מקורות למסכת בבא בתרא – דף 1

(1) משנה ב"ב דף ב., רש"י, ר"ח, תוס' (חוץ מד"ה לפיכך, שנעסוק בה בדף ד.)

למה חייבים לבנות כמנהג המדינה?

רא"ש סימן ה, [ר' יונה ד"ה בגויל זה נותן ג' טפחים וכו', רשב"א ד"ה עוד יש מרבוותא ז"ל]

נמוקי יוסף ד"ה הכל כמנהג המדינה (הראשון), [ט"ז חושן משפט סי' קנז סעיף ד, נתיבות המשפט שם ס"ק ג]

האם יש קשר בין שאלה זו למחלוקת הרמ"ה והרש"ש? יד רמ"ה אות א, רש"ש ד"ה בונין אה"כ באמצע כו'

האם יש קשר בין זה לשיטת האור שמח והשואל בשו"ת הרא"ש? שו"ת הרא"ש ק:ה, רמב"ם שכנים ג:ה, אור שמח שם

מה הדין אם מנהג המדינה שלא לבנות כלל?

רשב"א ד"ה איכא מרבוותא ז"ל דפירשו, חי' הר"ן ג. "ולענין פסק הלכה ... ואיפש' שהירוש' חולק עם גמרתינו בזה", רא"ש סי' ו "וכן בגינה מקום שנהגו לגדור ... נפיש היזקא מהיזק גינה וכן עיקר", מאירי ב. "ואין עיקר המחיצה ר"ל אם לעשותה ואם שלא לעשותה תלוי במנהג שאין ספק שכל תשמישי חצר ובית אין מנהג בשום מקום שלא לעשות מחיצה בין איש לאיש"

שו"ת רשב"א ח"ב סי' רסח "וכן למדין ממנהג המדינה אף על פי שלא הסכימו עליו ... אינן מקפידין ורשאין", [יד רמ"ה אות כה]

משנה דף ס. (הראשונה) וגמ' שם עד "עליהם שכינה", רשב"ם ורבינו גרשום שם, ר"ח כאן

רבינו חננאל מסכת בבא בתרא דף ב עמוד א

[השותפין שרצו לעשות מחיצה בחצר בונין את הכותל באמצע כול. שקלי וטרו טובא רבותינו בהא שמעתא. ואוקמה ר' יוחנן משנתנו בשאין בה דין חלוקה, כגון חצר שאין בה ארבע אמות לכל אחד ואחד, ונתרצו לחלק מעצמם, וקנו מידן ברוחות. פירוש קנו מידן להיות חצי חצר זו במזרח לפלוני וחציה במערב לפלוני, או כגון שחלקו והחזיקו זה במזרח וזה במערב, כופין אחד את חבירו לבנות לו כותל באמצע. וזה שאמרנו בשנתרצו, בחצר שאין בה שמונה אמות שיבואו לכל אחד מהן ארבע אמות, אבל חצר שיש בה דין חלוקה כופין אותו לחלוק ולבנות כותל באמצע, היזק ראיה שמיה היזק. וכדגרסינן בסוף חזקת הבתים וירא את ישראל שוכן לשבטיו, ראה שלא היו פתחיהן מכוונים זה כנגד זה אמר ראויין הללו שתשרה עליהם שכינה וכול'. והני מילי בשקנו מידן ברוחות, אבל אם קנו מידן לחלק ועדיין לא חלקו, ולא החזיק [כל] אחד מהן בחלקו, ורצה אחד מהן לחזור בו, אין כופין אותו לחלק מפני הקנין הזה שקנו מידן. דכיון דלא אקני ליה מידי, קנין דברים הוא, וקנין דברים בעלמא לא מיחייב [לקיומי]:

ט"ז חושן משפט סימן קנז

עוד שם. ואם נהגו (לבנות) במחיצה קלה. תמוהין עלי הדברים, הן מצד מקורן של דברים דהוא הרא"ה בנ"י פ"ק דבתרא [א' ע"א מדפי הרי"ף], הן מצד העתק רמ"א. והוא, דהרא"ה כתב שם באם נהגו לבנות כותל אבנים, ואמר אחד אבנה תוך שלי ואבנה כותל של (לבנים) [אבנים], השני מוחה בידו, שיכול לומר אני רוצה בכותל שאוכל לסמוך עליו, ואף על גב דאתה רוצה לתת לי רשות לסמוך, מ"מ לא ניחא לי ליקח מתנות. כההיא דסימן קע"א [סעיף י']. ותמוה לי, דשאני בסימן קע"א בחצר שאין בה דין חלוקה דהיינו ד' אמות, ורוצה אחד לחלוק ולתת לחבירו ד' אמות, דאז ע"כ שזה צריך להשתמש בכל הד' אמות, ויכול לומר לא ניחא לי ליהנות משל חבירי במתנה ועל כן לא אחלק ואשתמש עמו, משא"כ כאן אין על זה אלא לסלק היזק ראיה, וכיון שבונה משלו ומסלק בכותל של אבנים מי ימחה בידו, ומ"ש שרוצה שיהיה לו כותל שיסמוך עליו, הוא תמוה מאד, מהיכן זכה לזה, דלא מצינו דחייבו חכמים את שניהם לעשות מחיצה בשביל תועלת סמיכת קורות עליה אלא בשביל היזק ראיה. הגע עצמך, אם הלך זה מחצירו ואינו רוצה להשתמש שם כלל, וכי יכול לכופו לבנות עמו מחיצה, וה"נ דכוותיה, כיון שבונה הפסק כותל ומסלק היזק ראיה ממנו הרי כאילו אינו דר שם. ועכ"ז אני תמה על רמ"א בזה, דהרא"ה לא פסקו לדין זה אלא במנהג כותל אבנים ורוצה שיעשה לו כמנהג כדי שיוכל לסמוך עליו, משא"כ בדברי רמ"א שכתב זה במקום שנהגו לעשות מחיצה קלה דאין ראוי לסמוך עליה ולמה ימחה עכשיו בידו לבנות משלו, אין זה אלא תימה:

נתיבות המשפט באורים סימן קנז ס"ק ג

[ג] י"א דחבירו יכול לעכב על ידו. עיין ט"ז שהקשה הא כל עיקר מה שיכול לכופו לעשות מחיצה הוא רק משום היזק ראיה כמבואר ריש ב"ב, א"כ כשמסלק ממנו ההיזק ראיה באיזה אופן שיכול, וכי מה ענין לכופו ליתן לו מקום על הכנסת קורות. ויש לישב קצת, דלא מיבעיא באין בו דין חלוקה ונתרצו בחלוקה, ודאי דיכול לומר לא נתרציתי בחלוקה רק אדעתא דמנהגא בכדי שיהיה לי כותל לסמוך קורות, ואם אתה תבנה בתוך שלך שוב א"א לעשות כותל אחר לעצמי שיתמעט בחלקי כדי רוחב כותל שלם, ואפילו ביש בו דין חלוקה אפשר לומר דלא חייבו חז"ל בחלוקה ובמחיצה רק באופן שלא יפסיד אחד את חבירו בחלוקה שביניהם. אבל אם קנו כ"א חצי חצר לעצמו ודאי דאין חבירו יכול לעכב כשמסלק ממנו היזק ראיה בכה"ג.

שו"ת הרא"ש כלל ק סימן ה

וששאלת ארבעה דברים שהגמרא אסר שלא יעשה אדם היזק לחברו נדנוד קרקע וריח בית הכסא ועשן והיזק ראיה אם הוא דוקא כשהן שכנים בחצר ובמבוי שאינו מפולש או אפי' בתי הניזק והמזיק פתוחות לרשות הרבים. דע שאין חילוק שאלו ההזיקות חשבינן כגירי דיליה כאלו עושה לו ההיזק בידים ורבי יוסי דאית ליה על הניזק להרחיק את עצמו מודה בהני דעל המזיק להרחיק את עצמו, הילכך בין שהוא שכנו בחצר ובמבוי בין שבתי שניהם פתוחים לרשות הרבים בכל ענין צריך להרחיק ממנו ההיזק. אשר בן ה"ר יחיאל זצ"ל.

אור שמח הלכות שכנים פרק ג הלכה ה

[ה] וכן שני בתים זה בצד זה והיו גגיהן עשוין לדירה, אפילו היו ב' צידי רשות הרבים זה עושה מעקה כו':

נראה משיטת רבינו דבפותח חלון לרה"ר אף שכנגדו איכא בית וחלון אחר לא איכפת לן, דהא הוא לרשות הרבים פותח, ומאי חייש אם איכא נגדו חלון אחר, ושנינו בפירוש סוף חזקת (ב"ב ס' ע"א) אבל פותח הוא לרה"ר פתח כנגד פתח וחלון כנגד חלון, ועיין ההמ"ג לקמן פרק ה' הלכה ו', ולכן פירש רבינו דמיירי בסמוך גג לגג, ופותח חלון, או בלא מעקה צופה ומביט מגג לגג, ומזיק בראיתו מגגו לגג של חבירו, אף על גב דהרה"ר אצל שני הגגין, או שהוא משני צדדי הגגין, כמין ג"ם, או שהגגין סמוכין ודבוקין, ומשני עבריהם הולך רה"ר, וקמ"ל דאף ע"ג דקא חזו ליה בני רה"ר מצי אמר ע"ז לא קפידנא, דלא חזו ליה תמיד, ועוד דאי בעינא גדרנא לצד של הרבים, אבל כשרשות הרבים מפסיק בין הגגין ודאי דמצי אמר ליה אנא לרה"ר פתחנא, ואי דחזינא גבך מרחוק, אנא הוינא כבני רה"ר, ועוד שאינני מסתכל תמיד לרה"ר, אבל בסמוך ודבוק גג לגג א"כ הלא מצית קאי אצל גגי תמיד, ואי דבני רה"ר חזו לך, הא מצית למיגדר מצד דילך אצל רה"ר.

ולפיכך הקדים רבינו, דלפ"ז יקשה הא דרב נחמן (ב"ב ו' ע"ב) דבגגין אין היזק ראיה, ובעי רק מחיצת עשרה, לכן פירש דבגגין הראוים לדירה איכא היזק ראיה, ואפילו היה בשני צידי רה"ר, פירוש שעובר משני עבריהם, אבל לא שמפסיק בין הגגין, אולם כולהו רבוותא קדמאי פירשו שהרה"ר מפסיק, וכן פסק בשו"ע (חו"מ סימן קנ"ט סע"א), וכן הבין ההמ"ג בדברי רבינו, ואח"ז ראיתי בשו"ת מהרי"ט צהלון סימן רנ"ג מש"כ בזה, עיין שם ודוק:

שו"ת הרשב"א חלק ב סימן רסח

וכן למדין ממנהג המדינה אף על פי שלא הסכימו עליו. כאותה ששנינו מקום שנהגו לבנות גויל גזית כפסין לבני' בונין. הכל כמנהג המדינ'. ופרשו הכל, לאיתויי הוצא ודפנ'. ומ"מ אם נהגו שלא להקפיד כלל על היז' ראיה שעל הבתים וחצרות מנהג בטעות הוא ואינו מנהג. שאין מחול' ההקפדה אלא בממונות שאדם רשאי ליתן את שלו או ליזוק בנכסיו. אבל אינו רשאי לפרוק גדרן של ישראל ושלא לנהוג בצניעות ובגורם להסתלק שכינה מלישראל הוא. דתנן לא יפתח אדם חלונותיו לחצר השותפין. וגרסינן עלה בגמרא מנא הני מילי, אמר רבי יוחנן דאמר קרא וישא בלעם את עיניו וירא את ישראל שוכן לשבטיו. מה ראה, ראה שאין פתחיהן מכוונין זה לזה. אמר ראויין אלו שתשרה שכינה ביניהן.

וזהו שאמרו בגמרא הכל, לאתויי מאי, לאתויי הוצא ודפני. ולא אמרו לאתויי כל מילי ואפילו פחות מהוצ' ודפנא. דאלמא עד הוצא ודפנא תלי במנהגא. אבל פחות מכאן מנהג בטעות הוא ואינו מנהג. וכן פר"ת ז"ל. וממנה אתה למד למקום שנהגו שלא להקפיד כלל שאינו מנהג, וכל שכן, גנה ובקעה שתלו אותן במשנתינו במנהג ממון הוא משום עין הרע שאסור. ועומד על שדה חברו בשעה שהיא עומדת בקמותיה והרי אלו אינן מקפידין ורשאין.