**סוף סוף, איך יודעים שכותל בור ג' טפחים?**

**תשובה א'**

1. רש"י מסכת בבא בתרא דף יז עמוד ב

הא קא משמע לן – במאי דתניא מכותל בורו למדנו בה שהכותל בורו של ראשון מילא כל שלשה טפחים שהוזקק גם הוא להרחיק מן המיצר וממאי מדקתני שהחפירות חללו של זה אינה מופלגת מכותלו של זה אלא שלשה טפחים שהוא כונס לתוך שלו נמצא ששלשת הטפחים שכנס גם זה לתוך שלו הכותל מלאם ואשמועינן שיעור רוחב כותלי בור.

1. מהר"ם מלובלין מסכת בבא בתרא דף יז עמוד ב

רש"י ד"ה הא קמ"ל במאי דקתני מכותל בורו למדנו בה שהכותל בורו של ראשון מילא כל השלשה טפחים וכו' רצונו לומר דכל אותו שיעור קרקע המפסיק בין הבור ובין המיצר הוא נקרא כותל הבור ומדקתני מתני' מכותל בורו של חבירו דהיינו הראשון שמע מינה שגם הראשון אסור לו לסמוך בורו להמיצר רק חייב להניח הפסק והרחקה שהוא כותל בין בורו ובין המיצר כמו השני ומסתמא אותה ההרחקה שמחויב הראשון להרחיק מן המיצר הוא שלשה טפחים כשיעור הרחקה של השני וכל אותה ההרחקה שהרחיק הראשון מחלל בורו עד המיצר דהיינו שלשה טפחים קרי התנא כותל בורו של ראשון שמע מינה דשיעור כל כותל בור הוא ג' טפחים זהו כוונתו של רש"י הגם שאין זה לשונו ממש:

1. חידושי הרמב"ן מסכת בבא בתרא דף יז עמוד ב

הא קמ"ל דכותל בור שלשה טפחים. שכיון ששנה מכותל בורו של חברו על כרחך הראשון הרחיק כשיעור הרחקה הקצוב במשנתנו שהוא שלשה טפחים, וקא קרי לה כותל ובא ללמד שכותל בור שלשה טפחים, זה פירוש לפירוש רש"י ז"ל.

**תשובה ב'**

1. שיטה מקובצת מסכת בבא בתרא דף יז עמוד ב

וזה לשון הראב"ד ז"ל: מכותל בור שנינו. יש נוסחא שכתוב בה וליתני מכותל בורו כלומר מאי טעמא תני כותל סתם. הא קא משמע לן דכותל בור שלשה טפחים פחות משאר כתלים דהיינו כותל לבנים.

1. תלמוד בבלי מסכת בבא בתרא דף ב עמוד א

בלבינין זה נותן טפח ומחצה וזה נותן טפח ומחצה

1. שיטה מקובצת מסכת בבא בתרא דף יז עמוד ב

הא קא משמע לן להכי תנא סתמא דדיניה דכותל בור שלשה טפחים ככותל בית בעלמא שדינו בשלשה טפחים כדתנן בלבנים זה נותן טפח ומחצה וזה נותן טפח ומחצה... רבינו יהונתן

1. תלמוד בבלי מסכת בבא בתרא דף ד עמוד א

הכל כמנהג המדינה. הכל לאתויי מאי? לאתויי אתרא דנהיגי בהוצא ודפנא.

**למה הוא לא יכול לטעון שהיו ירחיק את הנזק כאשר השני בונה?**

1. תלמוד בבלי מסכת בבא בתרא דף יז עמוד ב

תא שמע: מרחיקין את הגפת, ואת הזבל, ואת המלח, ואת הסיד, ואת הסלעים מכותלו של חבירו ג' טפחים או סד בסיד; טעמא דאיכא כותל, הא ליכא כותל - סומך! לא, כי ליכא כותל נמי לא סמיך. ואלא מאי קא משמע לן? הא קא משמע לן, דהני קשו לכותל.

**השאלה ושתי תשובות**

1. תוספות מסכת בבא בתרא דף יז עמוד ב

מרחיקין את הגפת כו' טעמא דאיכא כותל כו' - פירוש וקשה לרבא ותימה מאי קושיא הכא ודאי מותר לסמוך בשאין כותל שאין מזיק כלום וכשיחפוץ זה לעשות כותל יסיר את הגפת וי"ל דהני נמי מקלקלין את הקרקע ויזיק לכותל לכשיבנה אפי' שוב יסיר ועוד אומר ר"י דבכל אלו יש טורח בסילוקן ולכך מעתה יכול לעכב עליו כי יש לחוש שמא לא ימהר לסלקו כשירצה לעשות כותל וא"ת אכתי מאי פריך לרבא הא מפרש טעמא לעיל משום דכל מרא ומרא דקא מחית מרפית לארעאי וי"ל דההוא טעמא לא קאמר אלא אליבא דרבי יוסי והכא לא פריך אלא אליבא דרבנן.

**השאלה ואותן התשובות בתוספת תשובה שלישית**

1. רא"ש מסכת בבא בתרא פרק ב סימן א ב-ג

ת"ש מרחיקין את הגפת ואת המלח וכו' [דף יח ע"א] טעמא דאיכא כותל הא ליכא כותל סומך. תימה מאי פריך הכא ודאי מותר לסמוך כשאין שם כותל שאין מזיק לו כלום עתה וכשירצה זה לעשות כותל יסיר את הגפת. ותירצו התוס' דהנך מקלקלין נמי את הקרקע וכשירצה זה לעשות הכותל כבר הקרקע מקולקלת אי נמי יש טורח בסילוקם ויש לחוש שמא יתעצל מלסלקם כשיבנה הכותל. וה"ר יונה ז"ל תירץ דחייש שמא יחזיק בסמיכת דברים הללו שלש שנים ויטעון חזקה והיינו נמי טעמא דרבא דאמר אין סומך בשדה העשויה לבורות ולא אמרי' יסמוך עתה וכשיבא חבירו לחפור בורו סמוך לו יסלק בורו וירחיק שלשה דחיישי' שמא אחר שלש שנים יטעון חזקה ויאמר שברשות סמך ואין לומר משום דכל מרא ומרא כו' דהאי טעמא לא צריך לרבא אלא לר' יוסי אבל לרבנן בלא האי טעמא מרחיק ומתוך זה דקדק דאין אדם רשאי לפתוח חלון לחורבתו של חבירו לפי שיכול לומר לו שמא תחזיק עלי וכשאמלך לבנות חורבתי נמצא חלונך פתוחה לחצירי ותחזיק בהיזק ראיה וגם תזקיקני להרחיק ארבע אמות מכנגד חלונך. ואין דבריו נראין לי דאם איתא דמותר לסמוך גפת כשאין שם כותל ובור סמוך למיצר לא יוכל לטעון חזקה לעולם כיון דאין מזיק לו עתה ואין יכול למחות דכל מקום שאין יכול למחות אין חזקה כדמוכח לקמן בפרק חזקת הבתים (דף נט א) דתנן הזיז עד טפח יש לו חזקה ויכול למחות פחות מטפח אין לו חזקה ואין יכול למחות:

הלכך אם נמצא חלון פתוח לחורבה אין לו חזקה אם לא שיביא עדים שהחזיק בו שלשה שנים קודם שנעשה החורבה. ואדם שיש לו חלון פתוח לרשות חבירו ונחרב המקום טוב הוא שיעמיד עדים שהחזיק בחלון שלש שנים ויכתוב עדותו להיות בידו לזכות ולראיה שמא לאחר זמן יבנה זה חורבתו בפני חלונו ויאמר פתחת חלונך אחר שנעשה חורבה ולא הייתי יכול למחות כי לא הזקתני וגם אין לך חזקה. וכן בגגין שלנו שהן מכוסים ברעפים ואין עליהן תשמיש יכול לפתוח עליו חלון ואם אחר זמן יסתור זה גגו ויכול לראות מאותו חלון לחצר כופהו לסותמו ואין לו חזקה...

**הסבר השיטות**

1. תלמוד בבלי מסכת בבא בתרא דף ב עמוד א

השותפין שרצו לעשות מחיצה בחצר - בונין את הכותל באמצע. מקום שנהגו לבנות גויל, גזית, כפיסין, לבינין - בונין, הכל כמנהג המדינה.

1. רא"ש מסכת בבא בתרא פרק א סימן ה

י"מ הא דכייפי אהדדי לבנות כותל של גויל וגזית והכל כמנהג המדינה היינו דוקא כשמעמידין הכותל על הקרקע של שניהם ואין אחד מהן רוצה להיות כונס בתוך שלו ולבנות משלו דמצי כל חד למימר איני רוצה לוותר קרקע ולא לבנות בבנין אם לא בבנין בר קיימא אבל אם רצה האחד לכנוס בתוך שלו ולעשות מחיצה בתוך שלו בהוצא ודפנא כיון שמסלק היזק ראיה מחבירו דיו... לפי שאין רוצה לבנות בשלו בהוצא ודפנא לפי שאין מתקיימת זמן מרובה וקשה עליו לטרוח תמיד בבנין המחיצה

וי"מ שאפי' אם רוצה לכנוס לתוך שלו ולגדור בהוצא ודפנא חבירו מעכב עליו לפי שאומר לו אינה מחיצה של קיימא ואצטרך לצעוק עליך תמיד כשתפול המחיצה לסלק מעלי היזק ראייתך

ונראה כפירושא קמא שלא נתנו חכמים גבול וקצבה למי שיש לו לסלק היזקו מחבירו שיעשה דבר קיים לדורי דורות אלא מספיק מה שמסלק היזקו ממנו לפי שעה ואם אחר זמן יזיקנו יש שופטים בארץ...

1. עליות דרבינו יונה מסכת בבא בתרא דף ב עמוד א

וכולה מתני' בשאין אחד מהם רוצה לכנוס בתוך שלו, ולבנות משלו. דמיהו כפינן לבנות כותל באמצע בגזית או בלבנים, ואין אחד יכול לומר נבנה בהוצא ודפנא, לפי שחברו אומר לו, לא אסייע עמך בהוצאה ולא אתן חלק בקרקע, אלא לבנין אבנים או בלבנים. אבל אם רצה לבנות בתוך שלו ולעשות מחיצה משלו בהוצא ודפנא, כיון שיש בו היזק ראיה מחבירו...

ויש מפרשים, שאפי' אם יכנוס לתוך שלו צריך לבנות באבנים או בלבנים, שיכול חבירו לומר לו אם אתה עושה מחיצה בהוצא ודפנא, אצטרך לצעוק עליך בב"ד כל זמן שהיא נופלת, לפיכך חייב לבנות מחיצה המתקיימת.

1. עליות דרבינו יונה מסכת בבא בתרא דף יח עמוד ב

והטעם שאינו סומך על מנת לסלק אם יעשה חבירו כותל, כדי שלא יחזיק עליו. ואין לדחות דגפת וסלעים מקלקלים את הקרקע מעתה לגבי בנין כותל, אע"פ שאין שם כותל. דכיון שחופרים ליסוד כשבונין את הכותל, נמצא שלא היה שם היזק הנחתן

/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\/\

1. שולחן ערוך חושן משפט הלכות נזקי שכנים סימן קנד סעיף טז

דעת הרא"ש שהפותח חלון לרשות חבירו שעכשיו אינו מזיקו בהיזק ראייה, אין שכנו יכול לעכב עליו בטענת שהיום או למחר יבנה הוא המקום ההוא ויזיקנו זה מחלון זה בהיזק ראיה, מפני שכיון שעכשיו אינו מזיקו אינו יכול לעכב עליו, דזה נהנה וזה אינו חסר הוא, וכיון שאינו יכול לעכב עליו אין לו חזקה, וכשיבנה הלה יכופנו לסתמו כדי שלא יזיקנו בהיזק ראייה, וכן יכול לבנות כנגד אותו חלון בלא הרחקה.

1. קצות החושן סימן קנד:ה

וכיון שאינו יכול לעכב אין לו חזקה. והוא דעת הרא"ש (ב"ב פ"ב סי' א' - ב'), אבל הריב"ש בסי' תע"א כתב וז"ל, ומ"ש הרא"ש ז"ל שהפותח חלון על גג של רעפים אין בעל הגג יכול לעכב כיון שאינו מזיקו בהיזק ראיה, ולכן כשיבוא לבנות כנגדו א"צ להרחיק שאין לחלון זה חזקה כיון שאינו יכול למחות כו', (כדאמרינן)... וממילא כיון שאינו יכול למחות אין לו חזקה, והוא עשה מן המסובב סיבה ומן הסיבה מסובב, שהרי לפי הנראה מלשון הגמ' היסוד והסיבה היא החזקה, ומדין החזקה יצא לנו אם יכול למחות אם לאו, ולדבריו אף אם אינו יכול לעכבו מלפותחו למה אין לו חזקה של שלש שהרי היה לו למחות בסוף כל שלש ושלש שלא יחזיק עליו לענין שאם יבא לבנות כנגדו לא יצטרך להרחיק, וכיון שלא מיחה יש לנו לומר שיש לו חזקה, וכיון שיש לו חזקה חזר הדין שיוכל לעכב דמצי אמר מחזקת עלי ולא מצינא דאטרח למחות בסוף כל שלש ושלש,...

והנה מ"ש הריב"ש על הרא"ש שעשה מן המסובב סיבה כו' שהרי היה יכול למחות בסוף כל שלש שלא יחזיק עליו כו', לכאורה נראה כן בפרק חזקת דף ל"ה (ע"ב) אמר ליה רב אשי לרב כהנא ואי לפירי אחתיה מאי הו"ל למיעבד, אמר ליה איבעי ליה למחויי, דאי לא תימא הכי הני משכנתא דסורא דכתב בהו במשלם שנין אלין תיפוק ארעא דא בלא כסף, אי כביש ליה לשטר משכנתא גביה ואמר ליה לקוח הוא בידי ה"נ דמהימן, מתקני רבנן מידי דאתי ביה לידי פסידא, אלא איבעי ליה למחויי ה"נ איבעי ליה למחויי.

אמנם לאחר העיון נראין דברי הרא"ש דודאי כל שיש לו רשות לפתוח החלון ליכא תורת חזקה כלל ואין הבעלים צריכין למחאה כל עיקר, וראיה לזה מהא דאמרינן פרק חזקת הבתים דף מ"ט (ע"א) בהא דתנן אין לאיש חזקה בנכסי אשתו, ע"ש דפריך עלה פשיטא כיון דאית ליה פירא אכיל פירא וע"ש, וה"נ כיון דאית ליה רשות בפתיחת החלון הו"ל כמו הך דבעל...אמנם נראה דודאי היכא דידוע מלתא בודאי דאית ליה רשות בכך אינו צריך מחאה כלל וכמו שהוכחנו מהך דבעל דאית ליה פירי דא"צ מחאה כלל שלא יחזיק... רק היכא שחלקו בסתם ולא התנו אמרינן... מחאה צריך שלא יחזיקו...