מסכת יבמות דף קיב עמוד ב

/מתני'/. חרש שנשא פקחת, ופקח שנשא חרשת, אם רצה להוציא - יוציא, ואם רצה לקיים - יקיים; כשם שהוא כונס ברמיזה, כך הוא מוציא ברמיזה. פקח שנשא פקחת ונתחרשה, אם רצה - יוציא, ואם רצה - יקיים, נשתטית - לא יוציא

1. **הקדמה**

"כל מקום שדברו חכמים בחרש פירושו **שאינו שומע ואינו מדבר**, וכל שהוא כן- אין לו דעת לא לקנות ולא להקנות. וכן ידעת שבקדושין אנו צריכין לדעת המקדש ולדעת המתקדשת... אבל בגירושין הואיל ומתגרשת בעל כרחה, אין אנו צריכים לדעתה אלא לדעת המגרש. ואם כן, כל שבקדושין ונשואין כל שיש בהם חרשות מצד אחד -כגון חרש אף בפקחת או חרשת אף בפקח -אינן קדושין מן התורה, שהרי לדעת שניהם אנו צריכין. ואם הוא חרש אין כאן דעת לקנות. ואם היא חרשת אין כאן דעת להקנות. ואין צריך לומר חרש בחרשת. ומכל מקום **חכמים תקנו שיהו נשואיהן נשואין** אפילו חרש בחרשת... ומכל מקום כל שיש צד אחד בשטות **לא תקנו להם חכמים נשואין כלל**, מפני שאין תקנתם מועלת בהם לדור בשלום כדרך בן זוג עם בת זוגו, מה שאיפשר כן בחרש וחרשת. ומאחר שכן, אף גירושיהן אינן גרושין כלל. ...כל שנתקדשה קדושי תורה אינה מתגרשת בגירושי סופרים, אבל כל שקדושיה של סופרים מתגרשת בגירושי סופרים[[1]](#footnote-1)".

1. **חרש מוציא**

חרש יכול להינשא מדרבנן ולגרש גירושין דרבנן. מכאן לומד הירושלמי כמה הלכות:

,ר' יעקב בר אחא בשם רבי יוחנן ר' הילא בשם ר' לעזר: אפילו אשם תלוי אין בה[[2]](#footnote-2). מכיון דאת אמר אפילו אשם תלוי אין בה, ובא אחר וקידשה- נתפשו בה קידושין. גירש- מותרת להינשא לראשון. הדא היא דתני ר' חייה: אשתו של חרש שגירשה חרש, והלכה ונישאת לחרש או לפיקח, קורא אני עליה [דברים כד ד] לא יוכל בעלה הראשון אשר שלחה לשוב לקחתה. אשתו של פיקח שגירשה והלכה ונישאת לחרש (או לפיקח) קורא אני עליה לא יוכל בעלה הראשון אשר שלחה. [דף עו עמוד א] אשתו של חרש שהלך לו בעלה למדינת הים ובאו ואמרה לה מת בעליך והלכה ונישאת לחרש או לפיקח ואחר כך בא בעלה- תצא מזה ומזה. אשתו של פיקח שהלך בעלה למדינת הים באו ואמרו לה מת בעליך והלכה ונישאת לחרש ואחר כך בא הפיקח. הוינן סברין מימר יוציא החרש ויקיים הפיקח. עוד היא באילין קנסייא".

דהיינו, כיוון שהאיסור דרבנן, הבא עליה פטור, קידשה פיקח תפשו הקידושין בהיותם חלים מן התורה. כמו כן, אשת חרש שנתארסה לפיקח והפיקח גרשה, או פיקח שארס אשת חרש וגירשה, מותרת לחזור לבעלה החרש. הרמב"ם אכן פסק:

"אם בא פקח וקידש אשת חרש הפקחת הרי זו מקודשת לשני קידושין גמורין ונותן גט והיא מותרת לבעלה החרש, אבל השוטה שקידש פקחת או פקח שקידש שוטה, אין כאן קידושין כלל לא מדברי תורה ולא מדברי סופרים. השגת הראב"ד: הרי זו מקודשת לשני קדושין גמורין ונותן גט והיא מותרת לבעלה החרש. א"א: טעה בזה ,שאינה מותרת לחרש, שמא יאמרו גירש זה ונשא זה ונמצא מחזיר גרושתו מן הנישואין[[3]](#footnote-3)". הרמב"ם סמך על הירושלמי.

"והראב"ד מפרש הא דאמרי' הדא היא דתני ר"ח **קושיא היא**, כלומר וכי הלכה זו אתיא כהא דתני ר"ח? דהא בברייתא תני אשתו של חרש שהלך בעלה למדינת הים וכו' תצא מזה ומזה ש"מ דאף באשת החרש גזרי' שמא יאמרו גירש זה[[4]](#footnote-4)" ונשא זה. דהיינו, כשם שהקנס לאישה הנישאת ושב בעלה תקף לחרשת, כן תקף דין איסור מחזיר גרושתו.

כל זה באירוסין, אולם "אם הפקח בא עליה, נאסרה לשניהם כדין אשת איש שזינתה דאסורה לבעל ולבועל. ואף על גב דאיסורה להפקח אינו אלא מדרבנן, מ"מ היא זונה דרבנן והוא בא על א"א דרבנן[[5]](#footnote-5). אמנם, כיון דעכ"פ מדאורייתא קדושין תופסין בהפקח בהכרח שיגרשנה, וכיון שגם להחרש נאסרה מוכרח גם הוא לגרשה[[6]](#footnote-6)".

כל האמור נכון כשגרשה בעלה השני. אבל אם גרש הראשון החרש:

"חרש שגירש ברמיזה כמו שבארנו והלכה ונתקדשה לחרש אחר ואין צריך לומר לפקח- אסורה לחזור לבעלה החרש[[7]](#footnote-7)". שורש ההבדל בין המקרים הוא, שאם נאסור על חרש את אשתו שקבלה קדושין מאחר, בטלת תקנת נישואין לחרש. אולם אם החרש בחר לגרש – חזר דין מחזיר גרושתו[[8]](#footnote-8). אולי עוד יותר פשוט לבאר: חכמים תקנו כעין של תורה. נתקדשה לשני ללא גט מראשון- הרי לו היה ראשון פקח, אין מעשה שני כלום, על כן גם בחרש לא החשיבוהו מחזיר גרושתו. אך כשחרש גרש אותה ונשאה לאחר, הרי זה דומה לכל גרושה שנישאה לאחר ואסור להחזירה[[9]](#footnote-9).

1. **חרש שקידש בביאה**

הירושלמי פותח: "מתניתא בשקידשה בכסף, אבל אם קידשה בבעילה קידושיו מעשה וגירושיו אינו מעשה". חילוק זה מביאים הרשב"א, הנימוקי יוסף, והרי"ד ובעקבותיהם הקרבן נתנאל[[10]](#footnote-10). הגיב על כך המאירי: ואין הדברים נראין. שמכל מקום אף על פי שהכסף אינו מעשה גמור כביאה, הואיל וקנינו חזק כביאה דינן שוה. ואלמלא כן לא נשמט תלמוד שלנו מלהזכירה" גם הלחם משנה שולל זאת:

"מרן הב"י סי' קכ"א כתב: אבל לא ראיתי לאחד מהפוסקים שכתב כן[[11]](#footnote-11)". זאת בשל כמה קושיות: 1."שני אחים חרשים נשואים ל.. נכריות יכנסו, ואם רצו להוציא יוציאו[[12]](#footnote-12)". הרי שיבם בביאה, ובכל זאת מגרש.

1. "נפלה ליה מאחיו חרש, כשם שכניסתה ברמיזה כך יציאתה ברמיזה![[13]](#footnote-13)". הרי שמגרש לאחר יבום. אמנם, ראיות אלו ניתן לדחות בטענה שכאן ביאה אינה משמעותית, בהיותה ממשיכה נישואין קודמים: "אחיו קדשה בכסף אין עלי' זיקה רק מקנין גרוע ולא עדיף יבום דידי' מקדושי אחיו דאתי מחמתיה. אכן ק"ל: אדמפליג במתניתן בין חרש מעיקרא לפקח ונתחרש - לפלוג בחרש מעיקרא גופא בין קדש בביאה לקדש בכסף... מוכח לכאורה מגמרא דגטין דלא כהירושלמי. ואפשר דמשום כך השמיטוהו הפוסקים[[14]](#footnote-14)".
2. **יקיים**

שנינו שחרש שרצה מקיים. מבארים בעלי התוספות:

"ואם רצה לקיים יקיים - הא פשיטא אלא אגב דתנא יוציא תנא יקיים". אולם באור שמח מבאר שיש בדבר ניגוד לעומת שוטה. שנינו: 'נשתטית לא יוציא'. ופירושו: אינו יכול להוציא, אבל גם אינו חייב בכל ההתחייבויות של הנישואין... כלפי זה אמרו שבחרש או חרשת אם רצה יקיים...עם כל החיובים של נישואין,וכלשון המשנה בכתובות[[15]](#footnote-15): כתובתה קיימת, שעל מנת כן קיימה[[16]](#footnote-16)".

1. **שוטה נשואה**

כתב הרמב"ם: "נשתטית אינו מוציאה עד שתבריא, ודבר זה תקנת חכמים הוא כדי שלא תהא הפקר לפרוצין שהרי אינה יכולה לשמור את עצמה. לפיכך מניחה ונושא אחרת ומאכילה ומשקה משלה ואין מחייבין אותו בשאר כסות ועונה שאין כח בבן דעת לדור עם השוטים בבית אחד, ואינו חייב לרפאותה ולא לפדותה. ואם גירשה הרי זו מגורשת ומוציאה מביתו ואינו חייב לחזור ולהטפל בה[[17]](#footnote-17)". הראב"ד מעיר שתי הערות: האחת היא שאם הרפואה תוציא אותה מהשיטיון הבעל חייב, והשניה שהגירושין חלים רק אם יודעת לשמור גיטה. גם השולחן ערוך כתב:

"הנושא אשה ואח"כ נשתטית, חייב לזונה ולרפאה[[18]](#footnote-18)". הרמ"א מצביע על סתירה בדברי השו"ע מפסק מקביל: "נשתטית, ואינה יודעת לשמור עצמה, אינו מוציאה עד שתבריא, שלא ינהגו בה מנהג הפקר. לפיכך מניחה, ונושא אחרת ומאכילה ומשקה משלה. ואין מחייבים אותו בשאר כסות ועונה ואינו חייב לרפאותה וי"א דחייב במזונותיה ורפואתה) (ב"י בשם הרשב"א והטור בשם הרמ"ה והראב"ד), וכן פסק לעיל סי' ע' סעיף ד', וכן עיקר[[19]](#footnote-19)".

חילוקים שנתנו כדי ליישב את דעת השולחן ערוך:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| חייב לרפא | כשלא רוצה לתת לה כתובה | כשאין מגרשים בעל כרחה | בשוט' דא"י לשמור את גיטה[[20]](#footnote-20) |  |
| פטור מלרפא | ברוצה ליתן לה כתובה[[21]](#footnote-21) | לדעתו דיכול לגרשה בעל כרחה[[22]](#footnote-22) | יכולה לשמור את גיטה וא"י לשמור את עצמה[[23]](#footnote-23) |  |

 בשגעון זמני הבא מחמת מחלה "אפשר שבזה גם הר"מ מודה, כי שגעון כזה הבא מחמת חולי ועודנה בחליה מוחזקים הם להתרפאות. ואין אחד מני אלף אשר לא יכול להרפא. והר"מ לא פליג, אלא היכא שהיא בריאה ומשתגעת שהשגעון ההוא ברוב פעמים הוא נצחי ואינו מוחזק להתרפאות[[24]](#footnote-24)".

1. **מיהו שוטה**

בעקבות רבינו ירוחם ובעל חלקת מחוקק[[25]](#footnote-25), כתב בערוך השולחן:

"שוטה או שוטית אין להם קדושין לא מן התורה ולא מדרבנן. דדווקא בחרשים תקנו נשואים שקצת דעת יש להם **ויכול להיות שלום בבית**, אבל שוטים שאין להם דעת כלל למה יתקנו להם נשואים?.. ולכן **דווקא שוטה גמור כמו המשתגעים שאין להם שום דעת** ורצים בשווקים וברחובות וכיוצא בזה, אבל אם דעתו צלולה אף על פי שהיא דלה וקלושה הרבה- הוה קדושין. ואם הוא עיתים שוטה ועיתים חלים ולא ידענו העת שהוא עומד בדעתו- חוששין לקדושיו. ואם דעתו משובשת ואין משיג דבר על בוריו- י"א דהוה חשש קדושין [חמ"ח וב"ש] דאע"ג דלעדות ולשחיטה חשבינן לזה שוטה, מ"מ **בקדושין לא מקרי שוטה רק שוטה גמור**. ולפ"ז גם מי שנטרפה דעתו ונמצאת דעתו משובשת בדבר אחד ובשארי דברים שואל ומשיב כעניין, וכן הפתאים ביותר שאין מכירין דברים שסותרין זא"ז, וכן המבוהלים והנחפזים בדעתם אף על גב דלעדות דינם כשוטים... מ"מ לקדושין הוה ספק קדושין. דהרי בשם שוין החרש והשוטה, ובקדושין חלוק חרש משוטה, לפיכך צריך בקדושין שוטה גמור כדי שלא יהיו קדושיו תופסין כלל וכ"ש השוטים שחשבו חז"ל בחגיגה [ג' ב] היוצא יחידי בלילה והלן בבית הקברות והמקרע את כסותו אף על פי שעושים זה דרך שטות, מ"מ לעניין קדושין לא נקראו שוטים. אך מ"מ אינם וודאי קדושין אלא ספק. ואם קבלה קדושין מאחר צריכה גט משניהם[[26]](#footnote-26)".

אמנם, מחלוקת היא, שהקרבן נתנאל[[27]](#footnote-27) מזכיר את המאפיינים של שוטה על פי הגמרא בחגיגה.

שיעור זה נכתב לראשונה עבור מגידי השיעור של מעלה



לתגובות: shnufi@gmail.com

 יעקב פלג

1. מאירי דף קיב עמוד ב. [↑](#footnote-ref-1)
2. אבל "מכין אותו מכת מרדות" (ערוך השולחן אבן העזר סימן כ סעיף ח). [↑](#footnote-ref-2)
3. רמב"ם הלכות אישות פרק ד הלכה ט. [↑](#footnote-ref-3)
4. שיירי קרבן על הירושלמי. [↑](#footnote-ref-4)
5. ישנן כמה היתרים שניתן להבין באחרונים, אולם אינם להלכה. \*אף נשאה לאחר מותרת לחזור. \*נשאה וחזר בעלה החרש מותרת לחזור לו. \*אשת חרש שזנתה מותרת לבעלה. עיין בזה בבירור הלכה הראשון בפרק, סוף אות ב. [↑](#footnote-ref-5)
6. ערוך השולחן אבן העזר סימן מד סעיף א. [↑](#footnote-ref-6)
7. רמב"ם הלכות גירושין פרק יא הלכה טו.

אשתו של פקח שנתגרשה והלכה ונשאת לחרש ונתגרשה- הרמב"ם שם מתיר והראב"ד אוסר. [↑](#footnote-ref-7)
8. אור שמח הלכות גירושין פרק ד הלכה ט. [↑](#footnote-ref-8)
9. קרבן העדה. [↑](#footnote-ref-9)
10. אות ב. [↑](#footnote-ref-10)
11. משנה למלך הלכות גירושין פרק ב הלכה יז. [↑](#footnote-ref-11)
12. משנה מסכת יבמות פרק יד משנה ג [↑](#footnote-ref-12)
13. מסכת גיטין דף עא עמוד א. [↑](#footnote-ref-13)
14. ערוך לנר. [↑](#footnote-ref-14)
15. פרק ט משנה ז. [↑](#footnote-ref-15)
16. הרב זוין, אישים ושיטות מהדורת תשלט עמוד 177. [↑](#footnote-ref-16)
17. הלכות גירושין פרק י הלכה כג. [↑](#footnote-ref-17)
18. אבן העזר סימן ע סעיף ד [↑](#footnote-ref-18)
19. אבן העזר סימן קיט סעיף ו. [↑](#footnote-ref-19)
20. בית שמואל סימן ע ס"ק ט. [↑](#footnote-ref-20)
21. חלקת מחוקק סימן ע ס"ק טו בעקבות הרב המגיד. [↑](#footnote-ref-21)
22. ט"ז אבן העזר סימן ע ס"ק ה. [↑](#footnote-ref-22)
23. בית שמואל אבן העזר סימן קיט ס"ק י. [↑](#footnote-ref-23)
24. פתחי תשובה אבן העזר סימן ע אות ז בשם חוט השני. [↑](#footnote-ref-24)
25. על השתלשלות הלכה זו ראה בפירוט בבירור הלכה דף קיב עמוד ב ציון מ. [↑](#footnote-ref-25)
26. ערוך השולחן אבן העזר סימן מד סעיף ג. [↑](#footnote-ref-26)
27. אות ד בפרקנו. [↑](#footnote-ref-27)