בבא קמא פרק תשיעי 'הגוזל עצים'

(בבא קמא צג,ב)

משנה:

הגוזל עצים ועשאן כלים, צמר ועשאן בגדים - משלם כשעת הגזלה (דמי עצים וצמר, ואין חייב להחזיר לו כלים, דקני בשינוי);

גזל פרה מעוברת וילדה, רחל טעונה וגזזה - משלם דמי פרה העומדת לילד, ודמי רחל העומדת ליגזז (והעודף ששוה עכשיו הולד והגיזה יותר - שלו הוא, דקננהו בשינוי).

גזל פרה ונתעברה אצלו וילדה, רחל ונטענה אצלו וגזזה - משלם כשעת הגזלה.

זה הכלל: כל הגזלנים משלמין כשעת הגזלה.

גמרא:

אמרי: '*עצים ועשאן כלים*' – אִין; שיפן – לא? '*צמר ועשאן בגדים*' – אִין, ליבנן – לא!? ורמינהי: '*גזל עצים ושיפן, אבנים וסיתתן* ('שפוי' שייך בעצים, ו'סתיתה' – באבנים, ושניהן לשון תיקון: שמתקנן ומחליקן)*, צמר וליבנן, פשתן ונקהו* (מן הנעורת) *- משלם כשעת הגזלה.*'!? (ומתניתין - אמאי נקט כלים ובגדים? הא אינו חוקקם עד שישפם תחלה! וכן צמר - מלבנו תחילה, ואחרי כן טווהו, ומשעת שפוי וליבון קנה מיד, ולמה לי כולי האי?)

אמר אביי: תנא דידן קתני שינוי דרבנן, [דהדרא, וכל שכן שינוי דאורייתא – רש"י אינו גורס מילים אלה]: '*עצים ועשאן כלים*' - בעצים משופין; ומאי נינהו? נסרים, דשינוי דהדר לברייתא הוא (כלומר: להכי נקט 'כלים': לאשמועינן דהני 'עצים' דקתני - בנסרים משופים עסקינן, ועשאן תיבות וקתדראות, דהוי שינוי קל שחוזר לברייתו), דאי בעי - משליף להו (ומנתק הנסרים זו מזו, והרי הן נסרים כבתחילה, ואפילו הכי קני; וכל שכן עצים ושיפן, דהוי שינוי גמור, ומדאורייתא קני, כדאמר ב'מרובה' (לעיל דף סו,א) 'שינוי קונה: כתיבא ותנינא... 'והשיב את הגזלה' - מה תלמוד לומר 'אשר גזל'? אם כעין שגזל – יחזיר, ואם לאו - דמי בעלמא בעי לשלומי'); '*צמר ועשאן בגדים*' (להכי לא נקט 'ליבנו', דלא מבעיא צמר וליבנו - דשינוי שאין חוזר הוא) - (אלא אפילו) בצמר טווי (גזל צמר טווי וארגו), דשינוי דהדר לברייתא הוא, דאי בעי סתר ליה (והוי חוטין כמעיקרא) - (אפילו הכי קני,) וכל שכן שינוי דאורייתא; ותנא ברא שינוי דאורייתא קתני, ושינוי דרבנן לא קתני.

רב אשי אמר: תנא דידן - נמי שינוי דאורייתא (דלא הדר) קתני (דקני; אבל שינוי דרבנן - לא קני; ודקשיא לך משיפוי וליבון הוא דקנה, וכלים ובגדים למה לי? - הכי נמי קאמר): '*עצים ועשאן כלים*' – בוכאני (לכתוש), דהיינו 'שיפן' (וליכא חקיקה); '*צמר ועשאן בגדים*' - נמטי (פלטי"ר בלע"ז, דאין מלבנים אותו הצמר; אבל היכא דלבנן - קנייה), דהיינו שינוי דלא הדר (נמטי- אין הצמר חוזר עוד לברייתו להיות כל נימא ונימא בפני עצמה).

וליבון - מי הוי שינוי? ורמינהי [חולין פ"יא מ"ג, קלה,א]: '*לא הספיק ליתנו* (לראשית הגז) *לו* (לכהן) *עד שצבעו – פטור* (דקנייה בשינוי; ודמים נמי לא משלם, דלאו גזל גמור הוא, דלא מטא לידיה [של כהן כלשהו, וממון שאין לו תובעים הוא])*; לִבְּנוֹ ולא צבעו – חייב.*'?

אמר אביי: לא קשיא: הא רבי שמעון הא רבנן, דתניא: '*גזזו טוואו וארגו - אין מצטרף* (דתנן בשחיטת חולין [פ"יא מ"ב]: '*חמש רחלות גוזזות - כל אחת מנה ופרס - חייבות בראשית הגז*; וראשית הגז מהו? הגוזז רחל, לאחר שגזזה - נותן מן הגיזה לכהן לפי מה שירצה, ובלבד שתהא נתינה חשובה. וקתני: דאם גזז אחת וצבעה, וכן שניה, וכן שלישית - אין מצטרפות למנה ופרס להתחייב, דקננהו בשינוי)*; לִבְּנוֹ - רבי שמעון אומר: אין מצטרף, וחכמים אומרים: מצטרף*'.

רבא אמר: הא והא רבי שמעון, ולא קשיא: הא דנפציה נפוצי (ביד; ירפי"ר בלע"ז; ולא הוי שינוי כולי האי), הא דסרקיה סרוקי (במסרק).

רבי חייא בר אבין אמר: הא דחווריה חוורי [במים ואמצעי ניקוי להוציא הלכלוך, ללא אצמעי הלבנה] הא דכבריה כברויי (בגפרית, להתלבן יפה).

השתא: יש לומר צבע לרבי שמעון לא הוי שינוי, ליבון הוי שינוי? דתניא: '*גזז ראשון ראשון וצבעו* (לבד)*,* (או שגזז) *ראשון ראשון וטוואו, ראשון ראשון וארגו* (וכל שעה כשהוא גוזז - היה משנהו) *- אין מצטרף; רבי שמעון בן יהודה אומר משום רבי שמעון: צבעו – מצטרף*'.

אמר אביי: לא קשיא: הא רבנן אליבא דרבי שמעון, הא רבי שמעון בן יהודה אליבא דרבי שמעון.

רבא אמר: לעולם לא פליגי רבנן עליה דרבי שמעון בן יהודה, ושאני צבע: הואיל ויכול להעבירו על ידי צפון (שיו"ן; אבל ליבון לא הדר לברייתו); וכי קתני התם 'לא הספיק ליתנו לו עד שצבעו - פטור', ואוקימנא כדברי הכל - בקלא אילן (דומה לתכלת), דלא עבר.

אמר אביי: רבי שמעון בן יהודה, ובית שמאי, ורבי אליעזר בן יעקב, ורבי שמעון בן אלעזר, ורבי ישמעאל - כולהו סבירא להו שינוי במקומו עומד (אין זז מרשות בעלים הראשונים ואפילו נשתנה).

רבי שמעון בן יהודה - הא דאמרן.

בית שמאי מאי היא?

דתניא: '*נתן לה חטין באתננה ועשאן סולת, זיתים ועשאן שמן, ענבים ועשאן יין:*' תני חדא: '*אסור* (למזבח)' ותניא אידך: '*מותר*', ואמר רב יוסף: תני גוריון

(בבא קמא צד,א)

דמאספורק (שם מקום): '*בית שמאי אוסרין, ובית הלל מתירין*'.

מאי טעמיה דבית שמאי?

אמר קרא [דברים כג,יט: לא תביא אתנן זונה ומחיר כלב בית ה' אלקיך לכל נדר כי תועבת ה' אלקיך] גם שניהם - לרבות שינוייהם;

ובית הלל?

אמר קרא: 'שניהם' - ולא שינוייהם.

ובית שמאי - הא כתיב 'הם'?

ההוא מיבעי ליה: 'הם' - ולא ולדותיהם;

ובית הלל?

תרתי שמעת מינה: 'הם' ולא שינוייהם, 'הם' ולא ולדותיהם.

ובית הלל - נמי הכתיב 'גם'?

'גם' לבית הלל קשיא.

רבי אליעזר בן יעקב - מאי היא?

דתניא: '*רבי אליעזר בן יעקב אומר: הרי שגזל סאה של חטין, טחנה לשה ואפאה והפריש ממנה חלה - כיצד מברך? אין זה מברך, אלא מנאץ, ועל זה נאמר* [תהלים י,ג: כי הלל רשע על תאות נפשו ו]*בוצע ברך נאץ ה'* (גוזל ומברך; 'בוצע' - כמו 'כל בוצע בצע' (משלי א,יט))'.

רבי שמעון בן אלעזר - מאי היא?

דתניא: '*כלל זה אמר רבי שמעון בן אלעזר: כל שבח שהשביח גזלן - ידו על העליונה: רצה נוטל שבחו, רצה אומר לו "הרי שלך לפניך"*'.

מאי קאמר (איירי בשבחה וקתני "הרי שלך לפניך" והאי לישנא לא שייך למימר אלא בדבר שכיחש מקדמותו, שאמר לו "טלנו כמות שהוא כחוש")? אמר רב ששת: הכי קאמר: השביחָהּ - נוטל שבחו, כחש - אומר לו "הרי שלך לפניך", דשינוי במקומו עומד.

אי הכי אפילו השביח נמי?

אמרי: מפני תקנת השבים.

רבי ישמעאל - מאי היא?

דתניא: '*מצות פאה להפריש מן הקמה* (דכתיב 'לא תכלה פאת שדך לקצור' (ויקרא יט,ט))*; לא הפריש מן הקמה – מפריש מן העומרים; לא הפריש מן העומרים - מפריש מן הכרי, עד שלא מרחו; מרחו* (מחליק את הכרי ברחת ומירוח - הוי גמר מלאכה למעשר) *-* (הלכך) *מעשר ונותן לו* (מעשר כל מעשרותיו תחלה, ואחר כך נותן לו פאה, כדי שלא יפסיד עני: שאילו היה נותנו קודם מירוח - אף על פי שעני מצרף לקט שכחה ופאה הרבה ועושה מהן כרי - פטור מן המעשר, שהרי הפקר הוא; אבל עכשיו שנתמרח ביד בעל הבית - נתחייב במעשר, דהכי אמרינן במסכת ברכות [דף מ,ב וסוטה דף מג,ב) '*לקט שכחה ופאה שעשאן בגורן – הוקבעו*')*;*

*משום רבי ישמעאל אמרו: אף מפריש* (פאה) *מן העיסה ונותן לו* (אם לא נתנה כבר; ואילו לתנא קמא מן העיסה – לא, דקנייה בשינוי, והוי ממון שאין לו תובעים: דעד השתא דישה [אולי צ"ל 'עד שעת דישה'] לאו שינוי הוא, דאוכל הוא כמו שהיה)'.

אמר ליה רב פפא לאביי: איכפל כל הני תנאי (טרחו ועמלו ונתקבצו לכך) לאשמועינן כבית שמאי?

אמר ליה: הכי קאמרי: לא נחלקו בית שמאי ובית הלל בדבר זה.

אמר רבא: ממאי? דלמא עד כאן לא קאמר רבי שמעון בן יהודה התם אלא בצבע, הואיל ויכול להעבירו על ידי צפון;

ועד כאן לא קאמרי בית שמאי התם אלא לגבוה, משום דאימאיס;

ועד כאן לא קאמר רבי אליעזר בן יעקב התם אלא לענין ברכה, משום דהוה ליה מצוה הבאה בעבירה;

ועד כאן לא קאמר רבי שמעון בן אלעזר התם אלא בהכחשה דהדר (מפטמו, וחוזר לקדמותו);

ועד כאן לא קאמר רבי ישמעאל התם אלא לענין פאה, משום דכתיב 'תעזוב' יתירא (ב'קדושים תהיו' כתיב [ויקרא יט,ט-י: ובקצרכם את קציר ארצכם] לא תכלה פאת שדך לקצור [ולקט קצירך לא תלקט (פסוק י:) וכרמך לא תעולל ופרט כרמך לא תלקט לעני ולגר **תעזב** אתם אני ה' אלקיכם], וב'שור או כשב' כתיב [ויקרא כג,כב: ובקצרכם את קציר ארצכם] לא תכלה פאת שדך בקוצרך [ולקט קצירך לא תלקט לעני ולגר **תעזב** אתם אני ה' אלקיכם] - תרי קראי 'תעזוב אותו' למה לי? שמע מינה לאתויי שינוי דלא קני הכא); וכי תימא ליגמר מיניה - מתנות עניים שאני, כדבעי רבי יונתן, דבעי רבי יונתן: מאי טעמא דרבי ישמעאל? - משום דקסבר שינוי אינו קונה? או דלמא בעלמא קסבר שינוי קונה, והכא משום דכתיב 'תעזוב' יתירא?

ואם תמצי לומר טעמא דרבי ישמעאל משום דקסבר שינוי אינו קונה, 'תעזוב' יתירא דכתב רחמנא - למה לי (הא בעלמא נמי לא קני שינוי)?

ותו: לרבנן – 'תעזוב' יתירא דכתב רחמנא למה לי?

מבעי ליה לכדתניא: '*המפקיר כרמו והשכים לבקר* (קודם שיבאו עניים לבצרה, שיזכו בהפקר אם היו קודמין) *ובצרו - חייב בפרט ובעוללות ובשכחה ובפאה* (פרט בכרם ולקט בקמה)*, ופטור מן המעשר* (דאף על גב דהפקר פטור מכולם, דכתיב 'ארצ**ך**', 'שד**ך**' ו'כרמ**ך**' - מהני 'תעזוב' יתירא למעוטי כי האי גוונא, דלא הוי הפקר לפטור, ואף על גב שפטור מן המעשר;

ובכל הני כתיב 'תעזוב' יתירא: בקדושים כתיב 'וכרמך לא תעולל ופרט כו' [ויקרא יט,כ] ובמשנה תורה (דברים כד,כא) כתיב 'כי תבצור כרמך לא תעולל' וכן 'לא תפאר אחריך' (דברים כד,כ) דהיינו פרט; 'תפאר' = אישקוביי"ר [לנקות מכל שארית]; ופאה - נמי מהכא משמע, דתנא דבי רבי ישמעאל (חולין דף קלא,א) '*שלא תטול תפארתו ממנו*'; שכחה - כתיב במשנה תורה (דברים כד,יט) 'לא תשוב לקחתו וגו'; ובאילן כתיב 'לא תפאר אחריך' (דברים כד,כ), ואמר מר בפרק י' דחולין (שם) '**אחריך**' זו שכחה, ולא בעי למיהדר ומכתב באילן 'לגר ליתום' אלא 'לא תפאר אחריך' ואנא ידענא דלעניים הוא, כדאשכחן בעמרים; אבל במעשר לא כתיב 'תעזוב' יתירא).

אמר רב יהודה אמר שמואל: הלכה כרבי שמעון בן אלעזר.

ומי אמר שמואל הכי? והאמר שמואל 'אין שמין לא לגנב ולא לגזלן אלא לנזקין'? (בפרק ראשון (דף יא,א) גבי בעלים מטפלין בנבילה אמר שמואל דלנזקין הוא דשמין את הנבילה לניזק, ומוסיף עליה מזיק עד שמשלים לו נזקו, אבל גנב וגזלן שנטלו בהמה ומתה או כחשה - אין שמין את הנבילה אלא שלהם תהא, והם ישלמו בהמה מעליא; אלמא שינוי קני!)

בשלמא לרבא (פלוגתא דאביי ורבא לעיל בשמעתין), דאמר: כי קאמר רבי שמעון בן אלעזר התם בהכחשה דהדר - לא קשיא: כי קאמר 'הלכה כרבי שמעון בן אלעזר' דשינוי במקומו עומד – בהכחשה דהדר; וכי קאמר שמואל התם 'אין שמין לא לגנב ולא לגזלן אלא לנזקין' - בהכחשה דלא הדר (כגון מתה או נשברה רגלה);

אלא לאביי, דאמר: 'כי קאמר רבי שמעון בן אלעזר - בהכחשה דלא הדר קאמר' מאי איכא למימר?

אביי מתני הכי: אמר רב יהודה אמר שמואל:

(בבא קמא צד,ב)

'אמרו הלכה כרבי שמעון בן אלעזר' (כלומר: הכי אמר שמואל: יש שאומר הלכה כרבי שמעון בן אלעזר) - וליה לא סבירא ליה.

אמר רבי חייא בר אבא אמר רבי יוחנן: דבר תורה גזילה הנשתנית (אף על פי שנשתנה) - חוזרת בעיניה (כמות שהיא עכשיו, ואפילו השביחה, דשינוי לא קני), שנאמר [ויקרא ה,כג: והיה כי יחטא ואשם] והשיב את הגזלה אשר גזל [או את העשק אשר עשק או את הפקדון אשר הפקד אתו או את האבדה אשר מצא] - מכל מקום; ואם תאמר משנתנו (דקתני דלא משלם כלים אלא דמי עצים, אלמא קני בשינוי) - משום תקנת השבים.

ומי אמר רבי יוחנן הכי? והאמר רבי יוחנן 'הלכה כסתם משנה', ותנן [בענין ראשית הגז: חולין פ"יא מ"ג, דף קלה,א]: '*לא הספיק ליתנו לו עד שצבעו – פטור* (לגמרי)' (והכא תקנת השבים אינה, ואפילו הכי קני בשינוי)!?

אמר להו ההוא מדרבנן, ורבי יעקב שמיה: לדידי מפרשא לי מיניה דרבי יוחנן: (מתניתין מוקי לה רבי יוחנן) כגון שגזל עצים משופין ועשאן כלים, דהוה ליה שינוי החוזר לברייתו (משום הכי קאמר רבי יוחנן דטעמא משום תקנת השבים הוא: דשינוי כי האי - לאו שינוי הוא).

תנו רבנן: '*הגזלנין ומלוי ברבית שהחזירו - אין מקבלין מהן, והמקבל מהן - אין רוח חכמים נוחה הימנו* (אין רוח חכמה וחסידות בקרבו)'.

אמר רבי יוחנן: בימי רבי נשנית משנה זו, דתניא: '*מעשה באדם אחד שבקש לעשות תשובה; אמר לו אשתו: "ריקה! אם אתה עושה תשובה - אפילו אבנט אינו שלך"; ונמנע ולא עשה תשובה; באותה שעה אמרו: הגזלנין ומלוי רביות שהחזירו - אין מקבלין מהם, והמקבל מהם אין רוח חכמים נוחה הימנו*'.

מיתיבי: '*הניח להם אביהם מעות של רבית: אף על פי שהן יודעין שהן רבית - אין חייבין להחזיר* (דכתיב 'והשיב את הגזלה אשר גזל' [ויקרא ה,כג] - והני לא גזול מידי, דקנינהו בשינוי רשות; וקסבר רשות יורש - כרשות לוקח דמי)' - אינהו הוא דלא, הא אביהם חייב להחזיר!

בדין הוא דאביהם נמי אינו חייב להחזיר, והא דקתני בדידהו - משום דקא בעי למתני סיפא: '*הניח להם אביהם פרה וטלית וכל דבר המסויים* (דבר הניכר לרבים 'זו היא שגזל פלוני והניחה ליורשיו') *- חייבין להחזיר מפני כבוד אביהם*' - תנא רישא נמי בדידהו.

ומפני כבוד אביהם חייבין להחזיר? אקרי כאן [שמות כב,כז: אלהים לא תקלל] ונשיא בעמך לא תאור - בעושה מעשה עמך (וזה לא עשה מעשה עמו, ואינן חייבין בכבודו)!?

כדאמר רב פנחס (ב'חומר בקודש' (חגיגה כו.)): בשעשה תשובה - הכא נמי בשעשה תשובה.

אי עשה תשובה - מאי בעי גביה? איבעי ליה לאהדורי!?

שלא הספיק להחזיר עד שמת.

תא שמע: '*הגזלנים ומלוי ברבית - אף על פי שגבו – מחזירין*'. '*גזלנין*' - מאי '*שגבו*' איכא? אי גזול – גזול, ואי לא גזול - לא גזול (ואמאי קרי להו 'גזלנין')!? אלא אימא: 'הגזלנין' - ומאי ניהו? מלוי רביות – 'אף על פי שגבו – מחזירין (וכל שכן לא גבו, דמקרעינא שטרא)'.

אמרי: 'מחזירין' – 'ואין מקבלין מהם'; אלא למה מחזירין?

לצאת ידי שמים.

תא שמע: '*הרועים* (גזלנים הם: לרעות בהמות בשדות אחרים)*, והגבאין* (של מלך, לגבות כסף גולגלתא וארנונא, ושקלי טפי) *והמוכסין - תשובתן קשה* (שגזלו הרבים, ואין יודעים למי להחזיר)*, ומחזירין למכירין* (למי שמכיר שלו, שגזלוהו)'.

אמרי: '*מחזירין*' – ו'*אין מקבלין מהם*'? ואלא למה מחזירין?

לצאת ידי שמים.

אי הכי אמאי 'תשובתן קשה'? ועוד: אימא סיפא: '*ושאין מכירין - יעשה בהן צרכי ציבור*', ואמר רב חסדא: בורות שיחין ומערות (להכניס בהן מים לשתות, דהוי דבר הצריך לכל, ויהנו מהן הנגזלים; אלמא אהדורי בעי)!

אלא לא קשיא: כאן קודם תקנה (שבימי רבי נשנית משנה זו, דמחייב למהדר), כאן לאחר תקנה;

והשתא דאמר רב נחמן 'בשאין גזילה קיימת' - אפילו תימא אידי ואידי לאחר תקנה, ולא קשיא:

(בבא קמא צה,א)

כאן בגזילה קיימת (חייב להחזירה), כאן בשאין גזילה קיימת.

והא אבנט (ועליו נשנית תקנה שבימי רבי שלא להחזירו), דגזילה קיימת היא!?

מאי '*אבנט*'? - דמי אבנט.

וכל היכא דגזילה קיימת - לא עבוד רבנן תקנתא? והרי מריש ([מסכת גיטין] 'מריש' = קורה) דגזילה קיימת היא, ותנן: '*על המריש הגזול שבנאו בבירה שיטול דמיו מפני תקנת השבים*'!?

שאני התם: דכיון דאיכא פסידא דבירה - שויוה רבנן כדליתא (ומיהו דמי בעי לאהדורי, הואיל וגזילה קיימת בבירה).

גזל פרה מעוברת וילדה [גזל פרה ונתעברה אצלו וילדה, רחל ונטענה אצלו וגזזה - משלם כשעת הגזלה. זה הכלל: כל הגזלנים משלמין כשעת הגזלה]:

תנו רבנן: '*הגוזל רחל וגזזה, פרה וילדה - משלם אותה ואת גיזותיה ואת ולדותיה* (כל מה שנטל ממנה ומה שהשביחה)*, דברי רבי מאיר;*

*רבי יהודה אומר: גזילה חוזרת בעיניה* (כמות שהיא עכשיו: ריקנית יחזירנה, והדר משלם דמי גיזות ועובר כמו שהיה בשעת הגזילה, ולא שבח הגיזה שהשביחה אצלו, ולא שבח הולד; דלא קניס רבי יהודה; אבל דמים שבשעת הגזילה – משלם, דליכא למאן דאמר 'כל הגזלנים בציר משעת הגזילה ישלמו')*;*

*רבי שמעון אומר: רואין אותה כאילו היא שומא אצלו בכסף* (משעת הגזילה, ומשלם דמים כשעת הגזילה; ולקמן מפרש במאי פליגי רבי יהודה ורבי שמעון).

איבעיא להו: מאי טעמיה דרבי מאיר?: משום דקסבר שינוי במקומו עומד? או דילמא בעלמא שינוי קונה, והכא קנסא הוא דקא קניס (שלא יהא חוטא נשכר בגזילה ליטול את השבח)?

למאי נפקא מינה?

להיכא דכחשא מכחש (להיכא דלא השביחה אלא כחשה: אי אמרת טעמא משום דשינוי במקומו עומד - כחשה נמי הדר, כדאיתא השתא; ואי טעמא משום קנסא הוא, ושינוי קני - משלם כדמעיקרא (היכא דליכא קנסא הכי נמי איכא שינוי, ומשלם כמעיקרא)).

תא שמע [להלן משנה ב בפרק זה]: '*גזל בהמה והזקינה* (דאשתני לגריעותא והיינו כחשה)*, עבדים והזקינו - משלם כשעת הגזילה; רבי מאיר אומר: בעבדים - אומר לו "הרי שלך לפניך"*', [ומדייקת הגמרא:] ואילו בהמה - כשעת הגזילה, ואי סלקא דעתך סבר רבי מאיר שינוי במקומו עומד - אפילו בהמה נמי? אלא לאו שמע מינה קסבר רבי מאיר שינוי קונה, והכא - קנסא הוא דקא קניס!

אמרי: רבי מאיר - לדבריהם דרבנן קאמר להו: לדידי - שינוי אין קונה, ואפילו בהמה נמי; אלא לדידכו, דאמריתו שינוי קונה - אודו לי מיהת בעבדא, דכמקרקעי דמי, וקרקע (הדרא בעינה ו)אינה נגזלת (לקנות לגזלן בשינוי, ולהיות ברשותו)!?

ואמרי ליה רבנן: לא! עבדא כמטלטלי דמי.

תא שמע: [בבא קמא פ"ט מ"ד; צה,א;ק,א,ב]: '*לצבוע לו אדום - וצבעו שחור, שחור - וצבעו אדום: רבי מאיר אומר: נותן לו דמי צמרו* (כדמעיקרא)'; דמי צמרו - אִין, דמי צמרו ושבחו (ואף על פי דמהשתא שוי טפי לצריכים צמר אדום) - לא; ואי סלקא דעתך סבר רבי מאיר שינוי אין קונה – 'דמי צמרו ושבחו' בעי למיתב ליה; אלא לאו שמע מינה קסבר רבי מאיר שינוי קונה, והכא (במתניתין) קנסא הוא דקא קניס (ובצבע, דלאו גזלן הוא, ולאו חוטא הוא - לא קניס, דהא שוגג הוא)?

שמע מינה.

איכא דאמרי: הא - לא איבעי לן, מדאפיך רב (לקמן בפרקין (דף צו:)) ותני '*גזל פרה והזקינה, עבדים והזקינו - משלם כשעת הגזילה, דברי רבי מאיר; וחכמים אומרים: בעבדים אומר לו "הרי שלך לפניך"*', ודאי לרבי מאיר שינוי קונה, והכא קנסא הוא דקא קניס ליה; כי קא איבעי לן - הכי איבעי לן: כי קא קניס במזיד, אבל בשוגג (כגון לוקח שלקח מגזלן והשביחה, ולא ידע שהיא גזולה) לא קניס? או דילמא אפילו בשוגג נמי קניס?

תא שמע: '*חמשה גובין מן המחוררין* (מנכסים בני חורין ולא מנכסים משועבדים)*, ואלו הן: פירות, ושבח פירות* (תנן במסכת גיטין (דף פ"ה מ"ג; דף מח,ב): '*אין מוציאין לאכילת פירות ולשבח קרקעות מנכסים משועבדים... מפני תקון העולם*' - הפסד לקוחות; אכילת פירות ושבח קרקעות מפרש להו ב'שנים אוחזין' (בבא מציעא דף יד,ב))*, והמקבל עליו לזון בן אשתו ובת אשתו, וגט חוב* (שטר חוב) *שאין בו אחריות* (שלא שיעבד לו לוה בשעת הלואה את נכסיו, ולא כתב לו 'כל נכסי אחראין לך לפרוע מלוה זה')*, וכתובת אשה שאין בה אחריות*'; מאן שמעת ליה דאמר 'אחריות - לאו טעות סופר הוא (ואינו גובה מנכסים משועבדים, ולא אמרינן 'אין לך אדם המלוה מעותיו בלא שעבוד נכסי לוה, והסופר טעה ולא כתב בו אחריות' אלא דוקא אזלינן בתר שטר)'? - רבי מאיר (ב'שנים אוחזין' (שם פ"א מ,ו, דף יב,ב): '*מצא שטרי חוב... אין בהן אחריות נכסים – יחזיר, לפי שאין בית דין נפרעין מהן*'); וקתני '*פירות ושבח פירות*'; '*שבח פירות*' היכי דמי? - כגון שגזל שדה מחבירו ומכרה לאחר, והשביחה, והרי היא יוצאה מתחת ידו, כשהוא גובה (הלוקח חוזר על הגזלן, שהנגזל בא ונוטל שדהו כמות שהוא, והלוקח חוזר על הגזלן שמכרה לו באחריות) -

(בבא קמא צה,ב)

גובה את הקרן מנכסים משועבדים (שהוא קדם, והויא כמלוה בשטר, שהרי כתב לו בשטר המכירה שאם יטרפוה ממנו - יחזור ויגבה מנכסיו) ואת השבח מנכסים בני חורין: דאתא בעל ארעא ושקיל ארעיה ושבחיה; מאי לאו בעם הארץ דלא ידע דקרקע נגזלת או אינה נגזלת, ואפילו הכי קאתי בעל קרקע ושקיל לארעא ושבחה! ושמע מינה: בשוגג נמי קניס (דלהדר שבח לנגזל)!

אמרי: לא! בלוקח תלמיד חכם, וידע.

תא שמע: [בבא קמא פ"ט מ"ד, ק,א; ק,ב]: '*לצבוע לו אדום וצבעו שחור, שחור וצבעו אדום* (שוגג חשיב ליה, דאיכא אינשי טובא דלא ידעי דאסור לשנות בדבור של בעל הבית [## מדוע רש"י אומר כך?])*: רבי מאיר אומר: נותן לו דמי צמרו.*' דמי צמרו – אִין, דמי צמרו ושבחו – לא! ואי סלקא דעתך בשוגג נמי קניס – דמי צמרו ושבחו בעי למיתבא ליה! אלא לאו שמע מינה במזיד קניס, בשוגג לא קניס?

שמע מינה.

[בברייתא לעיל נאמר:] '*רבי יהודה אומר: גזילה חוזרת בעיניה; רבי שמעון אומר: רואין אותה כאילו היא שומא אצלו בכסף.*' -

מאי בינייהו?

אמר רב זביד: בשבח שעל גבי גזילה (כגון שהשביחה אצלו, ועדיין לא נטלה הימנו, כגון: ריקנית ונתעברה, או טעונה גיזה) קמיפלגי: רבי יהודה סבר: דנגזל הוי (והכי קאמר רבי יהודה: גזלה חוזרת בעיניה לבעליה בין לשבח בין לגריעותא - כמו שהיא בשעת תביעה בבית דין היא חוזרת, והיכא דגרעה - כגון גזזה וילדה - משלם פחתה ודאי, דהדר קתבע ליה נגזל דמי גזיזה ועובר שגזל ממנו;

ופליגא אדרבי מאיר, דאמר: כוליה שבחא יהיב ליה, ואף על גב דקנה גיזה וולד בשינוי - חזינא ליה כמאן דכוליה שבחא אכתי עלה: כמי שלא נגזזה, ומשלם כולה, משום קנסא;

וקאמר ליה רבי יהודה: כדאיתא השתא – הדרא, ואי הדר תבע נמי מיניה גיזה וולד - יהיב ליה דמי דמעיקרא, דקנה גיזה וולד בשינוי, והיכא דעדיין כל השבח עליה - חוזרת כמות שהיא); ורבי שמעון סבר: דגזלן הוי (ואתא רבי שמעון למימר: אפילו שבחא עליה - נוטלו גזלן, דשינוי קונה, ולא ישלם אלא דמים ראשונים, כאילו היא שומא אצלו בכסף).

רב פפא אמר: דכולי עלמא: שבח שעל גבי גזילה - דגזלן הוי (ו'בעיניה' דקאמר רבי יהודה - כדמעיקרא קאמר), והכא - למחצה לשליש ולרביע (כדרך מנהג המדינה למקבלי בהמות להשביחן לזמן גדול כזה) קמיפלגי: רבי יהודה סבר: שבח שעל גבי גזילה כוליה דגזלן הוי, ורבי שמעון סבר: למחצה לשליש ולרביע - הוא דשקיל גזלן.

תנן: '*גזל פרה ונתעברה אצלו, וילדה; רחל ונטענה אצלו, וגזזה - משלם כשעת הגזילה*'; '*ילדה*' – אִין, לא ילדה - הדרא בעינא! בשלמא לרב זביד, דאמר: שבח שעל גבי גזילה - דנגזל הוי לרבי יהודה, הא מני? - רבי יהודה היא; אלא לרב פפא, דאמר: דגזלן הוי - הא מני? לא רבי יהודה ולא רבי שמעון (וכל שכן דכרבי מאיר לא מתוקמא, דקתני רישא: 'גזל פרה מעוברת וילדה, רחל טעונה וגזזה - משלם דמי פרה העומדת לילד כו'; ולרבי מאיר משלם גיזות וולדות כדהשתא)!?

אמר לך רב פפא: הוא הדין אפילו לא ילדה, נמי כשעת הגזילה הוא דמשלם; והא דקתני '*ילדה*' - איידי דנסיב רישא 'ילדה' (לאשמועינן דלא משלם גיזות וולדות כדהשתא אלא דמי פרה העומדת לילד) - נסיב סיפא נמי '*ילדה*'.

תניא כוותיה דרב פפא: '*רבי שמעון אומר: רואין אותה כאילו היא שומא אצלו בכסף למחצה לשליש ולרביע*'.

אמר רב אשי: כי הוינן בי רב כהנא, איבעיא לן: לרבי שמעון, דאמר '*למחצה לשליש ולרביע*' - הוא דשקיל גזלן, כי מסלקינן ליה - בדמי מסלקינן ליה? או דילמא מבשרא שקול? ופשטנא מהא: דאמר רב נחמן אמר שמואל: 'שלשה שמין להן השבח ומעלין אותן בדמים, ואלו הן: בכור לפשוט (שהשביחו את הנכסים קודם חלוקה, ובשעת חלוקה נוטל הבכור פי שנים בקרקעות - צריך להחזיר לפשוט רביע השבח של חלק בכורה במעות, שאין לו ליטול פי שנים במה שהשביח זה; ואם השביח בי"ב זוז, כשנטל זה פי שנים בקרקע - נוטל מן השבח ח' זוזים, צריך להחזיר לו ב' זוזים, ומעלה לו בדמים; ואין נותן לו מן הקרקע, אלא אם רצה מסלקו בדמים, ונותן לו שני זוזים, ואין יכול לומר לו הפשוט "תן לי קרקע כזה שוה ב' זוזים"), ובעל חוב ללוקח (בעל חוב הטורף לקוחות בשביל חוב שיש לו על המוכר - אין לו כח במה שהשביח לוקח, ומסלקו בעל חוב בדמים, ונותן לו דמי שבחו ואין נותן לו קרקע בשיעור שבחו), ובעל חוב ליתומים (בעל חוב שיורד לנכסי יתומים בשביל חוב אביהן - אין לו במה שהשביחו נכסים לאחר מיתת אביהן כלום, ומעלה להן לשבחן בדמים, ונותן מעות אם ירצה)'.

אמר ליה רבינא לרב אשי: מי אמר שמואל 'בעל חוב ללוקח יהיב ליה שבח'? והאמר שמואל 'בעל חוב גובה את השבח (ואינו מחזיר ללוקח כלום)'?

אמר ליה: לא קשיא: כאן בשבח המגיע לכתפים (כגון תבואה שגדלה כל צרכה - נותנה ללוקח, או דמיה), וכאן בשבח שאין מגיע לכתפים

אמר ליה: והא מעשים בכל יום, וקא מגבי שמואל אפילו שבח המגיע לכתפים?

אמר ליה: לא קשיא:

(בבא קמא צו,א)

הא דמסיק ביה כשיעור ארעא ושבחא, הא דלא מסיק ביה אלא כשיעור ארעא.

אמר ליה: הניחא למאן דאמר 'אי אית ליה זוזי ללוקח לא מצי מסלק ליה לבעל חוב' – שפיר; אלא למאן דאמר 'אי אית ליה זוזי ללוקח - מצי מסלק ליה לבעל חוב' לימא ליה "אי הוו לי זוזי הוה מסלקינא לך מכוליה ארעא, השתא הב לי גריוא דארעא שיעור שבחאי!"?

אמר ליה: הכא במאי עסקינן? כגון דשויה ניהליה אפותיקי: דאמר ליה "לא יהא לך פרעון אלא מזה (ואי נמי הוו ליה זוזי ללוקח - לא מצי מסלק ליה)".

אמר רבא: גזל והשביח ומכר, וגזל והשביח והוריש - מה שהשביח מכר, מה שהשביח הוריש (ושקיל לוקח מחצה או שליש או רביע, וכן יורש; אי נמי כוליה שבחא, כמתניתין, מפני תקנת השבים, כדאמרן לעיל בשמעתא קמייתא).

בעי רבא: השביח לוקח מהו?

בתר דבעיא - הדר פשטה: מה מכר ראשון לשני? כל זכות שתבא לידו (וכי היכי דגזלן: אי אשבח הוה שקיל מחצה או שליש או רביע - הכי נמי כי אשבח לוקח - שקיל מחצה או שליש או רביע; ואליבא דרבי שמעון).

בעי רבא: השביח עובד כוכבים מהו?

אמר ליה רב אחא מדפתי לרבינא: תקנתא לעובד כוכבים ניקו ונעבוד?

אמר ליה: לא, צריכא כגון דזבניה לישראל.

סוף סוף 'הבא מחמת עובד כוכבים הרי הוא כעובד כוכבים'?

לא, צריכא כגון דגזל ישראל, וזבנה ניהליה, והשביחה עובד כוכבים, והדר עובד כוכבים וזבנה לישראל – מאי? מי אמרינן כיון דמעיקרא ישראל והדר ישראל - עבדי רבנן תקנתא? או דלמא כיון דאיכא עובד כוכבים באמצע - לא עבדו ליה רבנן תקנתא?

תיקו.

אמר רב פפא: האי מאן דגזל דיקלא מחבריה וקטליה (קצצו) - אף על גב דשדיא מארעא לארעא דידיה [נ"א: אף על גב דקטליה ושדייה בארעא דידיה] - לא קני (לשלומי דמי, אלא יהיב ליה דיקלא גופיה);

- מאי טעמא? מעיקרא דיקלא מיקרי, והשתא נמי דיקלא מיקרי (דליכא שנוי השם למקנייה);

דיקלא ועביד גובי (בלע"ז טרינקיי"ש [גזע הדקל, לאחר קציצת נופו ושורשיו]) - לא קני;

- השתא מיהת 'גובי דדיקלא' מיקרי;

גובי ועבדינהו כשורי – קני;

כשורי רברבי ועבדינהו כשורי זוטרי - לא קני;

עבדינהו קצוצייתא (קרשים) – קני.

אמר רבא: האי מאן דגזל לוליבא ועבדינהו הוצי (שנִתְקָן עלה עלה מן השדרה) – קני, דמעיקרא 'לוליבא' מיקרי, והשתא 'הוצי';

הוצי ועבדינהו חופיא (אשקוב"א [מטאטא], שבו מכבדים את הבית, וחולק כל הוצא לשנים) – קני: מעיקרא 'הוצי' והשתא 'חופיא' (דתו לא הדרא);

חופיא ועבדיה שרשורא (חבל) - לא קני; מאי טעמא? דהדר סתר ליה והוי חופיא.

בעי רב פפא: נחלקה התיומת (~~כף תומר~~ [צ"ל: העלה] האמצעי העליון – 'תיומת' היא) - מהו?

תא שמע, דאמר רבי מתון אמר רבי יהושע בן לוי: 'ניטלה התיומת פסול'

(בבא קמא צו,ב)

מאי לאו הוא הדין ל'נחלקה' (וכיון דלענין פסול מפסלא - לענין מקנה נמי שינוי הוא וקני)?

לא, ניטלה שאני, דהא חסר לה.

איכא דאמרי: תא שמע: דאמר רבי מתון אמר רבי יהושע בן לוי: 'נחלקה התיומת - נעשה כמי שנטלה, ופסול' - שמע מינה.

אמר רב פפא: האי מאן דגזל עפרא מחבריה, ועבדיה לבינתא - לא קני; מאי טעמא? דהדר משוי ליה עפרא.

לבינתא ועבדיה עפרא – קני;

מאי אמרת: דלמא הדר ועביד ליה לבינתא? האי - לבינתא אחריתי הוא, ופנים חדשות באו לכאן (לא זו היא לבינה הראשונה, אלא זו לבינה אחרת, שהוצרך תיקון וגיבול בפני עצמה, ומשונה היא מהראשונה, דאי אפשר לצמצם או גדולה או קטנה).

ואמר רב פפא: האי מאן דגזל נסכא (פלטא של כסף) מחבריה ועביד זוזי - לא קני;

מאי טעמא? הדר עביד להו נסכא (אם ירצה, ושינוי החוזר לברייתו הוא;

והכא ליכא למימר 'פנים חדשות', דאין אדם מקפיד על רבועה ותקונה, אלא שתהא חתיכה בעלמא);

זוזי ועבדינהו נסכא – קני;

מאי אמרת: הדר עביד להו זוזי? - פנים חדשות באו לכאן.

שחימי (שחורין כעין ישנים) ועבדינהו חדתי (שליבנה) - לא קני (שסופן לחזור ליושנן);

חדתי ועבדינהו שחימי – קני;

מאי אמרת: הדר עביד להו חדתי? - מידע ידיע שיחמייהו.

זה הכלל: כל הגזלנין משלמין כשעת הגזלה:

<זה הכלל> [כל] לאתויי מאי?

לאתויי הא דאמר רבי אלעא: גנב טלה ונעשה איל, עגל ונעשה שור - נעשה שינוי בידו, וקנאו (לכך): (דאם) טבח ומכר - שלו הוא טובח, שלו הוא מוכר (ואין משלם אלא כפל).

ההוא גברא דגזל פדנא דתורי (תרגום של 'צמד בקר'; ו'פדן ארם' על שם ששני ארמים היו: ארם נהריים וארם צובה) מחבריה; אזל כרב בהו כרבא (חרישה), זרע בהו זרעא, לסוף אהדרינהו למריה; אתא לקמיה דרב נחמן, אמר להו: זילו שומו שבחא דאשבח.

אמר ליה רבא: תורי אשבח, ארעא לא אשבח?

אמר ליה: מי קאמינא נשיימו כוליה? פלגא קאמינא.

אמר ליה: סוף סוף גזילה הוא, וקא הדרה בעינא, דתנן: '*כל הגזלנין משלמין כשעת הגזלה*'!?

אמר ליה: לא אמינא לך: כי יתיבנא בדינא לא תימא לי מידי, דאמר הונא חברין עלאי: 'אנא ושבור מלכא ([כנוי ל]שמואל [יש אומרים כי שמואל היה בידידות עם שבור מלכא הראשון, מלך פרס]) - אחי בדינא'! האי אינש - גזלנא עתיקא הוא, ובעינא דאיקנסיה.

משנה:

גזל בהמה והזקינה, עבדים והזקינו - משלם כשעת הגזלה.

רבי מאיר אומר: בעבדים - אומר לו "הרי שלך לפניך" (דכקרקע דמי וברשותיה דמריה קיימי).

גזל מטבע ונסדק (שינוי הניכר הוא, [וקנייה בשנוי]), פירות והרקיבו, יין והחמיץ ([נשתנה ריחו וטעמו ולא מצי למימר ליה "הרי שלך לפניך"])- משלם כשעת הגזלה.

מטבע ונפסל, תרומה ונטמאת, חמץ ועבר עליו הפסח, בהמה ונתעבדה בה עבירה (נרבעת או נעבדה - פסולה לקרבן, [כדתניא ב'שור שנגח ארבעה וחמשה' (לעיל דף מ:)]), או שנפסלה מעל גבי המזבח (במום שאין ניכר [נוסח אחר: במום אף על פי שניכר], כדוקין שבעין [גירסת רש"י: 'פטורין',] דכל בהמות לאו למזבח קיימי), או שהיתה יוצאה ליסקל - אומר לו "הרי שלך לפניך".

גמרא:

אמר רב פפא: לא 'הזקינה' = הזקינה ממש, אלא אפילו כחשה (דלא הוי שינוי כולי האי, דלא אישתני כולי גופה).

והא אנן '*הזקינה*' תנן?

'כחשה' - כגון הזקינה, דלא הדר בריא.

אמר ליה מר קשישא בריה דרב חסדא לרב אשי: הכי קאמרי משמיה דרבי יוחנן: 'אפילו גנב טלה ונעשה איל, עגל ונעשה שור - נעשה שינוי בידו, וקנאו: טבח ומכר - שלו הוא טובח, שלו הוא מוכר'.

אמר ליה: לאו אמינא לך לא תחליף גברי? ההוא משמיה דרבי אלעא איתמר.

רבי מאיר אומר בעבדים אומר לו הרי שלך לפניך.

אמר רב חנינא בר אבדימי אמר רב: הלכה כרבי מאיר.

ורב שביק רבנן ועביד כרבי מאיר?

אמרי: משום דברייתא - איפכא תניא (רבי מאיר אומר: כשעת הגזלה; וחכמים אומרים: בעבדים - אומר לו "הרי שלך לפניך"; וקאמר רב: הלכה כרבי מאיר דמתניתין דהיינו רבנן דברייתא).

ורב שביק מתניתין ועביד כברייתא?

רב מתניתין נמי איפכא תני.

ומאי טעמיה [נ"א: דוחקיה] דרב דאפיך מתניתין מקמי דברייתא? אדרבה! ניפוך לברייתא מקמי מתניתין?!

אמרי: רב נמי מתניתין איפכא אתניה ([למד מ]רבותיו).

ואי בעית אימא: כי לא אפיך חדא מקמי חדא (מתניתין מקמי ברייתא) - (אבל) חדא מקמי תרתי אפיך (חדא משנה מקמי תרתי ברייתא מפיך, והכא תרתי איכא: חדא הא דאמרן לעיל 'ברייתא איפכא תניא' ואידך - הא), דתניא [דומה לפ"ח מ"ט בבא מציעא]: '*המחליף פרה בחמור וילדה, וכן המוכר שפחתו* (עבד כנעני נקנה בכסף, ואף על גב שאין לפנינו בשעת מתן מעות) *וילדה* (להכי נקט 'מחליף' גבי בהמה, ולא תנא 'מוכר' כדנקט בשפחה: דבהמה אינה נקנית בכסף עד שימשוך, וכי משך - דבר הנראה לעינים הוא אם ילדה אם לאו, ואין כאן ספק; אבל בחליפין מתוקמא, כגון שלא משך בעל החמור את הפרה, אלא בעל הפרה משך את החמור, ונקנית הפרה אל בעל החמור במשיכת החמור בכל מקום שהיא, כדתנן [קדושין (דף כח.)] 'כל הנעשה דמים באחר - כיון שזכה זה - נתחייב זה בחליפין' ולא ידעינן השתא אי כבר ילדה פרה בשעת משיכת החמור, וברשות מוכר ילדה, או לאחר משיכת החמור, וברשות לוקח [ילדה])*: זה אומר "ברשותי ילדה" והלה שותק - זכה בה* (ברי ושמא ברי עדיף)*; זה אומר "איני יודע" וזה אומר "איני יודע" – יחלוקו; זה אומר "ברשותי" וזה אומר "ברשותי" - ישבע המוכר שברשותו ילדה* (דאיכא הודאה במקצת, ואיכא שבועה דאורייתא דקטע לידיה: דאם קתבע ליה האי לוקח "שפחה שלימה יש לי בידך עם וְלַדָהּ" וזה אומר "אִין, שפחה שלימה יש לך בידי, אבל לא ולדה" דמודה ליה במקצת, ומשום 'הילך' לא מפטר, דהא קטע ידה ולאו הילך הוא; והכי מוקי לה ב'השואל')*, לפי שכל הנשבעין שבתורה - נשבעין ולא משלמין* (מי שתובעים אותו - ישבע ויפטר, דכתיב (שמות כב,י) 'ולקח בעליו ולא ישלם': מי שעליו לשלם - הוא נשבע, ולא נשבע התובע ויטול) *- דברי רבי מאיר; וחכמים אומרים: אין נשבעין לא על העבדים ולא על הקרקעות* ([גירסת רש"י: 'אין נשבעין', ולא גרס 'לא על העבדים ולא על הקרקעות'] וברשות מוכר תעמוד עד שיביא לוקח ראיה; אלמא לרבנן עבדא כמקרקעי דמי) (אין נשבעין על הקרקעות בפרק 'הזהב' (בבא מציעא דף נו,א)).

האי - הלכה כרבי מאיר? [שאלה זו לא גרס רש"י אלא: אי הכי (דמתניתין נמי בעינן למיתנא איפכא) -] הלכה כרבנן מיבעי ליה!?

הכי קאמר: למאי דאפכיתו ותניתו - הלכה כרבי מאיר.

(בבא קמא צז,א)

ומי אמר רב עבדא כמקרקעי דמי? והאמר רב דניאל בר רב קטינא אמר רב: 'התוקף בעבדו של חבירו ועשה בו מלאכה – פטור (מלשלם לבעליו שכרו)', ואי סלקא דעתא עבדא כמקרקעי דמי - אמאי פטור? ברשותא דמריה קאי!?

הכא במאי עסקינן? - שלא בשעת מלאכה (בשעה [שאינו רגיל] לעשות מלאכה, או שאין עכשיו לבעליו מלאכה לעשות, דזה נהנה וזה אין חסר הוא, ופטור), כי הא דשלח ליה רבי אבא למרי בר מר: בעי מיניה מרב הונא: 'הדר בחצר חבירו שלא מדעתו (ומוקמינא לה בפרק שני (דף כא.) בחצר דלא קיימא לאגרא) - צריך להעלות לו שכר או אין צריך להעלות לו שכר'? ושלח ליה:' אינו צריך להעלות לו שכר'.

הכי? השתא: בשלמא התם - בין למאן דאמר 'ביתא מיתבא יתיב (זה הדר בתוכה - ההנהו לבית זה, שהוא מיושב בדיורין, אין חרב: לפי שהדר בתוכה טם ומשפיץ סדקיה תמיד)' ניחא ליה, בין למאן דאמר [ישעיהו כד,יב: נִשְאַר בעיר שַמָּה] וּשְאִיָּה יוּכַּת שָעַר (שד הוא ושמו 'שאיה' מכתת שערים וכותלי בית שאין אדם דר בתוכה) ניחא ליה; אלא הכא - מי ניחא ליה דנכחוש עבדיה?

אמרי: הכי נמי! ניחא ליה דלא ליסתרי (שלא ילמד דרכי הבטלה).

עבדיה בי רב יוסף בר חמא הוו תקיף עבדי דאינשי דמסיק בהו זוזי ועבדי בהו מלאכה. אמר ליה רבא בריה: מאי טעמא עביד מר הכי?

אמר ליה: דאמר רב נחמן: עבדא נהום כריסיה [שממלא כריסו בלחם ואינו עובד] - לא שוי.

אמר ליה: אימא דאמר רב נחמן כגון דארו עבדיה, דמרקיד בי כובי [שהוא רוקד בבתי מרזח]; [אבל] כולהו עבדי - מעבד עבדי!?

אמר ליה: אנא - כרב דניאל סבירא לי, דאמר רב דניאל בר רב קטינא אמר רב: 'התוקף בעבדו של חבירו ועשה בו מלאכה – פטור', אלמא ניחא ליה דלא ליסתרי עבדיה.

אמר ליה: הני מילי היכא דלא מסיק בהו זוזי מר; כיון דמסיק בהו זוזי - מיחזי כרבית, דאמר רב יוסף בר מניומי אמר רב נחמן: אף על פי שאמרו 'הדר בחצר חבירו שלא מדעתו – אין צריך להעלות לו שכר, הלוהו ודר בחצר חבירו - צריך להעלות לו שכר'!

אמר ליה: הדרי בי.

איתמר: התוקף ספינתו של חבירו ועשה בה מלאכה: אמר רב: רצה - שכרה נוטל, רצה (אם נשברה או נתקלקלה, ודמי פחתה יתירין על שכרה) - (דמי) פחתה נוטל; ושמואל אמר: אינו נוטל אלא פחתה.

אמר רב פפא: לא פליגי: הא דעבידא לאגרא (מסתמא כי נחית לה - אדעתא דאגרא נחית; הלכך לאו בתורת גזלן דיינינן ליה, ונותן שכרה על כרחו, אם רבין הן על דמי פחתה), הא דלא עבידא לאגרא (לא יהיב ליה אלא פחתה).

ואיבעית אימא: הא והא דעבידא לאגרא: הא דנחית ליה אדעתא דאגרא (רצה - שכרה נוטל, ואם פחתה יתר על שכרה - נוטל דמי פחתה, דהא על כרחו שקלה, וגזל הוא), והא דנחית ליה אדעתא דגזלנותא (אפילו שכרה גדול מפחתה - לא יהיב אלא פחתה, דכל הגזלנין משלמין כשעת הגזלה).

גזל מטבע ונסדק [פירות והרקיבו, יין והחמיץ - משלם כשעת הגזלה. מטבע ונפסל, תרומה ונטמאת, חמץ ועבר עליו הפסח, בהמה ונתעבדה בה עבירה, או שנפסלה מעל גבי המזבח, או שהיתה יוצאה ליסקל - אומר לו "הרי שלך לפניך"]:

אמר רב הונא: '*נסדק*' - נסדק ממש; '*נפסל*' - פסלתו מלכות (המלך צוה שלא יצא, לא במדינה זו ולא במדינה אחרת); ורב יהודה אמר: פסלתו מלכות נמי היינו '*נסדק*' (דכיון דלא נפיק לגמרי - היזק גמור הוא, ומשלם כשעת הגזלה); אלא היכי דמי '*נפסל*' (דקתני מתניתין *"הרי שלך לפניך"*)? (כגון) שפסלתו מדינה זו (בני מדינה פסלוהו מעצמן) ויוצאה במדינה אחרת (שיכול לומר לו "לך להוציאו שם").

אמר ליה רב חסדא לרב הונא: לדידך, דאמרת '*נפסל*' = פסלתו מלכות', הרי '*פירות והרקיבו יין והחמיץ*', דכי פסלתו מלכות דמי, וקתני '*משלם כשעת הגזילה*'!?

אמר ליה: התם נשתנה טעמו וריחו, הכא לא נשתנה.

אמר ליה רבה לרב יהודה: לדידך, דאמרת 'פסלתו מלכות נמי היינו נסדק', הרי '*תרומה ונטמאת*', דכי פסלתו מלכות דמי, וקתני '*אומר לו "הרי שלך לפניך"*'!?

אמר ליה: התם לא מינכר היזיקה (לא נשתנה מראיתה משאר חטים), הכא מינכר היזיקה (שאין צורה זו דומה לצורה של כל היוצאים עכשיו, וכשגזלה הימנו היו כל צורות המדינות שוות לה).

איתמר: המלוה את חבירו (שום פרגמטיא) על המטבע (שקצץ לו מעות), ונפסלה המטבע: רב אמר:

(בבא קמא צז,ב)

נותן לו מטבע היוצא באותה שעה (בשעת פרעון, דהא קיבל עליו לתת לו מטבע, והאי לאו מטבע הוא; ודוקא הלוהו פרגמטיא, אבל הלוהו מעות - את שהלוהו משלם לו); ושמואל אמר: יכול לומר לו "לך הוציאו במישן".

אמר רב נחמן: מסתברא מילתיה דשמואל דאית ליה אורחא למיזל למישן, אבל לית ליה אורחא – לא.

איתיביה רבא לרב נחמן: [תוספתא מעשר שני פ"א ה"ו [ליברמן]]: '*אין מחללין על המעות שאינם יוצאות* (כלל בירושלים: דלאו 'כסף צורה' קרינא ביה)*; כיצד? - היו לו מעות כוזביות ירושלמיות או של מלכים הראשונים* (כוזביות: מטבע של בן כוזיבא, וירושלמיות הוו, והכי גרסינן: '*כוזביות ירושלמיות, או של מלכים הראשונים*' - וכוזביות וירושלמיות לא נפקי כלל; לישנא אחרינא 'כוזביות': של כזיב, והכי גרסינן: כוזביות או ירושלמיות, או של מלכים הראשונים) *- אין מחללין*' - הא של אחרונים (דנפקי במדינה אחרת) דומיא דראשונים (ודומיא דראשונים הוא בכך: דאין יוצאות כאן במקומו של בעל הבית, שנפסלו בכאן) – מחללין (ואף על גב דלית ליה אורחא להתם במקום שיוצאין, שהרי בירושלים צריך לילך ולהוציאן, וקשיא לרב נחמן אליבא דשמואל, דאמר 'אבל לית ליה אורחא למישן – לא')!?

אמר ליה: הכא במאי עסקינן (אלא כי אמר רב נחמן אליבא דשמואל דכי לית ליה אורחא למישן - לא)? - כשאין מלכיות מקפידות זו על זו.

אלא כי אמר שמואל - כשמלכיות מקפידות זו על זו (בתמיה)? (אי הכי [אפילו] כי אית ליה אורחא למישן) - היכי מצי ממטי להו (הא כי בדקי להו בני מדינה זו, ומשכחי ליה אותן מעות - מפסדי ליה)?

דממטי להו על ידי הדחק [נראה שרש"י אינו גורס חלק זה של התשובה, אלא רק 'דלא בחשי', מכך שהוא אומר: ומשני: דלא בחשי], דלא בחשי (שאין מקפידין כל כך שיהו בודקין ומחפשין על דבר זה), ואי משכחי – קפדי (הלכך אית ליה אורחא, שנצרך לילך שם יקבלם ויוציא לשם בסחורה, ואי לאו - הואיל ואין יכול להראותם בכאן בפרהסיא לבני מישן הבאים כאן - אם רוצה לא יקבלם).

תא שמע [המשך בתוספתא שם]: '*אין מחללין* (מעשר שני) *על מעות של כאן* (ירושלים) *והן* (והמעות והבעלים) *בבבל* (הואיל ואינן יוצאות מיד במקום שהן שם, דבעינן 'מצוי בידך' וליכא)*, ושל בבל והן כאן* (בירושלים; של בבל במלכות ירושלים, דמקפדת ובחשי טפי)*; של בבל והן בבבל – מחללין* (והפירות - לא שני לן: כל היכא דאיתנהו - יכול לחללן והן [ובלבד שהן] חוץ לירושלים)'; קתני מיהת '*אין מחללין על מעות של כאן והן בבבל*' - אף על גב דסופו למיסק להתם (אלמא אף על גב דאית ליה אורחא למישן, כגון הכא, דסופו לעלות כאן ולהוציאן, ואפילו הכי לא קרי להו 'מעות היוצאות')!?

הכא במאי עסקינן? - כשמלכיות מקפידות זו על זו (יתר מדאי, דבחשי ובדקי; הלכך מסוכנות הן).

אי הכי '*של בבל והן בבבל*' - למאי חזו (הא לא מצי לאמטויינהו להכא)?

חזו דזבין בהו בהמה, ומסיק לירושלים.

והתניא: '*התקינו שיהו המעות יוצאות בירושלים מפני כך*' (ואמאי תני לעיל '*ולא על של בבל והן כאן*')?

אמר רבי זירא: לא קשיא! כאן [המעות יוצאות בירושלים] - בזמן שיד ישראל תקיפה על אומות העולם, כאן [אין מחללין וכו'] - בזמן שיד אומות העולם תקיפה על עצמן [על ישראל].

תנו רבנן: '*איזהו 'מטבע של ירושלים'? - דוד ושלמה* (כתוב) *מצד אחד, ו'ירושלים עיר הקודש'* (כתוב) *מצד אחר; ואיזהו 'מטבע של אברהם אבינו'? זקן וזקינה* (אברהם ושרה) *מצד אחד, ובחור ובתולה* (יצחק ורבקה) *מצד אחר.*'

בעא מיניה רבא מרב חסדא (אליבא דרב, דאומר: 'נותן לו מטבע של אותה שעה'): המלוה את חבירו על המטבע והוסיפו עליו [שהמושל החליט להגדיל או לעבות את המטבע שיוצא באותו שם] (- היכא דהוסיפו עליו) – מהו (מאי אמר רב)?

אמר לו: נותן לו מטבע היוצא באותה שעה (בשעת פרעון).

אמר ליה: ואפילו כי נפיא [בגודל נפּה]?

אמר ליה: אִין.

אמר ליה: אפילו כי תרטיא (סלע גדול במדה מחזקת רובע)?

אמר ליה: אִין.

והא קא זיילין פירי (לגבי מטבע זו, נמצא שמשתכר זה בתוספת, ואינה דומה לראשונים, והוי רבית)!?

אמר רב אשי: חזינן: אי מחמת טיבעא זיל - מנכינן ליה,

(בבא קמא צח,א)

ואי מחמת תרעא זיל (שבאו גשמים ונמצאו רוב תבואות בעולם, והוזלו הפירות) - לא מנכינן ליה.

והא קא שבח לענין נסכא (אם בא להתיכן ולעשות מהן גרוטאות - יש יותר מן הראשונים, והוי רבית)?

אלא כי הא דרב פפא ורב הונא בריה דרב יהושע, עבדי עובדא (באדם שהלוה את חבירו על המטבע, והוסיפו עליו) בזוזי דאגרדמיס טייעא (והלכו אצל אגרדימוס סוחר ישמעאל והיה לו מן הראשונה ומן השניה, ומצאו): עד עשרה בתמניא (בשמונה של מטבע שניה - עשרה מן הראשונה; ונתן לו שמנה).

אמר רבה: הזורק מטבע של חבירו לים הגדול (אף על גב שאין יכול ליטלו) – פטור; מאי טעמא? אמר: "הא מנח קמך (ואינה אבודה), אי בעית שקליה!"; והני מילי בצלולין, דקא חזי ליה, אבל עכורין (בשעת התזה) - דלא קחזי ליה – לא (דהוה ליה מעשה בידים אבוד הוא, ואין זה גורם אלא ממש, דהא ממש התיזו); והני מילי דאדייה אדויי (שהיתה ביד בעלים והכהו זה תחת ידו וניתזה לים) (ואי משום דבעי למיתב זוזא לבר אמוראה למישט ולמישקליה [לשלם לצוללן לשחות ולצלול ולהביא לו] - גרמא הוא: שגורם להפסידו אותו שכר, וגרמא בנזקין פטור), אבל שקליה בידיה - מיגזל גזליה, השבה בעי מיעבד[[1]](#footnote-1).

מתיב רבא [תוספתא מעשר שני (ליברמן) פרק א ה"ו]: '*אין מחללין על מעות שאינן ברשותו; כיצד? היו לו מעות בקסטרא* (מקום, והוא רחוק מאד, ויש בו סכנת דרכים, ואין שיירות מצויות שם) *או בהר המלך, או שנפל כיסו לים הגדול - אין מחללין*' (אלמא אבוד חשיב ליה בים הגדול)!?

אמר רבה: שאני לענין מעשר, דבעינן 'מצוי בידך', דרחמנא אמר [דברים יד,כה: ונתתה בכסף] וצרת הכסף בידך [והלכת אל המקום אשר יבחר ה' אלקיך בו] – וליכא.

ואמר רבה: השף (אשפריי"ר בלע"ז: שפחת את הצורה) מטבע של חבירו – פטור; מאי טעמא? דהא לא עבד ולא מידי; והני מילי - דמחייה בקורנסא (מרטי"ל בלע"ז [פטיש גדול]) וטרשיה (עשאן כאבן חלקה, לשון טרשים), אבל שייפא בשופינא (לימ"א בלע"ז, של נפחים) - חסורי חסריה (וממש הוא, ולא גרמא; טעמא דרבה בכולהו: משום גרמא בנזקין הוא, ופטור).

מתיב רבא: '*הכהו על עינו וסמאה, על אזנו וחרשו - עבד יוצא בהן לחירות; כנגד עינו ואינו רואה, כנגד אזנו ואינו שומע - אין עבד יוצא בהן לחירות*' (אלמא אף על גב דלא חסריה - כיון דעשה מעשה בגופו - לאו 'גרמא' קחשיב ליה, אלא ממש; והכא נמי: כיון דמחייה בקורנסיה ופחתיה, ועל ככה חסרו דמים - מעשה הוא)!?

רבה לטעמיה דאמר רבה: חרשו לאביו – נהרג, שאי אפשר לחרישה בלא חבורה דטפתא דדמא נפלת ליה באוניה (הלכך גבי עבד נמי חסרון הוא; [וכנגד אזנו פטור משום דבהכי לא הוי ליה למיחש והאי ודאי גרמא הוא]).

ואמר רבה: הצורם (אשקרניי"ר בלע"ז: פוגם) אוזן פרתו של חבירו – פטור; מאי טעמא? פרה כדקיימא קיימא, דלא עבד ולא מידי, וכולהו שוורים - לאו לגבי מזבח קיימי.

מתיב רבא [תוספתא בבא קמא (ליברמן) פרק ו הלכה יז]: '*העושה מלאכה במי חטאת* (שקל כנגדן משקולות) *ובפרת חטאת* (ופרה וכל מעשיה נפסלים במלאכה) *- פטור מדיני אדם וחייב בדיני שמים*': מלאכה הוא דלא מינכר היזיקה, אבל צורם - דמינכר היזיקה - הכי נמי דמחייב בדיני אדם!?

אמרי: הוא הדין דאפילו צורם - פטור, והא קא משמע לן: דאפילו מלאכה דלא מינכר היזיקה - חייב בדיני שמים.

ואמר רבה: השורף שטרו של חבירו – פטור, דאמר ליה "ניירא קלאי מינך".

מתקיף לה רמי בר חמא: היכי דמי?

(בבא קמא צח,ב)

אי דאיכא סהדי דידעי מאי הוה בשטרא - ליכתבו ליה שטרא מעליא! ואי דליכא סהדי - אנן מנא ידעינן (מאי הוי כתיב ביה, ומאי בעי למיתבי? ולא אצטריך ליה למימר דפטור)?

אמר רבא: תהא במאמינו (בעל השטר לשורף בכל מה שאומר שכך היה כתוב ביה, ואפילו הכי פטור).

אמר רב דימי בר חנינא: הא דרבה - מחלוקת רבי שמעון ורבנן היא: לרבי שמעון, דאמר 'דבר הגורם לממון כממון דמי' (בפרק 'מרובה' (לעיל דף עד,ב) גבי קדשים שחייב באחריותן כו') – מחייב; לרבנן, דאמרי 'דבר הגורם לממון לאו כממון דמי' - לא מחייב.

מתקיף לה רב הונא בריה דרב יהושע: אימר דשמעת ליה לרבי שמעון 'דבר הגורם לממון כממון דמי' - בדבר שעיקרו ממון, כדרבה, דאמר רבה: גזל חמץ לפני הפסח ובא אחר ושרפו במועד (בזמן ביעורו בשש שעות; ודכוותה בפסחים (פ"א מ"ג; דף י,ב) '*לא בדק בתוך המועד יבדוק לאחר המועד*') - פטור, שהכל מצווים עליו לבערו; לאחר הפסח - מחלוקת רבי שמעון ורבנן: לרבי שמעון, דאמר 'דבר הגורם לממון כממון דמי' – חייב (האי ששרפו לשלם לגזלן דמיהם, דדבר הגורם לממון הוא: שאם היה בעין - היה מחזירו גזלן לבעליו, ופטור, דתנן לעיל (דף צו,ב) '*גזל חמץ ועבר עליו הפסח... אומר לו "הרי שלך לפניך"*'; ועכשיו שאין בעין - יחזיר דמים לבעליו); לרבנן, דאמרי 'דבר הגורם לממון לאו כממון דמי' – פטור: בדבר שאין עיקרו ממון מי אמרינן (ובחמץ בפסח - הוא דאמרינן הכי, משום דעיקרו - כלומר בתחלתו - ממון הוי, ועכשיו - אף על פי שאינו שוה לכלום - גורם לממון הוא; אבל בשטרי - דמעולם לא היה גופו ממון - מי שמעת ליה)?

אמר אמימר: מאן דדאין דינא דגרמי (רבי מאיר היא (ב'הגוזל' בתרא, לקמן דף ק,א)) מגבי ביה (גירסת רש"י: מגבי **ל**יה: מן השורף) דמי שטרא מעליא (כל השטר, שהרי גרמו להפסי), ומאן דלא דאין דינא דגרמי - מגבי ביה דמי ניירא בעלמא.

הוה עובדא, וכפייה רפרם לרב אשי (ששרף שטר חבירו בילדותו) ואגבי ביה (גוביינא מעליא: כל מה שכתוב בשטר) כי כשורא לצלמא (פרעון גמור, מן העידית, כקורה זו הנבחרת משאר קורות לתקן בה צורה ודיוקנאות).

חמץ ועבר עליו הפסח - אומר לו "הרי שלך לפניך":

מאן תנא אומרין באיסורי הנאה "הרי שלך לפניך"?

אמר רב חסדא: רבי יעקב היא, דתניא:

'*שור שהמית* (את האדם)*, עד שלא נגמר דינו: מכרו* (ומכרו עד שלא נגמר דינו) *– מכור* (ולא יסקל, דבעינן מיתה והעמדה בדין שיהא שוין כאחד [בפרק 'שור שנגח ארבעה וחמשה'])*, הקדישו – מוקדש, שחטו - בשרו מותר, החזירו שומר לבעליו – מוחזר* (ופטור שומר)*;*

*משנגמר דינו: מכרו - אינו מכור, הקדישו - אינו מוקדש, שחטו - בשרו אסור, החזירו שומר לבעליו - אינו מוחזר.*

*רבי יעקב אומר: אף משנגמר דינו, החזירו שומר לבעליו – מוחזר*'.

מאי לאו בהא קמיפלגי: דרבי יעקב סבר 'אומרין באיסורי הנאה "הרי שלך לפניך"' ורבנן סברי 'אין אומרין באיסורי הנאה "הרי שלך לפניך"'?

אמר ליה רבה: לא! דכולי עלמא אמרינן באיסורי הנאה "הרי שלך לפניך" (ומתניתין דחמץ בפסח - אפילו לרבנן), דאם כן (דלרבנן אין אומרים) - (אדמפלגי בשור לגבי שומר) נפלגו (נמי) בחמץ בפסח (לגבי גזל חמץ ועבר עליו הפסח)!?

(אבל הכא - בשור שהמית הוא דאמר אין מוחזר, משום דאמר ליה "האי איסור הנאה - לאו איסור דאתי עליה ממילא הוא, כגון חמץ בפסח, אלא את קטלתיה בידים, שהבאתו לבית דין! דאי הוה גבאי - אנא מעריקנא ליה לאגמא כו'"; אבל סיפא דמתניתין - ודאי רבי יעקב היא, ולא רבנן, דקתני '*או שהיתה יוצאה ליסקל... אומר לו "הרי שלך לפניך"*')

אלא אמר רבה: הכא – ב'גומרין דינו של שור שלא בפניו' קא מיפלגי: רבנן סברי 'אין גומרין דינו של שור שלא בפניו', דאמר ליה "אי אייתיתיה ניהליה הוה מעריקנא ליה לאגמא! השתא מסרתיה ביד מאן דלא מצינא לאישתעויי דינא בהדיה!" ורבי יעקב סבר 'גומרין דינו של שור שלא בפניו', דאמר ליה "מאי עבדי ליה! סוף סוף הוה גמרי ליה דינא שלא בפניו"!

אשכחיה רב חסדא לרבה בר שמואל, אמר ליה: תנית מידי באיסורי הנאה? (רב חסדא מהדר אמתניתין, דניהוי בה פלוגתא אחמץ בפסח, לאוקמא למילתיה דטעמא דרבנן משום דאין אומרים באיסורי הנאה "הרי שלך לפניך".)

אמר ליה: אִין, תנינא: '[ויקרא ה,כג: והיה כי יחטא ואשם] והשיב את הגזלה [אשר גזל או את העשק אשר עשק או את הפקדון אשר הפקד אתו או את האבדה אשר מצא] *- מה תלמוד לומר 'אשר גזל'? - יחזיר כעין שגזל; מכאן אמרו: גזל מטבע ונפסל, פירות והרקיבו, יין והחמיץ, תרומה ונטמאת, חמץ ועבר עליו הפסח, בהמה ונעבדה בה עבירה, ושור עד שלא נגמר דינו - אומר לו "הרי שלך לפניך"*'.

מאן שמעת ליה דאמר 'עד שלא נגמר דינו – אִין, משנגמר דינו – לא'? - רבנן, וקתני '*חמץ ועבר עליו הפסח אומר לו "הרי שלך לפניך"*'!

אמר ליה: אי משכחת להו (לבני הישיבה) - לא תימא להו ולא מידי (משום דחדו [שישמחו, מלשון ויחד יתרו [שמות יח,ט]] דמשכחי תיובתא למילתי).

פירות והרקיבו - אומר לו "הרי שלך לפניך":

והתנן: '*פירות והרקיבו - משלם כשעת הגזילה*'?

אמר רב פפא: כאן - שהרקיבו כולן, כאן - שהרקיבו מקצתן.

משנה:

נתן לאומנין לתקן וקלקלו - חייבין לשלם.

נתן לחָרָשׁ שידה (ארגז של עגלה העשויה למרכב נשים) תיבה ומגדל לתקן, וקלקל - חייב לשלם.

והבנאי שקיבל עליו לסתור את הכותל ושיבר האבנים או שהזיקן -חייב לשלם.

היה סותר מצד זה ונפל מצד אחר – פטור; ואם מחמת המכה – חייב.

גמרא:

אמר רב אסי: לא שנו אלא שנתן לֶחָרָשׁ שידה תיבה ומגדל לנעץ בהן מסמר ונעץ בהן מסמר ושיברן, אבל נתן לֶחָרָשׁ עצים לעשות שידה תיבה ומגדל, ועשה מהן שידה תיבה ומגדל ושיברן – פטור; מאי טעמא? - אומן קונה בשבח כלי.

תנן: '*נתן לאומנין וקלקלו - חייבין לשלם*'; מאי? לאו דיהיב להו עצים?

לא, שידה תיבה ומגדל.

הא - מדקתני סיפא '*שידה תיבה ומגדל*', מכלל דרישא – עצים!

אמרי: פרושי קא מפרש לה: כיצד '*נתן לאומנין לתקן וקלקלו - חייבין לשלם*'? - כגון ש'*נתן לחרש שידה תיבה ומגדל*'.

והכי נמי מסתברא, ד'כיצד' קתני, דאי סלקא דעתך רישא 'עצים', השתא אשמעינן 'עצים - חייבין לשלם', ולא אמרינן 'אומן קונה בשבח כלים' - שידה תיבה ומגדל מבעיא?

אי משום הא - לא איריא: תנא סיפא לגלויי רישא: שלא תאמר 'רישא שידה תיבה ומגדל, אבל עצים – לא' - תנא סיפא '*שידה תיבה ומגדל*', מכלל דרישא - עצים, ואפילו הכי חייב לשלם!

לימא מסייע ליה: [משנה להלן, פ"ט מ"ד; ק,ב]: '*הנותן צמר לצבע*

(בבא קמא צט,א)

*והקדיחו יוּרה* (נתקלקל הצבע מעצמו) *- נותן לו דמי צמרו*'; '*דמי צמרו*' – אִין, 'דמי צמרו ושבחו' – לא; לאו שהקדיחו לאחר נפילה (לאחר שקלט הצבע), דאיכא שבחא (ונעשה שבח בצמר), ושמע מינה 'אומן קונה בשבח כלי'?

אמר שמואל: הכא במאי עסקינן? - כגון שהקדיחו בשעת נפילה, דליכא שבחא.

אבל הקדיחו לאחר נפילה – מאי? נותן לו דמי צמרו ושבחו! - לימא שמואל לית ליה דרב אסי (הואיל ומהדר לאוקמי בהכי מתניתין; ומהשתא לא עבדינן כרב אסי, דהא קיימא לן כשמואל בדיני)?

אמר לך שמואל: הכא במאי עסקינן (הא מתניתין דמשמע דאי הקדיח לאחר נפילה יהיב ליה נמי דמי שבחיה)? - כגון דצמר וסמנין דבעל הבית (דהא ליכא למימר 'אומן קונה בשבח כלי', דסמנין הוא דמשבחי ליה), וצַבַּע - אגר ידיה הוא דשקיל (שכיר בעלמא הוא; ודאי אומן שהסמנין שלו - קונה בשבח כלי, ואין משלם אלא דמי צמרו).

אי הכי 'נותן לו דמי צמרו וסמנין' מיבעי ליה!?

אלא שמואל - דחויי קא מדחי ליה (כלומר: ממתניתין לא תסייעיה, ולא משום דנשמע מינה דשמואל פליג אדרב אסי).

תא שמע: '*הנותן טליתו לאומן, גמרו, והודיעו - אפילו מכאן ועד עשרה ימים אינו עובר עליו משום* [ויקרא יט,יג: לא תעשק את רעך ולא תגזל] *לא תלין* [פעלת שכיר אתך עד בקר]*; נתנה לו בחצי היום, כיון ששקעה עליו החמה - עובר עליו משום 'בל תלין'*' ואי סלקא דעתא 'אומן קונה בשבח כלי' אמאי עובר משום 'בל תלין' (הא זבוני קא מזבן ליה ניהליה ולא 'שכירות' היא)?

אמר רב מרי בריה דרב כהנא: בגרדא דסרבלא (פלוקי"ר [סריקת צמר ל]בגדים), דליכא שבחא.

סוף סוף למאי יהבה נהליה? לרכוכי? כיון דרככיה - היינו שבחא!

לא, צריכא דאגריה לביטשי (פלארא"ש בלע"ז: ושכרו לדרכהּ [לדרוך עליה לשם כיבוס, כגון במים; וכן כתבו תוספות]), ביטשא ביטשא במעתא (והתנה עמו סכום הדריכות: כל דריכה במעה), דהיינו שכירות (דשכיר יום הוא ולא קבלן דליקני בשבחא);

ולמאי דסליק אדעתין מעיקרא, דלא אגריה לביטשי (למנין בטשי, וקבלנות הוא, וקתני 'עובר') - (לא גרסינן 'נימא') מסייע ליה לרב ששת; דבעו מיניה מרב ששת: קבלנות - עובר עליו משום בל תלין? או אינו עובר? ואמר להו רב ששת: עובר.

לימא דרב ששת פליגא אדרב אסי (דמדקאמר 'עובר' קסבר 'אין אומן קונה בשבח כלי', ולא זביני נינהו; וכיון דלא קני בשבחא, היכא דנתן לו עצים לעשות מהן תיבה ועשאה, ושיברה - משלם תיבה!)?

אמר שמואל בר אחא: בשליחא דאיגרתא (דקבלנות היא: שלא שכרו ליום אלא להוליך לו אגרת למקום פלוני; בההיא קאמר רב ששת דעובר, דליכא שבחא דליקני).

לימא כתנאי: '*"עשה לי שירים* (צמידין [כמו: 'בהמה יוצאת בשיר'] משלי [חומרי הגלם – שלי ולא שלך])*, נזמין וטבעות ואקדש לך* (בשכר פעולתך)*": כיון שעשאן – מקודשת, דברי רבי מאיר; וחכמים אומרים: אינה מקודשת עד שיגיע ממון לידה.*'; מאי '*ממון*'? אילימא אותו ממון - מכלל דרבי מאיר סבר 'אותו ממון – לא'!? אלא במאי מקדשא? אלא פשיטא: מאי '*ממון*' - ממון אחר!; וסברוה דכולי עלמא 'ישנה לשכירות מתחילה ועד סוף (כיון שעלה שכרו לפרוטה - נתחייבה לו מיד פרוטה, והויא ליה מלוה גבה)' (ואי לאו דאומן קונה בשבח כלי - משום שכירות לא לימא רבי מאיר דתתקדש, דהמקדש במלוה אינה מקודשת), ודכולי עלמא 'המקדש במלוה אינה מקודשת' (דמלוה להוצאה ניתנה, ואינה בעין!); מאי - לאו באומן קונה בשבח כלי קמיפלגי, דרבי מאיר סבר 'אומן קונה בשבח כלי' (וכי יהיב לה ניהליה - מקדשה בשבחא, [מה] דאית ליה בגוויה, אף על פי שלא נתן לה ממון אחר), ורבנן סברי 'אין אומן קונה בשבח כלי' (ואינה מקודשת עד שיגיע ממון אחר לידה)?!

לא, דכולי עלמא אין אומן קונה בשבח כלי, אלא הכא – ב'ישנה לשכירות מתחילה ועד סוף' קא מיפלגי: רבי מאיר סבר: אין לשכירות אלא לבסוף (כי מהדר להו ניהלה, הלכך לאו מלוה הוא), ורבנן סברי: יש לשכירות מתחילה ועד סוף;

ואי בעית אימא: דכולי עלמא ישנה לשכירות מתחילה ועד סוף, והכא - במקדש במלוה קמיפלגי: דרבי מאיר סבר: המקדש במלוה מקודשת, ורבנן סברי: המקדש במלוה אינה מקודשת.

(בבא קמא צט,ב)

רבא אמר: דכולי עלמא ישנה לשכירות מתחילה ועד סוף, ודכולי עלמא המקדש במלוה אינה מקודשת, ודכולי עלמא אין אומן קונה בשבח כלי; אלא הכא במאי עסקינן? - כגון שהוסיף לה נופך משלו; רבי מאיר סבר: מלוה ופרוטה (כי יהיב לה פרוטה מדידיה) - דעתה אפרוטה (ומיקדשא; להכי נקט 'פרוטה', דקדושי אשה דיו להו בכך), ורבנן סברי: מלוה ופרוטה - דעתה אמלוה, ובפלוגתא דהני תנאי, דתניא: '*"*(התקדש לי) *בשכר שעשיתי עמך" - אינה מקודשת* (הואיל וכבר החזירו לה, והוא מלוה גבה)*; "בשכר שאעשה עמך" – מקודשת* (דאינה לשכירות אלא לבסוף, וכי מהדר להו ניהלה - מיקדשא ליה בשכרו)*; רבי נתן אומר: "בשכר שאעשה עמך" - אינה מקודשת* (דקסבר רבי נתן 'ישנה לשכירות מתחילה ועד סוף', וכל פרוטה ופרוטה הוה ליה מלוה)*, וכל שכן "בשכר שעשיתי עמך"* (דמיום שהחזירו לה - נזקף שכרו עליה במלוה)*; ורבי יהודה הנשיא אומר: באמת אמרו: בין "בשכר שעשיתי עמך" ובין "בשכר שאעשה עמך" - אינה מקודשת, ואם הוסיף לה נופך משלו – מקודשת* (דקסבר: מלוה ופרוטה - דעתה אפרוטה) (ואילו לרבי נתן, אף על גב דהוסיף לה - אינה מקודשת, דדעתה אמלוה).' <מאי איכא> בין תנא קמא לרבי נתן? - איכא בינייהו שכירות; בין רבי נתן לרבי יהודה הנשיא - איכא בינייהו מלוה ופרוטה.

אמר שמואל: טַבּח אומן שקלקל (וכל שכן הדיוט, דלא היה לו לשוחטה, הואיל ואינו בקי) - חייב לשלם: מזיק הוא, פושע הוא, נעשה כאומר "לו שחוט לי מכאן" ושחט לו מכאן;

למה ליה למימר 'מזיק הוא, פושע הוא'?

אי אמר 'מזיק הוא' הוה אמינא: הני מילי היכא דקא עביד בשכר (דמזיק חייב באונסין, דאדם מועד לעולם, בין שוגג בין מזיד; מדקרי ליה 'מזיק' - לחייבו באונס; שמע מינה באותו שכר קאמר, וקא משמע לן דפושע הוא, דלא חשיב ליה אונס אלא פשיעה, דהוה ליה למירמיה אנפשיה שמא תפרכס הבהמה ויזהר בה), אבל דהיכא דקא עביד בחנם – לא; קא משמע לן 'פושע הוא'.

איתיביה רב חמא בר גוריא לשמואל: '*הנותן בהמה לטבח וניבלה: אומן פטור* (דאנוס הוא)*, הדיוט חייב; ואם נותן שכר - בין הדיוט בין אומן חייב*'!?

אמר ליה [שמואל]: לעכר מוחך (כמו 'מים עכורים').

אתא ההוא מרבנן קא מותיב ליה (הא מילתא [כמו שהקשה רב חמא בר גוריא]); אמר ליה: השתא שקלת מאי דשקל חברך; קאמינא לכו אנא רבי מאיר, וקאמריתו לי רבנן!? אמאי לא דייקת מילי: שאני אומר 'מזיק הוא, פושע הוא, נעשה כאומר לו "שחוט לי מכאן" ושחט לו מכאן'; מאן אית ליה האי סברא? רבי מאיר, דאמר 'מבעי ליה למירמי אנפשיה'.

הי רבי מאיר?

אילימא [הא] רבי מאיר, <קל"ן סימן> דתנן [בבא קמא פ"ד מ"ט]: '*קשרו בעליו במוסירה ונעל בפניו כראוי ויצא והזיק - בין תם בין מועד – חייב, דברי רבי מאיר*'.

התם - בקראי פליגי (וגזירת הכתוב הוא [בפרק שור שנגח ארבעה וחמשה]).

אלא הא רבי מאיר, דתנן [בבא קמא פ"ט מ"ד; צה,ב; ק,א; ק,ב]: '*לצבוע לו אדום וצבעו שחור, שחור וצבעו אדום: רבי מאיר אומר: נותן לו דמי צמרו*'

התם - בידים קלאו מיניה (שנתכוון לשנות).

אלא הא רבי מאיר, דתניא: '*נשברה כדו ולא סילקה, נפלה גמלו ולא העמידה: רבי מאיר אומר: חייב בנזקן, וחכמים אומרים: פטור מדיני אדם וחייב בדיני שמים*', וקיימא לן דבנתקל פושע הוא פליגי.

אמר רבה בר בר חנה אמר רבי יוחנן: טבח אומן שקלקל – חייב, ואפילו הוא אומן כטבחי ציפורי.

ומי אמר רבי יוחנן הכי? והאמר רבה בר בר חנה: עובדא הוה קמיה דרבי יוחנן בכנישתא דמעון ואמר ליה "זיל אייתי ראיה דממחית לתרנגולים ואפטרך"?

לא קשיא: כאן בחנם, כאן בשכר, כי הא דאמר רבי זירא: הרוצה שיתחייב לו טבח - יקדים לו דינר.

מיתיבי: '*המוליך חטים לטחון* (אדם הממונה על כך [אולי גירסת רש"י: לטוחן], ועליו ללותתן במים, וכותשן במכתשת להסיר הקליפה החיצונה כדי שתהא סולת נקיה) *ולא לתתן, ועשאן סובין או מורסן* (סובין גסין ממורסן)*; קמח לנחתום, ועשאו פת ניפולין* (נשבר ונופל כשאוחזין אותו); *בהמה לטבח, וניבלה – חייב, מפני שהוא כנושא שכר*' (אף זה חייב כנושא שכר, ואף על פי שאין נושא; אלמא פשיעה היא, ולא אונס; גבי שומר חנם נמי חייב)!

אימא 'מפני שהוא [לא '**כ**נושא שכר' אלא] נושא שכר [ממש]'.

ההוא מגרומתא (שחט מתוך אחת הטבעות והגרים חוץ בין טבעת לטבעת, ושייר מלא החוט על פני רובה; ורבי יוסי ברבי יהודה מכשר ליה במלא החוט על פני רובה, ורבנן בעו על פני כולה [ב'הכל שוחטין', חולין דף יח,א]) דאתאי לקמיה דרב; טרפיה, ופטריה לטבח מלשלומי דמי. פגעו ביה רב כהנא ורב אסי בההוא גברא (בעל הבהמה), אמרו ליה: "עביד בך רב תרתי!"

מאי 'תרתי'? אילימא תרתי לגריעותא: 1)דאיבעי ליה לאכשורי כרבי יוסי ברבי יהודה, וטרפה כרבנן, ואי נמי כרבנן 2)דאיבעי ליה חיובא לטבחא, - ומי שרי למימר כי האי גונא? והתניא: '*לכשיצא* (בדיין קמיירי, בסנהדרין) *לא יאמר "אני מזכה וחבירי מחייבין, אבל מה אעשה שחבירי רבו עלי", ועל זה נאמר* (משלי יא,יג)*: הולך רכיל מגלה סוד* [ונאמן רוח מכסה דבר]'!? אלא תרתי למעליותא: דלא אוכלך ספק איסורא (דמספקא ליה הלכתא כמאן: אי כרבנן דאסרי, אי כרבי יוסי ברבי יהודה דמכשר), ומנעך מספק גזילה (דאי כשרה היא הוי טבח פטור).

איתמר: המראה דינר לשולחני (לדעת אם טוב הוא, ויקבלנו מחבירו) ונמצא רע: תני חדא '*אומן פטור, הדיוט חייב*' ותניא אידך '*בין אומן בין הדיוט – חייב*'!?

אמר רב פפא: כי תניא אומן 'פטור' - כגון דנכו ואיסור (שולחנין אומנין היו), דלא צריכי למיגמר כלל;

אלא במאי טעו? - טעו בסיכתא (קויי"ץ בלע"ז) חדתא (שנפסל המטבע והעמידו צורה אחרת, ועדיין לא היו בקיאין בה), דההיא שעתא דנפק מתותי סיכתא.

ההיא איתתא דאחזיא דינרא לרבי חייא (רב - שומר גנזיו של רבי חייא דודו הוה); אמר לה: "מעליא הוא".

למחר אתאי לקמיה, ואמרה ליה: "אחזיתיה, ואמרו לי 'בישא הוא', ולא קא נפיק לי!"

אמר ליה לרב: זיל חלפיה ניהלה, וכתוב אפנקסי: דין עסק ביש (סחורה רעה היא שעל עסקי חנם אני מפסיד שלא היה לי לראותה).

ומאי שנא דנכו ואיסור, דפטירי?

משום דלא צריכי למיגמר.

רבי חייא נמי לאו למיגמר קא בעי!?

רבי חייא - לפנים משורת הדין הוא דעבד, כדתני רב יוסף [שמות יח,כ: והזהרתה אתהם את החקים ואת התורת והודעת להם את הדרך ילכו בה ואת המעשה אשר יעשון]:

'והודעת להם' - זה

(בבא קמא ק,א)

בית חייהם (תלמוד תורה [מסורת הש"ס: בית חייהם ללמוד להן אומנות להתפרנס בו ו'חוקות' ו'תורות' כתיבי ברישא דקרא]);

'את הדרך' - זו גמילות חסדים;

'ילכו' - זו ביקור חולים;

'בה' - זו קבורה ('ביקור חולים וקבורה' - פרכינן ב'אלו מציאות': היינו 'גמילות חסדים'!? ומוקי לה ביקור חולים - בבן גילו: ונוטל אחד מששים בחליו, וקבורה - בזקן ואינו לפי כבודו, ואפילו הכי חייב);

'את המעשה' - זה הדין;

'אשר יעשון' - זו לפנים משורת הדין.

ריש לקיש אחוי ליה דינרא לרבי אלעזר; אמר "מעליא הוא"; אמר ליה: "חזי דעלך קא סמכינא".

אמר ליה: "כי סמכת עלי - מאי למימרא? דאי משתכח בישא בעינא לאיחלופי לך? והא את הוא דאמרת 'רבי מאיר - הוא דדאין דינא דגרמי'; מאי? לאו רבי מאיר, ולא סבירא לן כוותיה"?

אמר ליה: "לא, רבי מאיר, וסבירא לן כוותיה".

הי רבי מאיר?

אילימא רבי מאיר <ד' ל' מ' פ' סימן> דתנן [בכורות פ"ד מ"ד, להלן קיז,ב]: '*דן את הדין, זיכה את החייב חייב את הזכאי, טימא את הטהור, טיהר את הטמא - מה שעשה עשוי, וישלם מביתו*' [ובזה גרם נזק, וישלם, וזו משנה סתם, כלומר: רבי מאיר, ומכאן לומדים שרבי מאיר דן דינא דגרמי]!

הא - איתמר עלה: אמר רבי אילעא אמר רב: והוא שנטל ונתן ביד (**וזיכה את החייב**: שהיה לו משכון למלוה ממנו, ונטל דיין למשכון והחזירו ללוה; **וחייב את הזכאי**: נטל ביד ממון מן הנתבע ושילם לתובע; **וטימא את הטהור:** נטל שרץ בידים וזרקו עליה לטמאו ודאי, להחזיק דבריו; **וטיהר את הטמא**: נטל הדיין לפירות טמאים וערבן עם שאר פירות האיש השואלו, והוה ליה 'עושה מעשה בידים', ומזיק; והכי מפרש בסנהדרין בפרק 'אחד דיני ממונות' (דף לג.));

אלא הא רבי מאיר, דתנן [בבא קמא פ"ט מ"ד, צה,א; ק,ב]: '*לצבוע לו אדום וצבעו שחור, שחור וצבעו אדום - רבי מאיר אומר: נותן לו דמי צמרו*' [ומכאן לומדים שרבי מאיר דן דינא דגרמי]!

התם - קא עביד בידים.

אלא הא רבי מאיר, דתנן: [כלאים פ"ז מ"ד ומ"ה] '*המסכך גפנו על גבי תבואתו של חבירו - הרי זה קידש* (אסר את התבואה)*, וחייב*'!

התם נמי קא עביד בידים.

אלא הא רבי מאיר, דתניא: '*מחיצת הכרם* (קיימא לן: היה גדר בנתיים [בין כרם לבין שדה זרעים]: זה סומך זרעים לגדר מכאן וזה סומך גפנים לגדר מכאן; [ב'לא יחפור' (ב"ב דף כו,א)]) *שנפרצה -*

(בבא קמא ק,ב)

*אומר לו* [בעל שדה הזרעים לבעל הכרם [תוספות]] *"גדור"* (שלא יוסיף התבואה אחד ממאתים בעוד המחיצה פרוצה, ותאסר)*; נפרצה* [פעם נוספת] *- אומר לו "גדור"; נתייאש ממנה ולא גדרה* [בעל הכרם] (ובתוך כך הוציא הזרע אחד מן המאתים שהיו בה בהיתר) *- הרי זה קידש* (ואין בטל אלא באחד ומאתים, וכאן יש קצ"ט מן ההיתר וחד באיסור)*, וחייב* [בעל הכרם] *באחריותו* [בהפסד הזרעים].' [ולמרות שלו פרץ בידים אלא גרם לנזק על ידי שב ואל תעשה שלא תיקן את הגדר].

משנה:

הנותן צמר לצבע והקדיחו יורה (שרפתו יורה: שהרתיחו יותר מדאי) - נותן לו דמי צמרו (והכא ליכא שבחא כלל, דהא נשרף לגמרי, וליכא למימר 'אם השבח יותר');

צבעו כאור (כמו 'כעור'):

אם השבח יתר על היציאה (שהשביח הצמר יתר על היציאה של צבע) - נותן לו (לצבע) את היציאה (ולא שכר שלם, ומקבל צמרו; ו'דמי צמרו' לא אמר דניתיב, דלקני איהו שבחא דצמר, דהא בצבע שהתנה עמו צבע, וליכא שנויא דנקנייה),

ואם היציאה יתירה על השבח - נותן לו את השבח (בגמרא מפרש שצבעו בשירי צבע, ומזיק בכוונה הוא, לפיכך ידו על התחתונה דברי הכל);

לצבוע לו אדום וצבעו שחור, שחור וצבעו אדום: רבי מאיר אומר: נותן לו דמי צמרו (קני בשינוי לרבי מאיר, ולא יהיב ליה אלא דמי צמרו, אבל לא דמי שבחו; או זה יתן שכרו משלם ויקח הצמר);

רבי יהודה אומר:

אם השבח יתר על היציאה - נותן לו את היציאה,

ואם היציאה יתירה על השבח - נותן לו את השבח (דקניס ליה להאי דשינה להיות ידו על התחתונה, ולא נתהני משבחא, ואגרא נמי כוליה לא ישקול, אלא יציאה; ואם יציאה יתירה על השבח - יתן לו את השבח שהשביח את הצמר, ואם ירצה לתת את שכרו - כגון שהשבח יותר על השכר - יתן שכרו).

גמרא:

מאי '*כאור*'?

אמר רב נחמן אמר רבה בר בר חנה: כלבוס.

מאי 'כלבוס'?

אמר רבה בר שמואל:

(בבא קמא קא,א)

כפרא דודי (קינח בו את היורה; כלומר: בשירי צבע שנשתיירו ביורה צבעו; 'כופרא' לשון קינוח, כמו 'בליתא דפרסא למכפריה' [ב'הכל שוחטין', חולין דף ח,א]).

תנו רבנן: '*הנותן עצים לחרש לעשות מהן כסא ועשה מהן ספסל, ספסל ועשה מהן כסא: רבי מאיר אומר: נותן לו דמי עציו* (דקנינהו בשינוי; אבל נתן עצים כו' דלא שינה ולא קני - ידו על התחתונה)*;*

*רבי יהודה אומר: אם השבח יתר על היציאה - נותן לו את היציאה, ואם היציאה יתירה על השבח - נותן לו את השבח;*

*ומודה רבי מאיר אם נתן עצים לחרש לעשות מהן כסא נאה ועשה מהן כסא כעור, ספסל נאה ועשה ספסל כעור, אם השבח יתר על היציאה - נותן לו דמי היציאה, ואם היציאה יתירה על השבח - נותן לו דמי השבח.*'

איבעיא להו: יש שבח סמנין על הצמר או אין שבח סמנין על הצמר (כלומר: חזותא מילתא היא - או לאו מילתא)?

היכי דמי?: אילימא דגזל סמנין ודקינהו [כתש ו/או שחק] ותרנהו (שראן במים כדרכן) וצבע בהן (צמר שלו), (מבעיא לן: יש שבח סמנין על הצמר, דחזותא מילתא היא, ואמר ליה הב לי סמנאי דשקלתינהו כו' כדבעיא למימר קמן) תיפוק ליה משום דקנינהו בשינוי!

לא, צריכא דגזל סמנין שרויין וצבע בהו; מאי? יש שבח סמנין על גבי צמר, דאמר ליה: "הב לי סמנאי דשקלתינהו!"? או דלמא אין שבח סמנין על גבי הצמר, דאמר ליה: "לית לך גבאי ולא מידי!"?

אמרי: ואי אין שבח סמנין על גבי צמר (נהי נמי דחזותא לאו מילתא היא) מי מצי אמר ליה "לית לך גבאי ולא מידי" (בתמיה)? - נימא ליה "הב לי סמנאי דאפסדתינהו!"?

אלא להך גיסא: אין שבח סמנין על גבי הצמר, ובעי שלומי ליה? או דלמא יש שבח סמנין על גבי צמר, ואמר ליה: "הא מנחי קמך, שקלינהו!"?

'שקלינהו'? במאי שקליה?

בצפון (שוו"ן [סבון]).

צפון עבורי מיעבר, השבה לא עביד!

אלא הכא במאי עסקינן: כגון דגזל צמר וסמנין דחד, וצבעיה לההוא צמר בהנך סמנין, וקא מהדר ליה ניהליה לצמר (כשהוא צבוע, מאי?) יש שבח סמנין על גבי הצמר (דחזותא מילתא היא), וקא מהדר ליה סמנין וצמר (כלומר: בהך השבה דצמר קמהדר סמנים)? או דלמא אין שבח סמנין על גבי צמר, וצמר מהדר ליה, סמנין לא מהדר ליה?

אמרי: תיפוק ליה דאייקר ליה ניהליה בדמי!

לא, צריכא דזל ציבעא (צמר צבוע הוזל בעולם, ואין מגיעין שבח לדמי סמנים, ואמר ליה נגזל "אני הייתי מוכר סמנים, או הייתי צובע בגד, ועכשיו הפסדתני" - דהא לא השביחו בצמר).

ואיבעית אימא: כגון שצבע בהו קופא (גזל קוף וסמנים, וצבע את הקוף, ומחזירו לו; דלא אייקר ליה; ואמרי לה: קופה של נצרים).

רבינא אמר: הכא במאי עסקינן? - כגון דצמר דחד וסמנין דחד (ולאו לענין גזלן קבעי לה, דאין כאן גזל), וקאתי קוף וצבעיה לההוא צמר בהנך סמנין: יש שבח סמנין על גבי צמר, דאמר ליה "הב לי סמנאי, דגבך נינהו!"? או דלמא אין שבח סמנין על גבי צמר, ואמר ליה "לית לך גבאי כלום!"?

תא שמע: [ערלה פ"ג מ"א] '*בגד שצבעו בקליפי ערלה* (קליפי אגוזים או שאר פירות; אבל קליפת העץ - לא, דאין ערלה אלא בפירות) *– ידלק*' אלמא חזותא מילתא היא!

אמר רבא: הנאה הנראה לעינים אסרה תורה (מראה בעלמא אף על פי שאין בו ממש, כגון נר וצבע), דתניא: '[ויקרא יט,כג: וכי תבאו אל הארץ ונטעתם כל עץ מאכל וערלתם ערלתו את פריו; שלש שנים יהיה לכם] *ערלים לא יאכל; אין לי אלא איסור אכילה, מנין שלא יהנה ממנו ולא יצבע [בו] ולא ידליק בו את הנר? תלמוד לומר 'וערלתם ערלתו את פריו'; 'ערלים לא יאכל' - לרבות את כולם.*'

תא שמע: '*בגד שצבעו בקליפי שביעית* (אסור לעשות סחורה בפירותיה, וקליפי פירות קאמר ולא קליפי עצים, דעצים - אין שביעית חלה עליהן, כדלקמן, דסתם עצים להסקה ניתנו) *– ידלק*' [ראיה שחזותא מילתא]!

שאני התם, דאמר קרא [ויקרא כה,ז: ולבהמתך ולחיה אשר בארצך תהיה כל תבואתה לאכל] תהיה - בהויתה תהא.

(בבא קמא קא,ב)

רבא רמי: תנן: '*בגד שצבעו בקליפי ערלה – ידלק*' אלמא חזותא מילתא היא, ורמינהי: [אהלות פ"ג מ"ב] '*רביעית דם* (מטמאה באהל, דכתיב 'על כל נפשות מת לא יבא' (ויקרא כא,יא), ודם הוא הנפש, וקים להו לרבנן דברביעית דם - חי) *שנבלעה בבית* (בקרקע הבית) *- הבית טמא* (כלים שבבית; דבית לא מקבל טומאה, דקרקע היא)',

ואמרי לה '*הבית טהור*' ולא פליגי: הא ['טמא'] בכלים דהוו מעיקרא (בבית קודם שנבלעה, שהיתה בעין, והאהיל הבית עליה ועל הכלים ונטמאו), הא ['טהור'] בכלים דאתו לבסוף (לאחר שנבלעה);

נבלעה בכסות – רואין: אם מתכבסת הכסות ויוצא ממנה רביעית דם (שאם יתנו מים במדה ימצאו רביעית יותר: שבתחילה נבלעה בו יותר מרביעית, והכניס הכסות לבית) – טמאה, ואם לאו – טהורה (הבית, שלא האהיל על רביעית, שכבר חסר בהבלעו בכסות; אבל הכסות טמא, שתחלת נגיעה ברביעית מצומצם נטמאה) (וקתני מיהת 'ואם לאו טהור' אף על גב דחזותא דרביעית איכא (שהדם שנשאר בבגד, שאי אפשר לסוחטו) נראה לנו בבגד, אלמא חזותא לאו מילתא היא).

אמר רב כהנא: מקולי רביעיות שנו כאן: בדם תבוסה דרבנן ('מקולי רביעיות' של דם קל, כגון דם תבוסה שאינו מטמא באהל אלא מדרבנן). (דם תבוסה: הרוג שיצא ממנו רביעית דם בחייו ובמותו, ספק כולה בחייו ספק כולה במותו [בפרק 'תינוקת' (נדה דף עא,א).)

רבא רמי: תנן: [שביעית פ"ז מ"א] '*ממין הצובעין: ספיחי סטים* (קרוג"א בלע"ז [כרכום]) *וקוצה* (גושד"א בלע"ז [איסטיס, פסטל]; להכי נקט 'ספיחי': דבשביעית ליכא אלא ספיחים) *- יש להן שביעית ולדמיהן שביעית* (שאין עושין מהן סחורה, דרחמנא אמר 'לאכלה' - ולא לסחורה; ואסור לצבוע בהן, דהיינו 'סחורה'; אבל מותרים הן להסיקן קודם זמן הביעור, דהיינו דומיא דלאכלה)*; יש להן ביעור ולדמיהן ביעור*' (כשמגיע זמן הביעור - חייב לבערן, כדכתיב 'ולבהמתך ולחיה וגו' (ויקרא כה): כָּלָה לחיה מן השדה - כַּלֵּה לבהמתך שבביתך; והני ספיחי - עץ בעלמא נינהו)- אלמא עצים יש בהן משום קדושת שביעית; ורמינהי: '*עלי קנים ועלי גפנים שגיבבן בחבא* (לעשות מהן מחבוא: אוצר לימות החורף) *על פני השדה: לקטן לאכילה - יש בהן משום קדושת שביעית, לעצים - אין בהן משום קדושת שביעית* (ויהנה מהן אף לאחר זמן הביעור)',

(ומשני:) אמר קרא [ויקרא כה,ו: והיתה שבת הארץ לכם] לאכלה [לך ולעבדך ולאמתך ולשכירך ולתושבך הגרים עמך] - במי שהנאתו וביעורו שוין (דבר שבשעת הנאתו כלה מן העולם), יצאו עצים שהנאתן אחר ביעורן (שלאחר ביעורן שנעשים גחלים - הוא דהויא עיקר הנאתן; אבל מיני צבעים - בשעת רתיחת היורה כלה השורש וקולט הצבע; נמצאו הנאתן וביעורן שוה, הלכך חיילא עלייהו שביעית).

והא איכא עצים דמשחן (שמאירין כנר אבוקה לנושאן בידו) דהנאתן וביעורן שוין (תיחול עלייהו שביעית)!?

אמר רבא:

(בבא קמא קב,א)

סתם עצים להסקה הן עומדין (ולא להאיר, הלכך עצים נינהו, ומעיקרא לא חל עלייהו שביעית; אבל ספיחי סטים - סתמן לצביעה, הלכך חל עלייהו קדושה, ואסירי לאחר הביעור אף להיסק; ועלי קנים וגפנים - יש שאוכלין אותן ויש שמסיקין אותן הלכך בתר מחשבת לקיטה אזלינן).

אמר רב כהנא: ועצים להסקה [גירסת תוספות [ד"ה ה"ג]: 'דהסקה'] - תנאי היא (איכא למאן דאמר סתם עצים להסקה ניתנו, ולא חיילא שביעית אפילו אעצים דמשחן, ואיכא למאן דלית ליה, ואעצים דמשחן מיהא חיילא), דתניא: '*אין מוסרין פירות שביעית: לא למשרה* (אין שורין פשתן ביין של שביעית) *ולא לכבוסה* (וכן אין מכבסין בגדים, דהוי סחורה)*; ורבי יוסי אומר: נותנין פירות שביעית לתוך המשרה ולתוך הכבוסה.*' מאי טעמא דרבנן? אמר קרא [ויקרא כה,ו: והיתה שבת הארץ לכם] לאכלה [לך ולעבדך ולאמתך ולשכירך ולתושבך הגרים עמך] - ולא למשרה, 'לאכלה' - ולא לכבוסה; ורבי יוסי אומר: אמר קרא: 'לכם' - לכל צרכיכם.

ורבנן - נמי הכתיב 'לכם'?

'לכם' דומיא ד'לאכלה': במי שהנאתו וביעורו שוין (הנאה, שהיא בשעה שהוא כלה מן העולם, אתה יכול ליהנות מפירות שביעית קודם זמן הביעור), יצאו משרה וכבוסה, שהנאתן אחר ביעורן (שמשעה שמטילין פשתן או בגד ביין - נתקלקל ונבער, והנאתו אינו אלא עד שלשה ימים וארבעה עד שיהא הפשתן שרוי, וכן הבגד). (והיינו 'תנאי': דרבנן סברי סתם פירות לאכילה, וחיילא עלייהו קדושת שביעית, כדאמרן לעיל: דכל דבר שהנאתו וביעורו שוה – חיילא; הלכך אפילו לִקטן למשרה וכביסה - לא מהניא מחשבה לאפקועי איסורן, למיהוי כעלי קנים שלקטן לעצים דמשתרו; דהתם סתמייהו להכי ולהכי, אבל פירות - סתמן לאכילה, ומשעת יצירתן - חייל קדושתן, ותו לא מהני מחשבה לאפקועי, ואסורין למשרה וכביסה, דאין נהנין בקדושת שביעית אלא הנאה הדומה לאכילה; וגבי עצים נמי: סתם עצים להסקה ניתנו, ולא חיילא אפילו אעצים דמשחן.

ורבי יוסי סבר: לא אמרינן 'סתם פירות לאכילה ניתנו', ומהניא בהו מחשבה, כעלי קנים וגפנים: דהיכא דליקטן למשרה - הוי דבר שהנאתו אחר ביעורו, ולא חל עלייהו שביעית.

כך מצאתי, ויש לשונות אחרים; וזו שמעתי – והגון.)

ורבי יוסי נמי, הכתיב 'לאכלה'!?

אמר לך: ההוא מיבעי ליה לכדתניא, דתניא:

'*'לאכלה' - ולא למלוגמא* (אלנפשט"ר);

אתה אומר 'לאכלה ולא למלוגמא'? או אינו אלא 'לאכלה' - ולא לכבוסה?

כשהוא אומר 'לכם' - הרי כבוסה אמור; הא מה אני מקיים 'לאכלה'? - לאכלה ולא למלוגמא.

ומה ראית לרבות הכבוסה ולהוציא את המלוגמא?

מרבה אני את הכבוסה ששוה בכל אדם, ומוציא אני את המלוגמא שאינו שוה בכל אדם (אינה צריכה אלא לחולים).'

כמאן אזלא הא דתניא: '*'לאכלה' - ולא למלוגמא, 'לאכלה' - ולא לזילוף* (שמזלפין יין בבית; והאי נמי אין שוה בכל אדם, שאינו צריך זילוף אלא אדם מעונג ומעודן)*, 'לאכלה' - ולא לעשות ממנה אפיקטויזין* (וושי"ט להקיא)'?

כמאן? כרבי יוסי; דאי כרבנן - איכא נמי משרה וכבוסה (והכא לא נקט אלא דבר שאין שוה בכל אדם).

רבי יהודה אומר: אם השבח [יתר על היציאה - נותן לו את היציאה, ואם היציאה יתירה על השבח - נותן לו את השבח]:

<סימן סבן>

[עבודה זרה ו,ב] יתיב רב יוסף אחורי דרבי אבא, קמיה דרב הונא, ויתיב רב הונא וקאמר: הלכה כרבי יהושע בן קרחה והלכה כרבי יהודה.

אהדרינהו רב יוסף לאפיה, אמר: בשלמא 'רבי יהושע בן קרחה' –אצטריך: סלקא דעתך אמינא יחיד ורבים הלכה כרבים - קא משמע לן הלכה כיחיד.

רבי יהושע בן קרחה - מאי היא?

דתניא: '*רבי יהושע בן קרחה אומר: מלוה בשטר - אין נפרעין מהן* (לפני אידיהן, מפני ששמחה היא לו, ואזיל ומודה לעכו"ם ביום חגם; ורבנן סברי: אסור לפורען וליפרע מהן כלל)*; מלוה על פה - נפרעין מהן מפני שהוא כמציל מידם*';

אלא 'הלכה כרבי יהודה' למה לי? מחלוקת ואחר כך סתם היא, ומחלוקת ואחר כך סתם - הלכה כסתם: מחלוקת בבבא קמא: [בבא קמא פ”ט מ"ד] '*לצבוע לו אדום וצבעו שחור, שחור וצבעו אדום: רבי מאיר אומר: נותן לו דמי צמרו; רבי יהודה אומר: אם השבח יתר על היציאה - נותן לו את היציאה, ואם היציאה יתירה על השבח - נותן לו את השבח*'; וסתם - בבבא מציעא, דתנן: [בבא מציעא פ"ו מ"ב דף עו,א] '*כל המשנה ידו על התחתונה וכל החוזר בו ידו על התחתונה*'?

ורב הונא?

אצטריך: סלקא דעתך אמינא אין סדר למשנה, וסתם ואחר כך מחלוקת היא.

ורב יוסף?

אי הכי - כל מחלוקת ואחר כך סתמא נימא 'אין סדר למשנה, וסתם ואחר כך מחלוקת היא'!?

ורב הונא?

כי לא אמרינן 'אין סדר למשנה' - בחדא מסכתא, אבל בתרי מסכתות אמרינן.

ורב יוסף?

כולה נזיקין - חדא מסכתא היא.

ואיבעית אימא: משום דקתני לה גבי הלכתא פסיקתא 'כל המשנה ידו על התחתונה וכל החוזר בו ידו על התחתונה' (הך סתמא ודאי עיקר הוא, דקתני לה התם בבבא מציעא (עו,א) גבי הלכתא פסיקתא, דהא לא שייכא התם ולא תני אלא משום פיסוק הלכה שפסקה התנא עם כל החוזר בו שלא נחלק אדם עליהן).

תנו רבנן: '*הנותן מעות לשלוחו*

(בבא קמא קב,ב)

*ליקח לו חטין* (למחצית שכר) *ולקח מהם שעורין, שעורין ולקח מהם חטין:*

תניא חדא '*אם פחתו פחתו לו* [לשליח]*, ואם הותירו הותירו לו*'

ותני חדא '*אם פחתו פחתו לו ואם הותירו הותירו לאמצע*'!?

אמר רבי יוחנן: לא קשיא: הא רבי מאיר והא רבי יהודה: הא (קמייתא) רבי מאיר, דאמר 'שינוי קונה', והא (בתרייתא) רבי יהודה דאמר 'שינוי אינו קונה' (ומיהו אם פחתו - פחתו לו, דלאו לעוותיה שדריה).

מתקיף לה רבי אלעזר: ממאי? דלמא עד כאן לא קאמר רבי מאיר אלא במידי דחזי ליה לגופיה (צמר ללבוש וספסל להשתמש), אבל לסחורה - לא אמר (בכל מידי דאיכא רווחא ניחא ליה, וכי הותירו - לאו שינוי הוא)!?

אלא אמר רבי אלעזר: הא והא רבי מאיר, ולא קשיא: כאן לאכילה, כאן לסחורה.

מחכו עלה במערבא לרבי יוחנן אליבא דרבי יהודה: וכי מי הודיעו לבעל חטין (למוכר החטין) שיַקנה חטין לבעל מעות (שלצורך בעל המעות הן, שיַקנה לו? דקתני '*הותירו לאמצע*'? בשלמא לרבי אלעזר אליבא דרבי מאיר, דאמר 'בכל דהו ניחא ליה' - לאו מְשַנֶּה הוא, ושליחותיה דבעל הבית קעביד, וקני בעל מעות מחצית השכר; אלא לרבי יוחנן, דאמר מְשַנֶּה הוא, ולא הוי שליחות, ומיהו שינוי לא קני – קשיא: דממאן קבעי למקני? הא לא קננהו בעל מעות מעולם)!?

מתקיף לה רב שמואל בר ססרטי: אי הכי - אפילו חטין וחטין נמי לא!?

אמר רבי אבהו: שאני חטין וחטין, דשליחותיה קא עביד, וכי בעל הבית דמי; תדע, דתנן [ערכין פ"ו מ"ה; דף כד] '*אחד המקדיש נכסיו ואחד המעריך את עצמו - אין לו* (לגזבר) *בכסות אשתו ולא בכסות בניו ולא בצבע שצבע לִשְמָן* (דאשתו ובניו) *ולא בסנדלים חדשים* (רבותא נקט) *שלקחן לשמן* (למשכנו בשביל הערך, וכן לגבי מקדיש, לא הוו בכלל נכסים להקדישו)', ואמאי? לימא הכא נמי 'מי הודיעו לצבע שיקנה צבעו לאשה' אלא לאו משום דאמרינן [דשליחותיה קא עביד וכיד אשתו דמי הכא נמי] שליחותיה קא עביד, וכיד בעל הבית דמי!

אמר רבי אבא: לא! כל המקדיש נכסיו - אין דעתו על כסות אשתו ובניו.

מתקיף לה רבי זירא: וכי דעתו של אדם על תפיליו, ותנן: [ערכין פ"ו מ"ד; דף כג,ב] '*המקדיש נכסיו, מעלין* (שמין) *לו תפילין* (ילוה המעות, ויתן בשבילם להקדש)'!?

אמר ליה אביי: אִין, דעתו של אדם על תפילין (ודאי דעתו של אדם על תפילין להקדישן): המקדיש נכסיו סבר (האי נמי) מצוה קא עבידנא (דיהיבנא להקדש), ואין דעתו של אדם על כסות אשתו ובניו משום איבה.

מתקיף לה רב אושעיא: והלא חייבי ערכין שנו כאן (דקתני 'המעריך את עצמו'), ותנן: '*חייבי ערכין ממשכנין אותן*' (בעל כרחו)! וכי דעתו של אדם על עצמו למשכנו (אלמא לאו משום דעתו הוא)?

אלא אמר רבי אבא: כל המקדיש נכסיו - נעשה כמי שהקנה להן כסות אשתו ובניו מעיקרא.

תנו רבנן: '*הלוקח שדה בשם חבירו - אין כופין אותו למכור, ואם אמר לו "על מנת" - כופין אותו למכור.*'

מאי קאמר?

אמר רב ששת: הכי קאמר: הלוקח שדה מחבירו בשם ריש גלותא (שאמר לו למוכר "לצורך ריש גלותא אני לוקחה" ונתכוון להטיל אימה, שלא יצאו עליה עסיקין, וכתב המוכר שטר המכירה בשם ריש גלותא) - אין כופין אותו ריש גלותא למכור (לחזור ולכתוב שטר מכירה שהוא מכרה ללוקח), ואם אמר "על מנת" כופין את ריש גלותא למכור (ואם אומר לו לוקח למוכר "על מנת שיכתוב לי ריש גלותא בשמו לשמי שטר אחר" כופין ריש גלותא למכור).

אמר מר 'הלוקח שדה בשם ריש גלותא אין כופין אותו ריש גלותא למכור' - מכלל דמקנא קניא ליה! לימא פליגא דבני מערבא, דאמרי: 'וכי מי הודיעו לבעל חטין שיקנה חטין לבעל הבית'!

אי משום הא - לא קשיא, כגון דאודעיה לבעל שדה ואודעינהו לסהדי; אלא אימא סיפא: '"על מנת" - כופין אותו ריש גלותא למכור' – אמאי? ולימא ריש גלותא "לא יקרייכו בעינא (שעשיתם אותי ראש להטיל אימה) ולא זילותייכו בעינא (שאתם באים לעשות אותי למוכר שדות)"!?

אלא אמר אביי: הכי קאמר: הלוקח שדה בשם חבירו ריש גלותא,

(בבא קמא קג,א)

אין כופין את המוכר למכור זימנא אחריתי (אין כופין את המוכר לחזור ולכתוב שטר מכירה אחר ללוקח שהיה לו להתנות ולהודיעו "כתוב שטרי בשם ריש גלותא, שאם יצאו עסיקין אראה להם שהוא של ריש גלותא, וכתוב לי שטר אחר בשמי, שלא יבאו היום או למחר יורשי ראש גולה לתובעה ממני"), ואם אמר לו "על מנת" - כופין את המוכר למכור.

אמר מר: הלוקח שדה בשם חבירו אין כופין את המוכר למכור זימנא אחריתי – פשיטא!?

מהו דתימא מצי אמר ליה "מידע ידעת דאנא לנפשאי שקילנא ופנחיא בעלמא הוא דקבעינא (כלומר להצלה נתכוונתי; 'פנחיא' לשון חוזק; וחבירו ב'האשה [שלום]' ביבמות (דף קטו,ב) 'לפנחיא שבקיה', גבי מצא כלי וכתוב עליו קו"ף - קרבן, מ"ם – מעשר, תי"ו - תרומה), וזוזי בכדי לא שדינא, אלא אדעתא דכתב ליה שטרא אחרינא" - קא משמע לן דאמר ליה "עניינא (תנאי) עבדי לך בהדי ההוא דזבנת ליה בשמיה, ויכתוב לך שטרא אחרינא!";

'ואם אמר לו "על מנת" כופין את המוכר למכור' – פשיטא!?

לא, צריכא דאמר להו (לוקח) לסהדי קמיה דידיה (מוכר, ובהדי מוכר גופיה לא אתני) "חזו דשטרא אחרינא קא בעינא"; מהו דתימא מצי אמר ליה "אמינא שטרא מהיאך דקא שקלת בשמיה קאמרת ("אני הייתי סובר שאתה אומר לעדים בעינא דנכתוב לי שטרא אחרינא ריש גלותא")" - קא משמע לן דאמר ליה "להכי טרחי ואמרי להו לעדים קמך - דמינך הוא דקא בעינא".

רב כהנא יהב זוזא אכיתנא; לסוף אייקר כיתנא; זבניה מרוותיה דכיתנא (על מנת ליתן דמיהן שהן לוקחין לרב כהנא).

אתא לקמיה דרב, אמר ליה: מה אעביד? איזיל אישקיל זוזאי!

אמר ליה: אי כי קא זבני אמרי "האי כיתנא דכהנא הוא" - זיל שקול, ואי לא - לא תשקול (משום רבית).

כמאן? כבני מערבא, דאמרי 'מי הודיעו לבעל חטין שיקנה חטין לבעל מעות'? (בתמיה: כלומר: דאמרינן 'מי הודיען ללוקחין שיקנו מעותיהן לרב כהנא?' - לפיכך לא זכה בהן!)

(מאי איכפת לן בהקנאתן:) אטו מי יהיב רב כהנא ארבע ושקיל תמני (וכי רב כהנא עתיד ליטול מעות היה, ויטול רבית: שנתן לו ד' ויטול ח')? כיתנא ממילא הוא דאייקר (והלא פשתנו היה נוטל, וכל מקום שהיה שם - שלו היה), (ואלו שמכרוהו -) מיגזל גזלוה (מיניה), ותנן [פ"ט מ"א]: '*כל הגזלנין משלמין כשעת הגזלה*' (ומשלמים כל דמיו ביוקר, כשעת הגזילה - ובשעת הגזילה כבר הוקר)!

אמרי: התם - אמנה הואי (שנתן להם מעות באמנה ולא היה להם פשתן כשקבלו דמים, והתנו עמו כשער הזול ליתן לו כל השנה בשער זה, דתנן [בבא מציעא פ"ה מ"ז; דף עב,ב] '*יצא השער – פוסקין: אף על פי שאין לזה יש לזה*') ולא משכיה רב כהנא לכיתנא, ורב (דאסר ליה למשקל זוזי) לטעמיה, דאמר רב (ב'איזהו נשך' (בבא מציעא סג,א)) : עושין אמנה (ליתן מעות על השער של זול של עכשיו) בפירות (לקבל פירות בשער היוקר), ואין עושין אמנה בדמים (כשבא לשער היוקר לקבל פירותיו - אסור ליתן לו מוכר דמים של עכשיו, דמיחזי כרבית: דיהיב ליה תרתי סלעים ושקיל ארבע).

משנה:

הגוזל את חבירו שוה פרוטה ונשבע לו (על שקר והודה) - יוליכנו אחריו למדי (דאין לו כפרה עד שיחזיר לנגזל עצמו, דכתיב: לאשר הוא לו [יתננו ביום אשמתו] (ויקרא ה,כד); וגבי נשבע לשקר כתיב); לא יתן לא לבנו ולא לשלוחו (של נגזל להוליכו לנגזל, שאם יאנסוהו - חייב להחזיר, דלא הוי השבה - עד דמטי לידיה, כדאמרן) אבל נותן לשליח בית דין (תקנתא הוא דעבוד רבנן מפני תקנת השבים, שלא נחייב לזה להוציא מנה בהוצאת הדרך);

ואם מת (נגזל) - יחזיר (גזלן) ליורשיו (דנגזל);

נתן לו את הקרן (לאחר שנשבע והודה ונתחייב קרן וחומש, נשבע לו שבועה שניה על החומש שנתנו לו, והודה) ולא נתן לו את החומש, (או) מחל לו (נגזל) על הקרן (לאחר שהודה לו) ולא מחל לו על החומש, (או) מחל לו על זה ועל זה חוץ מפחות שוה פרוטה בקרן - אינו צריך לילך אחריו;

נתן לו את החומש ולא נתן לו את הקרן, מחל לו על החומש ולא מחל לו על הקרן, מחל לו על זה ועל זה חוץ משוה פרוטה בקרן - צריך לילך אחריו;

נתן לו את הקרן ונשבע לו על החומש -

(בבא קמא קג,ב)

[המשך המשנה]

הרי זה משלם חומש על חומש (חומשו של חומש, דחומש ראשון נעשה קרן), עד שיתמעט הקרן משוה פרוטה (שאם חזר ונתן לו חומש ראשון, ונשבע על השני, והודה - משלם חומשו וחומשו של חומש שני, וכן לעולם, עד שיתמעט הקרן של חומש שלא יכפור לו שוה פרוטה);

וכן בפקדון, שנאמר [ויקרא ה,כא: נפש כי תחטא ומעלה מעל בה' וכחש בעמיתו] ~~או~~ בפקדון או בתשומת יד (הלואה) או בגזל או עשק את עמיתו (שכר שכיר) (פסוק כב:) או מצא אבידה וכחש בה ונשבע על שקר [על אחת מכל אשר יעשה האדם לחטא בהנה] - הרי זה משלם קרן וחומש ואשם.

גמרא:

'נשבע לו [יוליכנו אחריו למדי]' – אִין, לא נשבע לו – לא (לא בעי להוליך אחריו עד דמטי לידיה); מני? לא רבי טרפון ולא רבי עקיבא, דתנן [יבמות פ"טו מ"ו, דף קיח,ב]: '*גזל אחד מחמשה ואינו יודע איזה מהן, וכל אחד אומר "אותי גזל" - מניח גזילה ביניהם ומסתלק, דברי רבי טרפון; רבי עקיבא אומר: לא זו דרך מוציאתו מידי עבירה, עד שישלם גזילה לכל אחד [ואחד]*' (דהשבה לידיה בעינן, ולא סגי במניח לפניו לומר "מי שהוא שלו יטלנה")'; מני? אי רבי טרפון - אף על גב דאישתבע אמר 'מניח גזילה ביניהם ומסתלק (ולא בעי לאמטויי לידיה, וסגי במניח לפניו, שהרי הבעלים שם הוא)'; אי רבי עקיבא - אף על גב דלא אישתבע אמר 'עד שישלם גזילה לכל אחד ואחד'!

לעולם רבי עקיבא היא (כרבי עקיבא מעיקרא מהדרינן לאוקמי, משום דכולהו תנאי סתימתאה - אליבא דרבי עקיבא סתם, כדאמר ב'אלו הן הנחנקין' (סנהדרין דף פו,א)), וכי קאמר רבי עקיבא '*עד שישלם גזילה לכל אחד ואחד*' - היכא דאישתבע הוא דקאמר; 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; ורבי טרפון - אף על גב דאישתבע - עבוד רבנן תקנתא (תקנת השבים; והכא דמספקא ליה - תסגי להו במניח), דתניא: '*רבי אלעזר ברבי צדוק אומר: תקנה גדולה התקינו* (עבוד תקנות גבי גוזל ונשבע והודה ואין הנגזל כאן, דאף על פי דכתיב 'לאשר הוא לו' [ויקרא ה,כד])*: שאם היתה הוצאה יתירה על הקרן - משלם קרן וחומש לבית דין* (תקון רבנן דנתביה לשליח בית דין, ויהא תחת ידם עד שיבא נגזל ויטלנו)*, ומביא אשמו, ומתכפר לו*';

ורבי עקיבא?

כי עבוד רבנן תקנתא - היכא דידע למאן גזליה, דקא מהדר ליה ממונא למריה (לאחר זמן יחזירנו בית דין); גזל אחד מחמשה - דלא ידע למאן גזליה, דלא הדר ממונא למריה - לא עבוד רבנן תקנתא.

מתיב רב הונא בר יהודה: '*אמר רבי שמעון בן אלעזר: לא נחלקו רבי טרפון ורבי עקיבא על שלקח אחד מחמשה ואינו יודע מאיזה מהן לקח שמניח דמי מקח ביניהם ומסתלק* (דכיון דליכא איסורא סגי ליה בהכי, דלא כתיב 'לאשר הוא לו' אלא במקום שחטא דבעי כפרה)*; על מה נחלקו? שגזל אחד מחמשה בני אדם ואינו יודע מאיזה מהן גזל, שרבי טרפון אומר: "מניח דמי גזילה ביניהם ומסתלק", ורבי עקיבא אומר "אין לו תקנה עד שישלם גזילה לכל אחד ואחד"*'; ואי סלקא דעתך דאישתבע - מה לי 'לקח' מה לי 'גזל' (הרי נשבע לשקר, ואשבועת שקר כתיב 'לאשר הוא לו', בין אגזל, בין אתשומת יד דבהיתר אתא לידיה)?

ועוד מתיב רבא (תנא ד'חסיד אחד' פליג אדרבי שמעון בן אלעזר): '*מעשה בחסיד אחד שלקח משני בני אדם ולא היה יודע מאיזה מהן לקח ובא לפני רבי טרפון, אמר לו "הנח דמי מקחך ביניהם והסתלק"; בא לפני רבי עקיבא, אמר לו "אין לך תקנה עד שתשלם לכל אחד ואחד"*', ואי סלקא דעתך דמישתבע - חסיד מי מישתבע בשיקרא? וכי תימא דמישתבע והדר הוי חסיד - והא כל היכא דאמרינן 'מעשה בחסיד אחד' - או רבי יהודה בן בבא או רבי יהודה ברבי אילעאי, ורבי יהודה בן בבא ורבי יהודה ברבי אילעאי חסידים דמעיקרא הוו!

אלא לעולם - רבי טרפון היא (מתניתין, דקתני 'נשבע', דאי רבי עקיבא - אפילו לא נשבע נמי), ומודה רבי טרפון היכא דאישתבע; מאי טעמא? דאמר קרא '[ויקרא כד,ה: אוֹ מִכֹּל אֲשֶׁר יִשָּׁבַע עָלָיו לַשֶּׁקֶר וְשִׁלַּם אֹתוֹ בְּרֹאשׁוֹ וַחֲמִשִׁתָיו יֹסֵף עָלָיו] לאשר הוא לו יתננו ביום אשמתו';

ורבי עקיבא <דאמר> אף על גב דלא מישתבע – קניס;

ורבי טרפון, (אמתניתין פריך דאמר 'נשבע – אִין, לא נשבע – לא, ואוקימנא כרבי טרפון) מכדי היכא דמישתבע, לא סגיא דלא הודה (דכפרה והשבון דקרא אהודה כתיב, דכתיב בגזל הגר 'והתודו את חטאתם וגו' (במדבר ה)) - מאי איריא 'ונשבע'? אפילו בלא שבועה נמי, דתניא: 'מודה רבי טרפון באומר לשנים "גזלתי אחד מכם מנה ואיני יודע איזה מכם" - נותן לזה מנה ולזה מנה,

(בבא קמא קד,א)

שכבר הודה מפי עצמו' (ובא לצאת ידי שמים; ואף על גב דבי דינא לא מצו מחייבי ליה, אלא מניח לפניהם - מיהו ידי עונש אין יוצא עד שישלם לשניהם, דהא לאו לבעלים אהדריה כו');

אלא אמר רבא: (מתניתין - דברי הכל היא, ולא דמיא לאין יודע:) שאני מתניתין (דהתם בין נשבע בין לא נשבע הוא דפליגי רבי טרפון ורבי עקיבא לענין דינא: דרבי טרפון לא מחייב להחזיר ליד הנגזל, ורבי עקיבא מחייב - אף על גב דלא נשבע;

והאי דפרכת לעיל 'ואי רבי עקיבא - אף על גב דלא אשתבע'? לאו פירכא היא, דהתם דין הוא דאף על גב דלא משתבע, דיחזיר לכל אחד, שהרי אין יודע למי גזל, ולא נפיק ידי שמים כלל): דכיון דידע למאן גזליה ואודי ליה (אבל הכא במתניתין דידע למאן גזל ומודי ליה משעת הודאה), כיון דאפשר לאהדורי ממונא למריה (דמזומן הוא להשיב) - הוה ליה כמאן דאמר ליה "יהיו לי בידך" (הוי גביה כפקדון), הלכך: נשבע (תחילה קודם הודאה) - אף על גב דקאמר ליה "יהיו לי בידך", כיון דבעי כפרה - לא סגי עד דמטי לידיה; הא לא אישתבע - הוי גביה פקדון עד דאתי ושקיל ליה.

לא יתן לא לבנו ולא לשלוחו:

איתמר: שליח שעשאו בעדים (ראובן שיש לו מעות ביד שמעון, ומינה שליח בעדים לקבלם הימנו, ונתנם לו): רב חסדא אמר: הוי שליח (ואם נאנסו בדרך - פטור בעל הבית, שנתנם לו); רבה אמר: לא הוי שליח; רב חסדא אמר 'הוי שליח': להכי טרחי ואוקמיה בעדים, דליקו ברשותיה; רבה אמר 'לא הוי שליח': הכי קאמר: איניש מהימנא הוא, אי סמכת – סמוך, אי בעית לשדוריה בידיה - שדר בידיה.

תנן [בבא מציעא פ"ח מ"ג]: '*השואל את הפרה, ושילחה ביד בנו, ביד עבדו, ביד שלוחו, או ביד בנו, ביד עבדו, ביד שלוחו של שואל ומתה – פטור* (דלא קמה ברשות שואל להתחייב באונסים עד שיאמר לו [השואל למשאיל] מפיו לשלחה לו ביד בנו כו')'; האי 'שלוחו' היכי דמי? אי דלא עשה בעדים - מנא ידעינן (דשלוחו הוא, דקרי ליה מתניתין 'שלוחו')? אלא דעשה בעדים, וקתני דפטור, קשיא לרב חסדא!

כדאמר רב חסדא: בשכירו (נשכר עמו ליום ולחדש ולשנה ולשבת) ולקיטו (שלקטו אצלו לדור עמו בביתו לצוותא בעלמא - לשון מורי; לישנא אחרינא 'לקיטו': לוקט תבואתו); הכא נמי בשכירו ולקיטו.

תנן: '*לא יתן לא לבנו ולא לשלוחו*' - האי 'שלוחו' היכי דמי? אי דלא עשאו בעדים - מנא ידעינן? אלא לאו דעשאו בעדים!

תרגמא רב חסדא: בשכירו ולקיטו; אבל שליח שעשאו בעדים מאי? הכי נמי דהוי שליח? אדתני סיפא '*אבל נותן הוא לשליח בית דין*', לפלוג וליתני בדידיה: במה דברים אמורים? – בשליח שלא עשאו בעדים, אבל שליח שעשאו בעדים - הכי נמי דהוי שליח!

אמרי: לא פסיקא ליה: שליח בית דין - לא שנא עשאו נגזל ולא שנא עשאו גזלן הוי שליח - פסיקא ליה; שליח שעשאו בעדים, דכי עשאו נגזל - הוא דהוי שליח, עשאו גזלן - לא הוי שליח - לא פסיקא ליה.

(הא מתניתין, דאוקימנא שליח בית דין אפילו עשאו גזלן ולא נגזל הוה שליח והוי באחריותו דנגזל) ולאפוקי מהאי תנא, דתניא: '*רבי שמעון בן אלעזר אומר: שליח בית דין* (דמשמע מתניתין דמשנתן לו נפטר גזלן) *- שעשאו נגזל* (קאמר) *ולא עשאו גזלן; או עשאו גזלן ושלח הלה ונטל את שלו מידו* (מיד השליח) *– פטור* (מאונס הדרך)' (טעמא - דנטל הנגזל [או שליחו], הא נאנסו מן השליח הראשון חייב [הגזלן])!

רבי יוחנן ורבי אלעזר דאמרי תרוייהו: שליח שעשאו בעדים הוי שליח, ואם תאמר משנתנו (דקתני '*לא יתן לשלוחו*', ואי דלא עשאו בעדים מנא ידעינן [לא]) - (תוקמא בשעשאו בעדים אלא) בממציא לו שליח (ביקש מחבירו שימציא לו לגזלן את עצמו), דאמר ליה (לומר לו) "אית לי זוזי גבי פלניא, ולא קא משדר להו; איתחזי ליה דלמא איניש הוא דלא משכח לשדורי ליה" ([או כגון שאמר לו] "אם תרצה לשלח כלום לפלוני שלח בידי") [ובאמירה כזאת אין משום עשיית שליח]; אי נמי כדרב חסדא: בשכירו ולקיטו.

אמר רב יהודה אמר שמואל:

(בבא קמא קד,ב)

אין משלחין מעות בדיוקני (מסר לו בעל הפקדון לשליח סימנין, וכתב לו חותמו באגרת, ומסרה לו, ואמר לו "לך והתראה לפלוני ויתן לך מעות שיש לי בידו"), ואפילו עדים חתומים עליה;

ורבי יוחנן אמר: אם עדים חתומים עליה – משלחין.

אמרי: לשמואל - מאי תקנתא?

כי הא דרבי אבא הוי מסיק זוזי בדרב יוסף בר חמא, אמר ליה לרב ספרא: "בהדי דאתית - אייתינהו ניהלי". כי אזל להתם, אמר ליה רבא בריה "מי כתב לך 'התקבלתי (מעותי בקבלתו של רב ספרא)'?"

אמר ליה "לא".

"אי הכי זיל ברישא, ויכתוב לך 'התקבלתי'";

לסוף אמר ליה: "אי כתב לך (רבי אבא) נמי 'התקבלתי' לאו כלום הוא: דלמא אדאתית (בעוד שתהיה בדרך בשובך אצלנו) שכיב רבי אבא (דזקן הוא, וכבר בטל שליחותו קודם שתקבלם) ונפלו זוזי קמי יתמי, ו'התקבלתי' דרבי אבא לאו כלום הוא (ואי הוו אנסי להו מינך באורחא - תבעי לן יתמי)"!

אמר ליה: ואלא מאי תקנתא?

זיל נקנינהו לך אגב ארעא (ויהיו שלך בכל מקום שהן, דקיימא לן [קדושין (דף כו.)] 'נכסים שאין להם אחריות נקנין עם נכסים שיש להן אחריות'), ותא את כתוב לן 'התקבלתי'.

- כי הא: דרב פפא הוה מסיק תריסר אלפי זוזי בי חוזאי; אקנינהו ניהליה לרב שמואל בר אבא אגב אסיפא דביתיה (מפתן ביתו, דמחובר לקרקע הוא, וכקרקע הוא; כך שמעתי. לישנא אחרינא: 'סיפא דביתיה': סוף בית: הקנה לו זוית אחת); כי אתא נפק לאפיה עד תואך (הלך לקראתו עד תווך - שם מקום; שהיה שמח שהביא לו מעותיו).

נתן לו את הקרן [ולא נתן לו את החומש, מחל לו על הקרן ולא מחל לו על החומש, מחל לו על זה ועל זה חוץ מפחות שוה פרוטה בקרן - אינו צריך לילך אחריו]:

(מדאיצטריך ליה למתני '*אינו צריך לילך אחריו*') - אלמא חומש ממונא הוא (גביה), ואם מיית (גזלן) - משלמי ליה יורשין; (ועוד:) ותנן נמי: '*נתן את הקרן ונשבע על החומש - הרי מוסיף חומש על חומש*' (מדקתני 'הרי זה מוסיף חומש על חומש') - אלמא חומשא ממונא הוא (שמע מינה: ממונא כַּפְרֵיהּ); ותניא נמי הכי: '*הגוזל את חבירו ונשבע לו ומת - יורשין משלמים קרן וחומש, ופטורין מן האשם* (דהא מתו בעליו; דאם הפרישוֹ [הגזלן] בחייו - היה טעון [רעיה]; וכי לא הפרישו – פטורין, דאשם כפרה הוא, ולאו ממונא, ואין כפרה למתים).' ויורשין בני שלומי חומשא דאבוהון הוו <אלמא חומש ממונא הוא ובעי שלומי יורשין>;

ורמינהו: '(רישא בתורת כהנים: 'אשר גזל' - על גזילו הוא מוסיף חומש, ולא על גזילת אביו; [דומה לספרא ויקרא - דבורא דחובה פרשה יג ה"ב-ג) *עדיין אני אומר: אימתי אינו משלם חומש על גזל אביו? בזמן שלא נשבע, לא הוא ולא אביו; הוא ולא אביו, אביו ולא הוא, הוא ואביו – מנין? תלמוד לומר:* [ויקרא ה,כג: והיה כי יחטא ואשם והשיב את הגזלה אשר גזל או את העשק אשר עשק או את הפקדון אשר הפקד אתו או את האבדה אשר מצא] *'אשר גזל' ו'אשר עשק' - והוא לא גזל ולא עשק!*'

אמר רב נחמן: לא קשיא: כאן שהודה (אביו בחייו, אחר שנשבע, ונתחייב לו חומשא - משלמי יורשין), כאן (וברייתא בתורת כהנים) שלא הודה (וקסלקא דעתא: השתא בלא הודה לא אב ולא בן).

אי לא הודה - קרן נמי לא משלם! וכי תימא הכי נמי דלא משלם - והא מדקא מהדר אחומש, למימרא דקרן משלם! ועוד, תניא: '*ועדיין אני אומר: אימתי הוא משלם קרן על גזל אביו? בזמן שנשבע הוא ואביו; אביו ולא הוא, הוא ולא אביו, לא הוא ולא אביו מנין? תלמוד לומר: גזילה ועושק אבידה ופקדון* [ויקרא ה,כג: והיה כי יחטא ואשם והשיב את הגזלה אשר גזל או את העשק אשר עשק או את הפקדון אשר הפקד אתו או את האבדה אשר מצא] *יש תלמוד*'.

ויתיב רב הונא וקאמר להא שמעתא [מתורת כהנים]; אמר ליה רבה בריה: 'יש תלמוד' קאמר מר (ותנא מקרא מייתי לה מדכתיב כל הני - ריבויא הוא: שהבן חייב לשלם)? או 'ישתלמו' קאמר מר (ומסברא הוא משלם ולא מקראי)?

אמר ליה: 'יש תלמוד' קאמינא, ומריבויא דקראי אמרי.

אלא מאי 'לא הודה'? לא הודה אביו והודה [ונשבע והודה] בנו (קרן משלם, אבל חומש לא, דמעטיה קרא מחומש על גזל אביו).

(דקתני 'נשבע הוא ואביו' לפטורא -) ונחייב בנו חומש אשבועה דידיה (דכיון דבן נשבע והודה - אמאי פטור)!?

אמרי: בשאין גזילה קיימת (דלאו עליה רמיא לשלומי, דתנן (לקמן דף קיא:) 'הגוזל ומאכיל את בניו - פטורים מלשלם'; הלכך אי כפר - כפירת דברים בעלמא היא, ושבועת בטוי הוא, דליכא חומש).

אי בשאין גזילה קיימת - אפילו קרן נמי לא משלם!?

לא, צריכא דאיכא אחריות נכסים (ואמרינן לקמן (שם): דאם הניח אביהן אחריות נכסים: קרקעות - חייבים להחזיר, מפני כבוד אביהן).

וכי איכא אחריות נכסים מאי הוי? [עיין רש"י להלן\*: רש"י לא גורס מ'וכי איכא' עד 'אפילו', ובמקום 'אפילו' גורס 'אי הכי'] מלוה על פה היא, ומלוה על פה אינו גובה לא מן היורשין ולא מן הלקוחות!?

אמרי:

(בבא קמא קה,א)

בשעמד בדין.

אי בשעמד בדין - אפילו חומש נמי משלם?

אמר רב הונא בריה דרב יהושע: לפי שאין משלמין חומש על כפירת שעבוד קרקעות (דחומש - אמאי קאתי? אשבועתא! - לאו שבועה היא, דקיימא לן [שבועות (דף מב,ב)] 'אין נשבעין על הקרקעות'; והאי בן, כי אישתבע - כפר לה שעבוד הקרקעות, דאי לאו משום אחריות נכסים - לאו עליה רמיא לשלומי).

\*(לא גרסינן; חדא: דהא תני התם דמשום כבוד אביהם חייבים להחזיר; ועוד: דקמשני ליה 'כשעמד בדין קודם מיתתו', והך העמדה - מאי מהני? הרי כפר ונשבע ולא הודה, דהא אוקמינן דלא הודה אב והודה בנו! ועוד: דקמשני 'כשעמד בדין' מכלל דעד השתא בשלא עמד בדין, והא 'נשבע הוא ואביו' קתני, מכלל דבבית דין הוה! הלכך לא גרסינן ליה, והכי גרסינן: אי הכי חומש נמי משלם!? אמר רב הונא כו' אי הכי ממון גמור הוא, וחומש נמי לשלם).

רבא אמר (לעולם בגזילה קיימת): (ודקשיא לך 'ולחייב הבן חומש על שבועת עצמו כיון דהודה'?) הכא במאי עסקינן? - כגון שהיתה דיסקייא של אביו (שממון אביו נתון בה) מופקדת ביד אחרים (וגזילה זו בתוכה): קרן משלם - דהא איתיה; חומש לא משלם - דכי אישתבע (האי) - בקושטא אישתבע, דהא לא הוה ידע ((ולא תימא בשיקרא אשתבע, כדסברת לעיל; ותנן במסכת שבועות (פ"ד מ"ב; דף לו,ב) '*וחייבים על זדון השבועה ועל שגגתה עם זדון הפקדון, ואין חייבין על שגגתה* גרידתא', כי הכא, דליביה אנסיה).

[מחל לו על זה ועל זה] חוץ מפחות שוה פרוטה בקרן [- אינו צריך לילך אחריו]:

אמר רב פפא: לא שנו אלא שאין (אותה חצי פרוטה מן ה)גזילה (עצמה) קיימת (וחצי פרוטה - הוא דמחייב ליה, ולאו ממונא איכא), אבל (אם מן ה)גזילה (עצמה) קיימת - צריך לילך אחריו: חיישינן שמא תייקר (ותעמוד על הפרוטה).

איכא דאמרי: אמר רב פפא: לא שנא גזילה קיימת ולא שנא שאין גזילה קיימת, אינו צריך לילך אחריו: לשמא תייקר לא חיישינן.

אמר רבא: גזל שלש אגודות בשלש פרוטות, והוזלו ועמדו על שתים: אם החזיר לו שתים - חייב להחזיר לו (אגודה) אחרת (ואף על פי דהשתא לא שויא פרוטה, כיון דבשעת גזילה הוי שוה פרוטה - בעי לאהדוריה ולהוליכה אחריו)', ותנא תונא (תנא דידן סייעתו): '*גזל חמץ ועבר עליו הפסח - אומר לו הרי שלך לפניך"*'; טעמא דאיתיה בעיניה, הא ליתיה בעיניה - אף על גב דהשתא לאו ממונא, כיון דמעיקרא ממונא הוא - בעי שלומי; הכא נמי: אף על גב דהשתא לא שוה פרוטה - [כיון דמעיקרא הוי שוה פרוטה] בעי שלומי.

בעי רבא: גזל שתי אגודות בפרוטה, והחזיר לו אחת מהן – מהו? מי אמרינן 'השתא ליכא גזילה'? או דלמא 'הא לא הדר גזילה, דהואי גביה'?

הדר פשטה: גזילה אין כאן, השבה אין כאן.

אי גזילה אין כאן - השבה יש כאן?

הכי קאמר: אף על פי שגזילה אין כאן - מצות השבה אין כאן.

ואמר רבא: הרי אמרו: נזיר שגילח ושייר שתי שערות - לא עשה ולא כלום.

בעי רבא: גילח אחת (מהשתים ששייר) ונשרה אחת – מהו (הוי גילוח או לא)?

אמר ליה רב אחא מדיפתי לרבינא: נזיר שגילח אחת אחת קא מבעיא ליה לרבא (כל השערות אחת אחת קמבעיא ליה - בתמיה)? (כלומר: הא - ודאי גילוח הוי, כיון שבשעה שבא לגלח האי שיור - הוה ביה שיעור גילוח, וגילח אחת ואף על פי דנשרה שניה - גילוח הוא).

אמר ליה: לא, צריכא כגון שנשר אחת מהן (שכשבא לגלח אין כאן שיעור גילוח) וגילח אחת: מי אמרינן 'השתא מיהת הא ליכא שיעור'? או דלמא 'הא לאו גילוח הוא, דמעיקרא הא שייר שתי שערות, והשתא כי גילח לא הוי שתי שערות'?

הדר פשטה: שער אין כאן, גילוח אין כאן;

אי שער אין כאן - גילוח יש כאן?

הכי קאמר: אף על פי ששער אין כאן - מצות גילוח אין כאן.

ואמר רבא: הרי אמרו: חבית שניקבה וסתמוה שמרים (ונתנוה על פי ארובה, וממרחת יפה סביבותיה, וטומאה בבית) - הצילוה (מצלת על העלייה כולה מלבא בה שום טומאה, דסתימת שמרים - סתימה היא, ולא שלטה ביה טומאה [במסכת כלים בפרק 'ואלו כלים מצילין' [פ"י])

בעי רבא: אגף (לשון מגופה) חציה (היה בה תחתיה שיעור נקב לטמא, וכלי המקבל טומאה אינו חוצץ בפני הטומאה; ואגף בטיט חציה) – מהו (מי אמרינן השתא מיהא ליכא שיעור נקב? או דלמא הא לא סתם שיעור סתימה)?

אמר ליה רב יימר לרב אשי: לאו משנתנו היא זו, דתנן [במסכת כלים פ"י מ"ו]: '*חבית שניקבה וסתמוה שמרים – הצילוה; פקקה בזמורה* (ואין שם שמרים) *- עד שימרח* (בטיט מן הצדדין של זמורה לסותמו היטב)*; היו בה שתים - עד שימרח מן הצדדים ובין זמורה לחבירתה*' - טעמא דמרח, הא לא מרח – לא; אמאי? ותיהוי כי אגף חציה?

אמרי: הכי? השתא: התם אי לא מרח - לא קאי; אגף חציה במידי דקאי – קאי!? [ולא איפשטה.]

ואמר רבא: הרי אמרו: '*גזל חמץ ועבר עליו הפסח אומר לו "הרי שלך לפניך"*';

בעי רבא:

(בבא קמא קה,ב)

נשבע עליו (לאחר שנאסר נשבע שאין אצלו, ולא גזלו ממנו) מהו?: מי אמרינן 'כיון דאי מיגנב בעי שלומי ליה - ממונא קא כפר ליה'? או דלמא 'השתא מיהת הא מנח (ויכול לפטור בו את עצמו) ועפרא בעלמא הוא, ולא כפר ליה ממונא (ואשתכח דלאו מידי כפריה)'?

מילתא דאיבעיא ליה לרבא פשיטא ליה לרבה, דאמר רבה: '"שורי גנבת", והוא אומר "לא גנבתי"; "מה טיבו אצלך?" – "שומר חנם אני עליו" (ונשבע והודה) - חייב (קרבן שבועה אף על פי שהודה קודם שבועה בגוף הממון), שהרי פטר עצמו (בשבועה) מגניבה ואבידה (שאם היה נגנב ממנו משבועה ואילך היה נפטר בדברי שקר, שהרי הוא עצמו גנבו, וחייב בכל אונסין עד שיחזירנו);

"שומר שכר אני עליו" – חייב, שהרי פטר עצמו משבורה ומתה; "שואל אני עליו" – חייב, שהרי פטר עצמו ממתה מחמת מלאכה' (שואל פטור במתה מחמת מלאכה ומכחש בשר מחמת מלאכה, דלמעבד מלאכה שייליה, ולאו לאוקמה בכילתא); אלמא אף על גב דהא קאים (ומודה ליה בגויה, והשתא איהו לא כפר מידי), (אפילו הכי) כיון דאי מיגניב - ממונא קא כפר (דשמא סוף השבועה לבא לידי כפירת ממון - חייב), השתא נמי ממונא קא כפר! הכא נמי: אף על גב (דכפירה דחמץ) (כהודאה הוא, דהא) דעפרא בעלמא הוא, כיון דאי מיגניב (כיון דשמא יאבד) - בעי שלומי ליה ממונא מעליא (ויתחייב לו ממון ונמצא שתועיל לו שבועה זו להפטר), השתא נמי ממונא קא כפר ליה (חייב).

יתיב רבא וקאמר להא שמעתא. איתיביה רב עמרם לרבא" '[ויקרא ה,כב: או מצא אבדה] *וכחש בה* [ונשבע על שקר על אחת מכל אשר יעשה האדם לחטא בהנה] *- פרט למודה בעיקר; כיצד? "שורי גנבת!" והוא אומר "לא גנבתי"! – "מה טיבו אצלך?" – "אתה מכרתו לי"* (לקמן פריך מאי מודה בעיקר איכא)*, "אתה נתתו לי במתנה", "אביך מכרו לי", "אביך נתנו לי במתנה", "אחר פרתי רץ", "מאליו בא אצלי", "תועה בדרך מצאתיו* (והביאותיו לבית)*", "שומר חנם אני עליו", "שומר שכר אני עליו", "שואל אני עליו" - ונשבע והודה, יכול יהא חייב? תלמוד לומר 'וכחש בה' - פרט למודה בעיקר*.

אמר ליה: תדורא (אין לב): כי תניא ההיא - דקאמר ליה "הילך" (וליכא למימר 'אילו מיגניב', דהא קמיה קאי, ושקיל ליה); כי קאמינא: דקיימא באגם.

'*"אתה מכרתו לי"*' - מאי 'מודה בעיקר' איכא?

לא, צריכא דאמר ליה: "לא נתתי לך דמי, שקיל תורך וזיל".

'*"אתה נתתו לי", "אביך נתנו לי"*' - מאי 'מודה בעיקר' איכא?

דאמר ליה "על מנת דעבידנא לך נייח דנפשא ולא עבדי לך - שקיל תורך וזיל".

'*"תועה בדרך מצאתיו"*' - לימא "איבעי לך לאהדוריה לי (כשמצאתו לא היה לך לאוספו אל ביתך, שהרי מכיר היית בו, ואין לך גנב גדול מזה)!"?

אמר אבוה דשמואל: באומר "שבועה אבידה מצאתי ולא הייתי יודע שהיא שלך שאחזירנה לך".

תניא: '*אמר בן עזאי: שלש שבועות הן* (בעדות אבידה: שהשביע את העד "אם ראית את אבידתי" ואמר "לאו" ואחר כך הודה)*: הכיר בה* (האבידה) *ולא במוצאה* (שאמר שראה אותה מהלכת ברשות אחרת, ואינו יודע מי הוא) (גירסא אחרת בדברי רש"י: בה ולא במוצאה: אי הוה מסהיד ליה 'ראיתיה שנמצא בזוית פלוני, ואיני יודע מי מצאה' היה מחזר באותה שכונה עד שיודיעוהו, וכל שכן 'במוצאה ולא בה' [מסורת הש"ס: כל שכן בה ובמוצאה]; [ומיהו ממון ממש לא מפסדו, דאי נמי אסהידו ליה 'ראינו שמצא פלוני זה' - היה יכול לומר "נאנסה ממני" ופוטר עצמו משבועה)*,* (או הודה שהכיר) *במוצאה ולא בה* (והיה לו לומר "איש פלוני מצא אבידה, ואיני יודע אם שלך הוא")*, לא בה ולא במוצאה* (ובעד אחד קמיירי)'.

'*לא בה ולא במוצאה*' - קושטא אשתבע?

אימא 'בה ובמוצאה'.

למאי הלכתא?

רב אמי אמר רבי חנינא: לפטור (על כולן פטור העד).

ושמואל אמר: לחיוב;

ובפלוגתא דהני תנאי, דתניא: '*המשביע עד אחד* (וכפר ואמר "שבועה שאיני יודע לך עדות") *– פטור* (העד מקרבן שבועת העדות, דהא אי הוה מסהיד ליה - לא הוה מחייב להיאך אלא שבועה; ואף על גב דאיכא למימר דלמא לא משתבע - גורם לממון פטור; והני נמי גורם לממון נינהו)*; ורבי אלעזר ברבי שמעון מחייב*'; במאי קא מיפלגי? מר סבר דבר הגורם לממון כממון דמי ומר סבר לאו כממון דמי.

אמר רב ששת: הכופר בפקדון (ובאו עדים) - נעשה עליו גזלן (משעת כפירה, ואף על פי שלא נשבע; ומכאן ואילך אין לו דין דשומר חנם, אלא חייב באונסים אם יאנס), וחייב באונסין. ותנא תונא [ספרא קדושים פרשתא ב הלכה ג]: '[ויקרא ה,כב: או מצא אבדה] *וכחש בה* [ונשבע על שקר על אחת מכל אשר יעשה האדם לחטא בהנה] *- למדנו עונש* (דכתיב בתריה 'והשיב את הגזילה', אלמא קמה ליה ברשותיה משעת 'וכחש' עד דעביד השבה, וזהו עונשה)*, אזהרה מנין? תלמוד לומר* [ויקרא יט,יא: לא תגנבו ו]לא תכחשו [ולא תשקרו איש בעמיתו]; מאי - לאו לעונש ממון?

(הכי גרסינן: מאי לאו עונש כפירה? כלומר: עונש דמאי? לאו דאיעניש אכפירה, אף על גב דלא אשתבע?)

לא, לעונש שבועה (האי עונש דענשיה קרא להתחייב באונסין - משום שבועת שקר היא, אבל אי לא אשתבע - לא).

הא מדקתני סיפא 'ואישתבע' - מכלל דרישא דלא אישתבע - דקתני סיפא: *'ונשבע על שקר' - למדנו עונש* (דכתיב בתריה חומש ואשם)*; אזהרה מנין? - תלמוד לומר:* [ויקרא יט,יא: ו]לא תשקרו (דהיינו אזהרת שבועת שקר, דסמיך ליה [פסוק יב] 'לא תשבעו בשמי לשקר'; ומ'לא תשקרו' נפקא לן דבשבועת כפירת ממון משתעי, כדכתיב 'איש בעמיתו', כמו 'וכחש בעמיתו' בפקדון); ומדסיפא דאישתבע רישא דלא אישתבע!?

אמרי: אידי ואידי דאישתבע: כאן (בסיפא) שהודה (שיש חומש ואשם), כאן שבאו עדים: אתו עדים - חייב באונסין; אודויי אודי - חייב בקרן וחומש ואשם.

מתיב רמי בר חמא: (במסכת שבועות (פ"ז מ"ר, דף מד,ב), גבי ואלו נשבעין ונוטלין, דזה אחד מהן:) '(מי שהיה לו חבירו חייב שבועה) *ושכנגדו* (והוא) *חשוד על השבועה* (שנמצא שְַקרָן בשבועתו - שכנגדו נשבע ונוטל) *– כיצד? אחד* (שנחשד על) *שבועת העדות, ואחד* (שנחשד על) *שבועת הפקדון* (שראינוהו שנשבע לשקר) *- ואפילו שבועת שוא* (ואפילו לא נחשד אלא לשבועת שוא, שאין בה כפירת ממון, ורע לשמים הוא ולא רע לבריות - נפסל לשבועת ממון)'; ואם איתא (לדרב ששת: דמשעת כפירתו נעשה גזלן - למה לי למתנייה גבי הנך, דמשמע דלא אפסיל עד שעת שבועה כי הנך?) - בכפירה הוא דאיפסיל ליה (הא משעת כפירה אפסיל ליה, משום דהוי גזלן)!?

אמרי: הכא במאי עסקינן? דקאי באגם (וכי אמר רב ששת: כגון דאמרי סהדי דכי כפר ליה - בידיה נקט ליה) דלאו כפירה הוא, דסבר: אשתמיטנא ליה אדאזילנא ומייתינא ליה (דהיכא דאיכא למימר 'לאשתמוטי איכוין עד דמייתי ליה' - לא מפסיל בלא שבועה).

תדע: דאמר רב אידי בר אבין: הכופר במלוה (ולא נשבע ובאו עדים) - כשר לעדות (דמלוה להוצאה ניתנה ואינה עכשיו בידו ורוצה לדחותו עד שתשיג ידו);

(בבא קמא קו,א)

בפקדון - פסול לעדות (ומוקמינן לה בריש 'שנים אוחזין' כגון דאמרי סהדי דההיא שעתא דכפר ליה - נקיט בידיה, ומפסיל, אף על גב דלא אשתבע, דאי באשתבע - מה לי מלוה מה לי פקדון?).

והאמר אילפא 'שבועה קונה': שבועה היא דקניא (קסלקא דעתא להתחייב באונסים משעה שנשבע לשקר קאמר), אבל כפירה לא קניא!?

הכא נמי דקיימא באגם.

ואיבעית אימא: מאי 'שבועה קונה' (דקאמר אילפא)? - (לגמרי קאמר, דתו לא משלם,) כדרב הונא, דאמר רב הונא אמר רב: '"מנה לי בידך!" והלה אומר "אין לך בידי!" ונשבע, ואחר כך באו עדים – פטור, שנאמר [שמות כב,י: שבועת ה' תהיה בין שניהם אם לא שלח ידו במלאכת רעהו] ולקח בעליו ולא ישלם: כיון שקבלו הבעלים שבועה - שוב אין משלם ממון.

גופא: אמר רב הונא אמר רב: '"מנה לי בידך!" והלה אומר "אין לך בידי!" ונשבע, ואחר כך באו עדים – פטור, שנאמר [שמות כב,ט-י: 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: כיון שקבלו הבעלים שבועה - שוב אין משלם ממון. [יתכן שזה מהות ההסכם בין השומר לבין המפקיד: שהשומר נאמן בשבועה, ואם נשבע – פטור.]

אמר רבא: מסתברא מילתיה דרב במלוה, דלהוצאה ניתנה (ובעיא תשלומין, ואיכא למימר דבשבועה אפטר ליה מתשלומין, כדכתיב 'ולא ישלם'), אבל פקדון - ברשותיה דמריה קאי (ואין כאן 'ולא ישלם', דהא כל היכא דאיתיה - דמריה הוא); והאלהים אמר רב אפילו בפקדון, דכי כתיב קרא - בפקדון כתיב (גבי שומר שכר)!

יתיב רב נחמן וקאמר להא שמעתא (דרב הונא); איתיביה רב אחא בר מניומי לרב נחמן [בבא קמא פ"ט מ"ז]: '*"היכן פקדוני?" אמר לו: "אבד". "משביעך אני!" ואמר "אמן", והעדים מעידים אותו שאכלוֹ - משלם את הקרן* (וכפל – לא, דאין כפל אלא בטוען נגנב; וחומש ואשם נמי לא שייכי אלא כשהודה, דכתיב בגזל הגר 'והתוודו' [במדבר ה,ו: דבר אל בני ישראל: איש או אשה כי יעשו מכל חטאת האדם למעל מעל בה' ואשמה הנפש ההוא; (במדבר ה,ז) והתודו את חטאתם אשר עשו והשיב את אשמו בראשו וחמישתו יסף עליו ונתן לאשר אשם לו])*; הודה מעצמו* (לאחר שבועה) *- משלם קרן וחומש ואשם.*' (קתני מיהא רישא: משלם קרן על ידי עדים, וקשיא לרב, דאמר 'כיון שנשבע לא ישלם אפילו באו עדים'; ומסיפא לא פריך, דבהודה - לא קאמר רב, דהא כתיב 'והשיב את הגזלה', ובנשבע והודה משתעי קרא.)

אמר ליה רב נחמן: הכא במאי עסקינן? - כגון דנשבע חוץ לבית דין (לא אלימא שבועה לאפקועי ממונא).

אמר ליה: אי הכי - אימא סיפא [שם משנה ח]: '*"היכן פקדוני"? אמר לו "נגנב." – "משביעך אני!" ואמר "אמן", והעדים מעידים אותו שגנבו - משלם תשלומי כפל; הודה מעצמו - משלם קרן וחומש ואשם*'; ואי סלקא דעתך חוץ לבית דין - מי איכא כפל?

אמר ליה: יכילנא לשנויי לך: רישא חוץ לבית דין וסיפא בבית דין, מיהו שינויא דחיקא לא משנינן לך: אידי ואידי בבית דין ולא קשיא: כאן בקפץ כאן בשלא קפץ (ברישא, דקתני 'משלם' - כשקפץ זה והשביעו קודם שחייבוהו בית דין, וכי קאמר רב - בלא קפץ, והדיינין השביעוהו, וקנייה באותה [נ"א: ההיא] שבועה, דקרא - בשבועת הדיינין כתיב; ואף על גב דסיפא לא מתוקמא בקפץ, דקתני 'כפל', וכפל לא איתיא אלא בשבועת הדיינין - מכל מקום רישא בקפץ. [והיות וגם זה תירוץ של אוקימתא בשני מציאויות שונות – שינויא דחיקא – מוסיף רש"י:] וניחא ליה לאוקמי בתרי גווני ובחד דוכתא, ולא לאוקמי בשני מקומות; וסיפא לא קשיא ליה לרב, דאף על גב דקתני '*משלם כפל*' לאחר שבועה, וכל שכן קרן דמודה רב בטוען טענת גנב, כדלקמן בשמעתין; דשבועה דקא מחייב ליה כפל - לא מקנייה ליה קרנא).

אמר ליה רמי בר חמא לרב נחמן: מכדי דרב לא סבירא לך, משכוני נפשך (לבא במקומו לתרץ קושיות ולהעמיד דבריו) אדרב למה לך?

אמר ליה: לפרושה לדרב, דרב הכי מתרץ לה למתניתין.

והא רב - קרא קאמר [ומדוע אתה חולק עליו]?

אמרי: קרא - לכל הנשבעין שבתורה נשבעין ולא משלמין הוא דאתא (הנתבע ישבע ויפטר ולא ישבע התובע ליטול); ' [שמות כב,י: שְׁבֻעַת ה' תִּהְיֶה בֵּין שְׁנֵיהֶם אִם לֹא שָׁלַח יָדוֹ בִּמְלֶאכֶת רֵעֵהוּ] וְלָקַח בְּעָלָיו וְלֹא יְשַׁלֵּם' - מי שעליו לשלם הוא נשבע.

מתיב רב המנונא [שבועות פ"ה מ"ב]: '*השביע עליו חמשה פעמים בין בפני בית דין ובין שלא בפני בית דין, וכפר עליו - חייב על כל אחת ואחת* (חומש ואשם)*; ואמר רבי שמעון: מה טעם? הואיל ויכול לחזור ולהודות* (ונמצא דבכולן כופר ממון)', והכא 'קפץ' לא מצית אמרת: '*השביע עליו*' קתני (ומדלא תני 'השביעו' שמע מינה על ידי דיינין הטיל עליו שבועה, וקיבל על כרחו, וקתני 'יכול לחזור ולהודות' - אלמא אכתי ממונא אית ליה גביה); 'חוץ לבית דין' לא מצית אמרת: '*בפני בית דין*' קתני [ומדוע חייב חמש פעמים? אחרי הראשון נפטר ממון, ובאמת אינו חייב]!?

הוא מותיב לה והוא מפרק לה: לצדדין קתני: '*השביע עליו*' - חוץ לבית דין, ו'*בבית דין*' - קפץ (דאף על גב דחייבוהו בית דין שבועה, כיון דמחוץ לב"ד השביעו - לא קנייה; ו'בפני בית דין' דקתני - לא א'השביע עליו' קאי)!

מתיב רבא [תוספתא בבא קמא (ליברמן) פרק ח הלכה ו]: '*בעל הבית שטען טענת גנב בפקדון ונשבע והודה ובאו עדים: אם עד שלא באו עדים הודה משלם קרן וחומש ואשם* (ולא כפל דאין משלם קנס על פי עצמו)*, ואם משבאו עדים הודה - משלם תשלומי כפל ואשם*' (אבל חומש – לא, דחומשו עולה לו בכפלו, כדאמרינן בפרק 'מרובה' (לעיל דף סה,א))' (אלמא בין נשבע ובאו עדים בין נשבע והודה חייב) והכא 'חוץ לבית דין' ו'קפץ' לא מצית אמרת: 'כפל' קתני!

אלא אמר רבא (לא תשנייה לתיובתיה דרב המנונא לצדדין דיכול לחזור ולהודות - לאו תיובתא הוא לרב הונא): כל 'הודה', לא שנא טוען טענת אבד ולא שנא טוען טענת גנב <נמי> - לא אמר רב (לא קאמר רב דכל הודה: לא שנא טוען טענת גנב ונשבע והודה ולא שנא טוען טענת אבד ונשבע והודה - לא אמר רב דפטור), דהא כתיב 'והתודה' (בגזל הגר כתיב [במדבר ה,ז: והתודו את חטאתם אשר עשו והשיב את אשמו בראשו וחמישתו יסף עליו ונתן לאשר אשם לו] ובנשבע, דהא קרן וחומש כתיב), דבעי שלומי קרן וחומש; טוען טענת גנב ובאו עדים - נמי לא אמר רב, דהא כתיב תשלומי כפל (דכפל כי כתיב - בהכי כתיב: בנשבע ובאו עדים, כדאמר בפרק 'מרובה'); כי קאמר רב: כגון שטוען טענת אבד ונשבע ולא הודה ובאו עדים.

אזל רב גמדא ואמרה לשמעתא (להא דרבא דאמר 'כל הודה לא אמר רב') קמיה דרב אשי; אמר ליה: השתא! ומה רב המנונא, תלמידיה דרב (דקיימא לן '*אמרי בי רב - רב המנונא*' בפרק קמא דסנהדרין (דף יז,ב)), וידע דאמר רב 'הודה' וקמותיב 'הודה' (ואי לאו דידע דאפילו בהודה פטר רב - לא הוה מותיב ליה מהואיל דיכול לחזור ולהודות), ואת אמרת 'הודה לא אמר רב'?!

אמר ליה רב אחא סבא לרב אשי: רב המנונא - הכי קא קשיא ליה:

(בבא קמא קו,ב)

אי אמרת בשלמא 'נשבע', כי אתו עדים (אחר שבועה קמייתא) מיחייב (לשלומי קרנא, אשתכח דאכתי ממונא הוא גביה, ואמטו להכי מחייבינן ליה קרבן שבועה), אמטו להכי מחייבינן ליה קרבן (שבועה): אשבועה בתרייתא (אשבועה שניה) - (דמשום דאין שבועה חלה על שבועה לא תפטריה, ד)הואיל ויכול לחזור ולהודות (בין זו לזו - נמצא דכל אחת שבועת כפירה בפני עצמה היא); אלא אי אמרת '*כי אתו עדים – פטור*', מי איכא מידי דאילו אתי סהדי ומסהדי ביה פטור ואנן ניקו ניחייביה קרבן אשבועה '*הואיל ויכול לחזור ולהודות*'!? השתא מיהת לא אודי (בין זו לזו, ואשתכח דכפירת דברים בעלמא הוא, ולאו ממונא הוא גביה, שהרי אין יכול להוציאו בעדים)!!

אמר רבי חייא בר אבא אמר רבי יוחנן: הטוען טענת גנב בפקדון - משלם תשלומי כפל; טבח ומכר - משלם תשלומי ארבעה וחמשה, הואיל וגנב משלם תשלומי כפל וטוען טענת גנב משלם תשלומי כפל: מה גנב שהוא משלם כפל, טבח ומכר משלם תשלומי ארבעה וחמשה, אף טוען טענת גנב בפקדון: כשהוא משלם תשלומי כפל, טבח ומכר משלם תשלומי ארבעה וחמשה;

מה לגנב שכן משלם תשלומי כפל שלא בשבועה, תאמר בטוען טענת גנב שאין משלם תשלומי כפל אלא בשבועה (טוען טענת גנב אינו משלם כפל עד שישבע ואחר כך יבאו עדים, כדילפינן ב'מרובה')?

אמרי: היקישא היא (דאיתקש גנב וטוען טענת גנב, דסמיכי קראי אהדדי: 'אם ימצא הגנב' [שמות כב,ו] - הרי גנב; 'ואם לא ימצא הגנב' [שמות כב,ז] כמו שאמר, אלא הוא עצמו גנבו - היינו טוען טענת גנב, ונמצא שהוא גנבו), ואין משיבין על היקישא.

הניחא למאן דאמר: חד בגנב וחד בטוען טענת גנב – שפיר; אלא למאן דאמר (בפרק 'מרובה' (דף סג,ב)) האי 'אם ימצא הגנב' 'ואם לא ימצא' - תרוייהו בטוען טענת גנב (דגנב עצמו נפקא לן מ'אם המצא בידו' דכתיב בפרשה אחריתי) - מאי איכא למימר (היכי איתקיש)?

אמרי: 'גנב' – 'הגנב' (מרבוייא דה"א, דאתרבאי בטוען טענת גנב [ילפינן לה כל דיני גניבה לרבות] תשלומי [כפל] וארבעה וחמשה).

איתיביה רבי חייא בר אבא לרבי יוחנן [שבועות פ"ח מ"ג]: '*"היכן שורי"? "נגנב" "משביעך אני!" ואמר "אמן" והעדים מעידים אותו שאכלו - משלם תשלומי כפל* (דטוען טענת גנב)' והא הכא, דאי אפשר לכזית בשר בלא שחיטה, וקתני '*משלם תשלומי כפל*' - תשלומי כפל אִין, תשלומי ארבעה וחמשה לא!?

הכא במאי עסקינן? - כגון שאכלו נבילה.

ולישני ליה 'כגון שאכלו טריפה' (דאיכא רבי שמעון דפטר בהשוחט ונמצאת טריפה מתשלומי ארבעה וחמשה [לעיל דף ע,א])?

(ומשני: רבי יוחנן -) כרבי מאיר (סבירא ליה), דאמר 'שחיטה שאינה ראויה (לאכילה הואיל ונשחטה כהלכתה -) שמה שחיטה'.

ולישני ליה בבן פקועה (שנמצא במעי אמו, ופקעה לאחר שחיטה, והוציאוהו; דאיכא למאן דמכשר ליה בלא שחיטה [בפרק 'בהמה המקשה' (חולין פ"ד מ"ה; דף עד,ב)] דתנן: '*רבי שמעון שזורי אומר: אפילו הוא בן חמש שנים וחורש בשדה - שחיטת אמו מטהרתו*')?

כרבי מאיר ([ב'שחיטת חולין' שם] דתנן: '*השוחט את הבהמה ומצא בה בן תשע חי* כו'), דאמר בן פקועה טעון שחיטה.

ולישני ליה כגון שעמד בדין (קודם לכן, ואמר 'נגנב', ונשבע, ובאו עדים שגנבוֹ הוא עצמו, וחייבוהו בית דין) ואמרו לו 'צא תן לו (קרן וכפל)', (ואחר כך שחטוֹ ואכלוֹ (וחזר ונשבע עליו) דמשלם כפל אשבועה קמייתא, ופטור מטביחה, כדרבא:) דהא אמר רבא: '"צא תן לו", טבח ומכר – פטור; מאי טעמא? כיון דפסקיה למילתיה [שנפסק הדין שחייב לו], וטבח ומכר - הוי גזלן, וגזלן לא משלם תשלומי ארבעה וחמשה; "חייב אתה ליתן לו" וטבח ומכר – חייב; מאי טעמא? כל כמה דלא פסיקא ליה מילתא - אכתי גנב הוא'?

אמרי: וליטעמיך - לישני ליה בשותף שטבח שלא מדעת חבירו (שותפין שגנבוּ, וטבחוֹ האחד שלא מדעת חבירו; אמרינן בפרק 'מרובה' (לעיל דף עח:) שפטור מד' וה', ד'חמשה בקר' אמר רחמנא, ולא חמשה חצאי בקר, והכא לא קרינא ו'טבחוֹ כולו' בחיובא, דעל החצי של חבירו הוה 'טובח ומוכר אחר הגנב', דפטור; אבל לדעת חבירו - משלמין שניהם, דשלוחו הוא, ואמרינן 'תחת' - לרבות את השליח)?

אלא חדא מתרי ותלתא נקט.

ואמר רבי חייא בר אבא אמר רבי יוחנן: הטוען טענת גנב באבידה משלם תשלומי כפל; מאי טעמא? דכתיב [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].

איתיביה רבי אבא בר ממל לרבי חייא בר אבא [מכילתא דרשב"י]: '(שמות כב,ו) *כי יתן איש* [אל רעהו כסף או כלים לשמר וגנב מבית האיש אם ימצא הגנב ישלם שנים] *- אין נתינת קטן כלום* (דכתיב 'איש' - פרט לקטן: דאין נשבעין על טענת נתינתו, ואין באין לידי כפל על ידו, דהכא כפל כתיב)*; ואין לי אלא שנתנו כשהוא קטן ותבעו כשהוא קטן* (דאיכא למימר דהאי 'איש' - אהשתא קאי, והכי קאמר: 'כי יתן - מי שהוא עכשיו איש', בשעת טענה, פרט לנתינת מי שהוא עדיין קטן, אבל אי הוי עכשיו איש - לא ממעט ליה)*; נתנו כשהוא קטן ותבעו כשהוא גדול – מנין* (דפטור)*? תלמוד לומר: 'עד האלהים יבא דבר שניהם'* (איתקוש נתינה והעמדה בדין להדדי, דבתרוייהו בעינן 'איש') *- עד שתהא נתינה ותביעה שוין כאחד*' - ואם איתא, תיהוי נמי כאבידה (דליכא נתינה, והוי טענה להשביע ולהתחייב כפל, וכי תבעו כשהוא גדול ליחייביה להאיך שבועה וכפילא אף על גב דנתינה ליכא)!?

אמר ליה: הכא במאי עסקינן? - כגון שאכלו (בעל הבית לפקדון) כשהוא קטן (בעוד שהמפקיד קטן, דלא ירד פקדון זה לתורת טענה מעולם; אבל אבידה - מכי מטא לידיה דהאי איחייב ליה, שהרי יש לה בעלים בני טענתא).

אבל כשהוא גדול - מאי? הכי נמי דמשלם (דמשהגדיל קטן ונעשה בר טענה - נתחייב זה לבא עמו לדין, ואף על גב דנתינה לא הואי)!? אי הכי - אדתנא '*עד שתהא נתינה ותביעה שוין כאחד*' - ליתני 'עד שתהא אכילה ותביעה שוין כאחד'?

אמר ליה: תני 'עד שתהא אכילה ותביעה שוין כאחד'.

רב אשי אמר: לא דמי: אבידה קא אתיא מכח בן דעת, והא לא אתיא.

ואמר רבי חייא בר אבא אמר רבי יוחנן: הטוען טענת גנב בפקדון אינו חייב עד שיכפור במקצת ויודה במקצת; מאי טעמא? - דאמר קרא [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] (היינו הודה במקצת; ובפרשת טוען טענת גנב כתיב);

ופליגא דרבי חייא בר יוסף, דאמר רבי חייא בר יוסף:

(בבא קמא קז,א)

עירוב פרשיות כתוב כאן (פסוק שהוא מפרשה אחרת נתערב בזו, שאינו מקומו:), וכי כתיב 'כי הוא זה' - אמלְוֶה הוא דכתיב (דהאי 'כי הוא זה' – ב'אם כסף תלוה' הוה ליה למכתביה, דהתם קאי; דאילו בהך פרשתא דפקדון - בלא הודאה במקצת מחייב).

ומאי שנא מלוה (דעקרינן לקרא מדוכתיה ומוקמינן ליה עלה)?

כדרבה, דאמר רבה: מפני מה אמרה תורה 'מודה במקצת הטענה ישבע'? - חזקה אין אדם מעיז פניו בפני בעל חובו (אין אדם מעיז פניו בפני זה שעושה לו טובה); והאי - בכולי בעי דנכפריה, והאי דלא כפריה - משום דאין אדם מעיז פניו, ובכולי בעי דלודי ליה (הלכך היכא דכפר הכל - פטור משבועה, דאי לאו קושטא בהדיה - לא הוה מצי למכפר ביה); והאי דכפר ליה במקצת (והיכא דמודה מקצת) – סבר: "אי מודינא ליה בכוליה תבע לי בכוליה; אישתמיט לי מיהא השתא אדהוו לי זוזי ופרענא"; הלכך רמא רחמנא שבועה עילויה כי היכי דלודי ליה בכוליה; וגבי מלוה הוא דאיכא למימר הכי, אבל גבי פקדון (דאין כאן טובה) - מעיז ומעיז (הלכך אפילו כפר בכוליה - רמיא רחמנא שבועה עליה).

תני רמי בר חמא [בבא מציעא ה,א]: '*ארבעה שומרין*

(בבא קמא קז,ב)

*צריכין כפירה במקצת והודאה במקצת* (קודם שיתחייבו שבועה, ואם נשבעו בלא כפירה והודאה - אין שבועתו של שומר חנם כלום, ולא מחייבתו כפל; ודרמי בר חמא פליג אדרבי חייא בר יוסף)*, ואלו הן: שומר חנם, והשואל, נושא שכר, והשוכר.*'

אמר רבא: מאי טעמא דרמי בר חמא? שומר חנם - בהדיא כתיב ביה: [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]; (פרשה ראשונה נאמרה בשומר חנם ושניה [שמות כב,ט-יב] בשומר שכר) שומר שכר - יליף נתינה נתינה משומר חנם; שואל – 'וכי ישאל': וי"ו מוסיף על ענין ראשון; שוכר - (פלוגתא דרבי מאיר ורבי יהודה לעיל (דף נז,ב):) אי למאן דאמר: 'כשומר שכר' - היינו שומר שכר; אי למאן דאמר 'כשומר חנם' היינו 'שומר חנם';

ואמר רבי חייא בר יוסף: הטוען טענת גנב בפקדון אינו חייב (כפל) עד שישלח בו יד (קודם שבועה, כגון שעשה בה מלאכה); מאי טעמא? – [שמות כב,ז: אם לא ימצא הגנב] ונקרב בעל הבית אל האלהים אם לא שלח ידו במלאכת רעהו; מכלל דאי שלח בה יד – מיחייב, למימרא (דהאי דכתיב בתריה 'אשר ירשיעון אלהים וגו') - דבשלח בה יד עסקינן (דנמצא רשע בכך שנשבע לשקר, שהרי שלח בה יד).

אמר להו רבי חייא בר אבא: הכי אמר רבי יוחנן: בעומדת על אבוסה (שלא שלח בה יד) שנו (דחייב כפל).

אמר ליה רבי זירא לרבי חייא בר אבא: דוקא בעומדת על אבוסה קאמר, אבל שלח בה יד (קודם שבועה) – קנה (קנאה בתורת גזילה, ושומר חנם אינו נעשה גנב אלא בטענת גנב, וזה - קודם שטען טענת גנב קנאה, וקמה ליה ברשותיה, שאם מתה – ישלמנה, ואשתכח דכי כפר - דידיה קא כפר), ושבועה לא מהניא ביה כלום? או דלמא אפילו עומדת על אבוסה קאמר (וכל שכן כי שלח בה יד, דבהכי קאי קרא, כדאמר רבי חייא בר יוסף)?

אמר ליה: זו - לא שמעתי; כיוצא בה שמעתי: דאמר רבי אסי אמר רב יוחנן: הטוען טענת אבד, ונשבע (לא גרסינן 'והודה'), וחזר וטען טענת גנב ונשבע, ובאו עדים – פטור (מן הכפל); מאי טעמא? לאו משום דקנה בשבועה ראשונה (להתחייב באונסין, כדרב ששת, דאמר לעיל: הכופר בפקדון - נעשה עליו גזלן, אפילו בלא שבועה, והיכא דאשתבע - כל שכן, דכולי עלמא מודו; אלמא כיון דקמה ליה ברשותיה, כי כפר - דידיה קא כפר, ולא מיחייב ליה כפל! והוא הדין לשולח בה יד: כיון דפשיטא לן בפרק 'המפקיד' (ב"מ מא:) דקמה ליה ברשותיה - תו לא מיחייב עליה כפל)?

אמר ליה: לא (התם לאו משום דקמה ליה ברשותיה הוא)! (אלא) הואיל ויצא (שומר זה) ידי בעלים בשבועה ראשונה (שמבית דין ראשון נסתלק מידם, ושבועה אחרונה זו - לאו שבועת הדיינים הוא לחייבו כפל, דכיון דנשבע בתחילה - שוב לא היה מחויב שבועה לבעלים).

איתמר נמי: אמר רבי אבין אמר רבי אילעא אמר רבי יוחנן: הטוען טענת אבידה בפקדון, ונשבע, וחזר וטען טענת גניבה, ונשבע, ובאו עדים – פטור, הואיל ויצא ידי בעלים בשבועה ראשונה.

אמר רב ששת: 'הטוען טענת גנב בפקדון, כיון ששלח בו יד (קודם שבועה) – פטור' - מאי טעמא? הכי קאמר רחמנא [שמות כב,ז: אם לא ימצא הגנב] ונקרב בעל הבית אל האלהים אם לא שלח ידו [במלאכת רעהו] (וקיימא לן ב'המפקיד' (שם) דהאי 'ונקרב' - לשבועה הוא, וכתיב בתריה 'ישלם שנים' אם נמצא רשע); הא שלח ידו – פטור (מכל הדין הזה).

אמר ליה רב נחמן: והלא שלש שבועות משביעין אותו (את שומר חנם האומר "נגנבה"): "שבועה שלא פשעתי בה (בשמירתו כשנגנבה, דאי פשע בה – חייב, דכתיב 'על כל דבר פשע')", "שבועה שלא שלחתי בה יד (ליהנות בה קודם לכן, דאם שלח בה יד - קמה ליה ברשותיה, דנעשה גזלן עליה, ומיחייב באונסין, וכל שכן בגניבה ואבידה)", "שבועה שאינה ברשותי"; מאי לאו 'שבועה שלא שלחתי בה יד' דומיא ד'שבועה שאינה ברשותי': מה 'שבועה שאינה ברשותי' - כי מיגליא מילתא דאיתיה ברשותיה (והוא גנב עליה) – חייב (מחייב כפל דהיינו טוען טענת גנב), אף 'שבועה שלא שלחתי בה יד' - כי מיגליא מילתא דשלח בה יד – חייב (כי משתכח שקרן נמי - חייב כפל, משום שבועה שאין ברשותו)!

אמר ליה: לא! שבועה 'שלא שלחתי בה יד' דומיא ד'שלא פשעתי בה': מה שבועה שלא פשעתי בה, כי מיגליא מילתא דפשע בה (ונגנבה) - פטור מכפל (דהא אינו גנב עליה), אף שבועה שלא שלחתי בה יד, כי מיגליא מילתא דשלח בה יד - פטור מכפל (אפילו עדיין היא אצלו).

בעי רמי בר חמא (דקיימא לן בפרק 'מרובה' (לעיל דף סה,ב) ממון שאין משתלם בראש דאיכא כפל בהדיה - אין מוסיף חומש, ולעיל (דף קו,א) נמי תנינן לה '*אם משבאו עדים הודה - משלם תשלומי כפל ואשם*' אבל חומש לא): (מאן פטר ליה מחומשא:) ממון המחייבו כפל פוטרו מן החומש? או דלמא שבועה המחייבתו כפל פוטרתו מן החומש?

היכי דמי (כלומר למאי נפקא מינה)? כגון שטען טענת גנב, ונשבע, וחזר וטען טענת אבד ונשבע,

(בבא קמא קח,א)

ובאו עדים אקמייתא (דכשנשבע היתה אצלו, לחייב כפל), והודה (והדר הודה איהו) אבתרייתא – מאי (מיחייב חומש אהך שבועה בתרייתא או לא)?: ממון המחייבתו כפל פוטרו מן החומש - והא איחייב ליה עילויה כפילא (עליה דהאי ממון)? או דלמא שבועה המחייבתו כפל פוטרתו מן החומש (כגון אי הוה מודה השתא אקמייתא, אחר העדאת עדים - הוה מיפטר מחומש), והא שבועה בתרייתא, הואיל דלא קא מחייבא ליה כפילא - תחייביה חומשא (אבל השתא: דאבתרייתא אודי, והך שבועה לא חייבתיה כפילא - תחייביה חומשא)? (והכא ליכא למימר 'יצא ידי בעלים בשבועה ראשונה', דכי אמרינן ליה - היכא דאתו סהדי אשבועה שניה, דאמרינן: אשבועת חנם לא מחייבי כפילא, אבל היכא דאודי עלה - קיימא לן לעיל (דף קו,א) '*השביע עליו חמשה פעמים* כו' - דלענין חומש ואשם, לא שאני ליה בין שבועת עצמו לשבועת דיינין, ובלבד שיכפור ממון!)

אמר רבא: תא שמע: '*אמר לאחד מן השוק* (שאין שומר על שורו) *"היכן שורי שגנבת"? והוא אומר "לא גנבתי"! - "משביעך אני" ואמר "אמן" והעדים מעידים אותו שגנבו - משלם תשלומי כפל, ואם הודה מעצמו - משלם קרן וחומש ואשם* (משום הודה מעצמו, דסיפא נקט אבל משום כפל בלאו שבועה נמי מיחייב)'; והא הכא עדים הוא דמחייבי ליה כפילא: הודה מעצמו - אִין, אבל הודה אחר עדים – לא; ואי סלקא דעתך 'שבועה המחייבתו כפל פוטרתו מן החומש' - אמאי הודה אחר עדים לא? מכדי הא שבועה לא קא מיחייבא ליה כפילא - תחייביה חומשא?! אלא לאו שמע מינה 'ממון המחייבו כפל פוטרתו מן החומש'?

שמע מינה.

בעי רבינא: חומש וכפילא בתרי גברי – מאי?

היכי דמי? כגון שמסר שורו לשני בני אדם, וטענו בו טענת גנב: חד נשבע והודה וחד נשבע ובאו עדים – מאי? מי אמרינן בחד גברא קפיד רחמנא דלא משלם חומשא וכפילא, האי נשלם כפילא והאי נשלם חומשא? או דלמא עלויה חד ממונא קפיד רחמנא דלא נשלם עלה חומשא וכפילא, והכא נמי חד ממונא הוא?

תיקו.

בעי רב פפא: תרי חומשי או תרי כפילי בחד גברא (הכי גרסינן) – מאי?

היכי דמי? שטען טענת אבד, ונשבע, והודה, וחזר וטען טענת אבד, ונשבע והודה; אי נמי כגון שטען טענת גנב, ונשבע, ובאו עדים, וחזר וטען טענת גנב ונשבע ובאו עדים – מאי? מי אמרינן תרי גווני ממונא קאמר רחמנא דלא נשתלמו עילוי חד ממונא, והכא חד גוונא הוא? או דלמא תרי ממונא אמר רחמנא דלא לשתלמו עילוי חד ממונא, והכא נמי תרי ממונא נינהו?

תא שמע דאמר רבא [ויקרא ה,כד: או מכל אשר ישבע עליו לשקר ושלם אתו בראשו] וחמישיתו יוסיף עליו [לאשר הוא לו יתננו ביום אשמתו]; התורה ריבתה חמישיות הרבה לקרן אחת (אם כפר וחזר וכפר וה"ה לתרין כפילי) - שמע מינה.

תבעוהו בעלים לשומר (חנם) ונשבע (שנגנבה, ונפטר), (ואחר כך) ושילם (לפנים משורת הדין) והוכר הגנב - כפל למי?

אביי אמר: לבעל הפקדון;

רבא אמר: למי שהפקדון אצלו.

אביי אמר 'לבעל הפקדון': כיון דאטרחיה בשבועה (שומר לבעלים עד שהביאוהו לבית דין ונשבע, אף על גב דהדר שילם) - לא מקני ליה (בעלים לשומר) כפילא (בשעת תשלומים);

רבא אמר 'למי שהפקדון אצלו': כיון דשילם - מקני ליה כפילא.

וקא מיפלגי בדיוקא דמתניתין, דתנן [בבא מציעא פ"ג מ"א]: '*המפקיד אצל חבירו בהמה או כלים ונגנבו או שאבדו: שילם ולא רצה לישבע* (ויכול היה ליפטר בשבועה)*, שהרי אמרו 'שומר חנם נשבע ויוצא', נמצא הגנב - משלם תשלומי כפל, טבח ומכר משלם תשלומי ארבעה וחמשה; למי הוא משלם? למי שהפקדון אצלו; נשבע ולא רצה לשלם ונמצא הגנב, משלם תשלומי כפל טבח ומכר משלם תשלומי ארבעה וחמשה; למי הוא משלם? לבעל הפקדון.*' אביי דייק מרישא, רבא דייק מסיפא: אביי דייק מרישא, דקתני '*שילם ולא רצה לישבע* [... למי הוא משלם? למי שהפקדון אצלו]'; טעמא - דלא רצה לישבע,

(בבא קמא קח,ב)

הא נשבע, אף על פי ששילם, (כיון דאטרחיה בשבועה), למי משלם (גנב כפל)? - לבעל הפקדון (כטעמיה דאביי דלעיל);

רבא דייק מסיפא: '*נשבע ולא רצה לשלם* [... למי הוא משלם? לבעל הפקדון]' - טעמא דלא רצה לשלם, הא שילם - אף על פי שנשבע - למי משלם? למי שהפקדון אצלו.

לאביי קשיא סיפא!?

אמר לך אביי: הכי קתני: '*נשבע ולא רצה לשלם*' - קודם השבועה, אלא לאחר השבועה – '*למי משלם? לבעל הפקדון*'.

לרבא קשיא רישא!?

אמר לך רבא: הכי קתני: '*שילם ולא רצה לעמוד בשבועתו*' - אלא שילם... - '*למי משלם? למי שהפקדון אצלו*'.

תבעוהו בעלים לשומר ונשבע, והוכר הגנב, תבעו שומר והודה, תבעוהו בעלים וכפר והביאו עדים - מי נפטר הגנב (מן הכפל כשאר מודה בקנס) בהודאת שומר (בהודאה שהודה לשומר)? או לא נפטר הגנב בהודאת שומר (דכיון דנשבע שומר תחילה – נסתלק, ושוב אינה בשמירתו, ולא הויא הודאה)?

אמר רבא: אם באמת נשבע (השומר שטען נגנבה באונס ונמצא כן) - נפטר הגנב בהודאת שומר (דכיון דנאמן הוא, אנן סהדי דאי הוה משתכחא בהמה - ניחא ליה למריה דתיהוי בידיה דהאיך, הלכך על שומר זה לחזר אחריה, ותביעתו תביעה, והודאת גנב הודאה); אם בשקר נשבע (שטוען 'מת' או 'נשבר' או 'נשבה' או 'נגנבה באונס', ובא ונמצא שאינו כן) - (דכיון דמגליא מילתא דשקרן הוה - אנן סהדי דלא ניחא ליה למרה דליהוי תו שומר עלה, ותביעתו אינה תביעה, [הלכך]) לא נפטר הגנב בהודאת שומר.

בעי רבא: עמד לישבע בשקר ולא הניחוהו – מהו (מדלא נשבע - נאמן הוא עדיין לבעלים? או דלמא כיון דעמד לישבע - תו לא מהימני ליה לבעלים)?

תיקו.

(אית דגרס: **'אם באמת נשבע**' דלא פשע - לא נפטר הגנב, דכיון דבאמת נשבע - אפטר ליה שומר, ותו לא רמיא עליה למתבעיה לגנב; **ואם לשקר נשבע** - כגון דפשע - **נפטר הגנב בהודאת שומר**, דאכתי עליה רמיא לשלומי;

וראשון שמעתי, ועיקר הוא, דהכא איכא לאקשויי: אם כן מאי בעי רבא 'עמד לישבע לשקר ולא הניחוהו - מהו?' השתא נשבע ממש - דאסתלק ליה מבי דינא, דתו לא רמיא עליה לא שבועה ולא פרעון עד שיבאו עדים שפשע - אמרינן דנפטר הגנב, דאכתי אשומר רמיא למתבעיה, כל שכן היכא דלא נשבע, דעליה רמיא לשלומי!?)

רב כהנא מתני הכי.

רב טביומי מתני: בעי רבא: נשבע לשקר מהו (מי אמרינן אכתי עליה רמיא, דכיון דלשקר נשבע - סופו להתחרט ולשלם, הלכך תביעתו תביעה? או לא)? תיקו.

תבעוהו בעלים לשומר ושילם והוכר הגנב, תבעוהו בעלים [את הגנב] והודה, תבעו שומר [את הגנב] וכפר, והביא עדים; נפטר גנב בהודאת בעלים או לא? מי אמרינן מצי אמר ליה שומר לבעלים "אתון, כיון דשקליתו לכו דמי - אסתליקתו לכו מהכא!"? או דלמא מצי אמרי ליה "כי היכי דאת עבדת לן מילתא (טובה, ששילמת לפנים משורת הדין הלכך על דידן נמי) - (הלכך) אנן נמי עבדינן לך (רמיא למיעבד מילתא דטיבותא): טרחינן בתר גנבא (לאהדורי בתר גנבא ולמתבעיה ותביעתן תביעה) [הלכך] שקלנא אנן דידן, ושקול את דידך"!

תיקו.

אתמר: נגנבה באונס (בלסטים מזויין, דשומר שכר פטור בו) והוכר הגנב (ואחר כך הוכר הגנב ויכול לכופו ולהוציא מידו):

אמר אביי: אם שומר חנם הוא, רצה (משלם לבעלים) - עושה עמו דין (והוא יפרע מן הגנב), רצה - נשבע (והבעלים יפרעו מן הגנב); אם שומר שכר הוא (אף על גב דפטור בלסטים מזויין, הכא - הואיל והוכר הגנב ולא יפסיד כלום) - עושה עמו דין ואינו נשבע (עליו לטרוח אחריה, לפיכך הוא ישלם לבעלים, ויחזור ויפרע מן הגנב).

רבא אמר: אחד זה ואחד זה עושה עמו דין (ישלם [את הקרן לבעלים], דמצוה עליו לחזר אחר האבידה), ואינו נשבע.

לימא (דרבא) פליגא אדרב הונא בר אבין: דשלח רב הונא בר אבין: 'נגנבה באונס והוכר הגנב: אם שומר חנם הוא - רצה עושה עמו דין רצה נשבע, ואם שומר שכר הוא - עושה עמו דין ואינו נשבע'.

אמר לך רבא: הכא במאי עסקינן? - כגון שקדם ונשבע (קודם שהוכר הגנב).

והא 'רצה עושה עמו דין, רצה נשבע' קאמר?

הכי קאמר: רצה שומר חנם - עומד בשבועתו, רצה - עושה עמו דין.

רבה זוטי בעי לה הכי: נגנבה באונס והחזיר גנב בבית שומר, ומתה בפשיעה – מהו? מי אמרינן כיון דנגנבה באונס - כליא ליה שמירתו? או דלמא כיון דהדרה - הדרה לשמירתו?

תיקו.

משנה:

"היכן פקדוני?" אמר לו: "אבד"; - "משביעך אני"! ואמר "אמן", והעדים מעידים אותו שאכלוֹ - משלם קרן (דאין חומש ואשם אלא אם הודה, דכתיב בגזל הגר בפרשת נשא 'והתוודה');

[הודה מעצמו - משלם קרן וחומש ואשם.]

"היכן פקדוני?" אמר לו: "נגנב"; - "משביעך אני"! ואמר "אמן", והעדים מעידים אותו שגנבוֹ - משלם תשלומי כפל;

הודה מעצמו - משלם קרן חומש ואשם.

הגוזל את אביו ונשבע לו ומת (ואחר מיתת האב הודה) - הרי זה משלם קרן וחומש ואשם לבניו (של אביו) או לאחיו (של אביו), ואם אינו רוצה (להפסיד חלקו) או שאין לו (נכסים כל כך שיכול לוותר על חלקו) – לוה (מאחרים ומשיב לאחיו, לקיים מצות השבה), ובעלי חוב באין ונפרעים (מן ההשבה [ספרים אחרים: מן הירושה; ספרים אחרים: מן שליש הירושה] את חלקו, כגון: אם היו שנים אחין והוא שלישי: נפרעים בעלי חובים מן (ההשבה שליש החוב) והשאר יגבו ממנו).

האומר לבנו "קונם אי אתה נהנה משלי" - אם מת ירשנו;

(בבא קמא קט,א)

[המשך המשנה]

"בחייו ובמותו" - אם מת לא ירשנו, ~~[ויחזיר]~~ ויתן [על פי המשנה בירושלמי] לבניו או לאחיו; ואם אין לו (מה יאכל) – לוה, ובעלי חוב באים ונפרעים (מן הירושה את חלקו).

גמרא:

אמר רב יוסף: (אם אינו מוצא יורש לאביו, למי ישיב יתן אותה?) אפילו לארנקי של צדקה (ולא יעכבנו בידו).

אמר רב פפא: וצריך שיאמר (כשהוא משיב לארנקי של צדקה) "זה גזל אבי".

אמאי? נמחליה לנפשיה (היכא דאין יורש אלא הוא, וכולה שלו)!? מי לא תנן [לעיל קג,א] '*מחל לו על הקרן* (ולא מקיימא מצות השבה) *ולא מחל לו על החומש*' - אלמא בר מחילה הוא (אלמא למיפק ידי גזילה בעינן, והא נפקא ליה במחילה!? הכא נמי: כיון דירושה קמיה נפלה - נפק ליה מידי גזילה)!?

אמר רבי יוחנן: לא קשיא: הא רבי יוסי הגלילי הא רבי עקיבא, דתניא: '(במדבר ה,ח) *ואם אין לאיש גואל להשיב האשם* [אליו האשם המושב לה' לכהן מלבד איל הכפרים אשר יכפר בו עליו] ('האשם' זה קרן של גזילה, כדתניא לקמן בפרקין (דף קי,א); 'גואל': יורש) *- וכי יש אדם בישראל שאין לו גואלים* (אם אין לו בן או בת או אח - יש לו קרוב עד יעקב אבינו; הקרוב קרוב יורש)*? - אלא בגזל הגר* (ונשבע לשקר) *הכתוב מדבר* (דכתיב 'למעול מעל בה'' [במדבר ה,ו])*: הרי שגזל הגר, ונשבע לו, ושמע שמת הגר, והיה מעלה כספו ואשמו לירושלים* (לכהנים, כדכתיב: 'האשם המושב לה' – לכהן' [במדבר ה,ח] ואמרינן לקמן בשמעתין 'האשם' - זה קרן)*, ופגע באותו הגר, וזקפו עליו* (גר) *במלוה* (נפק ליה מתורת גזילה)*, ומת -* (ולכי מיית גר) *זכה הלה במה שבידו* (הוה ליה האי 'מוחזק', וזכה מן ההפקר)*, דברי רבי יוסי הגלילי; רבי עקיבא אומר: אין לו תקנה עד שיוציא גזילו מתחת ידו.*' לרבי יוסי הגלילי לא שנא לנפשיה (כגון הכא, דמחיל ליה האי גברא גזל הגר לנפשיה, והוא הדין גוזל את אביו ונשבע לו ומת אביו דמחיל לנפשיה) לא שנא לאחרים (נגזל לגוזל מצי מחיל; ומתניתין, דקתני '*מחל לו על הקרן*' - רבי יוסי הגלילי היא, ואשמעינן לאחרים - והוא הדין לנפשיה, היכא דנפק מידי גזילה, כגון יורש או גזל הגר, וקסלקא דעתא האי 'זקפו' - לאו דוקא, כדמפרש ואזיל) - מצי מחיל; ולרבי עקיבא: לא שנא לאחרים ולא שנא לנפשיה - לא מצי מחיל (ומתניתין, דקתני 'משלם קרן וחומש לבניו או לאחיו' - רבי עקיבא היא, ולאשמועינן: לנפשיה דלא מצי מחיל, והוא הדין לאחרים: דאפילו מחיל ליה נגזל גופיה - לאו מחילה היא).

ולרבי יוסי [הגלילי]- הוא הדין דאפילו לא זקפו במלוה? (הלכך יורש את אביו נמי: אף על גב דלא זקפו עליו במלוה, ולא יצא מתורת גזילה בחיי אביו, כיון דמת אביו ונפלו נכסים לפניו - מחיל לנפשיה; ולקמן (ע"ב) פריך: אם כן גזל הגר דנפיק לכהנים - היכי משכחת לה?); והאי דקתני '*זקפו עליו במלוה*' - להודיעך כחו דרבי עקיבא: דאפילו זקפן עליו במלוה - אין לו תקנה עד שיוציא גזילה מתחת ידו.

מתקיף לה רב ששת: אי הכי, לרבי יוסי הגלילי (דבלא זקפו נמי קאמר רבי יוסי לנפשיה מצי מחיל, מתניתין ד'מחל לו על הקרן', דאמרת רבי יוסי היא, כיון דאמר 'לנפשיה מצי מחיל') - לשמעינן לנפשיה וכל שכן לאחרים (לשמעינן ביורש את אביו דמחיל לנפשיה, וליתני 'פטור', ולוקמה כרבי יוסי, וכל שכן דנגזל גופיה לגזלן מצי מחיל!), לרבי עקיבא לשמעינן לאחרים דלא מצי מחיל, וכל שכן לנפשיה דלא מצי מחיל (וגבי 'מחל לו על הקרן', דאוקמיה כרבי יוסי - ליתני 'אינה מחילה', ולוקמה כרבי עקיבא, דלשמעינן מתניתין לרבי עקיבא דלאחרים לא מצי מחיל, ומהתם שמעינן שפיר דכל שכן לנפשיה: ד'זקפו במלוה' היינו אחרים, וקאמר רבי עקיבא דלא מצי מחיל)!?

(אבל השתא: דאשמועינן לאחרים הויא מחילה ולנפשיה לא הויא מחילה - איכא למימר דדוקא קתני, וחד תנא הוא רישא דמתניתן [לעיל קג,א] וסיפא [משנתנו קח,ב-קט,א]:) אלא אמר רב ששת: הא (דאמר בזקפו במלוה - דכיון דאפקה גר גופיה דהוה נגזל מתורת גזילה, דהוי כמוחל לאחרים - הוי מחילה, ולכי מיית - קנייה האי; הלכך 'מחל לו על הקרן' דמתניתין - רבי יוסי היא, דאי לרבי עקיבא - בעי השבה משלו, כדקתני: '*אין לו תקנה עד שיוציא גזילה*') והא (וסיפא נמי) רבי יוסי הגלילי: כי קאמר רבי יוסי הגלילי דמצי מחיל – לאחרים, אבל (מודי רבי יוסי:) לנפשיה לא מצי מחיל (כיון דלא אפקיה נגזל מתורת גזילה); אלא אמאי '*זכה הלה במה שבידו*'? משום דזקפן עליו במלוה.

רבא אמר: (דלרבי יוסי לנפשיה נמי מצי מחיל, ד'זקפו' - לאו דוקא;) הא והא רבי עקיבא: כי אמר רבי עקיבא דלא מצי מחיל – לנפשיה (הוא דקאמר, דאף על גב דגר זקפו - כיון דלא מחיל מחילה גמורה - לא נפקא ליה מתורת גזילה), אבל לאחרים (נגזל לגזלן) - (מודה רבי עקיבא:) מצי מחיל.

(בבא קמא קט,ב)

(לרבא פרכינן: [דאמר שסובר רבי יוסי הגלילי] 'אפילו לא זקפו' – [משמע]) מכלל, דרבי יוסי הגלילי סבר אפילו לנפשיה נמי מצי מחיל? אלא גזל הגר, דקאמר רחמנא נתינה לכהנים - היכי משכחת לה?

אמר רבא: הכא במאי עסקינן? כשגזל את הגר ונשבע לו, ומת הגר, והודה לאחר מיתה: דבעידנא דאודי - קנאו השם (הקב"ה, כדכתיב 'המושב לה' לכהן' [במדבר ה,ח]), ונתנו לכהנים (אבל הודה בחיי הגר - נעשה אצלו כמלוה, וכי מיית גר - מחיל לנפשיה).

בעי רבינא: גזל הגיורת (שגזל אותה ונשבע והודה לאחר מיתה) – מהו (מי נפיק לכהנים? או זכה בה איהו)? [במדבר ה,ח: ואם אין לאיש גאל להשיב האשם אליו האשם המושב לה' לכהן מלבד איל הכפרים אשר יכפר בו עליו] '[ל]איש' אמר רחמנא, ולא אשה? או דלמא אורחיה דקרא הוא?

אמר ליה רב אהרן לרבינא: תא שמע, דתניא: '*'איש'; אין לי אלא איש, אשה מנין? כשהוא אומר* (שם) *'המושב' - הרי כאן שנים* (תרי השבות כתיב: 'להשיב' 'המושב'; לישנא אחרינא: תרי אשמות כתיבי: 'להשיב האשם' 'האשם המושב')*; אם כן מה תלמוד לומר 'איש'? - איש אתה צריך לחזור אחריו* (ולשאול) *אם יש לו גואלים* (אם יש לו בנים קודם שתתנהו לכהן) *אם לאו, קטן* (שאין איש) *- אי אתה צריך לחזור אחריו: בידוע שאין לו גואלין* [בגר קטן, דהיינו גר שגיירוהו אביו ואמו; ומלמד שאין לו יחס, ואין אביו יורשו; כי אם בקטן ישראל – הרי יש לו יורשים!] (בידוע שאין לו בנים - יתנהו לכהנים; ומהכא נפקא לן דקטן לאו בר אולודי הוא [בסנהדרין, ב'בן סורר ומורה' (דף סט,א)]).

תנו רבנן [ספרי במדבר פיסקא ד]: '[במדבר ה,ח: ואם אין לאיש גאל להשיב האשם אליו האשם המושב] *לה' לכהן* [מלבד איל הכפרים אשר יכפר בו עליו] *- קנאו השם ונתנו לכהן שבאותו משמר* (שהוא בא להתכפר בו)*;*

*אתה אומר לכהן שבאותו משמר? או אינו אלא לכל כהן שירצה? כשהוא אומר* (שם) *'מלבד איל הכפורים אשר יכפר בו עליו' - הרי לכהן שבאותו משמר הכתוב מדבר* (משמע למי שזה ניתן - זה ניתן; ואיל הכפורים אין יכול להקריב אלא כהן שבאותו משמר, כדכתיב (דברים יח,ח): 'לבד ממכריו על האבות': "אני בשַבַתי ואתה בשבתך").

תנו רבנן [המשך ספרי במדבר פיסקא ד]: '*הרי שהיה גוזל כהן* (כהן גוזל את הגר, וכשהגיע משמר שלו - בא והודה, לאחר מיתת הגר)*: מנין שלא יאמר "הואיל ויוצא לכהנים והרי הוא תחת ידי - יהא שלי!"? ודין הוא: אי בשל אחרים הוא זוכה* (אם היה ישראל מביא גזל הגר במשמר זה, הריני נוטל חלקי עם אחיי הכהנים בני המשמר) *- בשל עצמו לא כל שכן* (שאטול את הכל)*?*

*רבי נתן אומר בלשון אחר: ומה דבר שאין לו חלק בו* (כגון כהן שהתנדב קרבן, דאמרינן לקמן בשמעתין: כהן בא ומקריב קרבנותיו בכל שעה שירצה, ובשרה ועורה שלו, דכתיב 'ואיש את קדשיו לו יהיו' - נמצא שאין לבני משמר חלק בו) *עד שיכנס ברשותו, כשיכנס לרשותו* (שאם נתנה לכהן אחר של אותו משמר) *אינו יכול להוציאו מידו* (שוב אין יכול להוציאו מידו שנאמר 'ואיש אשר יתן לכהן לו יהיה' [במדבר ה,י]) *- דבר שיש לו חלק בו עד שלא יכנס ברשותו* (שכיון שבא ישראל והביא גזל הגר למשמר זה, אף על פי שנתנו לאחד מאחיו יש לו חלק בו) *- משנכנס לרשותו אינו דין דאין אחר יכול להוציאו מידו?!*

(לישנא אחרינא **מה דבר** (שלא נכנס ברשותו ספרים אחרים: **שאין לו חלק בו**) כגון תרומות ומעשרות - מפי 'עוקר הרים')

*לא! אם אמרת 'בדבר שאין לו חלק בו' - שכשם שאין לו חלק בו כך אין לאחרים חלק בו* (לפיכך משנתנו לך - מי יעכב עליך) *- תאמר בגזל* (הגר)*: שכשם שיש לו חלק בו כך יש לאחרים חלק בו* (שהוא לכל בני משמר וכולם תובעין)*!?*

*אלא גזילו יוצא מתחת ידו ומתחלק לכל אחיו הכהנים*.

והכתיב (במדבר ה,י) ואיש את קדשיו לו יהיו [איש אשר יתן לכהן לו יהיה] (ונפקא לן לקמן מיניה: שכהן מקריב קרבנותיו בכל עת שירצה, ובשרה ועורה שלו; והכא נמי: האי איל אשם - קרבנות דכהן הוא, וזכי ביה; וכיון דמקריב ליה וזכי ביה - גזל נמי דידיה הוא, כדאמרינן 'מלבד איל הכפורים': למי שזה ניתן - זה ניתן)!?

הכא במאי עסקינן? - בכהן טמא (דאין ראוי להקריב איל האשם).

אי בכהן טמא - (היכי מצי למימר) '*דבר שיש לו חלק בו*'? מי אית ליה (והא קיימא לן בזבחים (דף צח,ב) דאין טמא חולק בקדשי המקדש, ואפילו בעורות! וגזל הגר נמי קדשי המקדש הוא)?

אלא (לעולם בכהן טהור, והאי דמוציאין מידו - משום דילפינן גזירה שוה:) אתיא 'לכהן' 'לכהן' משדה אחוזה ('ואיש את קדשיו' - במילי אחריני מתוקמא), דתניא [ספרא בחוקותי פרשה ד ה"ג]: '[ויקרא כז,כא: והיה השדה בצאתו ביבל קדש לה' כשדה החרם לכהן תהיה אחזתו] *'אחוזתו' מה תלמוד לומר* ('לכהן תהיה' היה לו למימר, ודיו; ומה תלמוד לומר 'אחוזתו')*? - מנין לשדה היוצאה לכהנים ביובל* (מקדיש שדה אחוזה ולא גאלה מן ההקדש ומכרה גזבר לאחרים: כשהיא יוצאה מיד הלוקח ביובל - מתחלקת לכהנים: משמר שנכנס בו יובל, שנאמר [ויקרא כז,כ] 'ואם לא יגאל את השדה' - בעלים – 'ואם מכר את השדה' – גזבר – 'לא יגאל עוד' – בעלים, אלא 'והיה השדה וגו'; והכי תניא בתורת כהנים ובערכין)*, וגאלה אחד מן הכהנים* (כלומר: והלוקח מן הגזבר כהן היה, ומבני המשמר של יובל היה) *- מנין שלא יאמר "הואיל ויוצאה לכהנים ביובל, והרי היא תחת ידי - תהא שלי!? ודין הוא: בשל אחרים אני זוכה, בשל עצמי לא כל שכן!"? - תלמוד לומר: כשדה החרם לכהן תהיה אחוזתו: אחוזה שלו, ואין זו שלו; הא כיצד? יוצאה מתחת ידו ומתחלקת לכל אחיו הכהנים*'.

תנו רבנן: '*מנין לכהן* (אם נדר קרבן או שהיה מוטל עליו חטאת ואשם חובה) *שבא ומקריב קרבנותיו בכל עת ובכל שעה שירצה* (מקריב אף במשמר שאינו שלו)? תלמוד לומר [דברים יח,ו: וכי יבא הלוי מאחד שעריך מכל ישראל אשר הוא גר שם] *ובא בכל אות נפשו* [אל המקום אשר יבחר ה'] (פסוק ז) ושרת [בשם ה' אלקיו ככל אחיו הלוים העמדים שם לפני ה']*;*

*ומניין שעבודתה* (שכר עבודתה, דהיינו בשרה) *ועורה שלו?*

*תלמוד לומר* (במדבר ה,י) *ואיש את קדשיו לו יהיו* [איש אשר יתן לכהן לו יהיה]*; הא כיצד? אם היה בעל מום* (ראוי לאכול, ואין ראוי להקריב) *-* (אין יכול לעשות שליח להקרבה מי שירצה, אלא) *נותנה לכהן שבאותו משמר* (נותנה לבני המשמר, והואיל והוא ראוי לאכילה - קרינן ביה 'ואיש את קדשיו')*,* (לפיכך:) *ועבודתה ועורה שלו* (לשון אחר גרסינן 'עבודה ועורה לאנשי משמר' כיון דהם הקריבוהו)*;*

(בבא קמא קי,א)

*ואם היה זקן או חולה* (וראוי לעבודה, כדמפרש לקמן, ואין ראוי לאכילה) *- נותנה לכל כהן שירצה, ועבודתה ועורה לאנשי משמר.*'

האי 'זקן או חולה' - היכי דמי? אי דמצי עביד עבודה - עבודתה ועורה נמי תיהוי דידיה, ואי דלא מצי עביד עבודה - שליח היכי משוי?

אמר רב פפא: שיכול לעשות על ידי הדחק עבודה: דכי עביד ליה על ידי הדחק - עבודה היא, ומשוי שליח (דהואיל דהוא חזי לעבודה - מצי לשוייה שליח); אכילה - דכי אכיל על ידי הדחק אכילה גסה היא (שנפשו קצה בה), ואכילה גסה לאו כלום הוא! משום הכי עבודתה ועורה לאנשי משמר (דכיון דלא חזי לאכילה - לא משוי שליח לאכילה).

אמר רב ששת: אם היה כהן (של המשמר) טמא בקרבן צבור (ויש לו קרבן צבור להקריב) - נותנה לכל מי שירצה (דהואיל דהוא יכול להקריבו, דהא קרבן צבור דוחה את הטומאה - שליח נמי מצי עביד. קרבן צבור בא בטומאה, ואין נאכל בטומאה [ב'כיצד צולין' (פסחים עו,ב)]) ועבודתה ועורה לאנשי משמר.

היכי דמי?: אי דאיכא טהורים (בההוא משמר) - טמאים מי מצו עבדי (וכיון דלא מצו עבדי - שליח היכי משווי)? ואי דליכא טהורים – 'עבודתה ועורה לאנשי משמר'? הא טמאים נינהו, ולא מצו אכלי!?

אמר רבא: אימא 'לבעלי מומין טהורין שבאותו משמר (מתחלקת, דקיימא לן [זבחים צח,ב]: איש חולק, ואפילו בעל מום, בקדשים ובמנחות)'.

אמר רב אשי: אם היה כהן גדול אונן (ויש לו קרבן עצמו להקריב) - נותנה לכל כהן שירצה (דכיון דכהן גדול מקריב אונן, דכתיב [ויקרא כא,יב] 'לאביו ולאמו לא יטמא ומן המקדש לא יצא' - אם מת אביו ואמו, דהוי אונן - אפילו הכי מקדושתו לא יצא, 'ולא יחלל' כלומר: דעבודתו שיעבוד באנינות לא תתחלל, הא אחר הדיוט שלא יצא - חילל) ועבודתה ועורה לאנשי משמר.

מאי קא משמע לן? תנינא [הוריות פ"ג מ"ה]: '*כהן גדול מקריב אונן ואינו אוכל ואינו חולק לאכול לערב* (כשתסתלק אנינותו, דאנינות לילה דרבנן; דאנינות דאורייתא אינו אלא יום מיתה, דכתיב (עמוס ח,י) 'ואחריתה כיום מר', אלמא אין מרירות אלא יום אחד)!?

סלקא דעתא אמינא 'כי חס רחמנא עליה דכהן גדול - לקרובי הוא, אבל לשוויי שליח לא מצי משוי' - קא משמע לן.

משנה:

הגוזל את הגר ונשבע לו ומת - הרי זה משלם קרן וחומש לכהנים ואשם למזבח, שנאמר (במדבר ה,ח) ואם אין לאיש גואל להשיב האשם אליו האשם המושב לה' לכהן מלבד איל הכפורים אשר יכפר בו עליו;

היה מעלה את הכסף ואת האשם ומת (בדרך) - הכסף ינתן לבניו (של גזלן, דהא זכה ביה ממיתת הגר, אלא דבעי למעבד השבה כי היכי דתיהוי ליה כפרה אשבועתיה, והשתא תו ליכא כפרה כיון דמית ליה), והאשם ירעה עד שיסתאב (דהוי אשם שמתו בעליו, וקיימא לן לקמן 'כל שבחטאת מתה - באשם רועה'), וימכר ויפלו דמיו לנדבה (לשופרות קיץ המזבח: עולות; בשר לשם ועורות לכהנים);

נתן הכסף לאנשי משמר ומת - אין היורשין יכולין להוציא מידם, שנאמר [במדבר ה,י: ואיש את קדשיו לו יהיו] ואיש אשר יתן לכהן לו יהיה;

נתן (הגזלן את) הכסף ליהויריב (במשמרתו), ואשם (ואחר כך נתן אשם) לידעיה (במשמרתו) (משמרת יהויריב ראשונה לכל המשמרות, ושל ידעיה אחריה) – יצא (כדמפרש ואזיל: שהמביא גזילו עד שלא הביא קרבן אשמו – יצא, וזה זכה בשלו וזה בשלו);

אשם ליהויריב וכסף לידעיה: אם קיים האשם - יקריבוהו בני ידעיה (דקנסינהו ליהויריב להחזיר האשם, דשלא כדין עבוד בני יהויריב דקבול אשם מקמי כסף; ולידעיה ליכא למקנס מידי, דבמשמר דידהו קבילי; ורבי יהודה, דפליג אברייתא בגמרא - במתניתין מודה), ואם לא - יחזיר ויביא אשם אחר, שהמביא גזילו עד שלא הביא אשמו – יצא; הביא אשמו עד שלא הביא גזילו - לא יצא;

נתן את הקרן (לכהנים) ולא נתן את החומש - אין החומש מעכב (מלהקריב את האשם אם לא נתן עדיין ולבסוף נתן).

גמרא:

תנו רבנן: '[במדבר ה,ח: ואם אין לאיש גאל להשיב האשם אליו - האשם המושב לה' לכהן מלבד איל הכפרים אשר יכפר בו עליו] *'אשם' - זה קרן; 'המושב' - זה חומש;*

*או אינו אלא 'אשם' - זה איל* (אשם, ו'מושב' זה קרן)*?*

ולמאי נפקא מינה (דהא ממה נפשך תרוייהו קאמר קרא)?

(תיפוק ליה מינה) לאפוקי מדרבא (דאמר ד'אשם' קרייה רחמנא לקרן), דאמר רבא: גזל הגר שהחזירו בלילה - לא יצא; החזירו חצאין - לא יצא; מאי טעמא? 'אשם' קרייה רחמנא (ומה אשם אינו בא בלילה, דכתיב (ויקרא ז,לח) 'ביום צותו', ואינו בא לחצאין - אף קרן)!

*כשהוא אומר 'מלבד איל הכפורים' הוי אומר 'אשם'* (דרישא) *- זה קרן.*'

תניא אידך: '*'אשם' זה קרן; 'המושב' - זה חומש;*

*או אינו אלא 'אשם' זה חומש* (ו'מושב' זה קרן)*,*

למאי נפקא מינה? לאפוקי ממתניתין, דתנן: '*נתן לו את הקרן ולא נתן לו את החומש - אין החומש מעכב*'; (נימא) אדרבה חומש מעכב (ד'אשם' קרייה רחמנא, לשון קרבן)!

*כשהוא אומר* [במדבר ה,ז: והתודו את חטאתם אשר עשו] *והשיב את אשמו בראשו וחמישתו* [יסף עליו ונתן לאשר אשם לו] *- הוי אומר 'אשם' זה קרן.*'

תניא אידך: '*'אשם' - זה קרן; 'המושב' - זה חומש; ובגזל הגר הכתוב מדבר;*

*או אינו אלא 'המושב' - זה כפל, ובגניבת הגר הכתוב מדבר?*

*כשהוא אומר 'והשיב את אשמו בראשו וחמישיתו' - הרי בממון המשתלם בראש (קרן לבדו, שהוא 'ראש') הכתוב מדבר.*'

גופא: אמר רבא: גזל הגר שהחזירו בלילה - לא יצא; החזירוהו חצאין - לא יצא; מאי טעמא? - 'אשם' קרייה רחמנא.

ואמר רבא: גזל הגר שאין בו שוה פרוטה לכל כהן וכהן (שבמשמר) לא יצא ידי חובתו (ומוסיף משלו עוד להשלים); מאי טעמא? דכתיב 'האשם המושב': עד שיהא השבה לכל כהן וכהן.

בעי רבא: אין בו (שוה פרוטה) למשמרת (לכל משמר) יהויריב, ויש בו (שוה פרוטה)

(בבא קמא קי,ב)

למשמרת (לכל משמר) ידעיה (שהן מועטין) מהו?

היכי דמי?

אילימא דיהביה לידעיה במשמרת ידעיה - הא אית ביה!?

לא, צריכא דיהביה לידעיה במשמרתו דיהויריב – מאי? מי אמרינן כיון דלאו משמרתו הוא - ולא כלום הוא? או דלמא כיון דלא חזי ליה - מעיקרא לידעיה קאי?

תיקו.

בעי רבא: כהנים מהו שיחלקו גזל הגר כנגד גזל הגר?: מי אמרינן 'אשם' קרייה רחמנא: מה אשם אין חולקין אשם כנגד אשם (אין חולקים מנחות כנגד מנחות וקרבן כנגד קרבן, מ'לכל בני אהרן תהיה איש כאחיו' [ויקרא ז,י] נפקא לן [בקדושין נג,א, ובמנחות פרק 'אלו מנחות' עג,א]), אף גזל אין חולקין גזל הגר כנגד גזל הגר? או דלמא גזל הגר - ממונא הוא?

הדר פשטה: 'אשם' קרייה רחמנא.

רב אחא בריה דרבא מתני לה בהדיא: אמר רבא: כהנים אין חולקין גזל הגר כנגד גזל הגר; מאי טעמא? 'אשם' קרייה רחמנא.

בעי רבא: כהנים בגזל הגר: יורשין (הגר) הוו? או מקבלי מתנות (גבוה) הוו?

למאי נפקא מינה?

כגון שגזל חמץ שעבר עליו הפסח: אי אמרת 'יורשין הוו' - היינו האי דירתי – מורית (ירושה זאת נפלה להן, והרי היא לפניהן; שאילו היה הגר קיים היה זה אומר לו "הרי שלך לפניך"); ואי אמרת 'מקבלי מתנות הוו' - מתנה קאמר רחמנא דניתיב להו, והא לא קא יהיב להו מידי דעפרא בעלמא הוא.

רב זעירא בעי (לה) הכי: אפילו אם תימצי לומר 'מקבלי מתנה הוו' - הא לא איבעיא לן, דההיא – 'מתנה' אמר רחמנא דניתיב להו (דהא מתנה יהיב להו רחמנא, והרי הן לפניהן); אלא כי קמבעיא לן: כגון שנפלו לו (לכהן) עשר בהמות בגזל הגר: מחייבי לאפרושי מינייהו מעשר או לא? יורשין הוו - דאמר מר 'קנו (יתומים שקנו בהמות) בתפיסת הבית (כלומר: נפלו להן בהמות בירושה עד שלא חלקו) - חייבין' או דלמא 'מקבלי מתנות הוו' ותנן [בכורות פ"ט מ"ג]: '*הלוקח* (לקח עשרה טלאים שלא נתעשרו מן השוק) *והניתן לו במתנה - פטור ממעשר בהמה* (ובמסכת בכורות [דף נה,ב] מפרש טעמא)' – מאי?

תא שמע: '*עשרים וארבע מתנות כהונה ניתנו לאהרן ולבניו, וכולן ניתנו בכלל ופרט וכלל* ('לכל קדשי בני ישראל לך נתתים למשחה' [במדבר יח,ח] – כלל; 'וזה יהיה לך מקדש הקדשים מן האש' [במדבר יח,ט] - פרט כל מתנה בפני עצמה 'כל תרומֹת קדשים' [במדבר יח,יט] - חזר וכלל) *וברית מלח* (והדר כתיב 'ברית מלח עולם הוא' וגו' בסוף הפרשה (במדבר יח,יט))*: כל המקיימן כאילו מקיים כלל ופרט וכלל וברית מלח* (כל המקיימן כאילו קיים כל התורה כולה שניתנה לדרוש בכלל ופרט וכלל, וכאילו קיים כל הקרבנות שניתנה בהן ברית מלח)*; כל העובר עליהם כאילו עובר על כלל ופרט וכלל וברית מלח;*

*ואלו הן: עשר במקדש* (נאכל לפנים מן הקלעים)*, וארבע בירושלים* (בכל העיר)*, ועשר בגבולים* (בערי ארץ ישראל)*:*

*עשר במקדש: 1)חטאת בהמה 2)וחטאת העוף 3)ואשם ודאי* (חמשה הן: גזילות, מעילות, שפחה חרופה, נזיר, ומצורע; וחד חשיב להו) *4)ואשם תלוי* (בא על ספק כרת: שלא נודע לו שעבר ודאי שיביא חטאת) *5)וזבחי שלמי צבור* (כבשי עצרת שנקראו 'שלמים', כדכתיב (ויקרא כג,יט) 'ושני כבשים בני שנה לזבח שלמים;' וקדשי קדשים הן, כדכתיב (ויקרא כג,כ) 'קדש יהיו לה' לכהן', ונאכלים לפנים מן הקלעים) 6)ולוג שמן של מצורע (מה שנשאר בלוג מיציקה לכף כהן של השמאלית - נאכל לכהנים, דתניא [במנחות עג,א ובזבחים מד,ב] *'לכל קרבנם* [במדבר יח,ט]*' - לרבות לוג שמן של מצורע*' דהוא נמי קרוי 'קרבן', דכתיב 'והקריב אותו לאשם ואת לוג השמן' [ויקרא יד,יב; יד,כד], וסמיך ליה לקרא קמא 'בקדש הקדשים תאכלנו' ב'ויקח קרח' [במדבר יח,י]) *7)ומותר העומר* (מנחת העומר נקמצת, ושיריה נאכלים; וכל המנחות קדשי הקדשים הן, כדכתיב (ויקרא ו,י) 'לא תאפה חמץ [חלקם נתתי אתה מאשי קדש קדשים הוא כחטאת וכאשם]; אבל מותר העומר דחשיב [פ"א דחלה מ"ג] דנפדה ונאכל לכל אדם – היינו המותר מהשני סאין שלוקח ומוציא ממנו עשירית איפה כדאיתא במנחות פרק 'רבי ישמעאל' במשנה) *8)ושתי הלחם 9)ולחם הפנים 10)ושירי מנחות* (כל מנחות הנקמצות: מנחת נדבה ומנחת חוטא ומנחת סוטה)*;*

*וארבע בירושלים: 1)הבכורה* (בכור תם נאכל בכל העיר) *2)והביכורים* (וכן הבכורים צריכין חומה, כדכתיב (דברים יב,ז) 'ואכלתם שם לפני ה' אלהיכם וגו', ואמר מר: 'תרומת ידך' אלו בכורים [מכות יז,א]) *3)והמורם מן התודה* (חזה ושוק, וארבע חלות מארבע מינים שבה: חלות, ורקיקין, חמץ, ורבוכה; וכתיב (ויקרא ז,יד) '*והקריב ממנו אחד מכל קרבן תרומה לכהן הזורק* וגו') *ואיל נזיר* (והמורם מאיל נזיר: זרוע בשלה, וחלה, ורקיק; וחזה ושוק של שלמים בכלל 'תודה' הוא, ד'תודה' - שלמים אקרי; והנך תרתי: תודה ואיל נזיר - משום דדמיין להדדי - חשיב להו בחדא, כדאמר ב'שחיטת חולין' בפרק 'הזרוע') *4)ועורות קדשים* (עורות עולה וחטאות ואשמות; אבל קדשים קלים - עורותיהן לבעלים, כדאמר בזבחים פרק 'טבול יום' (דף קג,א); ומשום הכי קא חשיב להו בהדי הנך דבירושלים, למעוטי דאין נחשבים בהדי הנך דגבולים, דהני עורות לא מתייהבי להו אלא בירושלים; ובהדי הנך דבמקדש לא חשיב אלא הנהו דאי נפקי חוץ לקלעים מפסלי ב'יוצא')*;*

*ועשרה בגבולין: 1)תרומה 2)ותרומת מעשר 3)וחלה 4)וראשית הגז 5)והמתנות 6)ופדיון הבן 7)ופדיון פטר חמור 8)ושדה אחוזה* (שהקדישוה בעליה, ולא גאלה, ומכרה גזבר: כשהלוקח מחזירה ביובל - מתחלקת לכהנים) *9)ושדה חרמים* (ישראל שהחרימו שדיהן) *10)וגזל הגר*' - וקא קרי מיהת 'מתנה' (וגזל הגר נמי קרי ליה 'מתנת גבולין': שאם נתנו לכהן המשמר חוץ לירושלים – יצא, ואיל אשמו יעלה לירושלים להקריב), שמע מינה: מקבלי מתנות הוו!

שמע מינה.

נתן את הכסף לאנשי משמר [ומת - אין היורשין יכולין להוציא מידם, שנאמר [במדבר ה,י: ואיש את קדשיו לו יהיו] ואיש אשר יתן לכהן לו יהיה]:

אמר אביי: שמע מינה: כסף מכפר מחצה, דאי לא מכפר - הוה אמינא מהדר ליורשין; מאי טעמא? - אדעתא דהכי (דלא תיהוי ליה כפרה) לא יהב ליה!

אלא מעתה חטאת שמתו בעליה תיפוק לחולין (ולא תיזל למיתה) דאדעתא דהכי לא אפרשה!?

אמרי: חטאת שמתו בעליה - הלכתא גמירי לה דלמיתה אזלא.

אלא מעתה אשם שמתו בעליו ליפוק לחולין, דאדעתא דהכי לא אפרשיה!?

אשם נמי הלכתא גמירי לה: 'כל שבחטאת מתה - באשם רועה (עד שיומם וימכר ויפלו דמיו לקיץ המזבח, עולה: בשר לשם ועורה לכהנים; זה מדרש דרש יהוידע הכהן [בשקלים (דף ט,ב) ובתמורה דף כג,ב) [וכל זמן שהוא תם - אין יוצא לחולין לימכר; לפיכך ירעה)' (והוא מעצמו אין יכול להשתנות מאשם לעולה)!

אלא מעתה יבמה שנפלה לפני מוכה שחין תיפוק בלא חליצה, דאדעתא דהכי לא קדשה עצמה!?

התם - אנן סהדי

(בבא קמא קיא,א)

דמינח ניחא לה (להתקדש לראשון שהוא שלם על ספק זה: שאם ימות תזקק לאחיו) בכל דהו, כריש לקיש, דאמר ריש לקיש 'טב למיתב טן דו (גוף שנים) מלמיתב ארמלו (כלומר: אשה בכל דהו ניחא לה).

נתן את הכסף ליהויריב [ואשם לידעיה - יצא. אשם ליהויריב וכסף לידעיה: אם קיים האשם יקריבוהו בני ידעיה, ואם לאו יחזור ויביא אשם אחר]:

תנו רבנן: '*נתן אשם ליהויריב וכסף לידעיה - יחזיר כסף אצל אשם, דברי רבי יהודה; וחכמים אומרים: יחזיר אשם אצל כסף.*'

היכי דמי?: אילימא דיהיב ליה אשם ליהויריב במשמרתו דיהויריב וכסף לידעיה במשמרתו דידעיה - זה זכה בשלו וזה זכה בשלו (ונהי נמי לרבנן דקנסו ליהויריב דקבול אשם מקמי כסף, אלא לרבי יהודה מאי טעמא דקניס לידעיה)!?

אמר רבא: הכא במאי עסקינן? - דיהיב אשם ליהויריב במשמרתו דיהויריב וכסף לידעיה במשמרתו דיהויריב: רבי יהודה סבר: כיון דלאו משמרת דידעיה היא - לידעיה קנסינן ליה, הלכך יחזיר כסף אצל אשם; ורבנן סברי: שלא כדין הוא עבוד בני יהויריב, דקיבלו אשם מקמי כסף, הלכך לדידהו קנסינן להו, ויחזור אשם אצל כסף.

תניא: '*אמר רבי: לדברי רבי יהודה, אם קדמו בני יהויריב והקריבו את האשם - יחזור ויביא אשם אחר, ויקריבוהו בני ידעיה, וזכו הללו במה שבידן*' (ואף על גב דקניס ליה לידעיה - הני מילי היכא דאשם ראשון קיים, דיכולין בני יהויריב להקריבו בעוד משמרתן קיימת, ובהכשר; אבל אם קדמו והקריבוהו בפסול: דאשם הבא קודם הקרן - פסול הוא, כדמפורש לקמן - ינתן אשם השני לידעיה).

אמרי: למאי חזי (דקתני 'זכו')? אשם פסול הוא!?

אמר רבא: לעורו.

תניא: '*אמר רבי: לדברי רבי יהודה, אם קיים אשם - יחזיר אשם אצל כסף*';

והא רבי יהודה 'יחזיר כסף אצל אשם' אית ליה?

הכא במאי עסקינן? - כגון דנפק משמרתו דיהויריב ולא תבעו, והא קא משמע לן: דאחולי אחילו גבייהו.

תניא אידך: '*אמר רבי: לדברי רבי יהודה, אם קיים אשם - יחזור כסף אצל אשם*'

פשיטא! הכי אית ליה!

הכא במאי עסקינן? - כגון דנפיק משמרתם דהני ודהני ולא תבעו (ולא תבעו בני יהויריב את הכסף במשמרתם ולא בני ידעיה את האשם במשמרתם); מהו דתימא אחולי גבי הדדי (ואיצטריך לאשמועינן דלא תימא טעמא דרבי יהודה בדתבעו בני יהויריב שיחזור בעוד משמרתן קיימת, אבל היכא דלא תבעו - מחלו לבני ידעיה)? קא משמע לן דאמרינן: כיון דלא תבעי (דכיון דבני ידעיה נמי לא תבעו לאשם במשמרתן) - להדרו ברישא (יחזור כסף אצל אשם ויקריבוהו בני יהויריב כשיחזיר שבת משמרתם).

שהמביא גזילו עד שלא הביא אשמו [יצא; אשמו עד שלא יביא גזלו - לא יצא]:

מנהני מילי?

אמר רבא: דאמר קרא [במדבר ה,ח: ואם אין לאיש גואל להשיב האשם אליו] האשם המושב לה' לכהן מלבד איל הכפורים אשר יכפר בו [עליו] (כלומר: לא קרב האיל עדיין); מכלל דכסף ברישא!

אמר ההוא מרבנן לרבא: אלא מעתה (במדבר כח,כג) מלבד עולת הבקר [אשר לעלת התמיד תעשו את אלה] - הכי נמי מכלל דמוספין ברישא, והתניא: '*מנין שלא יהא דבר קודם לתמיד של שחר? תלמוד לומר* [ויקרא ו,ה: והאש על המזבח תוקד בו לא תכבה ובער עליה הכהן עצים בבקר בבקר] וערך עליה העולה [והקטיר עליה חלבי השלמים], ואמר רבא 'העולה עולה ראשונה'!?

אמר ליה: אנא - מ'אשר יכפר בו' (דכתיב בלשון עתיד) נפקא ליה (מדלא כתיב 'אשר כיפר'), (ומשמע:) ועדיין לא כיפר (דכשהשיב לכהן את האשם - דהיינו קרן - הכסף עדיין לא כיפר).

נתן לו את הקרן [ולא נתן את החומש - אין החומש מעכב]:

תנו רבנן (גבי נהנה מן ההקדש קאמר) [ספרא ויקרא דבורא דחובה פרשה יא ה"ט]: '*מנין שאם הביא מעילתו* (קרן דהקדש שמעל בו) *ולא הביא אשמו, אשמו ולא הביא מעילתו - שלא יצא?*

*תלמוד לומר* [ויקרא ה,טז: ואת אשר חטא מן הקדש ישלם ואת חמישתו יוסף עליו ונתן אתו לכהן והכהן יכפר עליו] *באיל האשם ונסלח לו* (משמע: אין סליחה אלא בשניהם; 'איל' – כמשמעו; 'האשם' - קרן כדיליף לקמיה הקדש מהדיוט: מה 'האשם' דכתיב בגזל הגר - קרן הוא, כדאמר לעיל (דף קי,א) - אף 'אשם' דכתיב בהקדש - קרן הוא)*;*

*ומנין שאם הביא אשמו עד שלא הביא מעילתו שלא יצא?*

*תלמוד לומר 'באיל האשם' - האשם בכבר* ('באיל האשם' משמע באיל שהוא בא חובה לאשם שהוא קרן; אלמא קרן ברישא מייתי)*;*

*יכול כשם שאיל ואשם מעכבים - כך חומש מעכב?*

*תלמוד לומר: 'באיל האשם ונסלח לו': איל ואשם מעכבים בהקדש, ואין חומש מעכב*'.

וילמד הקדש מהדיוט והדיוט מהקדש: הקדש מהדיוט: מה 'אשם' דהתם – קרן, אף 'אשם' דהכא - קרן; והדיוט מהקדש: מה הקדש: אין חומש מעכב (את הכפרה) - אף הדיוט נמי אין חומש מעכב!

הדרן עלך הגוזל עצים

1. נראה לי שגירסת רש"י היתה: אמר רבה: הזורק מטבע של חבירו לים הגדול – פטור; מאי טעמא? אמר: "הא מנח קמך, אי בעית שקליה!"; והני מילי דאדייה אדויי, אבל שקליה בידיה - מיגזל גזליה, השבה בעי מיעבד; והני מילי בצלולין, דקא חזי ליה, אבל עכורין - דלא קחזי ליה – לא.

   לפי גירסה זו אפשר להבין את הסדר של פירושו:

   פטור. כדמפרש ואזיל דלא שקליה בידיה אלא דאדייה שהיתה ביד בעלים והכהו זה תחת ידו וניתזה לים הואיל וצלולים הן וקא חזו ליה אמר ליה הא מנח קמך ואינה אבודה ואי משום דבעי למיתב זוזא לבר אמוראה למישט ולמישקליה גרמא הוא שגורם להפסידו אותו שכר וגרמא בנזקין פטור:

   אבל עכורין. בשעת התזה דהוה ליה מעשה בידים אבוד הוא ואין זה גורם אלא ממש דהא ממש התיזו: [↑](#footnote-ref-1)