תוכן

[א. שחיטה שאינה ראויה לא שמה שחיטה 1](#_Toc110943791)

[ב. שחיטת שבת שחיטה ראויה היא 2](#_Toc110943792)

[ג. המבשל בשבת ... בשוגג יאכל למוצאי שבת במזיד לא יאכל עולמית 4](#_Toc110943793)

[ד. דבר הגורם לממון כממון דמי 5](#_Toc110943794)

[ה. גנב וטבח במחתרת פטור שאם אין גניבה אין טביחה ואין מכירה 6](#_Toc110943795)

[ו. היתה פרה שאולה לו וטבחה בשבת פטור 8](#_Toc110943796)

[ז. משעת משיכה הוא דאתחייב ליה במזונותיה ... משעת שאלה אתחייב באונסיה 8](#_Toc110943797)

[ח. הניח להן אביהן פרה שאולה משתמשין בה כל ימי שאלתה מתה אין חייבין באונסה 10](#_Toc110943798)

[ט. כסבורין של אביהם היא וטבחוה ואכלוה משלמין דמי בשר בזול 11](#_Toc110943799)

דף לד.

# שחיטה שאינה ראויה לא שמה שחיטה

שחיטה שאינה ראויה לאכילה ישנם דינים שלגביהם אינה נחשבת כשחיטה, וישנם דינם שלגביהם נחשבת היא כשחיטה.

מצות[[1]](#footnote-1) עשה לכסות דם שחיטת חיה טהורה, או עוף טהור, שנאמר (ויקרא יז פסוק יג) אֲשֶׁר יָצוּד צֵיד חַיָּה אוֹ עוֹף וְשָׁפַךְ אֶת דָּמוֹ וְכִסָּהוּ בֶּעָפָר.

אולם[[2]](#footnote-2) אין חייב בכסוי אלא דם שחיטה הראויה לאכילה, שנאמר אֲשֶׁר יֵאָכֵל, לפיכך השוחט ונמצאת טרפה, או השוחט חולין בעזרה, או השוחט חיה ועוף שנגמר דינן לסקילה, והשוחט ונתנבלה בידו והשוחט לע"ז או בשוחט לשם קדשים[[3]](#footnote-3) פטור מלכסות פטור מלכסות, וכן חרש שוטה וקטן ששחטו בינן לבין עצמן פטורין מלכסות דם שחיטתן. ואינו רשאי לכסות[[4]](#footnote-4).

אסור[[5]](#footnote-5) לשחוט בהמה ובנה או בתה ביום אחד. והשוחט לוקה[[6]](#footnote-6) שנאמר (ויקרא כב פסוק כח) אֹתוֹ וְאֶת בְּנוֹ לֹא תִשְׁחֲטוּ בְּיוֹם אֶחָד, ואינו לוקה אלא על שחיטת האחרון, לפיכך אם שחט אחד משניהן ובא חבירו ושחט את השני חבירו לוקה והוא לא

אולם בדין זה שחיטה שאינה ראויה לאכילה שמה שחיטה[[7]](#footnote-7), לפיכך הראשון ששחט חולין בעזרה, או טריפה[[8]](#footnote-8), או שור הנסקל, ועגלה ערופה, ופרה אדומה, או ששחט[[9]](#footnote-9) לעבודה זרה[[10]](#footnote-10), ובא האחרון ושחט את השני, לוקה. וכן אם שחט הראשון את האחד ובא האחרון ושחט את השני והרי הוא חולין בעזרה, או שור הנסקל, או עגלה ערופה, ופרה אדומה הרי זה לוקה. אבל חרש שוטה וקטן שחיטתם נבילה ולכן מותר לשחוט אחריהם[[11]](#footnote-11).

וכן לגבי חיוב ארבעה בחמישה בגונב בהמה ושוחטה שחיטה שאינה ראויה שמה שחיטה[[12]](#footnote-12), ואם שחט לרפואה או לכלבים או שנמצאת טריפה או ששחטו בעזרה משלם תשלומי ארבעה וחמשה, אף על פי שחולין שנשחטו בעזרה אסורין בהנאה הואיל ואיסורן מדבריהם הרי זה חייב לשלם תשלומי ארבעה וחמשה.

# שחיטת שבת שחיטה ראויה היא

השוחט בשבת וביום הכיפורים[[13]](#footnote-13), אף על פי שאילו היה מזיד בשבת היה חייב סקילה וביום הכיפורים היה חייב כרת או מלקות, אפילו הכי שחיטתו כשרה, לאחר השבת ודווקא בשוגג, ומזיד בצינעא מותר לאחריים במוצ"ש[[14]](#footnote-14), אבל במזיד בשבת ובפרהסיא י"א[[15]](#footnote-15) ששחיטתו פסולה, לעולם בין לו ובין לאחרים, שהרי הוא משומד שאסור לאכול משחיטתו. וי"א[[16]](#footnote-16) ששחיטתו כשרה.

מפני[[17]](#footnote-17) שאין דנין עתה דיני קנסות אין אנו צריכין להאריך בדיני כפל ותשלומי ד' וה', מכל מקום כיון דקי"ל[[18]](#footnote-18) דאי תפש לא מפקינן מיניה, יש לבאר מה דינו

הטובח בשבת או טובח לע"ז פטור מד' וה', שאיסור מיתה וחיוב הד' וה' באין כאחד וקים ליה בדרבה מיניה, ואפילו לא התרו בו משום שבת ועבודה זרה כיון שיש בו חיוב מיתה אילו התרו בו פטור,

עשה שליח לשחוט לו הגניבה בשבת ושחטה השליח בשבת, הגנב חייב בד' וה' שהרי אין בו חיוב מיתה לגנב אלא לשליח, שלענין איסור שבת אין שליח לדבר עבירה, ולענין חיוב ד' וה' יש שליח לדבר עבירה ורבתה התורה לחייב הגנב אפילו ע"י שליח[[19]](#footnote-19), ואע"ג שמעשה שבת אסור באכילה איסור זה אינו אלא מדרבנן ונחשב כשחיטה ראויה[[20]](#footnote-20).

הטובח ביום כפורים והתרו בו פטור, שהרי חייב מלקות, ואם לא התרו בו או בזמן הזה חייב דקי"ל[[21]](#footnote-21) חייבי מלקיות שוגגין חייבין בממון שעמהן ואינו נחשב בקים ליה בדרבה מיניה.

# המבשל בשבת ... בשוגג יאכל למוצאי שבת במזיד לא יאכל עולמית

כשם שאסור לעשות מלאכה בשבת, כך גם אסור ליהנות ממלאכה שנעשתה בה, ופרטים שונים בדבר.

אולם הנאה אסורה רק כאשר יש בה משום ממש, ולא למשל, כאשר הדליק אור בחדר מדרגות ועתה קל לו לעלות או לרדת בו, שהרי היה יכול לעלות או לרדת בלא תאורה, כלומר כאשר יש בתוצר מלאכת השבת הנאה בדבר חדש, ולא משום נוחיות יתרה[[22]](#footnote-22).

העושה[[23]](#footnote-23) בשבת מלאכה שאיסורה מן התורה, אם עשאה בשוגג אסור לו ולכל אדם ליהנות ממנה בשבת, אבל לאחר השבת מותר ליהנות ממנה אף לעושה המלאכה מיד עם צאת השבת.

העושה בשבת מלאכה שאיסורה מן התורה, אם עשאה במזיד אסור לכל אדם ליהנות ממנה בשבת. לעבריין עצמו ולכל בני משפחתו ולכל הסמוכין על שולחנו אסור ליהנות ממנה לעולם, ואילו לאחרים, ואף למי שנעשתה עבורו, מותר ליהנות ממנה לאחר השבת, מיד עם צאת השבת.

העושה בשבת מלאכה שאיסורה מן התורה, וההנאה ממנה באה רק כעבור זמן, אחרי צאת השבת, כמו הנוטע או הזורע בשבת, אף אם עשה כן בשוגג דינו כאילו עשאה במזיד, ובמוצאי שבת הוא חייב לעקור את שנטע או זרע.

העושה בשבת מלאכה שאיסורה נתון במחלוקת, הגם שלפי ההלכה יש להחמיר, ובפרט כאשר זה נוגע לאיסור תורה, מכל מקום בדיעבד אין לאסור ליהנות ממנה, ומותר ליהנות ממנה אף בשבת עצמה.

העושה בשבת מלאכה שאיסורה מדרבנן, אם עשה בשוגג מותר אף לעושה האיסור עצמו ליהנות ממנה אפילו בשבת עצמה.

העושה בשבת מלאכה שאיסורה מדרבנן, אם עשה במזיד אסור לו ולכל אדם ליהנות ממנה בשבת, אבל לאחר השבת מותר ליהנות ממנה אף לעבריין עצמו, מיד עם צאת השבת. ויש שחז"ל אסרו ליהנות ממלאכה שכזו, ואף החמירו יותר מבזו שנעשתה באיסור תורה.

העושה מלאכה בשבת ומלאכתו רק גורמת שלא ישתנה המצב הקיים, אבל אין הוא נהנה הנאה של ממש מן מעשה השבת אין זה נחשב הנאה מאיסור שבת.

קטן שעשה מיוזמתו מעשה איסור בשבת, מותר ליהנות ממעשהו בשבת. אך קטן שעשה בצוויו של גדול, ואפילו בצווי עקיף כגון ששאל את הקטן למה כיבית את האור והקטן נבהל והדליק, אסור ליהנות ממעשהו עד למוצאי שבת, ואז יש להמתין בכדי שיעשו.

# דבר הגורם לממון כממון דמי

כבר התבאר במסכת פסחים דף כט: שדבר שאין לו שיווי עכשיו, אבל הוא גורם לממון מצד שלאחר זמן יהיה שוה ממון, נחלקו בו תנאים, לדעת ר' שמעון כממון הוא וחכמים סוברים שאינו כממון ונחלקו הפוסקים הלכה כמי, ודעת רוב הפוסקים שהלכה כחכמים[[24]](#footnote-24).

לפיכך י"א שהשורף חמץ נוקשה של חברו, שעכשיו אסור בהנאה, אבל מותר להשהותו עד לאחר הפסח, ונמצא שלאחר זמן יהיה שוה ממון, אינו כממון כדעת חכמים ופטור מלשלם[[25]](#footnote-25). וי"א[[26]](#footnote-26) שבשל הדיוט, אם לאחר זמן יהיה שוה ממון לדברי הכל הוא ממון גם עכשיו.

ישראל שנתן חמץ לגוי קודם הפסח במתנה על מנת להחזיר לו לאחר הפסח, אע"ג שאין במתנה על מנת להחזיר משום גורם לממון, אם משום שזכותו לאחר זמן מחוסרת מעשה הקנאה, או משום שלא אמרו שהשיווי שלאחר זמן עושה אותו כממון אלא כשעכשיו אין לשום אדם זכות בו, ומשום איסור הנאה שבו אין לו שיווי, אבל דבר שעכשיו הוא קנוי לאחרים כמתנה על מנת להחזיר, ורשות אחרים עליו, אין מועיל מה שלאחר זמן יהיה שלו. ומ"מ לכתחילה ודאי אין ליתן לגוי את החמץ במתנה על מנת להחזיר שהצריכו חכמים מתנה גמורה משום חומרא דחמץ[[27]](#footnote-27) שהרי הוא מכניס עצמו בספק באיסורא דאורייתא של לאו דבל יראה כשלא יתקיים התנאי שלא יחזירו, שאז למפרע החמץ שלו וא"כ ובפרט שאין התנאי תלוי בו אלא באחריני ושמא פלוני לא יקיים התנאי[[28]](#footnote-28). ובדיעבד אם נתן לנכרי על מנת להחזיר ונתקיים התנאי שהחזירו הנכרי נחלקו האחרונים בזה ולמעשה יש להחמיר כדעה קמייתא דמחזי כחמץ של ישראל שעבר עליו הפסח כיון שהחזיר לו אותו החמץ גופא[[29]](#footnote-29).

דעת רוב הפוסקים שדבר הגורם לממון, כשהוא ממון שאינו שוה אלא לזה כדי להפטר על ידו ממון אחר, אינו כממון להתחייב עליו[[30]](#footnote-30), כגון שגזל חמץ ועבר עליו הפסח, שנפטר הגזלן בהשבת החמץ מדין הרי שלך לפניך, ונמצא שאין ממון זה שוה לכל העולם רק לגזלן לפטור עצמו ממון גמור[[31]](#footnote-31), ובא זה והזיקו ועתה חייב הגזלן ממון גמור, המזיק אינו חייב[[32]](#footnote-32). אלא שיש אומרים שמ"מ המזיק דבר הגורם לממון חייב מדינא דגרמי.

דף לד:

# גנב וטבח במחתרת פטור שאם אין גניבה אין טביחה ואין מכירה

הבא במחתרת כלומר שפרץ ונכנס לביתו של אדם, או גנב שנמצא בתוך גגו של אדם או בתוך חצרו או בתוך קרפיפו, בין ביום בין בלילה בין בחול בין בשבת וגנב כלים ושברן פטור[[33]](#footnote-33), שקנאן בדמיו כלומר שקנאם בכך שאין לו דם והמוצאו יכול להורגו וקים ליה בדרבה מיניה, שכל המוצא את הגנב בשעה שחותר את הבית לגנוב, הבעה"ב או אפילו אדם אחר מותר להרגו בכל מיתה שיכולין להמיתו [[34]](#footnote-34), דכתיב (שמות כב פסוק א) אִם בַּמַּחְתֶּרֶת יִמָּצֵא הַגַּנָּב וְהֻכָּה וָמֵת אֵין לוֹ דָּמִים, כלומר אין זו רציחה שהרי הוא כמת מעיקרו שהרי זה להורגך בא, שאדם יודע שאין אדם מעמיד עצמו ורואה שנוטלין ממונו ושותק, וא"כ ודאי על מנת כן בא שאם יעמוד בעל הממון כנגדו יהרגנו, ואמרה תורה הבא להורגך השכם להורגו, ורשות יש לכל להרגו בין בחול בין בשבת בכל מיתה שיכולין להמיתו.

לפיכך אינו חייב בתשלומי מה שגנב בעת ההיא. וכן כל דבר שהוא עושה שיש בו חיוב ממון, כגון שהזיק את חבירו או שטבח ומכר, פטור. וגם בזמה"ז פטור דחייבי מיתות שוגגין פטורין מתשלומין.

ודווקא שאין הכלי שגנב בעין כגון ששברו, אבל אם היה בעין צריך להחזירו שהרי בכל מקום שהוא ברשות בעליו הוא.

הגנב כל זמן שהוא במחתרת רשאים להרגו יצא מן מחתרתו לחוץ אסור להרגו לפיכך הגנב שגנב ויצא או שלא גנב ומצאוהו יוצא מן המחתרת הואיל ופנה עורף ואינו רודף וכ"ש כשבורח אסור להורגו ויש לו דמים אם הרגוהו ומשום כך, י"א[[35]](#footnote-35) שפטור מתשלומי גניבה או כל ממון אחר דוקא ששברם בעודו במחתרת, אבל אם שברם אח"כ חייב לשלם, שהרי ברשות בעליהם הם עד שעת שבירה ובאותה שעה כבר אין חיוב מיתה. וי"א[[36]](#footnote-36) שחייב גם אם שברם אחר שהוציאם.

ויש בא במחתרת שחייב לשלם כגון אב שחותר על בנו, שאותו אין בו חיוב מיתה דקים לן שלא בא להרוג, שרחמי האב על הבן.

י"א[[37]](#footnote-37) שאין דין בא במחתרת אלא בלילה אבל אם פרץ לבית האדם ביום יש לו דמים ואסור להורגו, ולפיכך חייב בדמי גניבתו או נזקיו בעת שבא במחתרת ביום.

וי"א[[38]](#footnote-38) שאפי' בלילה דוקא בא במחתרת כלומר שפורץ לביתו של האדם כיון שחותר דעתו להרוג בעל הממון, אבל כשבא דרך גגו או חצרו י"ל שאין דעתו להרוג בעל הממון אלא אם יעמוד כנגדו יברח מפני שלא נכנס לביתו אלא מפני שמצא דרך ליכנס כמו שאמרו חכמים פרצה קוראה לגנב. ולפיכך חייב בדמי גנתו או נזקיו כנכנס דרך חצרו או גגו.

# היתה פרה שאולה לו וטבחה בשבת פטור

היתה פרה[[39]](#footnote-39) שאולה אצלו וטבחה בשבת דרך גניבה, פטור אף מן הכפל[[40]](#footnote-40) שהרי איסור שבת ואיסור גניבה באין כאחת. ואם אין גניבה אין טביחה ואין מכירה.

# משעת משיכה הוא דאתחייב ליה במזונותיה ... משעת שאלה אתחייב באונסיה

השואל[[41]](#footnote-41) את הבהמה חייב במזונותיה[[42]](#footnote-42) ובאונסיה, משעה שמשכה[[43]](#footnote-43) עד סוף ימי שאלתה[[44]](#footnote-44), ויש אומרים[[45]](#footnote-45) אפילו בעוד שלא משכה, מיד שנסתלקו הבעלים משמירתה, נכנסה שמירתה ליד השואל להתחייב באונסין ובמזונותיה[[46]](#footnote-46), ואעפ"י שעדיין יכולין הבעלים לחזור בהן עד שעת משיכה[[47]](#footnote-47).

אם התחיל להשתמש, אפילו בלא משיכה ובלא סילוק שמירה נתחייב במזונות ובאונסין[[48]](#footnote-48).

וכן בשאר שומרים יש אומרים[[49]](#footnote-49) שהשומר מתחייב בחיובי השמירה ובתשלומין, מיד כשקיבל עליו לשמור, ונסתלקו הבעלים משמירת החפץ[[50]](#footnote-50), אף על פי שלא עשה קנין, ויש אומרים[[51]](#footnote-51) שאינו חייב עד שיעשה קנין בפקדון.

# הניח להן אביהן פרה שאולה משתמשין בה כל ימי שאלתה מתה אין חייבין באונסה

מת השואל[[52]](#footnote-52) רשאים היורשים להשתמש בו כל זמן השאלה[[53]](#footnote-53), וכן אם שאלה למלאכה ידועה בלי זמן, משתמשין בה זמן הראוי לאותה מלאכה[[54]](#footnote-54), ומכל מקום אינם חייבים אלא כשומר שכר[[55]](#footnote-55), ואם לא ידעו שהחפץ שאול יש פוטרים אפילו מפשיעה[[56]](#footnote-56), ומכל מקום יכול המשאיל לומר ליורש או החזר לי החפץ או קבל עליך חיובי שואל.

ולא אמרו שהיורשים רשאים להשתמש כי אם בסמוכים על שלחן מורישם[[57]](#footnote-57), שמן הדין היה מותר להם להשתמש בו בחייו, אבל יורשים שאינם מבני ביתו שאסור בחייו למסור להם, אינו יכול גם להורישם שישתמשו בו.

שוכר שמת, אם היורשים רוצים להשתמש בה. אם לא הניח להם אביהם נכסים אין צריכים לשלם השכירות משלהם[[58]](#footnote-58).

# כסבורין של אביהם היא וטבחוה ואכלוה משלמין דמי בשר בזול

שאל[[59]](#footnote-59) בהמה ומת השואל, ולא ידעו היורשים שהיא שאולה ואכלוה, משלמים דמי בשר בזול, ושיערו חז"ל שהוא שני שלישים מדמי הבהמה[[60]](#footnote-60), ואם ירשו נכסים ואפילו מטלטלים[[61]](#footnote-61), חייבים לשלם כל דמיה[[62]](#footnote-62), ויש אומרים שאם ירשו נכסים חייבים אפילו באונסין[[63]](#footnote-63).

1. רמב"ם הלכות שחיטה פרק יד הלכה א [↑](#footnote-ref-1)
2. שם הלכה יד שו"ע ונו"כ יו"ד כח יז [↑](#footnote-ref-2)
3. דרכי תשובה שם קכב מהכנה"ג [↑](#footnote-ref-3)
4. שלא יאמרו שחטיה טובה היא ויבואו לאכול משחיטתם. ש"ך שם כד [↑](#footnote-ref-4)
5. **שו"ע ונו"כ יו"ד טז א** [↑](#footnote-ref-5)
6. ואם שחט פרה ואמה וולדה לוקה שתים משום אותו ואת בנו ומשום בנו ואותו אבל אינו חייב על פרה ואם אמה לחוד כדמוכח בחולין פב ע"א [↑](#footnote-ref-6)
7. רמב"ם שם פרק יב הלכה ו [↑](#footnote-ref-7)
8. ש"ך שם יח [↑](#footnote-ref-8)
9. ואם שחטו השני לע"ז פטור משום אותו ואת בנו שהרי נתחייב בנפשו ואם התרו בו משום אותו ואת בנו ולא התרו בו משום ע"ז לוקה שם ה"ז [↑](#footnote-ref-9)
10. ואם שחטה גוי עובד עבודה זרה מותר לשחוט אחריו כיון ששחיטתו נבילה דאורייתא אפילו אם אינו שוחט לשם ע"ז, אבל אם הוא גוי שאינו עובד ע"ז וכן יהודי מומר יש לחשוש לדעות ששחיטתו פסולה רק מדרבנן ואין לשחוט אחריו ןמ"מ יש למנוע מלשחוט אחר שום מומר דדלמא הרהר בתשובה כמ"ש בש"ע אהע"ז סי' מ"ב ס"ח ודוקא שיש קצת רגלים לדבר דהיינו שרואין שמה ששחט הוא משום דכוונתו הוא שלא רצה לאכול נבילה משום איסורא אז אסור דבכה"ג יש לחוש שמא הרהר בתשובה. (שמלה חדשה טו) [↑](#footnote-ref-10)
11. שו"ע ונו"כ שם ט [↑](#footnote-ref-11)
12. רמב"ם הלכות גניבה פרק ב הלכה ח [↑](#footnote-ref-12)
13. שו"ע ונו"כ יו"ד א ב [↑](#footnote-ref-13)
14. ואף דקיימא לן כרבא [תמורה ד, ב] דכל מידי דאמר רחמנא לא תעביד אי עביד לא מהני, שאני הכא שהשחיטה היתה יכולה להיות בהיתר אם שחטה בחול, ודוקא במעשה שאי אפשר לעשות כי אם באיסור אמר רבא לא מהני. ועיין בש"ך חו"מ סימן ר"ח ס"ק ב. דגול מרבבה שם [↑](#footnote-ref-14)
15. לבוש וט"ז שם ב, תבואות שור אות י"ג [↑](#footnote-ref-15)
16. דלא נעשה ישראל עובד כוכבים באותה שחיטה אלא משחיטה ראשונה ואילך. ש"ך שם ג [↑](#footnote-ref-16)
17. **לבוש חושן משפט סימן שנ** [↑](#footnote-ref-17)
18. **חו"מ סימן א ס"ה** [↑](#footnote-ref-18)
19. רמב"ם שם פרק ג הלכה ג ו [↑](#footnote-ref-19)
20. אולם דעת הטור חו"מ שנ שחשיב שחיטה שאינה ראויה ואינו חייב עליה ועיין סמ"ע סימן שנ שביאר דברין שבכאן לענין טביחה ומכירה קי"ל כר' יוחנן הסנדלר ומחשבינן ליה לשחיטה שאינה ראויה ופטור מינה בד' וה'. והטעם כתב בדרישה סעיף י"ח, משום דזה תליא בפלוגתא דרבינא ורב אחא [שם], וקי"ל [חולין צ"ג ע"ב] בכל מקום שפליגי הלכה כדברי המיקל מהן, ומשו"ה אזלינן בזה ובזה לקולא, עיין דרישה שהאריך בזה. ובהג', שם כתב דאע"ג דקי"ל בזה כר' יוחנן הסנדלר לפוטרו מד' וה' בשחיטה שאינה ראויה, מ"מ בשחטה ונמצאת טריפה חייב בד' וה' וכמ"ש הטור בסעיף י"ג. והטעם כתבתי שם בפרישה, משום דיש לחלק בין נמצאת טריפה אחר שחיטה דלא ידע מטריפות בשעת שחיטה והוה אז שחיטה ראויה, לבין שוחט בשבת ולבין נוחר ומעקר או עשאה נבילה דידע מינייהו בשעת שחיטה, ע"ש. אולם עיי"ש בש"ך א שהקשה דהא אמרי' בש"ס במרובה (דף ע"א ע"א וע"ב) ופ' אלו נערות (דף ל"ו) דמאן דפטר בטובח ע"י אחר בשבת סבר לה כר' שמעון דאמר השוחט את הטרפה פטור ולא כרבנן דמתני' א"כ אנן דקי"ל כרבנן חייב. ועיי"ש שפלפל בדברי הטור והרא"ש [↑](#footnote-ref-20)
21. **רמב"ם שם הלכה א** [↑](#footnote-ref-21)
22. עיין סי' רסד סע' א ברמ"א, ובמ"ב ס"ק ו וסי' תרעג שעה"צ ס"ק יא [↑](#footnote-ref-22)
23. כל זאת משמירת שבת כהלכתה מבוא פרק א אות לד [↑](#footnote-ref-23)
24. ואף על גב דבעל התרומות (שער נ"א ח"ו סי' ח') כתב בשם הראב"ד דאנן ס"ל כר' שמעון דאמר כממון, כבר נחלקו רוב הפוסקים והעלו דקי"ל כרבנן. קצות החושן סימן שפו ס"ק ז [↑](#footnote-ref-24)
25. ולר"ח שאם לאחר זמן יהיה שוה ממון לדברי הכל הוא ממון גמור גם עכשיו, השורפו חייב לשלם לדברי הכל. אחיעזר יו"ד סי' מו. [↑](#footnote-ref-25)
26. שהשורף חמץ נוקשה אינו ענין לחמץ של הקדש, שדוקא בהקדש שאין לו אלא מקומו ושעתו, יש סוברים שאם עכשיו אינו שוה ממון הרי זה גורם לממון בלבד, אבל לא בשל הדיוט. אור שמח חמץ ומצה פ"א ה"ג, ועי' אחיעזר שם [↑](#footnote-ref-26)
27. מ"ב תמח ס"ק כא [↑](#footnote-ref-27)
28. ביאור הלכה סימן תמח סעיף ג ד"ה לא מהני [↑](#footnote-ref-28)
29. משנה ברורה סימן תנ ס"ק א ושעה"צ ג [↑](#footnote-ref-29)
30. עי' ש"ך סי' שפו סק"א וס"ק יא שכן הסכמת הפוסקים, ומשמע מדברי הרא"ש שעכ"פ בכלל גרמא בנזקין הוא, ובסק"י הביא הש"ך דעת הראב"ד ובעה"ת שדינא דגרמי ודבר הגורם לממון דין אחד הוא, ומאן דמחייב בגרמי סובר שדבר הגורם לממון כממון דמי, וכך נראה דעת המציין בעין שפט כאן שציין על דבר הגורם לממון דין דינא דגרמי, אבל אין כן דעת רוב הפוסקים, ועי' תרומת הכרי. [↑](#footnote-ref-30)
31. שכל שאינו מחזירו בעין אינו נפטר בהרי שלך לפניך, [↑](#footnote-ref-31)
32. וכן בקדשים שחייב באחריותם או שור הנסקל שהועד בבית שומר, שיכול השומר להחזירו לבעלים ונפטר, ובא אחר והזיקו פתחי חושן חלק ו (נזיקין) פרק ג סעיף כב ועיי"ש שהסתפק בגזל חמץ ועבר עליו הפסח ובא הנגזל עצמו ושרפו בעודו ביד גזלן, שלכאורה היה נראה שכיון שהוא עצמו גרם חייב, והיינו שעכ"פ אין הגזלן חייב להשיב לו ממון אחר, או דילמא סו"ס חייב להשיב לו אלא שנפטר בהרי שלך לפניך, וכיון שאינו יכול להשיב משום שאינו בעולם, חייב להשיב לו ממון גמור. ואם נאמר שהגזלן חייב בכה"ג בדמים מעליא נראה לכאורה שמותר לנגזל לכתחלה לשרוף החמץ שביד גזלן שלא יוכל לפטור עצמו בחמץ ולהפסידו, וכעין מ"ש כמה אחרונים לענין טומן קמה בפני הדליקה, שאם המבעיר עצמו הטמין כדי לפטור עצמו יש מקום לומר שפטור אף מדיני שמים. [↑](#footnote-ref-32)
33. רמב"ם הלכות גניבה פרק ט הלכה יג [↑](#footnote-ref-33)
34. רמב"ם שם הלכה ז, רמ"א ונו"כ חו"מ תכה א, לבוש שנא ערוך השלחן שנא, שנח טז - יז [↑](#footnote-ref-34)
35. דעת הטור [↑](#footnote-ref-35)
36. דעת הרמב"ם [↑](#footnote-ref-36)
37. הראב"ד כתב אף על פי שדרשו חכמים אם זרחה עליו דרך משל מ"מ אין מקרא יוצא מידי פשוטו וביום אינו רשאי להרגו שאין גנב בא ביום אלא דרך השמטה שומט ובורח מיד ואינו מתעכב לגנוב ממון גדול ולא לעמוד על בעלים להרגן אלא גנב בלילה מפני שיודע שב"ה בבית ובא להרגו או ליהרג אבל גנב יום אין ב"ה מצוי בביתו ושמיטה בעלמא הוא. מובא בטור חושן משפט סימן תכה [↑](#footnote-ref-37)
38. דעת הטור שם [↑](#footnote-ref-38)
39. רמב"ם הלכות גניבה פרק ג הלכה ד [↑](#footnote-ref-39)
40. בגמ' מבואר שם דתליא בתרי לישנא דרבא ומאן דמתני להא דאמר רבא ואם הניח להם אביהם אחריות נכסים חייבים לשלם ארישא היינו על מתה וסבר דמשעת שאלה איחייב באונסיה פליגא אדר"פ, וא"כ הרמב"ם דפוסק בפ"א מהל' שאלה כהך לישנא דמשעת שאלה, לא הי' לו לפסוק הא דר"פ, וכבר הקשה זה שם המ"מ ונשאר בצ"ע, שהרי נתחייב קודם שעת טביחה, ובש"ך בסי' שמ"א סק"ו מסיק דרבנו לא פסק כרב פפא דאי כר"פ אפי' מקרן פטור דר"פ ס"ל דאין חיוב השואל חל אלא בשעת אונסין ורבנו ס"ל דעל הקרן חייב משעת שאלה ולא שייך קם ליה בדרבה מיניה. מיהו מכפל שפיר פוטר רבנו דהרי בשעת שאלה לא נתחייב אלא בקרן, ובכפל ודאי לא נתחייב אלא בשעת גניבה ואז קם ליה בדרבה מיניה וכדבריו כתב הלח"מ פ"א מהל' שאלה ה"ה ד"ה ואם הניח, דרבנו ס"ל דחייב בקרן ודלא כר"פ אלא דהוקשה לו סיום דברי רבנו ואם אין גניבה אין טביחה ומכירה אלמא דפטור מן הקרן והניח בצ"ע וכיוצא בזה תמה הרש"ל בים של שלמה ב"ק על דברי רבנו עיין שם. ועיין באבן האזל ומרכבת המשנה שם שכונת הרמב"ם שכיון דאין כאן דין גנבה ממילא אין דין טביחה ומכירה, והוא להודיענו דאפי' אם בדין טביחה ומכירה לא יהי' קלב"ם ומשכחת לה דגמר השחיטה בחול דזה ודאי דמעשה הגנבה אינו דוקא בגמר השחיטה דהא טביחה לחוד לא הוי גנבה כמפורש במשנה בדף ע"ט וע"כ דכאן הוי גנבה משום דהוא בחצרו ובמה שטבחה דרך גנבה הוי מעשה גנבה, וא"כ תיכף בתחילת השחיטה נעשה גנב, וא"כ אפי' התחיל לשחוט מקצת הקנה כבר נעשה גנב, ולכן אשמעינן שפיר דכיון דאין גנבה אין טביחה ומכירה, ואפי' גמר לשחוט בחול פטור ועוד דהא כתב נמי מכירה וסתם מכירה בשבת אין בה חיוב מיתה, עוד משכחת לה דגמר הטביחה ע"י שליח ובאופן שלא אמר לשליח לשחוט בשבת. ואף על גב שכתב רבנו ואם אין גניבה אין טביחה ומכירה נקיט בלשונו טביחה להורות דה"ה אם גנבה בשבת ע"י עשיית מלאכה כגון שהוציאה לרה"ר כנ"ל ה"ב אם אח"כ טבחה באחד בשבת פטור מד' וה'. ולפי זה שפיר י"ל דסובר רבנו כדעת הש"ך ולח"מ דבטבחה בשבת דרך גניבה חייב בקרן ודלא כרב פפא ומ"מ אם מכרה אחר כך פטור מד' וה' דכיון דאין גניבה ר"ל דליכא חיוב כפל על הגניבה דהכפל חל בשעת טביחה וקם ליה בדרבה מיניה משו"ה פטור על המכירה דכי מדלית כפל ליכא אלא ג' וד' וקי"ל ד' וה' אמר קרא. [↑](#footnote-ref-40)
41. שו"ע ונו"כ חו"מ שמ ד [↑](#footnote-ref-41)
42. [↑](#footnote-ref-42)
43. דעת הרמב"ם דוקא משמשכה, שוכן כיון שמשך הבהמ' או הכלי חייב באונסים אף על גב שלא נשתמש בהן ועוד העליתי לעיל סי' ע"ב ס"ד ס"ק ל' דמי שהפקיד כלי אצל חבירו בין שהוא ש"ח או ש"ש ואח"כ נתן לו רשות להשתמש בו הוי שואל אף על פי שעדיין לא נשתמש בו ע"ש. ש"ך שם ס"ק ח [↑](#footnote-ref-43)
44. כללא דשואל שיהיה כל הנאה שלו, והיכא דבעלים נהנין גם כן הו"ל דין שוכר ופטור מאונסין. ונראה דאפילו נתן השואל לבעלים פחות משוה פרוטה תו לא הוי עלה דין שואל כיון דגם הבעלים נהנין מיהת. ואף על גב דשומר שכר לא הוי בשכרו בפחות משוה פרוטה, מ"מ לגבי משאיל סגי לה בפחות משוה פרוטה כיון דהא לא הוי כל הנאה שלו. קצוה"ח שם [↑](#footnote-ref-44)
45. דעת הר"י והרא"ש [↑](#footnote-ref-45)
46. ועיין בתשובת ן' לב ס"א כלל י"ז סי' צ"ו דיכול המוחזק לו' קים לי כהרמב"ם עיין בתשובת ר"ל ן' חביב סי' צ"ד. ש"ך שם ט [↑](#footnote-ref-46)
47. מ"מ כיון דלא חזר בו ונסתלק הבעל משמירת הבהמה מחמת שקיבל השומר שמירתו עליו, נתחייב באונסין. סמ"ע שם ט [↑](#footnote-ref-47)
48. נתיבות המשפט חידושים שם ח ועיין ביאורים [סק"ח] [↑](#footnote-ref-48)
49. דעה רא/ונה בשו"ע ונו"כ שם רצא ה והא דעת התוס' והרא"ש ועי' סימן שג (סעיף א) לענין ש"ש, סימן שז (סעיף ב) לענין שוכר ועיין בקצה"ח (סימן שז סק"א) שמשנסתלקו הבעלים משמירה הו"ל כדין פועל שהתחיל במלאכה דהו"ל קנין, אלא שצ"ע דאם הוי כקנין, א"כ גם לענין חזרה יועיל, ומדברי התוס' והרא"ש משמע שעכ"פ לענין חזרה אינו מועיל עד שימשוך, וכל זמן שלא משך השומר יכול לחזור בו. ועיין במחנ"א (הלכות שומרים סימן ו) [↑](#footnote-ref-49)
50. סמ"ע רצא ח ונראה שהוקשה לו למה לי סילוק בעלים, כיון שקיבל עליו לשמור חייב לשמור, ולכן פירש דהא בהא תליא, דכשנסתלקו הבעלים משמירה מוטל עליו לשמור (ועוד תירץ לענין שמירה בבעלים, עי' ש"ך ס"ק יב ונה"מ ס"ק יא שם, ועי' פרק ו הערה טו), ולכאורה יש לדייק מדבריו שכל זמן שלא נסתלקו הבעלים אין מוטל עליו לשמור, ונראה דאורחא דמילתא נקט, שמסתמא לא נתכונו אלא לכשיסתלקו, אבל אם התנו שיתחיל בשמירה מיד אה"נ שחייב מיד. וכתב הנה"מ (סימן שמ ס"ק יב) שסילוק שמירה אינו מחייבו אלא במקום שיכול השומר לשמור, עיין שם. ונראה פשוט שלאחר שהתחיל בשמירה, אפילו נזדמנו לשם הבעלים, אין השומר נפטר אא"כ מסר לו בפירוש השמירה. פתחי חושן הערה מה [↑](#footnote-ref-50)
51. שו"ע שם בדיעה שניה, כדעת הרמב"ם, וכתב הש"ך (ס"ק יג) שכן נראה עיקר, ופשוט דה"ה בשאר קנינים המועילים במטלטלין (בערוה"ש (סעיף יג) כתב בשם הנ"י דאע"ג דמשיכה במו"מ אינו מועיל ברה"ר, משיכה דשומרים מועיל, כיון שהוציאו מרשות בעל החפץ, והתוס' ס"ל שגם בשומרים אינו מועיל, עיין שם [↑](#footnote-ref-51)
52. שו"ע ונו"כ חו"מ שמא א ג [↑](#footnote-ref-52)
53. דכל ימי השאלה היא כקנוי לו שהרי כל הנאה דידיה וחייב אפילו באונסין, ומשו"ה בניו יורשין אותו ממנו עד כלות הזמן. סמ"ע שם ו [↑](#footnote-ref-53)
54. שם ז [↑](#footnote-ref-54)
55. שהירוש לא קיבל עליו חיובי שואל, אפילו כשיודע שהוא שאול ומ"מ כשוכר חייב שהרי נהנה מהחפץ, ואפילו עדיין לא השתמש חייב כיון שיכול להשתמש, סמ"ע שם ח. והש"ך (סק"ב) כתב בשם הרשד"ם (חו"מ סימן עו) שדוקא לאחר שהשתמש חייב כשוכר, ובמחנ"א (ה' שאלה סימן ב) מסתפק באם נשתמשו ולא ידעו שהיא שאולה אם שייך לומר בזה הואיל ונהנה מהני, ועי' בקצה"ח (שם) ובדברי חיים (דיני שומרים סימן כו), [↑](#footnote-ref-55)
56. נה"מ (סק"ה), וכ"כ במחנ"א הנ"ל, ובשם ש"ג כתב שחייבים בפשיעה, ובדברי משפט (סימן רלב סק"ה) הוכיח כן מדין מקח טעות, וכן כתב בדברי חיים (דיני שומרים סימן כב), ומשמע שעכ"פ בגניבה ואבידה אינו חייב. [↑](#footnote-ref-56)
57. נתיבות המשפט שם ג ובמחנ"א (הלכות שכירות סימן יט) הביא ג"כ בשם המרדכי בטעם שהיורשים מותרים להשתמש בה משום שכל המפקיד וכו', ודייק ג"כ שלפי"ז יורשים אחרים אסורים להשתמש, ותמה שלא הזכירו בפוסקים דבר זה, וע"כ כתב שאף אם נאמר שזהו הטעם, אינו אלא לכתחילה, אבל אם עבר והשאיל מה שעשה עשוי, שאין זה קפידא גמורה להוציא מיד השני (עי' לעיל הערה כד), ולפי"ז גם היורשים מותרים להשתמש בה, וכ"כ בערך ש"י, וכתב עוד שבמיתה אי אפשר לומר דאדעתא דהכי לא השאיל לו, דמיתה לא שכיחא. פתחי חושן חלק ג (פקדון ושאלה) פרק ט - דיני שאלה סעיף יג הערה לב [↑](#footnote-ref-57)
58. ואע"ג שאביהם לא הי' להם זכות שמוש בחנם ה"נ אין להם זכות שמוש בחנם מ"מ אפשר לומר דאביהם מיד ששכר נעשה בע"ח על דמיו וזכה בשמוש ויכולי' היורשים לומר אבינו אנו יורשים זכות השמוש וחובו אין משלמי'. ודמי לקנה מטלטלי' ולא נתן דמיהם ומת דיורשי' זוכי' בהמטלטלי' וחובו אין משלמי' ה"נ שכירות ליומא ממכר הוא ויש ללמוד כן מדברי תשו' הרשב"א סי' אלף וכ"ח ואם הניח אביהם אחריות נכסי' עיין לעיל סי' של"ד ס"א בהגהת ש"ע. אח"ז רב מצאתי בריטב"א פ"ג דכתובות דכ' להדי' דשכר אביהם ומת דמשתמשים כל ימי השכירות ואין חייבי' לשלם השכירות אם לא הניח להם אחריות נכסי'. ועיין תשובת בני אהרן סי' כ"ט. חי' רע"א שם [↑](#footnote-ref-58)
59. שו"ע ונו"כ שם ד והוא כפי מה שנהנה, [↑](#footnote-ref-59)
60. אבל אינם חייבים בכל שוויו, שיכולים לומר אילו ידענו שהוא של אחרים לא היינו אוכלים בשר, סמ"ע שם י וכתב בשו"ע שהעור ישלמו כולו, ועי' בסמ"ע (ס"ק יא) שפירש דהיינו כשהעור עדיין בעין, יכולים לשלם כולו או להחזירו (עי' נה"מ סק"ז) אבל אם אינו בעין אפשר שגם מהעור אינם משלמים יותר משני שליש. ועיין בקצות החושן שכתב ואינו נראה לענ"ד, דלא מצינו קונה אלא בגנב וגזלן אבל אלו אינן בתורת גנב וגזלן אלא בשוגג טבחוה סבורין של אביהם היא וא"כ העור כולו דבעלים אם רוצים בעורן, ואפילו טבחוה ולא אכלוה עדיין נוטלין הבעלים את הבשר כולו בעין דשינוי אינו קונה בזה. ומ"ש בשו"ע והעור ישלמו לאו דוקא, או מיירי דהעור נמי אינו בעין כגון שמכרו, ומשלמין כולו היינו מה שלקחו בעד העור וזה פשוט וברור. [↑](#footnote-ref-60)
61. דבתר תקנת חכמים שתיקנו דיתומים מחויבים לשלם חוב אביהן אפילו ממטלטלים שירשו וכמ"ש הטור והמחבר בסימן ק"ז [טור סעיף י"ג ומחבר סעיף א'], אין חילוק בין אחריות נכסים למטלטלים. סמ"ע שם יב [↑](#footnote-ref-61)
62. והוא סברת הרא"ש [ב"ק פ"י סי' א'] שכתב הטור [שם] בשמו כן, ש"ך על שולחן ערוך חושן משפט הלכות שאלה סימן שמא סעיף ד

    עיין בסמ"ע ס"ק י"ג אבל הרא"ש ס"ל כלישנא בתרא כו' וכן דעת הרמב"ן והרשב"א והמרדכי והנ"י ור' ירוחם נ"ל ח"א וכ"פ מהרש"ל פ' הגוזל סי' ג' שגם אביהם היה חייב לשלם, וכיון שירשו נכסים, חוב עליהם לפרוע חוב אביהם, אבל באונסין פטורים, משום דס"ל כלישנא בתרא דרב פפא כאן דשומר אינו מתחייב אלא משעת פשיעה או שעת אונסין, ואז כבר אין האב חי ולא נתחייבו נכסיו, ומ"מ כשטבחוה, כיון שנהנו וגם יש צד פשיעה מצד האב שלא הודיעם שהיא שאולה, ונמצא שהפשיעה התחילה בחיי האב ונתחייבו נכסיו, חייבים, וסיים הסמ"ע יג שאין לחייבם גם באונסין משום תחלתו בפשיעה וסופו באונס, משום שאין האונס בא מחמת הפשיעה [↑](#footnote-ref-62)
63. ש"ך וסמ"ע (שם) לשיטת הרמב"ם, ודעת הסמ"ג עשין צ"ב כהרמב"ם וכן דעת הרי"ף פ' השואל ע"ש ודוק שגם באונסין נתחייב אביהם בחייו משעת שאלה, וס"ל כלישנא קמא דר"פ דשומר משעת משיכה מתחייב, והסביר הש"ך דלכן פסק דלא כלישנא בתרא, משום שאי אפשר לומר שיש פשיעה מצד האב מה שלא הודיעם, דשמא מה"מ אנסיה, עיין שם. ועי' קצה"ח (סק"ג) ובדברי חיים (דיני שומרים סימן כו) מ"ש בביאור שיטת הרמב"ם עפ"י דברי הכסף משנה (שם). ועיין ביאורים [סק"ח] דבשומר חנם ושומר שכר פטורין אפילו באכלוהו אפילו הניח להן נכסים. [↑](#footnote-ref-63)