בבא קמא פרק שלישי 'המניח את הכד' [כז,א]

משנה:

המניח את הכד ברשות הרבים ובא אחר ונתקל בה ושברה – פטור (בגמרא מפרש טעמא); ואם הוזק בה (הנתקל) - בעל החבית חייב בנזקו (מפרש בגמרא).

גמרא:

פתח ב'כד' וסיים ב'חבית'! ותנן נמי [משנה ה; להלן לא,ב] '*זה בא בחביתו וזה בא בקורתו; נשברה כדו של זה בקורתו של זה – פטור* (שלשניהן רשות להלך)' פתח ב'חבית' (דקתני 'זה בא בחביתו') וסיים ב'כד' (דקתני 'נשברה כדו של זה כו')! ותנן נמי [פ"י מ"ד; להלן קטו,א] '*זה בא בחביתו של יין וזה בא בכדו של דבש; נסדקה חבית של דבש ושפך זה יינו והציל את הדבש לתוכו* (מפני שהדבש דמיו יקרים) *- אין לו אלא שכרו* (כשאר פועל, ואין בעל הדבש משלם דמי היין)' פתח ב'כד' (דקתני 'וזה בא בכדו של דבש') וסיים ב'חבית' (דקתני '*נסדקה חבית של דבש*')!?

אמר רב פפא: היינו 'כד' היינו 'חבית'; למאי נפקא מינה? למקח וממכר (שביד המוכר לתת לו איזה שירצה ואפילו התנה עמו 'חבית' - דמשמע גדולה - נותן לו כד, שהיא קטנה)!

היכי דמי? אילימא באתרא דכדא לא קרו חבית וחבית לא קרו כדא - הא לא קרו לה!

לא, צריכא דרובא קרו לה לכדא 'כדא' ולחביתא 'חביתא', ואיכא נמי דקרו לחביתא 'כדא' ולכדא 'חביתא': מהו דתימא 'זיל בתר רובא' -

(בבא קמא כז,ב)

קא משמע לן דאין הולכין בממון אחר הרוב (היכא דמסתפקא לן מילתא כגון הכא, וכגון (לקמן דף מו,א) *המוכר שור לחבירו ונמצא נגחן* - לא אמרינן בתר רובא זיל, ולחרישה קנאו, והוי טעות - אלא אמר 'המוציא מחבירו עליו הראיה' ויכול לומר לו "לשחיטה מכרתיו לך").

ובא אחר ונתקל בה ושברה פטור:

אמאי פטור? איבעי ליה לעיוני ומיזל?

אמרי דבי רב משמיה דרב: בממלא רשות הרבים כולה חביות.

שמואל אמר: באפילה שנו;

רבי יוחנן אמר: בקרן זוית (כשנכנסין ממבוי למבוי מן הצד: הניחה בצד המבוי אצל הקרן וכשהחזיר זה פניו - לא ראה אותה).

אמר רב פפא: לא דיקא מתניתין אלא או כשמואל או כרבי יוחנן (שהמניח לא פשע, הלכך דוקא 'נתקל' אבל שבר ברצון - חייב), דאי כרב - מאי אריא 'נתקל'? אפילו שבר נמי!

אמר רב זביד משמיה דרבא: הוא הדין דאפילו שבר; והאי דקתני '*נתקל*' - איידי דבעי למתני סיפא: '*ואם הוזק בה בעל חבית חייב בנזקו*' - דדוקא נתקל, אבל שבר (ברצון, ואחר כך הוזק בחרסיו) – לא (פטור בעל החבית): מאי טעמא? הוא דאזיק אנפשיה - קתני רישא (נמי) '*נתקל*'.

אמר ליה רבי אבא לרב אשי: הכי אמרי במערבא משמיה דרבי אלעאי: (אמתניתין מהדר: דלא תימא באפילה או בקרן זוית, אלא אפילו באורה פטור הנתקל; ודקשיא לך 'איבעי ליה עיוני ומיזל') - לפי שאין דרכן של בני אדם להתבונן בדרכים.

הוה עובדא בנהרדעא וחייב שמואל (את הנתקל לשלם); בפומבדיתא - וחייב רבה.

בשלמא שמואל - כשמעתיה (דמוקי למתניתין באפילה, הא באורה - חייב) אלא רבה - לימא כשמואל סבירא ליה?

אמר רב פפא: קרנא דעצרא הוי (קרן זוית הסמוכה לבית הבד), דכיון דברשות קעבדי (שמנהגם היה כן: כשהיתה בית הבד מליאה - בני אדם היו הבאים מושיבין כליהם ברשות הרבים וממתינין עד שיצאו אלו) - איבעי ליה לעיוני ומיזל.

שלח ליה רב חסדא לרב נחמן: הרי אמרו 'לרכובה - שלש (מנהג הדיינין לגבות מן הבועט את חבירו בארכובתו של בועט שלשה סלעים לבשת לפי שגדולה בשת מכת הארכובה מדחיפת היד) ולבעיטה (ברגל) – חמש, ולסנוקרת (אוכף של חמור שהכה בו את חבירו) - שלש עשרה (סלעים לבשתו לבד חיוב שאר הדברים)'; לפנדא דמרא (בית יד של פושיי"ר [את חפירה או טורייא, או מגריפה]) ולקופינא דמרא (הברזל עצמו אצל הנקב) - מאי?

שלח ליה: 'חסדא! חסדא! קנסא (בשת - קנס הוא) קא מגבית בבבל? אימא לי גופא דעובדא (דפנדא וקופינא) היכי הוה.'

שלח ליה: דההוא גרגותא (בור מים מכונסין להשקות שדות) דבי תרי, דכל יומא הוה דלי חד מנייהו; אתא חד, קא דלי ביומא דלא דיליה; אמר ליה: 'יומא דידי הוא!' לא אשגח ביה. שקל פנדא דמרא – מחייה.

אמר ליה: מאה פנדי (מאה הכאות היה לו להכותו שהרי גְזָלוֹ מימיו) בפנדא (היינו בית יד) למחייה: אפילו למאן דאמר 'לא עביד איניש דינא לנפשיה (ואפילו דין אמת לא יעשה הוא לעצמו, אלא ילך אצל הדיין)' - במקום (דאיכא) פסידא - עביד איניש דינא לנפשיה.

דאתמר: רב יהודה אמר: לא עביד איניש דינא לנפשיה. רב נחמן אמר: עביד איניש דינא לנפשיה.

היכא דאיכא פסידא (אי אזיל לבי דינא: דאדאזיל לבי דינא ואתי - קא דלי האי, ולא ידע מאי דלי; או שמא יכלו המים מן הבור ואין לו פרעון לזה דקא מפסיד) - (כי האי גוונא) כולי עלמא לא פליגי דעביד איניש דינא לנפשיה; כי פליגי היכא דליכא פסידא: רב יהודה אמר: לא עביד איניש דינא לנפשיה, דכיון דליכא פסידא - ליזיל קמיה דיינא; רב נחמן אמר: עביד איניש דינא לנפשיה: דכיון דבדין עביד - לא טרח.

מתיב רב כהנא: '*בן בג בג אומר: אל תיכנס לחצר חברך ליטול את שלך שלא ברשות* (בגניבה ובסתר) *שמא תראה עליו כגנב, אלא שבור את שיניו* (כלומר: קח בחזקה) *ואמור לו "שלי אני נוטל"* (וקשיא לרב יהודה)'!

אמר ליה:

(בבא קמא כח,א)

עמך (בתמיה [כלומר] וכי [נראה] בעיניך שתשובה זו הוגנת היא? לישנא אחרינא 'עמך': תהא תשובה זו שאינה כלום)? בן בג בג יחידאה הוא, ופליגי רבנן עליה.

רבי ינאי אמר: מאי '*שבור את שיניו*'? - בדין (תבעהו לדין)!

אי הכי '*ואמור לו*'?

'ואומרים לו (בית דין)' מיבעי ליה.

'*שלי אני נוטל*'?

'שלו הוא נוטל' מיבעי ליה.

קשיא.

תא שמע [תוספתא בבא קמא פ"ג ה"ו [ליברמן]]: '*שור שעלה על גבי חבירו להורגו, ובא בעל התחתון ושמט את שלו, ונפל עליון ומת – פטור*' מאי? לאו במועד, דליכא פסידא (דהוי עליון מועד, דאי הוה שביק ליה, ומיית דידיה - ליכא פסידא, דמשלם ליה כוליה)?

לא! בתם, דאיכא פסידא (דאי הוה אזיל לבי דינא - אדהכי מיית דיליה, ולית ליה אלא פלגא נזקא).

אי הכי אימא סיפא: '*דחפו לעליון ומת – חייב*' ואי בתם - אמאי חייב?

שהיה לו לשמטו ולא שמטו.

תא שמע: '*הממלא חצר חבירו כדי יין וכדי שמן: בעל החצר משבר ויוצא, משבר ונכנס*'.

אמר רב נחמן בר יצחק: משבר ויוצא לבית דין, משבר ונכנס להביא זכיותיו (כגון אם היה זה טוענו שהחצר שלו, וצריך זה להביא שטר מכירה שקנאה).

תא שמע: '*מניין לנרצע שכלו לו ימיו* (שהגיע יובל)*, ורבו מסרהב* (מפציר) *בו לצאת, וחבל* (הרב בעבד) *ועשה בו חבורה - שהוא פטור?*

*תלמוד לומר:* [במדבר לה,לב: ו]*לא תקחו כופר* (לא תקחו לצרכו שום ממון) [לנוס אל עיר מקלטו] *לשוב* [לשבת בארץ עד מות הכהן] *-* (דרוש בה) *לא תקחו כופר לַשָּב* (למי שרוצה לשוב לקלקולו ולהיות עבד; לישנא אחרינא 'לשב': למי שדינו להיות שב אל משפחתו ואינו רוצה)'.

הכא במאי עסקינן? - בעבדא גנבא (דאיכא פסידא).

עד האידנא לא גנב והשתא גנב?

עד האידנא הוה אימתיה דרביה עליה, השתא לית ליה אימתא דרביה עליה.

רב נחמן בר יצחק אמר: בעבד שמסר לו רבו שפחה כנענית: עד האידנא היתירא (דכתיב 'אם אדוניו יתן לו אשה' (שמות כא,ד)) והשתא איסורא (שהוא בן חורין –איסורא, ורשאי להלקותו ולהפרישו, דהאי דינא - לאו לנפשיה הוא).

תא שמע [ממשנתנו]: '*המניח את הכד ברשות הרבים ובא אחר ונתקל בה ושברה - פטור*' טעמא - דנתקל בה, הא שברה – חייב (ואוקמא רב לעיל בממלא רשות הרבים כולה חביות; אלמא לא עביד [איניש] דינא לנפשיה אפילו במקום פסידא)!

תוספות ד"ה טעמא דנתקל הא שבר חייב - אליבא דרב פריך, דמוקי לה בממלא, דבלא ממלא מודה רב נחמן דאין לו לשבר דאיבעי ליה לסגויי באידך גיסא, דלא פליג אכולהו אמוראי דלעיל; ולתרוייהו לא פריך: דאע"ג דאיירי בממלא - ליכא פסידא: דלא דמי לחצר חבירו, שאדם יכול להקיף ברשות הרבים ולילך בכל מקום שירצה.

אמר רב זביד משמיה דרבא: הוא הדין אפילו שברה, והאי דקתני '*נתקל*' -איידי דקבעי למיתני סיפא '*אם הוזק - בעל חבית חייב בנזקו*' דדוקא נתקל, אבל שבר – לא, דהוא אזיק נפשיה - קתני רישא '*נתקל*'.

תא שמע [הרישא דומה לספרי דברים פיסקא רצד, [יב]]: '[דברים כה,יא –יב: כי ינצו אנשים יחדו איש ואחיו וקרבה אשת האחד להציל את אישה מיד מכהו ושלחה ידה והחזיקה במבשיו] (פסוק יב) *וקצתה את כפה* [לא תחוס עינך] *– ממון*' מאי? לאו בשאינה יכולה להציל על ידי דבר אחר (דבדין קא עבדא)? (אלמא לא עביד איניש דינא לנפשיה, אפילו במקום פסידא, כי הכא: שבעלה מוכה כל שעה)!

לא, שיכולה להציל על ידי דבר אחר (דלא דינא עבדא);

אבל אינה יכולה להציל על ידי דבר אחר – פטורה? אי הכי, אדתני סיפא '*ושלחה ידה' - פרט לשליח בית דין* (שפטור על הבושת)' - לפלוג ולתני בדידה: 'במה דברים אמורים? - בשיכולה להציל על ידי דבר אחר, אבל אינה יכולה להציל על ידי דבר אחר – פטורה'!?

הכי נמי קאמר: 'במה דברים אמורים? - בשיכולה להציל על ידי דבר אחר, אבל אינה יכולה להציל על ידי דבר אחר - נעשה ידה כשליח בית דין - ופטורה'.

תא שמע: '*הרי שהיתה דרך הרבים עוברת בתוך שדהו, נטלה ונתן להם מן הצד - מה שנתן נתן, ושלו לא הגיעוֹ*' - ואי אמרת 'עביד איניש דינא לנפשיה' לנקוט פזרא וליתיב (יקח מקל וישב על דרך הראשון, דהא דינא הוא: דהא אמרת 'מה שנתן נתן' אלמא חילוף מעליא הוי).

אמר רב זביד משמיה דרבא: גזירה שמא יתן להם דרך עקלתון (דלאו דינא הוא).

רב משרשיא אמר: בנותן להם דרך עקלתון.

רב אשי אמר: כל מן הצד - דרך עקלתון הוא: קרובה לזה (לעיירות היושבין סמוך לאותו צד) ורחוקה לזה (לאותן הסמוכין לצד האחר, שיהו צריכין להקיף כל סביבות השדה; וכשהיתה באמצע השדה לא היו מקיפין כל כך).

אי הכי (דלאו חילוף הוא) אמאי '*שלו לא הגיעו*'? לימא להו: "שקולו דידכו והבו לי דידי"?

משום דרב יהודה, דאמר רב יהודה: מיצר שהחזיקו בו רבים - אסור לקלקלו.

תא שמע: '*בעל הבית שהניח פאה מצד אחד ובאו עניים ונטלו מצד אחר: זה וזה פאה.*' ואי אמרת 'עביד איניש דינא לנפשיה' - אמאי *זה וזה פאה*? לנקוט פזרא וליתיב!

אמר רבא: מאי '*זה וזה פאה*' - לפוטרן מן המעשר (דאף פאה הנשארת - הפקר חשיבא, ואף על גב דנקט לה איהו - פטורה ממעשר), כדתניא: '*המפקיר את כרמו והשכים בבקר ובצרו - חייב בפרט ובעוללות ובשכחה ובפאה* (אף על גב דהפקר פטור מפאה, דתנן (פאה פ"א מ"ד) '*כל שהוא אוכל ונשמר - חייב [במעשר ו]בפאה*' אפילו הכי כי האי הפקר - חייב בכל הני, כדמפרש טעמא ב'גוזל עצים' (לקמן צד,א) דכתיב ביה 'תעזוב' יתירא)*, ופטור מן המעשר* (דלא כתיב ביה 'תעזוב' יתירא) (אלמא הפקר כל דהו - פטור ממעשר, כדתנן: '*כל שהוא אוכל ונשמר - חייב במעשר*').

משנה:

נשברה כדו ברשות הרבים והוחלק אחד במים, או שלקה בחרסית – חייב.

רבי יהודה אומר: במתכוין – חייב, באינו מתכוין – פטור.

גמרא:

אמר רב יהודה: אמר רב: לא שנו אלא שטינפו כליו במים, (דרב מוקי למתניתין כשלא הפקיר את מימיו; הלכך נמצא שנזוקו כליו של זה בממונו של זה, והוי כי שורו),

(בבא קמא כח,ב)

אבל (הוזק) הוא עצמו – פטור: קרקע עולם (שאין לה בעלים) הזיקתו (וממונו של זה - גרמא בעלמא עבד ליה; ורב לטעמיה, דאמר לקמן (דף נ,ב) 'בור שחייבה עליו תורה - להבלו ולא לחבטו').'; כי אמריתה קמיה דשמואל, אמר לי: מכדי אבנו וסכינו ומשאו - מבורו למדנו (בפרק קמא (דף ו,א)), וכולן אני קורא בהן [שמות כא,לג: וכי יפתח איש בור או כי יכרה איש בר ולא יכסנו ונפל שמה שור או חמור (שמות כא,לד) בעל הבור ישלם כסף ישיב לבעליו והמת יהיה לו] '*'שור' - ולא אדם, 'חמור' - ולא כלים*'; והני מילי - לענין קטלא (היכא דמת האדם, דקרא במיתה משתעי, דכתיב: 'והמת יהיה לו' [פירוש הדרשה: שור הומת, ולא אדם שהומת; חמור שהומת, ולא כלים ש'הומתו' – כלומר: שנשברו]), אבל לענין נזקין - אדם (בנזק אדם) חייב (בעל הבור, דקרא - מכופר ממעטינן) וכלים פטורין (על נזקי כלים פטור בעל הבור, ד'שבירתן זו היא מיתתן'; ומתניתין נמי: מימיו - בורו הוא, הלכך: כי 'חייב' - על נזקי הגוף חייביה, ולא על הכלים).

תוספות ד"ה אבל הוא עצמו פטור דקרקע עולם הזיקתו - ולא בעי למימר שהוזק הוא עצמו במים, דלישנא משמע שהוחלק עצמו במים ולא שהוזק בהן; ובאפקריה לא מצי לאוקמי: דאם כן לא מחייב לא אכלים ולא על עצמו!

ורב?

הני מילי (דתקלתו למדנו מבורו) היכא דאפקרינהו (כי בור; דסבר רב: בור שחייבה עליו תורה - בהפקיר רשותו ובורו הוא דחייבתו), אבל היכא דלא אפקרינהו - ממונו הוא (ומשורו למדנו; הלכך: טינוף כלי - ממונו דמזיק עבד, אבל נזק הגוף - קרקע עולם עבדה;

ושמואל סבר: ב'הפקיר רשותו ולא הפקיר בורו' - נמי משתעי קרא, ופטר בו את הכלים; הלכך: מתניתין, אף על גב דלא אפקרינהו - בורו הוי, ומאי דקתני 'חייב' - בהיזק גופו קמיירי, ולא בכליו, ואף על גב דקרקע עולם עבדה ליה – חייב, דשמואל לטעמיה, דאמר לקמן (דף נ,ב) 'בור שחייבה עליו תורה: להבלו וכל שכן לחבטו', ואף על גב דקרקע עולם אזקתיה).

תוספות ד"ה ה"מ היכא דאפקרינהו - פ"ה דסבר רב דבור שחייבה עליו תורה - בהפקיר רשותו ובורו;

וא"ת דבשמעתין דמחזרת (לעיל דף כא,א) ר"ל דרב סבר בור ברשותו חייב ושמואל סבר דפטור, ופי' שם בקונטרס דפליגי בהפקיר רשותו ולא הפקיר בורו –

וי"ל דלא קיימא מסקנא דהתם הכי,

ומיהו נראה דרב מצי סבר שפיר דהפקיר רשותו ולא בורו נמי חייב אע"ג דאבנו וסכינו ומשאו דלא אפקרינהו לא הוי בור לרב, היינו משום דעדיפי מבור, ואיכא נמי לחיובינהו משום שור, ולחייב בהן את הכלים, אבל בור ברשותו ליכא לחיובי משור: דשור ברשותו פטור, כדתנן (לעיל דף ט,ב) '*חוץ מרשות המיוחדת למזיק*' לכל הפחות בור הוי ופטור על הכלים;

ושמואל דסבר הכא דאפילו לא אפקרינהו הוי בור, מצי סבר דבור ברשותו פטור לגמרי ואפילו בור לא הוי, דמצי א"ל "ברשותי מאי בעית"!

ומה שבקונטרס רצה לחייב בהפקיר רשותו ובורו כמו בחופר בור ברה"ר אין נראה לר"י: דחופר בור ברה"ר חפר בור באיסור, וכן חפר בור ברשותו סמוך לרה"ר באיסור חפרו! ואפילו חופר באמצע רשותו והפקיר רשותו ולא בורו, כיון דשלו הוא - חייב להסיר התקלה, כדאמרינן ב'הפרה' (לקמן דף מח,א ושם) דכיון דאית ליה לממלייה ולא מלייה כמאן דכרייה דמי, אבל הפקיר רשותו ובורו דחפר בהיתר וגם השתא דהפקיר לאו בעל הבור הוא - לא מחייב; תדע דבפ' 'הפרה' (לקמן נא,א) דחקינן לאשכוחי בור של שני שותפין.

מתיב רב אושעיא: '[שמות כא,לג: וכי יפתח איש בור או כי יכרה איש בר ולא יכסנו] *ונפל שמה שור או חמור: 'שור' - ולא אדם, 'חמור' - ולא כלים; מכאן אמרו: נפל לתוכו שור וכליו ונשתברו* (בכלי השור שייכא שבירה, כגון עול וסולמנין; קריעה שייכא במרדעת של חמור)*, חמור וכליו ונתקרעו - חייב על הבהמה ופטור על הכלים; הא למה זה דומה? לאבנו וסכינו ומשאו שהניחן ברשות הרבים והזיקו -*

אדרבה: 'מה דומה לזה' מבעי ליה (תולה כתיבא בלא כתיבא)!?

אלא: מאי דומה לזה? אבנו וסכינו ומשאו שהניחן ברשות הרבים והזיקו (דאם הוזקו בהם כלים או נתקל בהן אדם ומת - פטור);

*לפיכך אם הטיח צלוחיתו באבן - חייב.*' - רישא (דקתני אבנו וסכינו דומין לבור) קשיא לרב (סלקא דעתא אפילו בדלא אפקריה מיירי), וסיפא (דקתני '*אם הטיח [אחר] צלוחיתו באבן של זה – חייב*') קשיא לשמואל (דהשתא משמע דמשורו למדנו)!?

ולטעמיך תיקשי לך היא גופא: <קשיא> רישא פטור וסיפא חייב!?

אלא: רב מתרץ לטעמיה ושמואל מתרץ לטעמיה:

רב מתרץ לטעמיה: במה דברים אמורים (דאבנו דומה לבור)? – כשהפקירן, אבל לא הפקירן – חייב, לפיכך הטיח צלוחיתו באבן – חייב;

ושמואל מתרץ לטעמיה: השתא דאמרת 'אבנו סכינו ומשאו - כבורו דמי לרבי יהודה דמחייב על נזקי כלים בבור (בפרק 'שור שנגח את הפרה' (לקמן דף נג,ב)) - לפיכך הטיח צלוחיתו באבן – חייב.

אמר רבי אלעזר: לא שנו (דהטיח צלוחיתו באבן חייב) אלא שנתקל באבן ונשוף (הכלי) באבן, אבל נתקל בקרקע ונשוף באבן - פטור (דקרקע גרמה לו).

כמאן?

דלא כרבי נתן (דאמר לקמן (דף נג,א) בשור שדחף את חבירו לבור: כל היכא דליכא לאשתלומי מהאי שור - משתלם מבור: האי דעבד ליה הזיקא)

איכא דאמרי: אמר רבי אלעזר: לא תימא 'בנתקל באבן ונשוף באבן - הוא דמחייב, אבל נתקל בקרקע ונשוף באבן – פטור', אלא אפילו נתקל בקרקע ונשוף באבן – חייב!

כמאן?

כרבי נתן.

רבי יהודה אומר: במתכוין חייב [באינו מתכוין – פטור]:

היכי דמי '*מתכוין*'?

אמר רבה: במתכוין להורידה למטה מכתיפו (ונתקל, והוטחה בכותל – חייב, דנתקל פושע הוא).

אמר ליה אביי: מכלל דמחייב רבי מאיר (דמחמיר טפי) אפילו נפשרה (נימוחה הכד מעצמה על כתיפו, דהוי אונס)? ('נפשרה' = נימוחה, כדמתרגמינן (שמות טז,כא) וחם השמש ונמס – פשר.)

אמר ליה: אִין: מחייב היה רבי מאיר אפילו אזנה בידו (אפילו נפשרה מעצמה שלא נפלה מידו, אלא נימוחה, ונשאר האוזן בידו).

אמאי? אנוס הוא, ואונס רחמנא פטריה, דכתיב (דברים כב,כו) ולנערה לא תעשה דבר [אין לנערָ חטא מות כי כאשר יקום איש על רעהו ורצחו נפש כן הדבר הזה]; וכי תימא 'הני מילי לענין קטלא, אבל לענין נזקין – חייב' – והתניא: '*נשברה כדו ולא סלקו, נפל גמלו ולא העמידו: רבי מאיר מחייב בהזיקן, וחכמים אומרים:*

(בבא קמא כט,א)

*פטור מדיני אדם* (כדמפרש לקמן) *וחייב בדיני שמים* (משום דלא סליק)*; ומודים חכמים לרבי מאיר באבנו סכינו ומשאו שהניחן בראש גגו ונפלו ברוח מצויה והזיקו - שהוא חייב; ומודה רבי מאיר לרבנן במעלה קנקנין על הגג על מנת לנגבן ונפלו ברוח שאינה מצויה* (דאנוס הוא) *והזיקו - שהוא פטור*'!

אלא אמר אביי: בתרתי פליגי (במתניתין): פליגי (כשהזיק הכד) בשעת נפילה, ופליגי (כשהוזק בחרסים) לאחר נפילה:

פליגי בשעת נפילה ב'נתקל פושע': מר סבר: נתקל פושע הוא, ומר סבר: נתקל לאו פושע הוא;

פליגי לאחר נפילה ב'מפקיר נזקיו' (כגון זה, דמסתמא מפקיר לחרסיו): מר (רבי מאיר) סבר: מפקיר נזקיו – חייב (דבור שחייבה עליו תורה - בבור ברשות הרבים, דהפקר הוא – חייבה), ומר (רבי יהודה) סבר: פטור ([סבירא ליה] דהפקיר רשותו ולא הפקיר בורו - זהו בור האמור בתורה;

ולקמן (דף מט,ב) פליגי רבי ישמעאל ורבי עקיבא בהא מילתא, והכי קאמר רבי יהודה: במתכוין לשוברה והזיק בנפילה – חייב; בשאין מתכוין, אלא מתכוין להורידה מכתיפו ונתקל ונשברה – פטור, דנתקל לאו פושע הוא, ובהיזק דלאחר נפילה נמי: לקמן מפרש מאי 'מתכוין' איכא).

וממאי?

מדקתני תרתי: '1) הוחלק אחד במים, או 2) שלקה בחרסית' - היינו הך!? אלא - לאו הכי קאמר: 'הוחלק אחד במים - בשעת נפילה - או שלקה בחרסית - לאחר נפילה'.

(גמרא קפריך לה:) ומדמתניתין בתרתי - ברייתא נמי בתרתי; בשלמא 'כדו' - משכחת לה או בשעת נפילה או לאחר נפילה; אלא 'גמלו': בשלמא לאחר נפילה, משכחת לה במפקיר נבלתו, אלא בשעת נפילה - היכי משכחת לה (היכי איכא למימר 'נתקל פושע הוא'? מה הוא יכול לעשות אם נתקלה בהמתו? דבשלמא נתקל הוא ונשברה כדו - איכא למימר איבעי ליה לעיוני ומיזל, אלא גמלו - מי איכא למימר הכי)?

אמר רב אחא: כגון דעברה במיא דרך שרעתא (לשון שרוע וקלוט (ויקרא כב,כג)) דנהרא (שגדל הנהר וכסה את עין הדרך).

היכי דמי?: אי דאיכא דרכא אחרינא - פושע הוא (ופושע הוא בכך: שאילו היה הדרך מגולה לא נתקל גמלו, ואין לו דין נתקל), ואי דליכא דרכא אחרינא - אנוס הוא!?

אלא משכחת לה דאתקיל (בדרך יבשה) ואתקילה ביה גמלא (ונתקל ביה בהמתו, והוי ליה איהו פושע).

מפקיר נזקיו - מאי 'מתכוין' איכא?

אמר רב יוסף: במתכוין לזכות בחרסיה (שלא הפקירן – חייב). (ובשאין מתכוין שוב לזכות בהן – פטור, דמפקיר נזקיו פטור.)

וכן אמר רב אשי: במתכוין לזכות בחרסיה.

רבי אלעזר אמר: בשעת נפילה מחלוקת.

אבל לאחר נפילה – מאי? דברי הכל פטור? והא איכא רבי מאיר דמחייב (מדקתני בברייתא '*ולא סלקה ולא העמידה*' - מכלל דבהיזק דלאחר נפילה פליגי)?

אלא מאי? דברי הכל חייב? והא איכא רבנן, דפטרי!?

אלא מאי 'בשעת נפילה'? 'אף בשעת נפילה' (ומשום דלישנא דברייתא לא משתמע בשעת נפילה, אצטריך לרבי אלעזר לאשמועינן דדייקינן לה ממתניתין דקתני תרתי), וקמשמע לן כדאביי (כדאמר אביי לעיל).

(בבא קמא כט,ב)

ורבי יוחנן אמר: לאחר נפילה מחלוקת;

אבל בשעת נפילה – מאי? דברי הכל: פטור;

והא מדקאמר רבי יוחנן לקמן 'לא תימא מתניתין (גבי שני קדרים קאי, לקמן בהאי פרקין (דף לא,א)) - רבי מאיר היא, דאמר 'נתקל פושע הוא', מכלל דרבי מאיר מחייב! אלא מאי - 'דברי הכל' – חייב!? והא מדקאמר רבי יוחנן לקמן 'לא תימא מתניתין - רבי מאיר היא, דאמר "נתקל פושע הוא"' - מכלל דפטרי רבנן!?

אלא הא קא משמע לן (רבי יוחנן): דמפקיר נזקיו דהכא - הוא דפטרי רבנן, דאנוס הוא (דתחלתו אונס - הוא דפטרי רבנן), אבל מפקיר נזקיו דעלמא (כגון שהשליכו מדעת, וכגון בור ברשות הרבים) – מחייבי (והכי קאמר: 'לאחר נפילה מחלוקת', כלומר: האי מחלוקת דפליגי רבי מאיר ורבנן: בהפקיר נזקיו לאחר נפילה הוא, שתחילתו על ידי נפילה, אבל על ידי השלכה - לא פליגי; ולא תידוק מרבי יוחנן דבשעת נפילה לא פליגי).

איתמר: מפקיר נזקיו: רבי יוחנן ורבי אלעזר: חד אמר חייב, וחד אמר פטור.

לימא מאן דמחייב - כרבי מאיר, ומאן דפטר – כרבנן?

אליבא דרבי מאיר - כולי עלמא לא פליגי (דהשתא בהפקיר נזקיו הבא על ידי אונס מתחילה מחייב - כל שכן הפקר שתחילתו ברצון), כי פליגי אליבא דרבנן: מאן דפטר – כרבנן; ומאן דמחייב - אמר לך: אנא דאמרי אפילו לרבנן: עד כאן לא פטרי רבנן אלא במפקיר נזקיו דהכא, משום דאנוס הוא, אבל מפקיר נזקיו דעלמא – מחייבי.

תסתיים דרבי אלעזר הוא דאמר 'חייב', דאמר רבי אלעזר משום רבי ישמעאל: '*שני דברים אינן ברשותו של אדם ועשאן הכתוב כאילו הן ברשותו, ואלו הן: בור ברשות הרבים* (אלמא סבירא ליה לרבי אלעזר דחיובא דבור - ברשות הרבים היא) *וחמץ משש [שעות] ולמעלה* (אין חמץ ברשותו, דאף על גב דאיתיה - אסור בהנאה, ועשאו הכתוב כאילו הוא ברשותו לעבור עליו ב'בל יראה' ו'בל ימצא')!

תסתיים.

ומי אמר רבי אלעזר הכי? והא אמר רבי אלעזר איפכא, דתנן [בבא קמא פ"ג מ"ג]: '*ההופך את הגלל* (זבל המופקר) *ברשות הרבים* (והפכו ממקום למקום)*, והוזק בהן אחר - חייב בנזקו* (דקנייה בהגבהה, וממונו הוא)'; ואמר רבי אלעזר: 'לא שנו אלא שנתכוין לזכות בהן (כשהגביהו, וחייב משום ממונו; דלאחר שקנייה - אף על פי שהניחו שם - לא הפקירו אלא נתכוין ליטלו משם לאחר זמן), אבל לא נתכוין לזכות בהן (לכשהגביהו) – פטור' - אלמא מפקיר נזקיו פטור (ואף על גב דכרה בור ברשות הרבים, כשהפכו ונתקל האדם במקום שזרקו שם, ואם היה במקומו הראשון לא נתקל בו זה; אלמא לרבי אלעזר: בור ברשות הרבים פטור! והוא הדין למפקיר נזקיו, דהא מאן דמחייב - מבור ברשות הרבים יליף לה שלא היתה [הבור] שלו מעולם)!?

אמר רב אדא בר אהבה: שהחזירה למקומה (דלא כרה בור, והוי כמי שלא נגע בה מעולם, דלאו כורה בור הוא).

אמר רבינא: משל דרב אדא בר אהבה למה הדבר דומה? למוצא בור מגולה וכסהו וחזר וגילהו (דפטור).

אמר ליה מר זוטרא בריה דרב מרי לרבינא: מי דמי? התם לא אסתלק להו מעשה ראשון, הכא אסתלק להו מעשה ראשון! הא לא דמי אלא למוצא בור מגולה וטממה וחזר וחפרה, דאסתלקו להו מעשה ראשון וקיימא לה ברשותו (ומחייב; והאי נמי: כשהגביהו - אסתלקו מעשה ראשון, ונסתם הבור; וכשחזר והשליכו - הוה ליה כורה)!

אלא אמר רב אשי (הא דמוקי רבי אלעזר למתניתין הכא 'לא נתכוין לזכות בה – פטור'): כשהפכהּ לפחות משלשה (דמתחילה לא הגביה שלשה, הלכך לאו הגבהה היא, דכבור פתוח דמי ולא נסתם הבור מעולם; וכיון דלא נתכוין לקנותה - דליכא לחיוביה משום ממונו - משום כורה בור נמי לא תחייביה; ומיהו היכא דנתכוין לזכות - מחייב משום 'ממונו'; דאיכא למאן דאמר: חבטה בהפקר קני בלא הגבהה, בפרק 'הבית והעלייה' (בבא מציעא דף קיח,א)).

ומאי דוחקיה דרבי אלעזר לאוקמיה כגון שהפכהּ לפחות משלשה, וטעמא דכי נתכוין לזכות בה, הא אין מתכוין לזכות בה – לא? לוקמה למעלה משלשה, ואף על גב דלא נתכוין לזכות בה - חייב (הואיל וסבירא ליה דמפקיר נזקיו חייב).

אמר רבא[[1]](#footnote-1): מתניתין קשיתיה: מאי אריא 'הפך'? לתני 'הגביה'! אלא שמע מינה: כל 'הפך' - למטה משלשה הוא.

ומדרבי אלעזר אמר: '[מפקיר נזקיו] חייב' - רבי יוחנן אמר 'פטור'; ומי אמר רבי יוחנן הכי? והתנן [בבא קמא פ"ג מ"ב]: '*המצניע את הקוץ ואת הזכוכית* (ברשות הרבים)*, והגודר גדרו בקוצים* (שעשה גדר של קוצים; דסתם גדר של אבנים הוא, דכתיב 'וגדר אבניו נהרסה' (משלי כד,לא))*, וגדר* (אבנים) *שנפל לרשות הרבים והוזק בהן אחר - חייב בנזקו*' ואמר רבי יוחנן: לא שנו (דגודר בקוצים חייב) אלא במפריח (ראש קוצותיה ברשות הרבים, דהוה ליה בור ברשות הרבים), אבל במצמצם (לתוך שלו, דהוה ליה בור ברשותו; ואף על גב דהפקיר רשותו שהקצהו לרשות הרבים) – פטור. מצמצם - מאי טעמא פטור? לאו משום דהויא ליה בור ברשותו? מכלל דחיובא דבור - ברשות הרבים הוא! אלמא מפקיר נזקיו חייב!

לא! לעולם אימא לך [שרבי יוחנן סובר] 'מפקיר נזקיו פטור'; ומצמצם - מאי טעמא 'פטור'? משום דאתמר עלה: אמר רב אחא בריה דרב איקא: לפי שאין דרכן של בני אדם להתחכך בכתלים (וזה שנתחכך והוזק - משונה הוא; ו'מפריח' - היינו טעמא דחייב: שהרי ממונו הוא, ולא הפקירן, והפריחן למקום מהלך בני אדם).

ומי אמר רבי יוחנן הכי [מפקיר נזקיו פטור]? והא אמר רבי יוחנן: הלכה כסתם משנה, ותנן [בבא קמא פ"ה מ"ה]: '*החופר בור ברשות הרבים, ונפל לתוכו שור או חמור ומת – חייב*' (אלמא חיובא דבור ברשות הרבים הוא)!?

אלא לעולם רבי יוחנן אמר 'חייב'; ומדרבי יוחנן אמר 'חייב' – רבי אלעזר אמר 'פטור'!? והאמר רבי אלעזר:

(בבא קמא ל,א)

משום רבי ישמעאל [שני דברים אינן ברשותו של אדם ועשאן הכתוב כאילו הן ברשותו, ואלו הן: בור ברשות הרבים וחמץ משש [שעות] ולמעלה]!?

לא קשיא: הא דידיה, הא דרביה [רבי ישמעאל; אבל רבי יוחנן היה רבו של רבי אלעזר, ולא חלק עליו לדינא, אלא הביא את דברי התנא רבי ישמעאל].

משנה:

השופך מים ברשות הרבים והוזק בהן אחר - חייב בנזקו;

המצניע את הקוץ ואת הזכוכית, והגודר את גדרו בקוצים, וגדר שנפל לרשות הרבים והוזקו בהן אחרים - חייב בנזקן.

גמרא:

אמר רב: לא שנו אלא דנטנפו כליו במים, אבל הוא עצמו – פטור: קרקע עולם הזיקתו.

אמר ליה רב הונא לרב: לא יהא אלא כרפשו (המשליך זבלו ברשות הרבים - מי לא מיחייב כי לא הפקירו? הכי נמי רפשו הוא דאזקיה: שנתערבו המים והעפר ונעשה טיט, ושלו הוא)? (מדמוקי לה בטינוף כלים - מכלל דלא אפקריה, דהא בור לא חייב בו כלים.)

מי סברת דלא תמו מיא (אלא נתכנסו ונעשו רפש)? בדתמו מיא (ונבלעו קמיירי, ואין כאן רפש).

ותרתי למה לי (לאשמעינן במתניתין טינוף כלים? והא תנינא לעיל [כח,א]: '*נשברה כדו ברשות הרבים והוחלק אחד במים*' ואוקמה רב נמי בדלא הפקירן ובטינוף כלים)?

חדא בימות החמה וחדא בימות הגשמים (ואיצטריך לאשמעינן דאף על גב דברשות קעבדי, אם הזיקו - חייב לשלם), דתניא: '*כל אלו שאמרו* (חכמים מותרין לקלקל ברשות הרבים ואלו הן:) *"פותקין ביבותיהן* ('ביב' = צינור המקלח שופכין של מי תשמיש הבית לרשות הרבים) *וגורפין מערותיהן"* (לקלח שופכין שלהם ברשות הרבים)' *- בימות החמה אין להן רשות, ובימות הגשמים יש להם רשות, ואף על פי שברשות - אם הזיקו חייבין לשלם*'.

המצניע את הקוץ [ואת הזכוכית, והגודר את גדרו בקוצים, וגדר שנפל לרשות הרבים והוזקו בהן אחרים - חייב בנזקן.]:

אמר רבי יוחנן: לא שנו אלא מפריח [שהקוצים נכנסים לרשות הרבים] אבל מצמצם – לא.

מאי טעמא פטור [שהרי ממונו הזיק]?

אמר רב אחא בריה דרב איקא: לפי שאין דרכן של בני אדם להתחכך בכתלים.

תנו רבנן [תוספתא בבא קמא פרק ב ה"ו [ליברמן] ]: '*המצניע קוצותיו וזכוכיותיו לתוך כותל של חבירו, ובא בעל כותל וסתר כותלו, ונפל לרשות הרבים, והזיקו - חייב המצניע.*'

אמר רבי יוחנן: לא שנו אלא בכותל רעוע (דהוה ליה למצניע לאסוקי אדעתיה שכותל זה עומד לסותרו), אבל בכותל בריא - המצניע פטור (דהוה ליה לאצנעינהו) וחייב בעל הכותל.

אמר רבינא: זאת אומרת המכסה בורו בדליו (כסוי בור) של חבירו, ובא בעל דלי ונטל דליו - חייב בעל הבור (כדאמרינן במצניע קוצותיו - דהיינו בור - בכותל רעוע של חבירו, וסתר זה את כותלו - דחייב המצניע; והכא נמי איבעי ליה לאסוקי אדעתיה שזה יטול את דליו).

פשיטא (היא היא, ומאי אשמעינן רבינא)?

מהו דתימא (לא דמי): 'התם הוא דלא הוי ידע ליה דלודעיה (דהתם משום הכי ליכא לחיוביה לבעל כותל: דלא הוי ידע ליה למצניע דלודעיה שיבא ויטול קוצותיו) אבל הכא - דידע ליה (בעל הדלי דידע לבעל הבור) - הוה ליה לאודועיה (איבעי ליה לאודעיה שהוא נוטל את דליו)' - קא משמע לן (אשמעינן רבינא דלאו היינו טעמא).

תנו רבנן [המשך תוספתא בבא קמא פרק ב ה"ו [ליברמן] ]: '*חסידים הראשונים היו מצניעים קוצותיהם וזכוכיותיהם בתוך שדותיהן, ומעמיקים להן שלשה טפחים כדי שלא יעכב המחרישה*'.

רב ששת שדי להו בנורא.

רבא שדי להו בדגלת (חידקל).

אמר רב יהודה: האי מאן דבעי למהוי חסידא - לקיים מילי דנזיקין.

רבא אמר: מילי דאבות; ואמרי לה מילי דברכות.

משנה:

המוציא את תבנו וקשו לרשות הרבים לזבלים (שירקבו התבן והקש ונעשים זבל לזבל שדות וכרמים) והוזק בהן אחר - חייב בנזקו;

וכל הקודם בהן זכה.

רבן שמעון בן גמליאל אומר: כל המקלקלין ברשות הרבים והזיקו - חייבין לשלם, וכל הקודם בהן זכה.

(רבן שמעון בן גמליאל שמעיה לתנא קמא דלא קניס אלא שבחא, אבל גופא לא, כדקתני בברייתא בגמרא, ואתא רבן שמעון בן גמליאל למימר דגוף נמי: כל הקודם בו זכה.

לישנא אחרינא **כל המקלקלין** - ואפילו עושין ברשות;)

ההופך את הגלל ברשות הרבים והוזק בהן אחר - חייב בנזקו.

גמרא:

לימא מתניתין דלא כרבי יהודה, דתניא: '*רבי יהודה אומר: בשעת הוצאת זבלים אדם מוציא זבלו לרשות הרבים, וצוברו* (רשאי להניחן שם) *כל שלשים יום כדי שיהא נישוף ברגלי אדם וברגלי בהמה, שעל מנת כן הנחיל יהושע את הארץ* (שלא יהו מקפידין על כך).'

אפילו תימא רבי יהודה: מודה רבי יהודה שאם הזיק - משלם מה שהזיק. והתנן (ה"ג: דתניא:) (בפרק 'הכונס צאן לדיר', דקתני: גמל שהיה טעון פשתן [ונדלק הפשתן בנר ושרף את הבירה]): '*רבי יהודה אומר: בנר חנוכה פטור מפני שהוא ברשות.*' מאי לאו משום רשות בית דין (הניח בחוץ משום פרסומי ניסא - פטור)?

לא, משום רשות מצוה (כלומר: משום רשות בית דין דמצוה – מיפטר), דתניא: '*רבי יהודה אומר: בנר חנוכה פטור מפני שהוא רשות מצוה*' (אבל ברשות בית דין דלאו מצוה - חייב).

[וכי רבי יהודה סובר רק ב'רשות מצוה' פטור?] תא שמע: '*כל אלו שאמרו מותרין לקלקל* (כגון פותקין ביבותיהן וגורפין מערות) *ברשות הרבים: אם הזיקו חייבין לשלם, ורבי יהודה פוטר.*'

אמר רב נחמן: מתניתין - שלא בשעת הוצאת זבלים, ורבי יהודה היא.

רב אשי אמר:

(בבא קמא ל,ב)

'תבנו וקשו' תנן (דמחייב), משום דמשרקי (מחליקין, דעדיין לא נעשו זבל, וקשים הם ומחליקין בהן; וכי קאמר רבי יהודה - בזבל קאמר: דמוציא אדם זבלו, שאינו נוח להחליק כל כך).

כל הקודם בהן זכה:

אמר רב: בין בגופן בין בשבחן (במה שהשביחן ברשות הרבים);

וזעירי אמר: בשבחן אבל לא בגופן.

במאי קמיפלגי?

רב סבר: קנסו גופן משום שבחן, וזעירי סבר: לא קנסו גופן משום שבחן.

תנן '*ההופך את הגלל ברשות הרבים והוזק בהן אחר - חייב בנזקו*', ואילו 'כל הקודם זכה' לא קתני (משום דגלל זהו רעי, ואינו משביח ברשות הרבים דמושבח ועומד הוא, וקשה לרב)?

תנא לרישא - והוא הדין לסיפא.

והא תני עלה (בברייתא): '*אסורין משום גזל*'?

כי קתני '*אסורין משום גזל*' - אכולה מתניתין קאי (האי '*אסורין משום גזל*' - ואפילו אתבן וקש; הלכך הכי קאמר): לאותו שקדם וזכה (דלאחר שקדם וזכה בהם אחר - אסור לגזלן הימנו).

והא לא קתני הכי, ~~דתנן~~ דתניא [התיקון על פי רבינו חננאל, שאומר "בהדיא תני בברייתא"; וכן אין מילים כאלה במשנה; אולי צ"ל "ותני עלה"]: '*המוציא תבנו וקשו לרשות הרבים לזבלים, והוזק בהן אחר - חייב בנזקו, וכל הקודם בהן זכה*, ומותר משום גזל, *וההופך את הגלל לרשות הרבים והוזק בהן אחר – חייב,* ואסור משום גזל' [ואם הלכה כרב, שגם הגוף מותר – מדוע בגלל אסור]?

אמר רב נחמן בר יצחק: 'גלל' קרמית? דבר שיש בו שבח - קנסו גופו משום שבחו, דבר שאין בו שבח - לא קנסו.

איבעיא להו: לדברי האומר 'קנסו גופן משום שבחן' - לאלתר קנסינן או לכי מייתי שבחא קנסינן?

תא שמע מדקאיירינן גלל (עליה דרב - מכלל דאיהו סבר לאלתר קנסינן: דאי לבתר דאייתי שבחא - מאי רומיא דגלל? הא לאו שבח בגלל!)

ותסברא? כי איירינן 'גלל' - מיקמי דלשני רב נחמן [בר יצחק] (דהוה סבירא לן דאף על גב דאין סופו להשביח - קניס רב, וכל שכן דבדבר שסופו להשביח קניס לאלתר); לבתר דשני רב נחמן - מי איכא למירמא גלל כלל (והשתא דקים לן דטעמא דקנסא משום שבח הוא, מיבעיא אי לאלתר קניס או כי מייתי שבח)?

לימא כתנאי: '*שטר שכתוב בו רבית* (שכתוב בו שלוה ברבית) *- קונסין אותו ואינו גובה לא את הקרן ולא את הרבית - דברי רבי מאיר; וחכמים אומרים: גובה את הקרן אבל לא את הרבית.*' לימא רב דאמר כרבי מאיר וזעירי דאמר כרבנן?

אמר לך רב: אנא דאמרי אפילו לרבנן: עד כאן לא קאמרי רבנן התם, אלא קרן דבהתירא, אבל הכא קרן גופא קמזיק (עתיד להזיק)!

וזעירי אמר לך: אנא דאמרי אפילו לרבי מאיר: עד כאן לא קאמר רבי מאיר התם אלא דמשעת כתיבה דעבד ליה שׂוּמָא (שָׂם עליו נשך, ועבר ב'לא תשימון' (שמות כב,כד)) אבל הכא מי יימר דמזיק?

לימא כהני תנאי: '*המוציא תבנו וקשו לרשות הרבים לזבלים והוזק בהן אחר - חייב בנזקו, וכל הקודם בהן זכה, ואסורין משום גזל; רבי שמעון בן גמליאל אומר: כל המקלקלין ברשות הרבים והזיקו - חייבין לשלם, וכל הקודם בהן – זכה, ומותרין משום גזל*'?

הא - גופא קשיא: אמרת '*כל הקודם בהן זכה*' והדר קאמר '*אסורין משום גזל*'? אלא - לאו הכי קאמר: 'וכל הקודם בהן זכה בשבחן, 'ואסורין משום גזל' – אגופן, ואתא רבן שמעון בן גמליאל למימר: אפילו גופן נמי כל הקודם בהן זכה?

לזעירי ודאי תנאי היא (דליכא למימר דכולי עלמא לא קנסו, דהא רבן שמעון קניס), לרב מי לימא תנאי היא? אמר לך רב: דכולי עלמא קנסו גופן משום שבחן, והכא 'בהלכה ואין מורין כן' קא מיפלגי (תנא קמא סבר הלכה דקנסו גופן; ואין מורין כן, והכי קאמר: [הלכה] כל הקודם בהן זכה, ואפילו גופן – דיעבד; ואי אתי מרישא לקמן לאימלוכי - אמרינן ליה 'אסורין משום גזל');

דאתמר רב הונא אמר רב: הלכה ואין מורין כן;

רב אדא בר אהבה אמר: הלכה ומורין כן.

איני! והא רב הונא אפקר חושלי (שעורין קלופין ששטח איש אחד ברשות הרבים כדי שיתייבשו, והפקירן רב הונא, והורה שהקודם בהן זכה), רב אדא בר אהבה אפקר

(בבא קמא לא,א)

סליקוסתא (פסולת עיצורי תמרים שעשו מהן שכר; לישנא אחרינא: שמרי שכר תמרים, ומנגבין אותן כעין יין קרוש ומאכילין לחמורים): בשלמא רב אדא בר אהבה – כשמעתיה (דאמר הלכה ומורין כן); אלא רב הונא - לימא הדר ביה?

הנהו - מותְרין הוו (שהתרו כמה פעמים בבעלים).

משנה:

שני קדרין שהיו מהלכין זה אחר זה, ונתקל הראשון ונפל, ונתקל השני בראשון - הראשון חייב בנזקי שני.

גמרא:

אמר רבי יוחנן: לא תימא מתניתין רבי מאיר היא, דאמר 'נתקל פושע הוא - וחייב', אלא אפילו לרבנן, דאמרי 'אנוס הוא – ופטור' - הכא חייב, שהיה לו לעמוד ולא עמד (כלומר: בהכי מתוקמא מתניתין: ששהה בנפילתו כדי עמידה ולא עמד).

רב נחמן בר יצחק אמר: אפילו תימא 'לא היה לו לעמוד' - היה לו להזהיר ולא הזהיר;

ורבי יוחנן אמר: כיון דלא היה לו לעמוד - לא היה לו להזהיר, דטריד.

תנן [בבא קמא פ"ג מ"ה, להלן עמוד ב] '*היה בעל קורה ראשון ובעל חבית אחרון: נשברה חבית בקורה - פטור; ואם עמד בעל קורה – חייב*' מאי? לאו שעמד לכתף (לתקן הקורה על כתיפו כדרך נושאי משאוי), דאורחיה הוא, וקתני 'חייב', דהוה ליה להזהיר!?

לא, כשעמד לפוש (דמשונה הוא, ואין רשות הרבים עשויה לכך);

אבל עמד לכתף – מאי? פטור? אדתני סיפא '*ואם אמר לו לבעל חבית "עמוד" – פטור*', לפלוג וליתני בדידה: 'במה דברים אמורים [שחייב]? כשעמד לפוש, אבל עמד לכתף – פטור'!?

הא קא משמע לן: דאף על גב דעמד לפוש - כי קאמר לו לבעל חבית "עמוד" – פטור.

תא שמע [תוספתא בבא קמא פ"ב מ"ז בשנויים]: '*הקדרין והזגגין* (מוכרי כלי זכוכית) *שהיו מהלכין זה אחר זה: נתקל הראשון ונפל, ונתקל השני בראשון, והשלישי בשני: ראשון חייב בנזקי שני, ושני חייב בנזקי שלישי; ואם מחמת ראשון נפלו* (גירסת רש"י: כולן) (לקמן מפרש) *- ראשון חייב בנזקי כולם; ואם הזהירו זה את זה – פטורין*'; מאי? לאו שלא היה להן [אפשרות] לעמוד?

לא, שהיה להן [אפשרות] לעמוד.

אבל לא היה להם [אפשרות] לעמוד – מאי? פטור? אי הכי - אדתני סיפא '*אם הזהירו זה את זה - פטור*' לפלוג וליתני בדידה: 'במה דברים אמורים [שחייב]? שהיה להן [אפשרות] לעמוד, אבל לא היה להן [אפשרות] לעמוד – פטורין'!?

הא קא משמע לן: דאף על גב דהיה להן [אפשרות] לעמוד [ולא עמדו], כי הזהירו זה את זה – פטורין.

אמר רבא: '*ראשון חייב בנזקי שני*' - בין בנזקי גופו בין בנזקי ממונו; '*שני חייב בנזקי שלישי*' - בנזקי גופו אבל לא בנזקי ממונו.'

(והכי פירושו: **ראשון חייב בנזקי שני** - בין שניזק ב**גופו** של ראשון ובין שהוזק ב**ממונו** של ראשון; גופו - כדין מזיק, וחייב אף על כלים דשני, דגופו לא משוינן [ליה] כדין בור; וממונו [הוה ליה] - בתורת בור, וחייב על גוף שני ופטור על כליו: אם הוזק ממון בממון – פטור, דבור חייב בו נזקי אדם, דאמרינן לעיל: דכי דרשינן 'שור ולא אדם' - לענין קטלא, אבל לענין נזקין – חייב, ופטר בו את הכלים.

**ושני חייב בנזקי שלישי** כדין מזיק, היכא דהוזק בגופו של שני **אבל לא בנזקי ממונו:** שאם ממונו של שני הזיק את השלישי בגופו - אינו חייב: אפילו תורת בור אין לו על הקדירות של השני להתחייב במה שהזיק, ואפילו הזיק בגופו של שלישי)

ממה נפשך (דמשוית לממונו של ראשון בור וממונו דשני פטור)!? אי 'נתקל פושע הוא' (והוי כמשליך תקלותיו ברשות הרבים; משום הכי ממון ראשון חייב) - שני נמי ליחייב (אנזקי שלישי דעביד ממונו לגופו של שלישי)!? אי 'נתקל לאו פושע הוא' (ואנוס משוית ליה) - אפילו ראשון נמי ליפטר (אפילו אנזקין דהזיק בגופו, כל שכן בממונו)!?

(בבא קמא לא,ב)

ראשון ודאי פושע הוא (דמנפשיה נפל; הלכך גופו הוי כמזיק, ואממונו הוה ליה 'כורה בור' ומחייב מיהא אגופו דשני; וקסבר רבא דרבנן לא פליגי עליה דרבי מאיר ב'נתקל פושע הוא', כדאוקי לעיל אביי: דבתרתי פליגי, אלא באפקר נזקיו - הוא דפליגי; אבל נתקל מעצמו - פושע הוא לדברי הכל); שני (בנפילתו אנוס הוא) - אגופו (מיהא) מחייב (כמזיק בידים), דהוה לו לעמוד ולא עמד; אממונו – פטור (לגמרי ואפילו היה לו לעמוד), דאמר ליה "האי בירא לאו אנא כריתיה (אלא ראשון)" (ומפקיר נזקיו לאחר נפילת אונס - אמרן לעיל (דף כט,א) דפטור).

מיתיבי: '*כולן חייבין על נזקי גופן* (שהזיק גופן את אחרים, בין בגוף בין בממון) *ופטורין על נזקי ממונן* (שהזיק ממונן את אחרים)' (וקסלקא דעתא השתא דלגמרי פטר להו, אפילו הזיק הממון את גוף חבירו); מאי? לאו אפילו ראשון (ושמע מינה 'נתקל לאו פושע הוא', ואגופו הוא דמיחייב, דהוה ליה לעמוד, ואף על גב דתחילתו אנוס – חייב, דבגופו לא משוינן ליה דין בור דנימא 'מפקיר נזקיו אחר נפילת אונס הוא' אלא מזיק ממש הוא, דאדם לא הוי בור; אבל אממונו פטור)?

לא, לבר מראשון.

והא '*כולם*' קתני?

אמר רב אדא בר אהבה: 'כולן – הניזָקין'.

האי מאי? אי אמרת בשלמא 'אפילו ראשון' - היינו דקתני 'כולן'; אלא אי אמרת 'לבר מראשון' - מאי 'כולן'? ליתני 'הניזָקין'!?

אלא אמר רבא (על כרחך רבא לא חייב הראשון בנזקי ממונו שהזיק בשני, דלאו פושע הוא, ולא חלק בין ראשון לשני אלא בנזקין שהזיק גופו, והכי אמר רבא): ראשון (הוי גופו מזיק, ו)חייב בין בנזקי גופו דשני בין בנזקי ממונו דשני (וחייב אפילו בנזקי ממונו של שני הואיל והיה לו לעמוד), ושני חייב בנזקי שלישי בנזקי גופו אבל לא בנזקי ממונו; מאי טעמא? דהוה ליה בור, ולא מצינו בור שחייב בו את הכלים (אבל שני - אפילו היה לו לעמוד - לא מיחייב כוליה האי כראשון: דראשון הוי פושע טפי משני; הלכך ראשון ודאי הוי מזיק, ושני מיסתייה אי משוית ליה לגופיה בור - וחייב על נזקי גופו של שלישי אבל לא בנזקי ממונו, דלא מצינו בור שחייב בו את הכלים; וברייתא דקתני 'כולן חייבין' - על נזקי גופו, דמשמע אפילו שני, כגון שהזיק את גופו של שלישי).

הניחא לשמואל דאמר 'כל תקלה - בור הוא' (איכא למימר דגופו של שני אית ליה תורת בור), אלא לרב, דאמר 'אי אפקריה – אִין, אי לא (אפקריה) – לא (לא הוה בור)' מאי איכא למימר (בשלמא ממון איכא למימר דמפקיר איניש; אלא גוף מי מפקיר)?

לעולם כדאמר מעיקרא; ודקשיא לך '*כולן חייבין*' - תרגמה רב אדא בר מניומי (לברייתא דלעיל) קמיה דרבינא: שהוזקו כלים בכלים (ולעולם מילתיה דרבא כדהוה שמעינן ליה מעיקרא: דגופו דראשון ושני הוה כמזיקין בידים, וחייבין על הכל;

ואפילו לשמואל, דאמר דמידי דלא אפקריה הוי בור - הני מילי בממון, אבל בגופו - אדם הוא, ולא בור, וחייב על נזקי כלים; וממונו של ראשון לשמואל - בין אפקריה בין לא אפקריה - הוי בור;

ולרב: אי לא אפקריה - חייב בכל, ואי אפקריה - הוי בור, דנתקל מעצמו - פושע הוא; וממונו של שני פטור אף על נזקי גוף השלישי, ד'נזק המופקר על ידי אונס הוא'; ואי נמי לא אפקריה – 'שורו' הוא, וטפח באפיה, שהרי אנוס הוא;

ומילתיה דרבא מתוקמא בין לרב בין לשמואל;

ודקשיא לך ברייתא דקתני שאפילו ראשון ממונו פטור - היינו היכא דהוזקו כלים דשני בכליו דראשון, דמיפטר, משום דבור נינהו, ולא חייב בו את הכלים; ולרב בדאפקרינהו ולשמואל אפילו לא אפקרינהו;

והכי קתני: כולן חייבין על נזקי שמזיק גופו, ואפילו הזיק כלים, דגופו דאדם - מזיק הוא; ופטורין על נזקי ממונן אם הזיק ממונן את כלי חביריהן, דאפילו ממון הראשון - טפי מבור לא משוית ליה, שאין לך פושע יותר מכורה בור, ופטר בו את הכלים! אבל הזיק ממונו את הגוף - יש מהן חייב ויש מהן פטור: ראשון חייב ושני פטור;

וגירסא הכי איתא: **אמר רבא ראשון חייב בנזקי שני בין בנזקי גופו בין בנזקי ממונו שני חייב בנזקי שלישי בנזקי גופו אבל לא בנזקי ממונו מה נפשך אי נתקל פושע הוא שני נמי ליחייב ואי נתקל לאו פושע הוא ראשון נמי ליפטר ראשון ודאי פושע הוא ושני אגופו מיחייב דהוה ליה לעמוד ולא עמד אממונו פטור דאמר ליה האי בירא לאו אנא כריתיה** ולא גרסינן הכא 'דהוה ליה בור מיתיבי כו' עד לבר מראשון והא כולן קתני כו' עד שני חייב בנזקי שלישי בנזקי גופו ולא בנזקי ממונו דהוה ליה בור כו' ולא גרסינן הכא האי בירא לאו אנא כריתיה וכו').

אמר מר: '*אם מחמת ראשון נפלו - ראשון חייב בנזקי כולם*'; מחמת ראשון היכי נפיל?

רב פפא אמר: דפסקה לאורחיה כשלדא (כנבילה המושלכת למעבר הדרך ברחבה וממלאה את כל הדרך;' שלדא' – נבילה, כדאמרינן בעלמא 'שלדו קיימת' (נדה דף כח,א))

רב זביד אמר: כחוטרא דסמיותא (כמקל של סומין שמגשש הסומא בו, ופעמים שהוא מושיטו לרוחב הדרך ומגשש).

משנה:

זה בא בחביתו וזה בא בקורתו (ופגע זה בזה): נשברה כדו של זה בקורתו של זה – פטור, שלזה רשות להלך ולזה רשות להלך (שלשניהם רשות להלך);

היה בעל הקורה ראשון ובעל חבית אחרון, נשברה חבית בקורה - פטור בעל הקורה (שזה [בעל הקורה] מהלך כדרכו, והוא [בעל החבית] מיהר ללכת)

(בבא קמא לב,א)

[המשך המשנה]

ואם עמד בעל קורה – חייב;

ואם אמר לבעל חבית "עמוד"! – פטור;

היה בעל חבית ראשון ובעל קורה אחרון: נשברה חבית בקורה – חייב;

ואם עמד בעל חבית – פטור;

ואם אמר לבעל קורה "עמוד" – חייב;

וכן זה בא בנרו וזה בפשתנו.

גמרא:

בעא מיניה רבה בר נתן מרב הונא: המזיק את אשתו בתשמיש המטה – מהו? כיון דברשות קעביד – פטור? או דלמא איבעי ליה לעיוני?

אמר ליה: תניתוה: '*שלזה רשות להלך ולזה רשות להלך*'.

אמר רבא: קל וחומר: ומה יער [דברים יט,ה: ואשר יבוא את ריעהו ביער לחטוב עצים ונידחה ידו בגרזן לכרות העץ ונשל הברזל מן העץ ומצא את ריעהו ומת: הוא ינוס אל אחת הערים האלה וחי] שזה לרשותו נכנס וזה לרשותו נכנס, נעשה כמי שנכנס לרשות חבירו – וחייב [גלות], זה שלרשות חבירו נכנס לא כל שכן!?

אלא הא קתני: '*שלזה רשות להלך ולזה רשות להלך*'?

התם תרוייהו כהדדי נינהו (שניהן שוין בשבירתן, שאף בעל חבית סייע בשבירתה), הכא - איהו קעביד מעשה.

והיא לא? והכתיב [ויקרא יח,כט: כי כל אשר יעשה מכל התועבת האלה] ונכרתו הנפשות העושות (נואף ונואפת במשמע) מקרב עמם?

הנאה לתרוייהו אית להו, איהו מעשה הוא דקעביד.

היה בעל קורה ראשון [ובעל חבית אחרון, נשברה חבית בקורה פטור בעל הקורה; ואם עמד בעל קורה – חייב; ואם אמר לבעל חבית "עמוד"! – פטור]:

אמר ריש לקיש: שתי פרות ברשות הרבים: אחת רבוצה ואחת מהלכת; בעטה מהלכת ברבוצה – פטורה; רבוצה במהלכת – חייבת;

לימא מסייע ליה '*היה בעל קורה ראשון ובעל חבית אחרון, נשברה חבית בקורה – פטור, ואם עמד בעל קורה - חייב*', והא הכא - דכרבוצה במהלכת דמי (דבעל קורה שעמד הוי משונה שאין דרך לפוש ברשות הרבים) וקתני 'חייב'!

ותסברא? הא - סייעי בעיא (דרבוצה במהלכת חייבת), לא מסתייא, דלא מסייעי אלא מקשה נמי קשיא (מתניתין לריש לקיש, דאמר 'בעטה רובצת חייבת'): טעמא – דבעטה, הא הוזקה ממילא פטור (מהלכת ברבוצה פטורה), והא מתניתין (והכא קתני במתניתין) - דממילא - וקתני 'חייב'!?

מתניתין - דפסקה (קורה) לאורחא כשלדא (שהיו ראשיה לרוחב הדרך; הלכך אפילו ממילא חייב, שאין דרך לבעל החבית לנטות); הכא - כגון דרבעה בחד גיסא: איבעי לה לסגויי באידך גיסא (הלכך טעמא דבעטה אבל ממילא פטור).

אלא סיפא דמתניתין מסייע ליה לריש לקיש, דקתני: '*היה בעל חבית ראשון ובעל קורה אחרון: נשברה חבית בקורה – חייב; ואם עמד בעל חבית – פטור*' והא הכא, דכמהלכת ברבוצה דמי - וקתני 'פטור'!

מתניתין - דכי אורחיה קא מסגי (דקא מסגי בעל הקורה כי אורחיה ואין כאן שינוי הלכך פטור), (אבל) הכא (מהלכת שבעטה ברבוצה, שינתה את דרכה) אמר ליה: "נהי דאית לך רשות לסגויי עלי - לבעוטי בי לית לך רשותא?" (ואימא לך דחייבת)!

משנה:

שנים שהיו מהלכין ברשות הרבים: אחד רץ ואחד מהלך, או שהיו שניהם רצין והזיקו זה את זה - שניהם פטורין. (כדמפרש בגמרא.)

גמרא:

מתניתין - דלא כאיסי בן יהודה, דתניא: '*איסי בן יהודה אומר: רץ חייב מפני שהוא משונה; ומודה איסי בערב שבת בין השמשות שהוא פטור, מפני שרץ ברשות*'. (מפרש לקמן.)

אמר רבי יוחנן: הלכה כאיסי בן יהודה.

ומי אמר רבי יוחנן הכי? והאמר רבי יוחנן 'הלכה כסתם משנה', ותנן: '*אחד רץ ואחד מהלך, או שהיו שניהם רצין – פטורין*'?

מתניתין - בערב שבת בין השמשות.

ממאי?

מדקתני '*או שהיו שניהם רצין – פטורין*' הא תו למה לי? השתא '*אחד רץ ואחד מהלך* (דרץ שינה ומהלך לא שינה)' – פטור, שניהם רצין מבעיא? אלא הכי קאמר: אחד רץ ואחד מהלך – פטור; במה דברים אמורים? - בערב שבת בין השמשות, אבל בחול - אחד רץ ואחד מהלך – חייב; שניהם רצין אפילו בחול – פטורין.

אמר מר: '*ומודה איסי בערב שבת בין השמשות שהוא פטור מפני שרץ ברשות*' – בערב שבת מאי 'ברשות' איכא?

כדרבי חנינא, דאמר רבי חנינא:

(בבא קמא לב,ב)

בואו ונצא לקראת כלה מלכתא (כאדם המקבל פני מלך)'; ואמרי לה 'לקראת שבת כלה מלכתא'.

רבי ינאי מתעטף וקאי ואמר 'בואי כלה, בואי כלה'.

משנה:

המבקע (עצים) ברשות הרבים והזיק ברשות היחיד (של אחרים), ברשות היחיד (שלו) והזיק ברשות הרבים, ברשות היחיד והזיק ברשות היחיד אחר (של אחרים) – חייב.

גמרא:

וצריכא: דאי תנא 'המבקע ברשות היחיד והזיק ברשות הרבים' - משום דשכיחי רבים (והוה ליה לעיוני), אבל מרשות הרבים לרשות היחיד - דלא שכיחי רבים (במקום הנזק) - אימא לא; ואי תנא 'מרשות הרבים לרשות היחיד' - משום דמעיקרא שלא ברשות עביד, אבל מרשות היחיד לרשות הרבים - דברשות עביד - אימא לא; ואי תנא הנך תרתי - הא משום דשכיחי רבים והא משום דשלא ברשות, אבל מרשות היחיד לרשות היחיד אחר - דלא שכיחי רבים ומעיקרא ברשות אימא לא - צריכא.

תנו רבנן: '*הנכנס לחנותו של נגר שלא ברשות, ונתזה בקעת וטפחה על פניו ומת - פטור* (מגלות)*; ואם נכנס ברשות – חייב*'.

מאי 'חייב'?

אמר רבי יוסי בר חנינא: חייב בארבעה דברים (אם לא מת אלא הוזק - נותן לו נזק, צער, ורפוי, ושבת, דהוה ליה פושע; אבל בושת – לא, דאינו חייב על הבושת עד שיתכוין; ורישא דשלא ברשות - פטור מארבעה דברים, דליכא פשיעה; אבל אנזק – חייב, כדקיימא לן 'פצע תחת פצע' [שמות כא,כה] - לחייב על האונס כרצון) ופטור מגלות, לפי שאין דומה ליער: יער, זה לרשותו נכנס וזה לרשותו נכנס; זה - לרשות חבירו נכנס.

אמר רבה: קל וחומר: ומה יער: זה לדעתו (שלא נטל רשות מחבירו) נכנס וזה לדעתו נכנס, נעשה כמי שנכנס לדעת חבירו וגולה, זה שלדעת חבירו נכנס - לא כל שכן!?

אלא אמר רבה: מאי 'פטור' – מגלות: דלא סגי ליה בגלות; והיינו טעמא דרבי יוסי בר חנינא: משום דהוי ליה שוגג קרוב למזיד (דאיבעי ליה לעיוני).

מתיב רבא [מכות פ"ג מ"יד]: '*הוסיף* (שליח בית דין) *לו* (למי שחייב מלקות) *רצועה אחת* (יותר על מה שאמדוהו בית דין שיכול לקבל) *ומת - הרי זה גולה על ידו*' והא הכא דשוגג קרוב למזיד הוא, דאיבעי אסוקי אדעתיה דמייתי אינשי בחדא רצועה, וקתני '*הרי זה גולה*'!?

אמר רב שימי מנהרדעא: דטעי במנינא.

טפח ליה (לרב שימי) רבא בסנדליה (דרב שימי: הכהו על סנדלו. לישנא אחרינא: בעט בסנדלו לרב שימי), אמר ליה: אטו הוא (השליח) מָנִי? והתניא '*גדול שבדיינין קורא* (והפלא ה' את מכותך וגו' (דברים כח,נט))*, והשני מונה, והשלישי אומר "הכהו"'*!

אלא אמר רב שימי מנהרדעא: דטעה דיינא גופיה. [## ומדוע גולה המכה? כי עליו לדעת את המנין גם כן?]

מיתיבי [מכות פ"ב מ"ב]: '*הזורק את האבן לרשות הרבים והרג - הרי זה גולה*' והא הכא דשוגג קרוב למזיד הוא, דאיבעי ליה אסוקי אדעתיה, דברשות הרבים שכיחי אינשי, וקתני '*הרי זה גולה*'?

אמר רב שמואל בר יצחק: בסותר את כותלו.

איבעי ליה עיוני!?

בסותר בלילה.

בלילה נמי איבעי ליה עיוני!?

בסותר את כותלו ביום לאשפה.

האי אשפה - היכי דמי? אי דשכיחי רבים – מזיד הוא! ואי לא שכיחי רבים - אנוס הוא!?

אמר רב פפא: [לא צריכא אלא] באשפה העשויה להפנות (בני אדם נפנין בה לנקביהם) בלילה, ואינה עשויה להפנות ביום, ואיכא דמיקרי ויתיב: מזיד לא הוי, דהא אינה עשויה להפנות ביום; אנוס נמי לא הוי - דהא איכא דמיקרי ויתיב.

רב פפא משמיה דרבא מתני לה (לדרבי יוסי בר חנינא) ארישא [ולא לגבי הסיפא: ואם נכנס ברשות – חייב]: '*הנכנס לחנותו של נגר שלא ברשות, ונתזה לו בקעת וטפחה לו על פניו ומת – פטור*'; אמר רבי יוסי בר חנינא: חייב בארבעה דברים (דהתם נמי פושע הוא: כיון דחזייה דעייל - איבעי ליה לעיוני) ופטור מגלות.

מאן דמתני לה אסיפא (פטור מגלות, שאינו דומה ליער) - כל שכן ארישא, ומאן דמתני לה ארישא, אבל אסיפא - כיון דברשות - חייב גלות.

ומי חייב גלות? והתניא: '*הנכנס לחנותו של נפח ונתזו ניצוצות וטפחו לו על פניו ומת – פטור; ואפילו נכנס ברשות*'!?

הכא במאי עסקינן - בשוליא דנפחי (תלמידו של אותו נפח).

שוליא דנפחי למקטלא קאי?

כשרבו מסרהב (מפציר) בו לצאת ואינו יוצא.

ומשום דרבו מסרהב בו לצאת - למיקטליה קאי?

כסבור יצא.

אי הכי - אחר נמי!?

(בבא קמא לג,א)

אחר - לית ליה אימתא דרביה (דנפח עליה, והוה ליה לאסוקי אדעתיה שמא לא יצא), האי - אית ליה אימתא דרביה.

רב זביד משמיה דרבא מתני לה אהא: '[דברים יט,ה: ואשר יבא את רעהו ביער לחטב עצים ונדחה ידו בגרזן לכרת העץ ונשל הברזל מן העץ] *ומצא* [את רעהו ומת הוא ינוס אל אחת הערים האלה וחי] *- פרט לממציא את עצמו; מכאן אמר רב אליעזר בן יעקב: מי שיצתה אבן מתחת ידו והוציא הלה את ראשו וקיבלה – פטור*'; אמר רבי יוסי בר חנינא: פטור מגלות וחייב בארבעה דברים (דהוה ליה פושע שזרק למקום שבני אדם מצויים).

מאן דמתני לה אהא (חייב בארבעה דברים) - כל שכן אקמייתא (הנכנס לחנותו של נגר; דכיון דחזייה דעייל - איבעי ליה לעיוני); ומאן דמתני לה אקמייתא - אבל אהא פטור לגמרי.

תנו רבנן: '*פועלים שבאו לתבוע שכרן מבעל הבית, ונגחן שורו של בעל הבית, ונשכן כלבו של בעל הבית ומת – פטור; אחרים אומרים: רשאין פועלין לתבוע שכרן מבעל הבית.*'; היכי דמי? אי דשכיח במתא - מאי טעמא דאחרים? אי דשכיח בבית (בביתו ולא בשוק) - מאי טעמא דתנא קמא?

לא, צריכא בגברא דשכיח ולא שכיח, וקרי אבבא ואמר להו 'אִין': מר סבר 'אִין' = 'עוּל, תא' משמע, ומר סבר 'אִין' = 'קום אדוכתך' משמע.

תניא כמאן דאמר 'אִין' - קום אדוכתך משמע, דתניא: '*פועל שנכנס לתבוע שכרו מבעל הבית, ונגחו שורו של בעה"ב או נשכו כלבו – פטור, אף על פי שנכנס ברשות*'; אמאי פטור? אלא לאו דקרי אבבא ואמר ליה 'אִין', ושמע מינה 'אִין' - קום אדוכתך משמע.

משנה:

שני שוורין תמין שחבלו זה את זה - משלמין במותר חצי נזק (שמין מה הזיקו של זה יותר על נזקיו של זה ובאותו מותר משלם מי שהזיק יותר את החצי);

שניהן מועדין - משלמין במותר נזק שלם;

אחד תם ואחד מועד: מועד בתם משלם במותר (כלומר: אם הוא הזיק את התם יותר משהזיקו תם) נזק שלם; תם במועד משלם במותר חצי נזק;

וכן שני אנשים שחבלו זה בזה משלמין במותר נזק שלם;

אדם במועד ומועד באדם משלם במותר נזק שלם;

אדם בתם ותם באדם: אדם בתם משלם במותר נזק שלם; תם באדם משלם במותר חצי נזק;

רבי עקיבא אומר: אף תם שחבל באדם משלם במותר נזק שלם.

גמרא:

תנו רבנן: '[שמות כא,לא: או בן יגח או בת יגח] *כמשפט הזה יעשה לו: כמשפט שור בשור כך משפט שור באדם* (דהאי קרא - בשור באדם כתיב: 'או בן יגח וגו')*: מה שור בשור: תם משלם חצי נזק ומועד נזק שלם - אף שור באדם: תם משלם חצי נזק ומועד נזק שלם*'. (רבנן לא דייקי 'הזה', דמייתי ליה לדרשה, כדלקמן)*;*

*רבי עקיבא אומר: 'כמשפט הזה' - כתחתון ולא כעליון* ('משפט התחתון' משתעי במועד, וקרא קמא – בתם; רבי עקיבא 'הזה' דייק, כלומר: דינא דסליק האי קרא מיניה)*;*

*יכול* (תם שחבל באדם יהא כמועד לכל דבריו אפילו) *משלם מן העלייה?*

*תלמוד לומר: 'יעשה לו': מגופו משלם* (ואם אינו שוה כנגד כל החבלה - יפסיד ניזק ואינו נוטל אלא השור) *ואינו משלם מן העלייה.*'

ורבנן – '[ה]זה' למה לי?

לפוטרו מארבעה דברים (דהכי משמע משפט זה יש לו לשלם נזק שלם ולא משפט אדם החובל בחבירו). ורבי עקיבא – 'לפוטרו מארבעה דברים' מנא ליה?

נפקא ליה: מ-[ו]איש כי יתן מום בעמיתו [כאשר עשה כן יעשה לו] [ויקרא כד,יט]: 'איש ... בעמיתו' - ולא שור בעמיתו;

ורבנן?

אי מההיא, הוה אמינא צער לחודיה (משום דלא חסר ביה ממונא) אבל ריפוי ושבת (דחסר ביה ממונא) אימא ליתן ליה (כי נזק נינהו, ומיחייב) - קא משמע לן (יתורא [שלא]).

משנה:

שור שוה מנה שנגח שור שוה מאתים, ואין הנבילה יפה כלום - נוטל את השור (דהיינו חצי נזק).

גמרא:

מתניתין מני?

רבי עקיבא היא, דתניא: '*יוּשַׁם השור* (המזיק) *בבית דין* (ויתן לו מזיק מעות דמי השור שהוא חצי נזקו, ובשוה מנה שנגח לשוה מאתים ואין הנבילה שוה כלום קמיירי) *- דברי רבי ישמעאל; רבי עקיבא אומר: הוחלט השור* (השור עצמו יקח)'. (ולקמן מפרש מאי בינייהו:)

במאי קמיפלגי?

רבי ישמעאל סבר: בעל חוב הוא, וזוזי הוא דמסיק ליה; ורבי עקיבא סבר: שותפי נינהו (בההוא שור דמשתעי ביה קרא - שוינהו רחמנא שותפין; וקרא משתעי בשוה מאתים שנגח לשוה מאתים, כדתנן במתניתין: [## אמר רבי מאיר:] זהו שור האמור בתורה; הלכך: הכא, דמזיק אינו שוה אלא מנה - נוטל את השור); וקמיפלגי בהאי קרא: [שמות כא,לה: וכי יגף שור איש את שור רעהו ומת] ומכרו את השור החי וחצו את כספו [וגם את המת יחצון]; רבי ישמעאל סבר: לבי דינא קמזהר רחמנא, ורבי עקיבא סבר: לניזק ומזיק מזהר להו רחמנא [ששניהם יחד מוכרים].

מאי בינייהו?

הקדישו ניזק איכא בינייהו (לרבי ישמעאל - לא קדיש ליה; לרבי עקיבא קדיש).

בעא מיניה רבא מרב נחמן: מכרו מזיק - לרבי ישמעאל – מהו? כיון דאמר רבי ישמעאל 'בעל חוב הוא, וזוזי הוא דמסיק ליה' – מכור? או דלמא

(בבא קמא לג,ב)

כיון דמשעבד ליה לניזק (דאי לא יהיב ליה דָמי - שקיל ליה לשור, דרחמנא שעבדיה ניהליה) לאו כל כמיניה?

אמר ליה: אינו מכור.

והתניא: '*מכרו - מכוּר*'?

(אמר ליה:) חוזר וגובהו (ניזק מלוקח).

וכי מאחר שחוזר וגובהו, למה מכוּר'?

לרידיא (שאם חרש בו לוקח - אינו נותן דמי החרישה לניזק).

שמע מינה 'לוה ומוכר מטלטלין - בית דין גובין לו מהם' (בתמיה: והא מטלטלין לאו מידי דקאי בעיניה, ולא סמיך מלוה עלייהו, ואמאי טרפינן להו מלוקח)?

שאני התם, דכמאן דעשאו אפותיקי דמי (רחמנא שוייה למיגבי מהאי שור).

והאמר רבא: 'עשה עבדו אפותיקי ומכרו – בעל חוב גובה הימנו; שורו אפותיקי ומכרו - אין בעל חוב גובה הימנו' (והכא אמאי גבי ליה מלוקח)?

(ומשני:) עבד מאי טעמא (גובהו מלוקח)? - משום דאית ליה קלא (לשעבודיה כי שוויה אפותיקי)? האי נמי - כיון דנגח קלא אית ליה, ד'תורא נגחנא' קרו ליה!

תני רב תחליפא בר מערבא (מארץ ישראל הוה) קמיה דרבי אבהו: '*מכרו - אין* (אינו) *מכור* (קסלקא דעתא אפילו לרדיא)*, הקדישו - מוקדש*';

'מכרו' מאן? אילימא 'מזיק - *מכרו אין מכור*' מני?: רבי עקיבא היא, דאמר 'הוחלט השור'; ו'הקדישו - מוקדש' אתאן לרבי ישמעאל, דאמר '*יושם השור בבית דין*'!? אלא 'ניזק *מכרו אינו מכור*' – מני? רבי ישמעאל! '*הקדישו מוקדש*' - אתאן לרבי עקיבא!?

לעולם מזיק, ודברי הכל '*מכרו אינו מכור*', אפילו לרבי ישמעאל דהא משעבדא ליה לניזק (ו'*מכרו אינו מכור*' לגופיה קאמר: דהדר גבי ליה); '*הקדישו מוקדש*' (לאו קדוש ממש, אלא ליתן דבר מועט בפדיונו) - אפילו לרבי עקיבא, משום דרבי אבהו, דאמר רבי אבהו (במסכת ערכין (דף כג,ב) גבי מקדיש נכסיו והיתה עליו כתובת אשה ובעל חוב, וקתני התם דיהיב להקדש מידי פורתא וגבי בעל חוב דיליה): (דהא דבעי למיתב להקדש מידי) - (משום) גזירה שמא יאמרו "הקדש (גמור) יוצא (לחולין) בלא פדיון".

תנו רבנן (כולה הך ברייתא מפרש לקמן): '*שור תם שהזיק: עד שלא עמד בדין: מכרו – מכור, הקדישו – מוקדש, שחטו ונתנו במתנה - מה שעשה עשוי; משעמד בדין* (נשתעבד גופו לניזק, ושלו הוא)*: מכרו* (מזיק) *- אינו מכור* (ואפילו לרדיא)*, הקדישו - אינו מוקדש* (ואפילו מידי לא יהיב להקדש)*, שחטו ונתנו במתנה - לא עשה ולא כלום; קדמו בעלי חובות והגביהו - בין חב עד שלא הזיק בין הזיק עד שלא חב - לא עשו ולא כלום* (מפרש טעמא לקמן) *לפי שאין משתלם אלא מגופו;*

*מועד שהזיק - בין שעמד בדין בין שלא עמד בדין: מכרו – מכור, הקדישו – מוקדש, שחטו ונתנו במתנה - מה שעשה עשוי; קדמו בעלי חובות והגביהו - בין חב עד שלא הזיק בין הזיק עד שלא חב - מה שעשה עשוי, לפי שאין משתלם אלא מן העלייה*'.

אמר מר (אשור תם קאי עד שלא עמד בדין): '*מכרו מכור*' - לרדיא; '*הקדישו מוקדש*' - משום דרבי אבהו (דיהיב דבר מועט); '*שחטו ונתנו במתנה מה שעשה עשוי*': בשלמא '*נתנו במתנה מה שעשה עשוי*' - לרדיא (כמכירה), אלא '*שחטו*' (קסלקא דעתא 'מה שעשה עשוי' - לאפקועי מניזק קאמר, דהתם ליכא למימר 'לרדיא') – ליתי ולשתלם מבשריה, דתניא: '(שמות כא,לה: וכי יגף שור איש את שור רעהו ומת ומכרו את השור ה]*חי* [וחצו את כספו וגם את המת יחצון]*- אין לי אלא חי, שחטו מנין? תלמוד לומר: 'ומכרו את השור' מכל מקום*!?

אמר רב שיזבי: לא נצרכא אלא לפחת שחיטה (מה שנפחתו דמיו בשחיטתו - אין המזיק משלם).

אמר רב הונא בריה דרב יהושע: זאת אומרת 'המזיק שעבודו של חבירו (קרקע המשועבדת לחבירו) – פטור'!

פשיטא (דמהכא שמעינן לה, בלא מימרא דרב הונא)!

מהו דתימא: התם הוא, דאמר ליה: "לא חסרתיך ולא מידי", דאמר ליה: "זיקא בעלמא הוא דשקלי מינך", אבל בעלמא ליחייב - קא משמע לן.

הא נמי - רבה אמרה, דאמר רבה (רבה - אדם חשוב היה, ומאדם חשוב כגון רב או רבה פרכינן כאילו כתיב במשנה או בברייתא): 'השורף שטרותיו של חבירו – פטור'!

מהו דתימא: התם הוא, דאמר ליה: "ניירא בעלמא קלאי מינך", אבל היכא דחפר בה בורות שיחין ומערות ליחייב - קא משמע לן דהא הכא כמאן דחפר בה בורות שיחין ומערות דמי (שהרי השחיטה נראית ונכרת), וקאמר "מה שעשה עשוי".

'*קדמו בעלי חובות והגביהו: בין חב עד שלא הזיק בין הזיק עד שלא חב* (עד שלא לוה בעליו המעות מבעלי חובין) *- לא עשה ולא כלום, לפי שאין משלם אלא מגופו*'; בשלמא '*הזיק עד שלא חב*' - ניזקין קדמו, אבל '*חב עד שלא הזיק*' - בעל חוב קדים!?

(בבא קמא לד,א)

ואפילו '*הזיק עד שלא חב*' (נמי) בעל חוב קדים (לתפיסה, וכיון דתפס - אמאי מפקינן מיניה)? שמע מינה (בתמיה): 'בעל חוב מאוחר, שקדם וגבה - מה שגבה לא גבה' (דפלוגתא היא בעלמא (כתובות דף צד.), דאיכא למאן דאמר: 'מה שגבה גבה')?!

(אית דגרסי: ואפילו הזיק עד שלא חב נמי דניזק קדים ש"מ כו'. כלומר: אף על גב דניזק קדים שיעבודיה קשיא ליה האי.)

לא, לעולם אימא לך 'מה שגבה גבה', ושאני התם, דאמר ליה: "אילו גבך הוה (דכבר גבית ליה קודם שהזיק) - לא מינך הוה גבי ליה (בתמיה)", דהאי תורא דאזקן - מיניה משתלמנא.

תנו רבנן [דומה לתוספתא בבא קמא פ"ג ה"ה [ליברמן]]: '*שור שוה מאתים שנגח שור שוה מאתים וחבל בו בחמשים זוז, ושָבַח* (ניזק) *ועמד על ארבע מאות זוז, שאלמלא <לא> הזיקו* (כלומר: הואיל ואיכא למימר אלמלא לא הזיקו) *- היה עומד על שמנה מאות זוז - נותן* (כ"ה זוזים) *כשעת הנזק* (ולא מצי אמר ליה "מאי אפסדתיך - הא שבח טפי", משום דאמר ליה ניזק "אי לא אזיקתן - הוי שבח וקאי על תמני מאה"; לישנא אחרינא: **שאלמלא לא הזיקו** כו' ועכשיו תובע ניזק מאתים: חציין של ארבע מאות: חצי נזק שהפסידו - אינו נותן לו אלא כ"ה, כשעת הנזק; וראשון עיקר)*; כָּחַש* (הניזק מחמת המכה ונראה עכשיו הזיקו גדול יותר מתחילה בשעת הנזק) *-* (נותן לו) *כשעת העמדה בדין* (כפי נזק שבשעת העמדה בדין, כדקאמר לקמן: "קרנא דתורך קבירא ביה")*; שָבַח מזיק* (ועמד על ארבע מאות) *- נותן לו* (כ"ה זוז) *כשעת הנזק* (ואין יכול ניזק לומר לו "תן לי חלק שמינית שבו, שזכיתי בו משעת הנזק וברשותי השביח")*; כָּחַש - כשעת העמדה בדין* (ונותן לו חלק שמינית שבו, שברשותו כחש; ולקמן פריך רישא לסיפא).'

אמר מר '*שָבַח מזיק - נותן כשעת הנזק*' – מני?

רבי ישמעאל היא, דאמר: בעל חוב הוא, וזוזי הוא דמסיק ליה;

אימא סיפא: '*כָּחַש - כשעת העמדה בדין*' - אתאן לרבי עקיבא, דאמר 'שותפי נינהו'; רישא רבי ישמעאל וסיפא רבי עקיבא?

לא, כולה רבי עקיבא היא, והכא במאי עסקינן? - כשפיטמו (מזיק לשור, וחסר ממונו לשבוחיה; הלכך לא שקיל ניזק בשבחא).

אי כשפיטמו - אימא רישא: '*שָׁבַח ועמד על ארבע מאות זוז* (אפילו הכי) *- נותן לו כשעת הנזק*' (ולא מצי אמר ליה "מאי אפסדתיך" משום דאמר ליה ניזק: "אלמלא לא הזיקו היה עומד על שמונה מאות"); אי כשפיטמו (ניזק לשורו) - צריכא למימר (דיהיב לו כשעת הנזק, ולא מצי אמר ליה: "מאי אפסדתיך"? הא האי דאשבח - משום פיטומו הוא, וחסר ביה ממונא!)?

(ללישנא אחרינא: הכי משמע: **אימא רישא שבח ניזק** **- נותן לו כשעת הנזק** ותו לא, ולא מצי למימר ניזק: "תן לי שתי מאות **שאלמלא לא הזיקו** כו'"; **ואי בשפיטמו** ניזק **צריכא למימר** דלא יהיב ליה מזיק שתי מאות? האי דאשבח - משום פיטומא הוא!

וקשיא לי: הא ודאי אצטריך לאשמועינן דאשתבח דאפסדיה, דאי לא אזיק הוה קאי השתא בהאי פיטומא דפטמיה על תמני מאה? ולשון ראשון שמעתי ועיקר.)

אמר רב פפא: רישא משכחת לה בין דפטמה פטומי בין דשבחא ממילא, ואצטריך לאשמועינן דהיכא דשבחא ממילא - נותן לו כשעת הנזק (ולא מצי אמר ליה "מאי אפסדתיך" בין דפטומי פטמיה בין דשבח ממילא; והיכא דפטמיה - לא הוה אצטריך למיתנא, אלא משום היכא דשבח ממילא אצטריך לאשמועינן); סיפא לא משכחת לה אלא כשפטמו.

(ארישא מהדר:) '*כָּחַש* [הניזק] *- כשעת העמדה בדין*'; כָּחַש מחמת מאי? אילימא דכחשא מחמת מלאכה - לימא ליה "את מכחשת ואנא יהיבנא"?

אמר רב אשי: דכָחַש מחמת מכה, דאמר ליה: "קרנא דתורך קבירא ביה"!

משנה:

שור שוה מאתים שנגח שור שוה מאתים, ואין הנבילה יפה כלום: אמר רבי מאיר: על זה נאמר [שמות כא,לה: וכי יגף שור איש את שור רעהו ומת] ומכרו את השור החי וחצו את כספו (דהיינו חצי נזק) [וגם את המת יחצון].

אמר לו רבי יהודה: וכן הלכה (ודאי כן הלכה: דמנה נותן לו, דהיינו חצי נזק); (אבל אין זה שור האמור בתורה:) קיימת 'ומכרו את השור החי וחצו את כספו', ולא קיימת 'וגם [את] המת יחצון' (ובגמרא מפרש במאי פליגי); ואיזה זה? שור שוה מאתים שנגח שור שוה מאתים, והנבילה יפה חמשים זוז (דהוה ליה הזיקו מאה וחמישים, ופלגא נזקא - דהיינו שבעים וחמשה בעי ניזק להפסיד, והלכך): שזה נוטל חצי החי וחצי המת וזה נוטל חצי החי וחצי המת (שקיל חצי (נזק) החי וחצי המת, דשוו מאה עשרים וחמשה, ומטי לכל אחד פסידא שבעים וחמשה).

גמרא:

תנו רבנן: '*שור שוה מאתים שנגח שור שוה מאתים, והנבילה יפה חמשים זוז: זה נוטל חצי החי וחצי המת וזה נוטל חצי החי וחצי המת, וזהו שור האמור בתורה - דברי רבי יהודה; רבי מאיר אומר: אין זהו שור האמור בתורה, אלא שור שוה מאתים שנגח לשור שוה מאתים ואין הנבילה יפה כלום; על זה נאמר* [שמות כא,לה: וכי יגף שור איש את שור רעהו ומת] *ומכרו את השור החי וחצו את כספו* [וגם את המת יחצון]*; אלא מה אני מקיים 'וגם את המת יחצון'? פחת שפחתו מיתה מחצין בחי* (כלומר: נבילה לא שייכא גבי מזיק כלל, אלא שמין את הנבילה כמה פחותין דמיה עכשיו [בשעת מיתה] משעה שהיה חי, ונותן לו מזיק חצי הפחת)';

מכדי בין רבי מאיר בין רבי יהודה: האי מאה ועשרים וחמשה שקיל והאי מאה ועשרים וחמשה שקיל (היכא דנבילה שוי חמישים, דהא לרבי מאיר גופיה שקיל חמישים דנבילה ושבעים וחמשה מן החי, דהיינו חצי הפחת שפחתה מיתה, והוו מאה עשרים וחמשה; ולרבי יהודה נמי נוטל הניזק חצי החי, דהיינו מאה, וחצי המת דהיינו עשרים וחמשה)!? מאי בינייהו (ובמאי פליגי)?

אמר רבא: פחת נבילה (אם פחתו דמיה משעת מיתה עד שעת מכירה) איכא בינייהו: רבי מאיר (דאמר: לא שייך מזיק בנבילה) סבר פחת נבילה - דניזק הוי (ולא יהיב ליה אלא חצי מה שפחתה מיתה), ורבי יהודה סבר: פחת נבילה - דמזיק הוי פלגא.

אמר ליה: אביי אם כן מצינו לרבי יהודה

(בבא קמא לד,ב)

תם חמור ממועד (דהא גבי מועד אמרינן בפרק קמא (דף י,ב) '*בעלים מטפלים בנבילה*', דכתיב 'והמת יהיה לו וגו' [שמות כא,לו]- לניזק)!? וכי תימא הכי נמי, כדתנן (לקמן בפרק 'שור שנגח ארבעה וחמשה' [פ"ד מ"ט]): '*רבי יהודה אומר: תם חייב* (אם שמרו שמירה פחותה ויצא והזיק) *ומועד פטור*'! - אימר דשמעת ליה לרבי יהודה לענין שמירה, דכתיבי קראי (כדמפרש התם), לענין תשלומין מי שמעת ליה? והתניא: '*רבי יהודה אומר: יכול שור שוה מנה שנגח שור שוה חמש סלעים, והנבילה יפה סלע: זה נוטל חצי החי* (ששוה חציו שנים עשר סלעין ופלגא בשביל תשלומין שלו, שלא שוה אלא חמשה סלעים) *וחצי המת וזה נוטל חצי החי וחצי המת? אמרת: וכי מועד למה יוצא? להחמיר עליו או להקל עליו? הוי אומר להחמיר עליו; ומה מועד אינו משלם אלא מה שהזיק - תם הקל לא כל שכן!*' (אלמא לרבי יהודה: תם – 'קל' קרי ליה)!

אלא אמר רבי יוחנן: שבח נבילה איכא בינייהו, דמר (רבי מאיר) סבר: (שבח נבילה) דניזק הוי (דלית להו שום שותפות), ומר סבר: פלגא;

והיינו דקא קשיא ליה לרבי יהודה: השתא, דאמרת: חס רחמנא עילויה דמזיק דשקיל בשבחא – '*יכול שור שוה חמש סלעים שנגח שור שוה מנה, והנבילה יפה חמשים זוז: זה נוטל חצי החי וחצי המת וזה נוטל חצי החי וחצי המת? אמרת: היכן מצינו מזיק נשכר, שזה נשכר* (שאינו מפסיד כלום: דאף על גב דקאמר רבי יהודה לעיל דמזיק שקיל בשבחא בתשלומי חצי נזק, מיהא איתא ומפסיד שבעים וחמשה משור החי)!? ואומר [שמות כא,לו: או נודע כי שור נגח הוא מתמול שלשם ולא ישמרנו בעליו] *שלם ישלם* [שור תחת השור והמת יהיה לו] (במועד כתיב; אלא שני תשלומים כתב לך: אחד לתם ואחד למועד, לומר:) *בעלים משלמין ואין בעלים נוטלין*'

(**והיינו דקשיא ליה לר"י:** דשמעינן ליה בברייתא דקאמר **'יכול שור שוה ה' סלעים שנגח לשור שוה מנה כו'**; דהא דקאמר 'יכול' - משום דקשיא ליה הכי: כיון דלדידיה סבירא ליה דחס רחמנא עליה דמזיק למשקל בשבחא, **יכול שור שוה חמש סלעים שנגח לשור שוה מנה והנבילה יפה חמשים זוזים**, דשקיל מזיק **חצי החי**. דהוו שני סלעים ופלגא, **וחצי המת** דהוו שש סלעים ורביע)

מאי '*ואומר*'?

וכי תימא 'הני מילי היכא דאיכא פסידא לניזק, אבל היכא דליכא פסידא לניזק, כגון שור שוה חמש סלעים שנגח שור שוה חמש סלעים, והנבילה יפה שלשים זוז (שהוקרה הנבילה משמתה דשקיל מזיק חמשה זוזי באותן י' זוזי שהשביחה דהא לא מטי פסידא לניזק דהוא נמי מרויח ה' דינר) - שקיל נמי מזיק בשבחא, ואומר 'שלם ישלם' בעלים משלמין ואין בעלים נוטלין'?

אמר ליה רב אחא בר תחליפא לרבא: אם כן (דלא דריש רבי יהודה 'פחת שפחתתו מיתה מחצין בחי') מצינו לרבי יהודה תם משלם יותר מחצי נזק (והיכי דמי? שור שוה חמשים שנגח לשור שוה ארבעים, והנבילה יפה עשרים והוי נזק עשרים, ופלגא נזקא עשרה; וכי פלגי חצי חי וחצי מת, נוטל ניזק בחי עשרים וחמשה, ובמת עשרה - הרי שלשים וחמשה; נמצא מזיק משלם יותר מחצי נזק!

דבשלמא לרבי מאיר לא משלם אלא חצי מה שפחתתו מיתה, אלא לרבי יהודה: נהי נמי דהיכא דמטי חצי החי יותר מנזק שלם, נפקא ליה האי דלא שקיל ניזק חצי החי מקל וחומר ממועד, כדקתני לעיל: מה מועד חמור אינו משלם אלא מה שהזיק תם הקל לא כל שכן', אבל הכא דליכא למימר הכי: דהא פחות ממה שהזיק משלם, ומיהו טפי מחצי נזק איכא), והתורה אמרה [שמות כא,לה: וכי יגף שור איש את שור רעהו ומת] ומכרו את השור החי וחצו את כספו [וגם את המת יחצון]!?

אית ליה לרבי יהודה 'פחת שפחתה מיתה [לחודא] - מחצין בחי' (הלכך בההוא נמי מקרא נפקא ליה דלא שקיל אלא חצי נזק).

מנא ליה?

מ'וגם את המת יחצון'.

והא אפקיה רבי יהודה ל'זה נוטל חצי החי וחצי המת וזה נוטל חצי החי וחצי המת'?

אם כן (דלפחת שפחתתו מיתה לחוד אתא) נכתוב קרא 'ואת המת (יחצון)'; מאי 'וגם'? שמע מינה תרתי (דשתפיה רחמנא בשבחא).

משנה:

יש חייב על מעשה שורו ופטור על מעשה עצמו, פטור על מעשה שורו וחייב על מעשה עצמו;

כיצד?

שורו שבייש - פטור (כדקיימא לן (לעיל דף כו.) איש בעמיתו ולא שור בעמיתו) והוא שבייש – חייב;

שורו שסימא את עין עבדו והפיל את שינו – פטור; והוא שסימא את עין עבדו והפיל את שינו – חייב;

שורו שחבל באביו ובאמו – חייב, והוא שחבל באביו ואמו – פטור;

שורו שהדליק את הגדיש בשבת – חייב (חצי נזק דמשונה הוא), והוא שהדליק את הגדיש בשבת – פטור, מפני שהוא מתחייב בנפשו.

גמרא:

תני רבי אבהו קמיה דרבי יוחנן [תוספתא שבת פ"ח ה"ד [ליברמן]]: '*כל המקלקלין פטורין* (לענין שבת) *- חוץ מחובל ומבעיר* (כדמפרש טעמא במסכת שבת בפרק 'האורג': מדאצטריך קרא למישרי מילה - מכלל דשאר חובל חייב; ומדאסר רחמנא שריפת בת כהן בשבת - דמקלקל הוא - מכלל דמקלקל בהבערה חייב, כגון השורף כלי, דמקלקל הוא).

אמר ליה: פוק תני לברא! חובל ומבעיר אינה משנה (דאינהו נמי פטירי); ואם תימצי לומר משנה - חובל בצריך לכלבו, מבעיר בצריך לאפרו (דהוי מקלקל על מנת לתקן; והא (דתנן) נצרר הדם אף על פי שלא יצא - משום צובע הוא דמחייב).

תנן: '*שורו שהדליק את הגדיש בשבת – חייב, והוא שהדליק את הגדיש בשבת - פטור*' וקתני 'הוא' דומיא ד'שורו': מה שורו דלא קבעי ליה -

(בבא קמא לה,א)

אף הוא נמי דלא קבעי ליה (לאפרו, ומקלקל הוא), וקתני '*פטור* (מתשלומין)*, מפני שהוא נדון בנפשו*' (אלמא חיוב מיתה איכא)!?

לא: 'שורו' דומיא דידיה: מה הוא - דקבעי ליה - אף שורו דקבעי ליה (לאו דוקא, דאפילו לא בעי ליה נמי - חייב לשלם; אלא על כרחיה תרוייהו בחדא מילתא מוקמינן: האי לחיובא והאי לפטורא, דהכי משמע מתניתין: דבמקום שזה חייב - זה פטור, דאי 'שורו בלא קבעי ליה' - לא מתורץ 'יש חייב על מעשה שורו ופטור על מעשה עצמו' דהא איהו בדלא בעי ליה - מחייב בתשלומין).

'שורו' - היכי משכחת לה?

אמר ליה רב אויא: הכא במאי עסקינן? - בשור פקח (שהשור חכם) שעלתה לו נשיכה בגבו, וקא בעי למקלייה ואיגנדר בקוטמא.

ומנא ידעינן (דלהכי איכוין דאצטריך לאשמועינן מתניתין דאף על גב דמריה - כי האי גוונא - מפטר בתשלומין, הוי שור חייב; דאי מסתמא אפילו מריה נמי מיחייב אי לא ידעינן ביה דצריך לאפרו, ואין כאן 'יש חייב על מעשה שורו ופטור על מעשה עצמו')?

דלבתר דקלייה קמגנדר בקוטמא.

ומי איכא כי האי גוונא?

אִין, דההוא תורא דהוה בי רב פפא דהוה כיבין ליה חינכיה (שיניו); עייל ופתקיה לנזייתא (דחף כסוי הכלי שהשכר בתוכו) ושתי שיכרא, ואיתסי.

אמרו רבנן קמיה דרב פפא: מי מצית אמרת 'שורו דומיא דידיה'? והא קתני 'שורו שבייש – פטור, והוא שבייש – חייב'? שורו (דפטור) דומיא (דחיובא) דידיה נתכוון לבייש היכי משכחת לה (הא חיובא דידיה - ליתא אלא במתכוין לבייש, ושור אין בו דעת להתכוין לבושת)?

(ומשני: משכחת לה) כגון שנתכוון להזיק (דגבי אדם כי האי גוונא מחייב אבושת), דאמר מר: '*נתכוון להזיק, אף על פי שלא נתכוון לבייש*'.

רבא אמר: מתניתין בשוגג (לעולם מתניתין בדלא קבעי ליה לאפרו, והאי דפטור מתשלומין - לאו משום דליהוי ביה חיוב מיתה, דהא מתניתין אפילו בשוגג נמי, דליכא חיוב מיתה מיתוקמא דפטור מתשלומין), וכדתנא דבי חזקיה, דתנא דבי חזקיה: '[ויקרא כד,כא: ומכה נפש בהמה ישלמנה ומכה אדם יומת] *מכה אדם ומכה בהמה* (הוקשו יחד)[[2]](#footnote-2)*: מה מכה בהמה - לא חלקת בה בין שוגג בין מזיד, בין מתכוון לשאין מתכוון, בין דרך ירידה לדרך עלייה - לפוטרו ממון אלא לחייבו ממון, אף מכה אדם: לא תחלוק בו בין שוגג למזיד, בין מתכוון לשאין מתכוון, בין דרך ירידה לדרך עלייה* (שהרגו כלאחר יד בהרימו הגרזן, דקיימא לן (מכות דף ז,ב) דפטור מגלות - אפילו הכי פטור מתשלומין; הלכך גבי חילול שבת נמי: אפילו בשוגג פטור מלשלם)*, לחייבו ממון - אלא לפוטרו ממון* (דמה מכה בהמה לעולם משלם, ואפילו בשוגג, כדאמרינן (לעיל דף כו,א) '*אדם מועד לעולם*' - אף מכה אדם - דפטריה קרא מתשלומין, דכתיב 'יומת' - לעולם פטור, ואפילו בשוגג, הואיל ובמזיד שייכא מיתה)!

אמרו ליה רבנן לרבא: מי מצית מוקמת לה בשוגג? והא '*מפני שנדון בנפשו*' קתני!?

הכי קאמר: 'כיון דבמזיד נדון בנפשו', והיכי דמי? דקא בעי לאפרו; השתא בשוגג - פטור.

משנה:

שור שהיה רודף אחר שור אחר, והוזק (הנרדף); זה אומר "שורך הזיק" וזה אומר "לא כי אלא בסלע לקה (מתחכך היה בסלע ולקה)" - המוציא מחבירו עליו הראיה;

היו שנים רודפים אחר אחד (ושלשתן של שלשה בני אדם): זה אומר "שורך הזיק" וזה אומר "שורך הזיק"

(בבא קמא לה,ב)

[המשך המשנה]

שניהם פטורים (דתרוייהו מדחו ליה);

אם היו שניהם של איש אחד - שניהם חייבים (מפרש בגמרא);

היה אחד גדול ואחד קטן: הניזק אומר "גדול הזיק" (ויש בגופו שוה חצי נזק), והמזיק אומר "לא כי אלא קטן הזיק" (ודמי הקטן תקח, ומותר חצי נזק תפסיד); אחד תם ואחד מועד, הניזק אומר "מועד הזיק" והמזיק אומר "לא כי אלא תם הזיק" - המוציא מחבירו עליו הראיה;

היו הניזָקין שנים, אחד גדול ואחד קטן, והמזיקין שנים: אחד גדול ואחד קטן: הניזק אומר "גדול הזיק את הגדול וקטן את הקטן" והמזיק אומר "לא כי אלא קטן את הגדול (ואף על גב שחצי נזקו של גדול מרובה - לא תקח אלא קטן שלי) וגדול את הקטן (וחצי נזק של קטן שלך קח מן הגדול)"; אחד תם ואחד מועד: הניזק אומר "מועד הזיק את הגדול ותם את הקטן" והמזיק אומר "לא כי אלא תם את הגדול ומועד את הקטן" - המוציא מחבירו עליו הראיה.

גמרא:

אמר רבי חייא בר אבא: [זאת אומרת] חלוקים עליו חביריו על סומכוס, דאמר (לקמן (דף מו,א) בברייתא בגמרא בשור שנגח את הפרה) 'ממון המוטל בספק - חולקין' (וממתניתין שמעינן דחלוקים עליו חביריו, דקתני 'המוציא מחבירו כו').

אמר ליה רבי אבא בר ממל לרבי חייא בר אבא אמר סומכוס: אפילו ברי וברי (דשניהם טוענים טענת ברי, ואפילו היכא דנתבע טוען "ברי לי שאיני חייב" ואפילו הכי - כיון דלבי דינא מספקא אי קאמר קושטא – חולקין, דקאמרת 'מתניתין דלא כסומכוס')?

אמר ליה: אִין, אמר סומכוס אפילו ברי וברי.

וממאי דמתניתין בברי וברי הוא?

דקתני: '*זה אומר "שורך הזיק" וזה אומר "לא כי"* (משמע דפשיטא ליה דבסלע לקה)'.

מתקיף לה רב פפא: מדרישא ברי וברי - סיפא נמי ברי וברי; אימא סיפא: '*היה אחד גדול ואחד קטן: ניזק אומר "גדול הזיק" ומזיק אומר "לא כי אלא קטן הזיק"; אחד תם ואחד מועד: ניזק אומר "מועד הזיק" והמזיק אומר "לא כי אלא תם הזיק" - המוציא מחבירו עליו הראיה*' הא לא מייתי ראיה - שקיל כדאמר מזיק (וגובה מן התם, ואף על גב דקאמר ניזק "ברי לי שזה לא הזיקני"); נימא תהוי תיובתא דרבה בר נתן, דאמר 'טענו חטים והודה לו בשעורים – פטור (אף מדמי שעורין, דהא אמר ליה תובע "לאו שעורין יהבי לך" ואחולי מחיל גביה)'? אלא בברי ושמא.

דקאמר ברי מאן? דקאמר שמא מאן? אי נימא דקאמר ניזק ברי וקאמר מזיק שמא (ואפילו הכי שקיל מן התם) - אכתי (כל שכן) לימא תהוי תיובתא דרבה בר נתן!? אלא דקאמר ניזק שמא וקאמר מזיק ברי (הלכך מתרווייהו תבע; וכי לא מייתי ראיה - שקיל מן התם);

ומדסיפא ניזק שמא ומזיק ברי - רישא נמי ניזק (אומר) שמא (שמא שורך הזיק), ומזיק (אומר) ברי (ברי בסלע לקה).

ואמר סומכוס אפילו בהא, דאיצטריך לאשמועינן דלא (וכי אפילו הכי קאמר סומכוס דחולקין, דאיצטריך לרבנן לאפלוגי ולאשמועינן דלא פלגי)?

לא; סיפא ניזק שמא ומזיק ברי, רישא ניזק ברי ומזיק שמא (והתם אמר סומכוס, שהורע כחו של נתבע, וחולקין; ואתו רבנן לאשמועינן דלעולם יד נתבע על העליונה).

והא לא דמיא רישא לסיפא (וכיון דסוף סוף לאו בחדא מילתא מוקמת להו - שפיר מצי רבי חייא בר אבא לאוקמי לרישא בברי וברי, ולמפשט דסומכוס - אפילו בברי וברי אמר, ומאי אתקפתיה דרב פפא)?

אמרי ברי ושמא שמא וברי - חד מילתא היא, ברי וברי שמא וברי - תרי מילי נינהו.

גופא: אמר רבה בר נתן: טענו חטין והודה לו בשעורין – פטור.

מאי קא משמע לן? תנינא: '*טענו חטין והודה לו בשעורין – פטור*'?

אי מהתם הוה אמינא 'פטור מדמי חטין וחייב בדמי שעורין' - קא משמע לן דפטור לגמרי.

תנן: '*היו הניזָקין שנים, אחד גדול ואחד קטן* וכו' - הא לא מייתי ראיה שקיל כדקאמר מזיק? אמאי? 'חטים ושעורים' נינהו!?

ראוי ליטול (אי מייתי ראיה) ואין לו (אי לא מייתי, ולא תדוק מינה כדקדייקת;

ולהכי מוקים לה הכי, ולא מוקים לה כדאוקים למציעתא לעיל: בניזק שמא ומזיק ברי: דאם כן היינו הך, וסיפא אמאי אצטריך?

ורבה - דאוקמא למציעתא דניזק שמא ומזיק ברי, ולא אוקמה בברי וברי, ולישני 'ראוי ליטול ואין לו'?

משום דסבירא ליה דסומכוס לא אמר 'חולקין' בברי וברי, הלכך רישא, דקתני "לא כי אלא בסלע לקה" לא אצטריך למיתניה בברי וברי לאשמועינן דמוציא מחבירו כו', להכי אוקמה למציעתא בשמא וברי, דתיקו נמי רישא בברי ושמא).

והתניא: '*הרי זה משתלם על הקטן מן הגדול ולגדול מן הקטן*'?

דתפס (שקדם ניזק ותפס השור).

תנן: '*היה אחד תם ואחד מועד: הניזק אומר "מועד הזיק את הגדול ותם את הקטן" והמזיק אומר "לא כי אלא תם את הגדול ומועד את הקטן" - המוציא מחבירו עליו הראיה*' - הא לא מייתי ראיה שקיל כדקאמר מזיק, ואמאי? חטין ושעורין נינהו?

(בבא קמא לו,א)

ראוי ליטול ואין לו.

והתניא '*הרי זה משתלם לקטן מן המועד ולגדול מן התם*'?

דתפס.

היו שניהם של איש אחד - שניהם חייבים:

אמר ליה רבא מפרזיקא לרב אשי: שמע מינה (מדקתני שניהם): שוורים תמים שהזיקו, רצה מזה גובה רצה מזה גובה (ואם אבד האחד - קם חבירו במקומו ומשתלם הימנו)!?

[לא:] הכא במאי עסקינן? - במועדין (דסוף סוף משלם מעליה; לפיכך כל נכסיו אחראין לפרעון).

אי במועדין - אימא סיפא: '*היה אחד גדול ואחד קטן: הניזק אומר "גדול הזיק" והמזיק אומר "לא כי אלא קטן הזיק" - המוציא מחבירו עליו הראיה.*'; אי במועדין - מאי נפקא ליה מיניה? סוף סוף דמי תורא מעליא בעי לשלומי!?

אמר ליה: סיפא בתמין ורישא במועדין.

אמר ליה רב אחא סבא לרב אשי: אי במועדין – '*חייבים*'? – 'חייב גברא' מיבעי ליה! ותו: מאי '*שניהם*'!? אלא לעולם בתמין, ורבי עקיבא היא, דאמר 'שותפין נינהו (בגוף של שור)'; וטעמא (והאי דקתני '*שניהם*' - לאו כדקאמרת, ד'מאיזה שירצה יגבה', אלא הא קא משמע לן): דאיתנהו לתרוייהו (דכל זמן ששניהם בפנינו – גובה), דלא מצי מדחי ליה, אבל ליתנהו לתרוייהו (אבל אבד האחד) - (אינו גובה:) מצי אמר ליה: "זיל אייתי ראיה דהאי תורא אזקך ואשלם לך" ([לפי רבי עקיבא הניזק נעשה שותף בשור המזיק, ומזיק חייב לקנות בחזרה את החלק שקבל הניזק בעקבות הנזק;] הלכך אבד השור - אבד נזקו; הלכך כי הוו **שניהם** - הוא דמחייב, ואי ליתנהו לתרוייהו אלא אחד - אמר ליה "אייתי ראיה כו'"

אבל לרבי ישמעאל - כיון דאמר 'בעל חוב הוא, וזוזי הוא דאסיק ביה' [אם] אבד האחד - לא איבד את זכותו).

הדרן עלך המניח

1. רבא מסביר את דברי רבי אלעזר. [↑](#footnote-ref-1)
2. נדרש אחרת בראש פרק 'החובל' בבא קמא פג,ב [↑](#footnote-ref-2)