסי ואמרו יחלוקו את חדש העיבור.

אמר רב: אי הואי התם - הוה יהיבנא ליה כוליה למשכיר.

מאי קא משמע לן? תפוס לשון אחרון? הא אמר רב חדא זימנא, דאמר רב הונא: אמרי בי רב: "אסתירא [=96 מעה], מאה מעי" (אם אחד אומר לחבירו "בכמה חפץ זה?" אמר לו "אסתירא, מאה מעי", ונתרצו) - מאה מעי (מאה מעי חייב לו); (ואם אמר) "מאה מעי, אסתירא" - (חייב לו) אסתירא (תפוס לשון אחרון).

אי מהתם, הוה אמינא (טעמא לאו משום דאית ליה 'תפוס לשון אחרון', אלא דהאי כוליה לשון חד, אלא) פרושי קא מפרש (סלע גדול שהוא שוה מאה פרוטות; וכי אמר "מאה מעי אסתירא" - הכי אמר ליה: מאה פרוטות רעות שאינן שוות אלא סלע. אסתירא - סלע מדינה, והוא חצי דינר, שהוא שמיני שבסלע צורי, כדאמרינן ב'החובל' (בבא קמא צ,א), בהתוקע לחבירו משלם לו סלע, והוא חצי דינר, וחצי דינר = צ"ו פרוטות, שהפרוטה אחד משמונה באיסר; וחצי דינר = שלש מעה כסף, שהן ששה פונדיונין; ופונדיון = שני איסרין; הרי י"ב איסרין לחצי דינר; תן לכל איסר שמונה פרוטות - הרי צ"ו; וכי אמר ליה "אסתירא מאה מעי" – 'סלע שהוא יותר ארבע פרוטות' קאמר ליה, דסתם מעות - פרוטות נינהו, אי לא פירש "מעות כסף"; ואי אפשר לומר דמאה מעות כסף קאמר, שאין לך סלע כזה: שאפילו סלע צורי אינו אלא כ"ד מעות) - קמשמע לן.

ושמואל אמר: (מתניתין, דתני 'יחלוקו' -) בבא (לבית דין) באמצע חדש (ואמר לו "צא מביתי או תן לי שכר חדש זה") עסקינן (וכי מספקא לן איזהו לשון נתפיס - אמרינן העמד ממון על חזקתו, ומה שדר בה כבר לא מפקינן מיניה, ודלמא לשון אחרון אית לן למיתפס; ומה שלא עבר מן החדש - או יצא או יתן לו שכרו: העמד קרקע על חזקתה: בחזקת בעליה), אבל בא בתחלת חדש - כוליה למשכיר (העמד קרקע בחזקת בעליה); בא בסוף חדש - כוליה לשוכר (העמד ממון על חזקתו).

מי אמר שמואל 'לא אמרינן תפוס לשון אחרון'? והא רב ושמואל דאמרי תרוייהו: "כור בשלשים אני מוכר לך" - יכול לחזור בו אפילו בסאה אחרונה (ואף על פי שמשך - אינה משיכה: דכוליה חד מקח הוא, ועד דמשך כוליה - לא קני מידי); "כור בשלשים, סאה בסלע אני מוכר לך" - ראשון ראשון קנה (כיון דאמר ליה "סאה בסלע" - כל סאה וסאה הוה ליה חד מקח, ומשיכת כל אחת קנאהּ).

התם טעמא מאי? - משום דתפיס? הכא נמי קא תפיס (ולעולם מספקא ליה לשמואל, הלכך: מכי תפיס - אין בנו כח להוציא מידו: העמד דבר על חזקתו).

ורב נחמן אמר: קרקע בחזקת בעליה קיימת (ואפילו בא בסוף החדש - כולו למשכיר, שהספק לא עכשיו נולד אלא מתחילת החדש נולד, והעמד קרקע על חזקתו, ונמצא שדר בשל חבירו וצריך להעלות לו שכר).

מאי קא משמע לן?

תפוס לשון אחרון.

היינו דרב?

אף על גב דאפיך מיפך (ואמר ליה מעיקרא "דינר זהב לחדש משנים עשר זהובים לשנה" - קאמר רב נחמן 'כולו למשכיר', דטעמא לאו משום דתפוס לשון אחרון הוא, אלא ספוקי מספקא ליה, וספיקא שדי ליה אתחילת החדש, וקרקע בחזקת בעליה תעמידנו).

בעו מיניה מרבי ינאי: שוכר אמר "נתתי (שכר שנה)" ומשכיר אומר "לא נטלתי", על מי להביא ראיה?

אימת? אי בתוך זמנו (שכירות אינה משתלמת אלא לבסוף, והוא ביום אחרון של שנה) – תנינא, אי לאחר זמנו תנינא, דתנן (ובבכורות [פ"ח מ"ז] תני לה גבי בכור, דכתיב ביה (במדבר יח,טז) 'מבן חדש תפדה'; הלכך מסתמא בתוך שלשים יום לא פדאו אביו: 'הלואי שיפרע אדם חובו בזמנו'; וחייב הבן לפדות עצמו): מת האב בתוך שלשים יום - בחזקת שלא נפדה עד שיביא ראיה שנפדה; לאחר שלשים יום - בחזקת שנפדה (סתמיה פדוי דפדאו האב בזמנו) עד שיאמרו לו (השכינים) שלא נפדה ([כגון] "ידוע לנו שלא פדאך אביך: שהוא צוה בשעת מותו".

וגבי כהן לא שייך למיתני לשון "יביא ראיה", דכהן לאו בעל דינו הוא, דאי בעי אמר ליה "לדידך לא יהיבנא אלא לכהן אחר"; ולהכי תני 'עד שיאמרו לו' ו'משיאמרו לו': המצוה מוטלת עליו שיפדה הוא עצמו)!

לא, צריכא (שתבעו לדין) ביומא דמשלם זמניה (והוא אומר לו "נתתיו בבקר"): מי עביד איניש דפרע ביומא דמשלם זמניה או לא?

אמר להו רבי יוחנן [יש גורסים 'רבי ינאי', שממנו שאלו את השאלה]: תניתוה:

(בבא מציעא קג,א)

'*שכיר בזמנו* (אם ביום שיצא ממלאכתו תבעו [את בעל הבית לשלם לו שכרו]) *נשבע* (שלא קיבל) *ונוטל*' (שזה אחד מן הנשבעים ונוטלין האמורים במסכת שבועות (דף מד,ב) שתקנו לו חכמים, דשקלוה לשבועה מבעל הבית ושדיוה אשכיר, משום דבעל הבית טרוד בפועליו, וכסבור שנתן לזה כשנתן לחבירו): שכיר - הוא דרמו רבנן שבועה עליה, משום דבעל הבית טרוד בפועליו, אבל הכא - שוכר מהימן בשבועה (אבל בעלמא אפילו ביום זמנו - נאמן לומר "פרעתיך כבר", ובשבועת היסת שהטילו חכמים על מי שאינו מודה במקצת).

אמר רבא אמר רב נחמן: האי מאן דאוגר ליה ביתא לחבריה לעשר שנין, וכתב ליה (משכיר לשוכר) שטרא (שהשכירה לו לעשר שנים, ולא נכתב בשטר זמן, ולאחר זמן בא לפני בית דין), ואמר ליה: "נקיטת ("כבר דרת בה) חמש שנין" (וזה אמר "לא דרתי אלא שלש") – מהימן (בעל הבית; דקרקע בחזקת בעליה עומדת על כל דבר ספק הבא לפנינו).

אמר ליה רב אחא מדפתי לרבינא: אלא מעתה [היות והשיקול הוא בגלל חזקה (חזקת הקרקע), ולא בגלל בשטר], אוזפיה מאה זוזי בשטרא [כאשר אין חזקה], ואמר ליה: "פרעתיך פלגא" - הכי נמי דמהימן!

אמר ליה: הכי? השתא: התם - שטר לגוביינא קאי: אם איתא דפרעיה - איבעי ליה למכתבא אגביה, אי נמי מיכתב עליה תברא (שובר), אבל הכא אמר ליה: "האי דכתיבי לך שטרא - כי היכי דלא תחזק עליה (דלא תימא "לקוחה היא בידי", ולא שתוכל לתבוע עשר שנים לעולם)".

אמר רב נחמן: שואל אדם בטובו לעולם (אם ראה אדם כלי לחבירו, ואמר "השאילני בטובו", ואמר ליה::"הן, שאול לו לעולם, כל זמן שהוא ראוי למלאכה" דהאי 'בטובו' משמע לן 'כל זמן שהוא טובו': אפילו מחזירו - חוזר ונוטלו כשיצטרך).

תוספות ד"ה שואל אדם בטובו: בערוך בערך שואל מפרש: 'בטובו' = בטובה שמחזיק השואל להמשאיל יכול השואל להשתמש לעולם בכליו של משאיל; ואין נראה.

בנמוקי יוסף מובאת דעה שאולי בעל הבית אינו רשאי לקחתו להשתמש בן כלל!

אמר רב מרי ברה דבת שמואל: והוא - דקני מיניה (דבעלים; אבל לא קני - מכי אהדריה כלתה קנייה דמשיכה ראשונה).

אמר רב מרי בריה דרב אשי: (וכשיפחות שלא יהא ראוי) ומהדר ליה קתיה (יחזיר לו שבריו, דהא לאו במתנה יהביה, אלא שאלה הואי, ו'בטובו' הוא, והאי - לאו טוב הוא).

אמר רבא: האי מאן דאמר ליה לחבריה: "אושלן (השאילני) מרא למירפק ביה האי פרדיסא" - רפיק ביה ההוא פרדיסא; "פרדיסא (סתמא)" - רפיק ביה כל פרדיסא דבעי (חד פרדיסא, אפילו גדול כאנטוכיא); "פרדיסי" רפיק ואזיל כל פרדיסי דאית ליה (ולא אמרינן 'תרי פרדיסי' הוא דקאמר ליה; דאפילו טובא נמי משמע), ומהדר ליה קתיה.

אמר רב פפא: האי מאן דאמר ליה לחבריה: "אושלן האי גרגותא" (באר מים חיים להשקות שדות) ונפלה - לא בני לה (אם בא לבנותו ולומר "עוד שאול לי לעולם" - זה מעכב עליו ואומר "לא השאלתיך אלא אותו, ולא כשנעשה אחר");

"גרגותא" ונפלה - בני לה (והרי היא שאולה לו עד שישקה כל שדותיו);

(אמר לו בלשון הזה:) "(השאילני) בי גרגותא" - ("השאילני מקום לחפור בו באר" קאמר ליה:) כרי ואזיל כמה גרגותי בארעיה (אם לא ימצא כאן יחפור במקום אחר) עד דמתרמי ליה (מקום הראוי);

וצריך למיקני מיניה (מעיקרא; ואי לא קנה מיניה - דיבורא בעלמא אמר ליה, ומצי למהדר ביה).

משנה:

המשכיר בית לחבירו ונפל - חייב להעמיד לו בית (בימי שכירותו).

היה קטן - לא יעשנו גדול; גדול - לא יעשנו קטן (השוכר מעכב עליו: "אי אפשי בבית גדול", ו"אי אפשי בבית קטן"); אחד - לא יעשנו שנים; שנים - לא יעשנו אחד; לא יפחות מן החלונות ולא יוסיף עליהם אלא מדעת שניהם.

גמרא:

היכי דמי? אי דאמר ליה "בית זה (אני משכיר לך)" נפל - אזל ליה ('הלך לו': מזלו גרם, ואמאי חייב להעמיד לו בית)!? אי דאמר ליה "בית סתם" – 'אחד' אמאי 'לא יעשנו שנים', 'קטן' אמאי 'לא יעשנו גדול'?

אמר ריש לקיש: דאמר ליה "בית שאני משכיר לך - מדת ארכו כך וכך".

אי הכי מאי למימרא?

אלא כי אתא רבין אמר ריש לקיש: דאמר ליה "בית **כ**זה אני משכיר לך".

ואכתי מאי למימרא?

לא, צריכא דקאי אגודא דנהרא: מהו דתימא מאי '**כ**זה' - דקאי אגודא דנהרא (שהוא חשוב; [והוה אמינא] ואגודא דנהרא הוא דמתני בהדיה, שדרך בני אדם מקפידין בכך; אבל ארכו ורחבו לא אתני בהדיה)? - קא משמע לן (דאכולה מילתא אתני).

הדרן עלך 'השואל'