מסכת כתובות דף צד עמוד ב

אמיה דרמי בר חמא כתבתינהו לנכסה לרמי בר חמא בצפרא, לאורתא כתבתינהו למר עוקבא בר חמא. אתא רמי בר חמא לקמיה דרב ששת, אוקמיה בנכסא. אתא מר עוקבא לקמיה דרב נחמן, אוקמיה בנכסא. אתא רב ששת לקמיה דרב נחמן, א"ל: מ"ט עבד מר הכי? א"ל: ומ"ט עבד מר הכי? א"ל: דקדים, א"ל: אטו בירושלים יתבינן דכתבינן שעות? אלא מר מאי טעמא עבד הכי? א"ל: שודא דדייני, א"ל: אנא נמי שודא דדייני! א"ל: חדא, דאנא דיינא ומר לאו דיינא; ועוד, מעיקרא לאו בתורת הכי אתית לה.

**שודא דדייני**

**א. סוגיות מקבילות**

1. "אתמר: ב' שטרות היוצאים ביום אחד, רב אמר: חולקין, ושמואל אמר: שודא דדייני. לימא, רב דאמר כר"מ, דאמר: עדי חתימה כרתי, ושמואל דאמר כרבי אלעזר, דאמר: עדי מסירה כרתי!.. תנאי היא; דתניא, וחכמים אומרים: יחלוקו, וכאן אמרו: מה שירצה השליש יעשה[[1]](#footnote-1)".

2. "ההוא דאמר להו: נכסיי לטוביה, שכיב.. אתו שני טוביה.. שניהם קרובים ושניהם שכנים ושניהם חכמים - שודא דדייני[[2]](#footnote-2)".

3. "נאמן דיין לומר לזה זכיתי ולזה חייבתי; במה דברים אמורים - שבעלי דינים עומדים לפניו, אבל אין בעלי דינים עומדים לפניו - אינו נאמן. וניחזי זכותא מאן נקיט? לא צריכא דקריע זכותייהו. וניהדר ונידיינינהו! בשודא דדייני[[3]](#footnote-3)".

4. "תניא: הולך מנה לפלוני, והלך ובקשו ולא מצאו - יחזרו למשלח, מת משלח - ר' נתן ור' יעקב אמרו: יחזרו ליורשי משלח, ויש אומרים: ליורשי מי שנשתלחו לו, ר' יהודה הנשיא אמר משום ר' יעקב שאמר משום ר"מ: מצוה לקיים דברי המת, וחכ"א: יחלוקו, וכאן אמרו: כל מה שירצה שליח יעשה... ת"ק סבר: הולך לאו כזכי; ור' נתן ור' יעקב נמי הולך לאו כזכי, ואף על גב דמית, לא אמרינן מצוה לקיים דברי המת; ויש אומרים: הולך כזכי; ר' יהודה הנשיא אמר משום ר' יעקב שאמר משום ר' מאיר: הולך לאו כזכי, מיהו היכא דמית, אמרינן מצוה לקיים דברי המת; וחכמים אומרים: יחלוקו, מספקא להו; וכאן אמרו: שודא עדיף[[4]](#footnote-4)".

**ב. סברות רב ששת ורב נחמן**

רב ששת העמיד את הנכסים בחזקת רמי בר חמא, משום שהשטר שלו נכתב תחילה. רב נחמן טען, שרק בירושלים בה כתבו שעה בשטר, הייתה משמעות לקדימות באותו יום. אולם בשאר מקומות

"כיון דלא הקפידו בני מקום לכתוב שעות, גילו מנהגם שאין הולכים אחר הקודם לבו ביום ושניהם שוים[[5]](#footnote-5)". סברות האמוראים קשורות למחלוקת רב ושמואל בסוגיה הקודמת, בעקבות רבי אלעזר ורבי מאיר. שיטת הרא"ש[[6]](#footnote-6) היא שמוסכם כי הלכה כרבי אלעזר שעדי מסירה כרתי, אלא שלדעת רב ששת

שמואל שפסק בעקבות רבי אלעזר 'שודא דדייני', עשה כן רק במקרה שאין מידע איזה שטר נכתב קודם, אולם במקרה שלנו שטרו של רמי בר חמא עדיף, "משום דקדים לכתיבה, **ומסתמא כיון שנכתב תחלה גם נמסר תחלה.** כי היה ירא מאחיו שיקדמנו. א"ל: אטו בירושלים יתבינן דכתבינן שעות? והואיל ואין ניכר זמן הכתיבה בשטר, לא תלינן המסירה בכתיבה", "כיון דיש לו שהות לזה כל היום[[7]](#footnote-7)". אולם רש"י כתב בהסבר דברי רב ששת על ידי רב נחמן: "לאו בתורת הכי אתית לה - לא אמרת טעם שלך משום שודא דדייני, אלא משום דקדים בחתימה **כרבי מאיר[[8]](#footnote-8)".** דהיינו, שלרב ששת זכה רמי מדין 'עדיו בחתומיו זכין לו'. ואומרים כן אף על פי שלא מוכח מתוך השטר באיזו שעה נכתב. מעיר רע"א שזה שלא כדרכם של בעלי התוספות[[9]](#footnote-9), שכתבו: "תימה הא משמע בפ"ק דב"מ (דף יג. ושם) דשמואל ס"ל כאביי דאמר עדיו בחתומיו זכין לו... וא"כ קשיא שמואל אדשמואל.. ותירץ רבי, דכי אמרינן עדיו בחתומיו זכין לו, ה"מ בשני ימים, שניכר מתוך השטר שקדם זכותו של זה לזכותו של זה אבל הכא מיירי שנכתבו ביום אחד. הלכך, אף על פי שנכתב זה קודם - הקודם במסירה זכה, **דלא אמרינן עדיו בחתומיו זכין לו הואיל ואין ניכר שקדם זכותו מתוך השטר**". אכן, בעלי התוספות כתבו כדרכו של הרא"ש[[10]](#footnote-10).

**ג. מהו שודא**

כתב רש"י: "שודא דדייני - לפי ראות עיני הדיינין יטילו הזכות והחובה".

בסוגיית טוביה מוטב הצוואה, פירש יותר: "הטלת הדיינים לפי מה שיראו דיינים שהיה דרכו של מת לקרב את זה יותר מזה, או מי שבשניהן טוב ונוהג בדרך ישרה שיש לומר: **בו נתכוין המת** לזכות". לכאורה, אין משמעות לעודף צדקותו של טוביה אחד על פני חבירו, אלא כמבוא להבנת כווונת הנפטר. לו היינו יודעים כי המנוח היה דווקא חבר לאיש משחית, הקריטריון היה הפוך. אולם הגמרא פוסקת שאם טוביה אחד הוא תלמיד חכם – הוא עדיף. מסביר רש"י: "דמסתמא אדם מצדיק מעשיו לזכות בשעת מיתה[[11]](#footnote-11)". ובקידושין פירש: "למי שיתנדב לב הדיין לומר: נראה לי שזה היה רגיל אצלו יותר לזה נתן. וכיון שפסק כן אם בא לחזור אינו חוזר. ולפיכך אין רוצין לחזור מדין **שמא יטנו לבו לצד השני".** כלומר, ישנה עדיפות אובייקטיבית לאחד הצדדים, אבל היא חמקמקה, והדיין עלול להיכשל בניסיון לשחזרה. רבינו תם רואה שודא כהחלטה סובייקטיבית לחלוטין: "שיש כח ביד הדיינים מובהקים ליתן **לכל מי שירצו**, דהואיל וא"א לפי הענין להיות בבת אחת, אימור איתרמי לאותו שזכה[[12]](#footnote-12)". כלומר, ששודא מופעל במקום שבו פסיקה של 'יחלוקו', עושה כמעט בוודאות עוול לאחד הצדדים[[13]](#footnote-13). לכשתמצי לומר, בעלי התוספות מעדיפים הכרעה מוחלטת, בה יש לפחות סיכוי שכיוונו אל האמת, למרות הסיכון שהבעלים יקופחו לחלוטין, ואילו רש"י – אם אין אומדנא אמיתית- מעדיף אפשרות שיחלוקו, אע"פ שהבעלים בוודאי יקופח במחצית הסכום, על פני החשש שייגרע חלקו לחלוטין.

שורש ההיתר הוא "דהפקר ב"ד היה הפקר. ושודא לשון השלכה כמו רמה בים[[14]](#footnote-14)". רבינו תם מוכיח את דעתו מהסוגייה בגיטין, שם הספק שקול לחלוטין אובייקטיבית, וגם מסוגייתנו, לפי עדיפות סמכותו של רב נחמן: "דצריך דיין קבוע לומר דהפקר ב"ד היה הפקר, ורב נחמן היה דיין קבוע. אבל לפי' הקונטרס, דפי' דבסברא תליא מילתא, מה לנו דיין קבוע? פשיטא דסברת רב נחמן לא הוה עדיפא מסברת רב ששת[[15]](#footnote-15)". כמו כן, בסוגיה בקידושין, אם קיימים שיקולים אובייקטיבים, מדוע לא מאפשרים לדיין לשחזר אותם? רבי עקיבא איגר כאן מפנה לדברי התוספות, העומדים על כך ששמואל, הפוסק בסוגיה הקדמת שודא, אינו הולך בממון אחר אומדנא. מכאן ראייה נוספת לכך "דשודא לאו אומדנא הוא כמו שפירש בקונטרס, אלא יתנו ב"ד למי שירצו[[16]](#footnote-16)".

הפסיקה לדרכו של רבינו תם, היא כה פתוחה עד שמביא הרמ"א דעה המתירה שוחד:

"כתב הר"ן בריש שבועת העדות (יג: ד"ה תניא) דיש גורסין **שוחדא דדייני** בחי"ת כי מותר ליקח שוחד בדין זה, כי הדיין מותר לעשות מה שירצה. וכן כתב נמוקי יוסף.. ונ"ל דדברי הר"ן ונמוקי יוסף אינם אלא לפירוש התוספות... מיהו בתוספות פרק הכותב כתבו דאם נטל שכר על זה דינו לאו דין[[17]](#footnote-17)". "אלא וודאי הר"ן ונ"י ס"ל דהוי **כמו** **שוחד.** וגוזמא קאמרי. וכן הוא להדיא בחידושי הרמב"ן[[18]](#footnote-18)". המאירי בקידושין מבאר את דרכו של רש"י, ש"כל אחד מהם יכול לומר מתירא אני שמא יתחלף אומד שלו". בערוך השולחן מוסיף, ששיקול הדעת כה דק, עד שקשה לשחזרו. גם ניתן להבין שיש בזה עדיפות לרב נחמן: "שודא דדייני אינו הכרע גמור.. אלא קצת אומד דעת ולכן כפי הנראה להם באומדנא ראשונה כן יעשו. **אף שאח"כ יתהפך אצלם האומדנא**. ורק דיין מומחה לרבים יכול לדון שודא ולא אחר, אף שהוא ת"ח. דאין זה דין קבוע שאינו יכול להתהפך בדעות אלא זהו רק כמו זריקת השכל בהשקפה ראשונה[[19]](#footnote-19)".

**ד. להלכה**

הטור פסק: "שני שטרות שיוצאים על שדה אחת של מכר או מתנה ואין בהם קנין, אלא כתב לכל אחד: 'שדי מכורה לך' או 'נתונה לך' ,וזמנם ביום אחד, ואינו ידוע למי נמסר תחילה- קיי"ל שודא דדיינא, שרואין לפי הענין. שאם יראה לדיינין שלאחד אוהב יותר או כיוצא בו ודאי לו מסרו תחילה ויחזיקוהו בקרקע[[20]](#footnote-20)". וזה כדעת רש"י[[21]](#footnote-21). הש"ך[[22]](#footnote-22) תמה שהטור נטה מדעת הרא"ש אביו:

"וצ"ע על הטור שלא פי' כר"ת דתלוי ברצון הדיין, דהרי משמע מהרא"ש פח"ה כר"ת, וכ"מ מדבריו פ' הכותב".

**ה. מי רשאי לבצע שודא**

מסוגייתנו עולה שלרב נחמן הייתה זכות לבצע שודא, יתר על רב ששת. עדיפות זו ניתן לבאר 1.בתוקף הסמכות, 2.במיקום הפסק, 3.בעודף החוכמה, או 4.בנימוק השגוי לפסק של רב ששת:

 "חדא דאנא דיינא ומר לאו דיינא. 1.על פי ריש גלותא[[23]](#footnote-23), ולא נהירא, דהא רב ששת נמי דיינא הוא דגמיר וסביר ונקיט רשותא, 2.ויש שפירשו דאנא דיינא **בהאי דוכתא,** שהדין הזה היה במקומו של רב נחמן ואין ראוי לאחרים לעשות שודא באותו מקום, שזה כעין הפקר בית דין הוא ואין לעשותו במקום שגדול ממנו או שהוא דיין קבוע במקום ההוא שהיה ראוי לדון בו. ומיהו הא בדיעבד שפיר דמי. ואין עיקר טעמו בכאן להחזיר דינו בדיעבד, אלא משום אידך טעמא 4.דמעיקרא לא אתי עלה אלא משום טעמא דאיהו קדים ועדיו בחותמיו זכין לו והוה ליה טועה בדבר משנה שהוא חוזר[[24]](#footnote-24)". הר"ן[[25]](#footnote-25) הציע: "ה"ק ליה: חדא, 3.דאנא בקי בדיינין ומומחה יותר, אי נמי איכא למימר דה"ק ליה: חדא דאנא מומחה וגדול ממך, **ושודא היכא דאיכא גדול ממנו לא כלום הוא".**

משיטת רש"י משמע שאין לבצע שודא בלי סמכות המינוי מראש הגלות. כאמור, בעלי התוספות מעירים, שדווקא לשיטת רש"י בביאור שודא, קשה לקבל שדיין איננו יכול לפסוק מסברה ללא מינוי. עוד טענו תלמידי רבינו יונה: "ועוד דהא חזינן בגמרא גבי הולך מנה לפלוני וכו' הנה **שאפילו השליח** אמרו שיכול לעשות שודא וכ"ש הדיינין. אבל מכל מקום **הסכמת כל הגאונים ז"ל שאין לנו לדון שודא בזמן הזה, כי שמא לא ידקדקו בדבר כראוי.** ואין להרהר אחר תקנותיהם[[26]](#footnote-26)". המאירי מציע קריטריון נוסף: "לא נאמר שודא אלא בדיין הקבוע או **דיין שקבלוהו עליהם,** אבל בזו לא קבלוהו עליהם, שהרי רב ששת לא הזמינם לדין אלא שמכח שטרו העמידו בנכסיו".

ו. **במטלטלים**

כתבו בעלי התוספות[[27]](#footnote-27) "פי' ר"ח, דקבלה בידינו דשודא דדייני דוקא במקרקעי.. ולי נראה שודא נמי במטלטלי, דגבי שליח מייתי לה בפרק קמא דגטין". טיעון זה דוחה הרא"ש[[28]](#footnote-28):

"דרבינו חננאל קאמר בשודא דדייני הבא לפני הדיין אבל ההיא דשליש, **עליו** היה מוטל לעשות שודא דדייני". הרמ"א מביא להלכה את שני הסייגים:

""י"א שאין דנין דין שודא דדייני רק בדיין מומחה ובקרקע (טור בשם ר"ח). ויש אומרים דאף במטלטלים, כל שאין אחד מוחזק בהן (שם בשם ר"י כ"כ התוס' שם ובמרדכי)[[29]](#footnote-29)".

כתב הש"ך: "וצ"ע בזמן הזה ע"ל סי' ג' וכ"ג".



1. דף צד עמוד א. [↑](#footnote-ref-1)
2. דף פה עמוד ב. [↑](#footnote-ref-2)
3. מסכת קידושין דף עד עמוד א. [↑](#footnote-ref-3)
4. מסכת גיטין דף יד עמוד ב. [↑](#footnote-ref-4)
5. רש"י ד"ה אטו. [↑](#footnote-ref-5)
6. סימן יג. [↑](#footnote-ref-6)
7. רבי עקיבא איגר דף צד עמוד א. [↑](#footnote-ref-7)
8. רע"א מקשה, שלפי זה היה צריך רב נחמן לטעון גם שהלכה כרבי אלעזר. [↑](#footnote-ref-8)
9. ד"ה כתב. [↑](#footnote-ref-9)
10. תוספות מסכת בבא מציעא דף כ עמוד א ד"ה שובר. ומהר"ן (על הרי"ף מסכת גיטין דף מז עמוד א) עולה שאין ראיות התוספות מוכרחות. [↑](#footnote-ref-10)
11. רש"י דף פה עמוד ב ד"ה ת"ח. [↑](#footnote-ref-11)
12. תוספות דף צד עמוד ב ד"ה לימא. [↑](#footnote-ref-12)
13. מעין 'החתול של שרדינגר'. [↑](#footnote-ref-13)
14. תוספות מסכת קידושין דף עד עמוד א. [↑](#footnote-ref-14)
15. שם. הפני יהושע כאן מנסה לומר שפירוש רש"י בסוגייתנו היה רק לפי ההווא אמינא, אולם דוחה זאת מפני פירוש רש"י במקומות אחרים. [↑](#footnote-ref-15)
16. תוספות דף נה סוף עמוד ב. [↑](#footnote-ref-16)
17. דרכי משה הקצר חושן משפט סימן רמ אות ג. [↑](#footnote-ref-17)
18. ש"ך על שולחן ערוך סימן רמ ס"ק ד. [↑](#footnote-ref-18)
19. ערוך השולחן חושן משפט סימן רנג סעיף לו. [↑](#footnote-ref-19)
20. טור חושן משפט סימן רמ סעיף ג. [↑](#footnote-ref-20)
21. בית יוסף אות ג. וכן כתב בשולחן ערוך: "כל שדעתם נוטה להעמיד שדה זו בידו". זהו ניסוחו של הרמב"ם (הלכות זכיה ומתנה פרק ה הלכה ו). ניסוח דומה לרמב"ם גם בסוגיית טוביה (רמב"ם הלכות זכיה ומתנה פרק יא הלכה ג).

 [↑](#footnote-ref-21)
22. אות ד. [↑](#footnote-ref-22)
23. על פי רש"י ד"ה אנא דיינא. [↑](#footnote-ref-23)
24. ריטב"א. [↑](#footnote-ref-24)
25. בחידושיו כאן. [↑](#footnote-ref-25)
26. שיטה מקובצת. [↑](#footnote-ref-26)
27. סוף דף צד עמוד ב. [↑](#footnote-ref-27)
28. סוף סימן יג. [↑](#footnote-ref-28)
29. הגה לשולחן ערוך חושן משפט סימן רמ סעיף ג. [↑](#footnote-ref-29)