מקורות למסכת בבא קמא – דף 45

(1) לסיים את המקורות מדף 44

וע"ע רמב"ם שאלה ופקדון ד:ח, נזקי ממון ד:יא [ובחי' הגר"ח שם]

(2) גמ' יא: - יב. "ואמר עולא א"ר אלעזר הלכתא ... אשתמטין עולא", רש"י, תוס'

בענין גבייה מן היתומים ומן הלקוחות:

תוד"ה כגון, תלמיד ר"ת ד"ה שורו אפותיקי, ד"ה הב"ע

רא"ש סי' יד "בעל חוב ... בשום דבר"

שטמ"ק ד"ה כגון שעשאו אפותיקי

גמ' ב"ב קעה: - קעו. "גמ' ... דלית ליה קלא", תוס' שם ד"ה לא מן היורשין

רשב"א ב"ב מד: ד"ה שורו אפותיקי, חי' הר"ן שם ד"ה עשה שורו אפותיקי

למה אין המטלטלין משועבדים כמו הקרקעות?

רמב"ם מלוה ולוה יא:ז, קרית ספר שם

רשב"ם ב"ב מד: ד"ה לא משתעבדי

רשב"א ב"ק יד: ד"ה אין אומרים תצא פרה בטלית "דמטלטלי דיתמי ... אלא מן התקנה ואילך"

ריטב"א קידושין יג: ד"ה ורבי יוחנן אמר, [גמ' כתובות סז. "אמר רבי שמואל בר נחמני ... אארעא הוא"]

תוספות תלמיד ר"ת (בשיטת הקדמונים) מסכת בבא קמא דף יא עמוד א

שורו אפותיקי ומכרו אין בע"ח גובה הימנו. מספקא [ליה] לרבי אם דוקא מכרו דאינו גובה מן הלקוחות, אבל מן היתומים גובה כיון שעשאו אפותיקי. ומהאי טעמא דמסיק הא אית ליה קלא והא לית ליה [קלא] הוה משמע דדווקא נקט לקוחות דלא הוה להו לאזדהורי בנפשייהו כיון דלית ליה קלא. אבל לענין יורשין מה לי עבד מה לי שור. תוספות:

הב"ע שעשאו אפותיקי וכו'. והשתא משמע דבאפותיקי נמי קאמר מיניה ולא מיתמי, דהא לא קאמר "אלא" ולא הדר ביה ממאי דאוקי מילתיה דרבי אלעזר מיניה. ורב נחמן סבירא ליה הכי דבאפותיקי לא גבו מיתמי וגבו מיניה. דהא בהאי דקאמר וגבי מיניה לא פליג עליה דרב נחמן אלא במאי דקאמר דגבי מיתמי. ובסמוך נמי דקאמר הכי א"ר אלעזר אפילו מיתמי משמע דבעי למימר דהאי דאוקימנא באפותיקי היינו אפילו מיתמי. ורב נחמן פליג במאי דקאמר גבי אפילו מיתמי משום דמקרקעי נינהו, ומודה דגבי מיניה. ואיכא לפרושי טעמא דמלקוחות גבי הואיל ואית להו קלא ואפסידו נפשייהו. ומיתמי לא גבי דלא שייך בהו האי טעמא. תימה לרבי דכיון דלא גבי מיתמי כמו ממקרקעי אם כן אינו דין על בעל חוב לגבות מעבדים, דהוו כמטלטלי שאין דינן על המטלטלין, ואם כן היאך תיקנו שיגבה מן הלקוחות מן העבדים כיון שאין דינן בכך. שהרי על כרחינו אינו דין לזכות מן העבדים מדלא גבי להו מיתמי, וכן מטלטלין אינו דין לגבות מהן משום דלא סמיך עלייהו בעל חוב הואיל ואין להם אחריות כמו לקרקע. שאין לפרש הטעם כדפירש רבינו שלמה לקמן גמרא שום כסף, דמטלטלי דיתמי לא משתעבדי לבעל חוב משום דשמא קנאום לאחר מיתת אביהם. והאי טעמא ליכא לפרושי גבי עבדים דהא גבי מלקוחות, ומלקוחות ודאי לא גבו אי לית ליה סהדי לבעל חוב דקננינהו האי לוקח מההוא לוה, ודכותה ביתמי אי אית ליה סהדי דהני מטלטלי דלוה נינהו. אלא טעמא משום דאינו [סומך] כלל עליהם, לפי שמתחילת בלואתו לא סמך עליהם לפי שאין להם אחריות כדפרישית. ועל זה קשה לרבי, היאך אנו אומרים שאע"פ שאין דין בעל חוב לגבות מן העבדים גובה אותם מן הלקוחות משום דאית להו קלא, משום טעמא דאית להו קלא לא היה לנו להפסיד הלקוחות להגבות בעל החוב שלא כדין. והא בשילהי פרק גט פשוט אמר עולא אחד מלוה בשטר ואחד מלוה על פה דבר תורה גובה מנכסים משועבדים מאי טעמא ש - עבודא דאורייתא, ומה טעם אמרו אינו גובה מנכסים משועבדים משום פסידא דלקוחות. אל - א (אגב) [אף על גב] דדינו של בעל חוב מנכסים משועבדים תיקנו חכמים שלא יגבה משום פסידא דלקוחות מלווה על פה דלית לה קלא. אבל במקום שאין דינו לגבות מן העבדים לא אשכחן שיפסידו חכמים לקוחות להגבות מהן את בעל חוב משום דאית ליה קלא. דבחזקת הבתים איכא כי הך דהכא, דאמרינן התם דאי אקני ליה מטלטלי אגב מקרקעי גבי מטלטלי וגבי מקרקעי. כי עבדינהו אפותיקי דאית להו קלא. ואומר רבי דודאי מן הדין אין דינו לגבות לא עבדים ולא מטלטלין דאית להו קלא, אלא תיקנו חכמים דליגבי מינייהו בעל חוב הואיל ואית להו קלא וליכא פסידא דלקוחות, שיכולין לישמר שלא יקנו אותם. גימגום. ולפי מה שפירש דטעמא דמטלטלי דיתמי דלא משתעבדי לבעל חוב, מפני שאינו סומך עליהם לפי שאין להם אחריות. אין לתרץ מה שמקשים בההוא דהקדש וחמץ ושיחרור וכו', אמאי לא חשיב מכר דאמרינן הכא דמפקיע בשור, דלהכי לא חשיב ליה משום שאינו מפקיע מדאורייתא מהנך דהך. דהא פירשו שמן הדין לא היה גובה בעל חוב ממטלטלין כלל אלא תקינו רבנן דליגבי היכא דאית להו קלא, אלמא מדאורייתא מפקיע המכר מידי שיעבוד. יש לתרץ שאינו חושב אלא איסורין המפקיעין, שהקדש הוא איסור, וכן חמץ וכן שיחרור שנאסר על ידו בשפחה כנענית. אי נמי לא חשיב אלא מילי דמפקיעין בכל ענין בין אית להו קלא בין לית להו קלא, אבל מכר אינו מפקיע אלא מילי דאית להו קלא כגון עשה שורו אפותיקי ומכרו, אבל מילי דלית להו קלא אינו מפקיע. דאפילו מטלטלי דאית להו קלא כגון אקני ליה לוה לבעל חוב מטלטלי אגב מקרקעי (אגב) [אינו גובה] מינייהו כדפרישית. בשם יצחק בן שמואל:

חידושי הרשב"א מסכת בבא בתרא דף מד עמוד ב

שורו אפותיקי ומכרו אין בע"ח גובה הימנו, ואפי' עשאו אפותיקי בשטר דאע"ג דמלוה בשטר אית ליה קלא שעבוד הנכסים לית להו קלא אם עשאן אפותיקי אם לאו דאם איתא דבשעשאו אפותיקי בשטר גובה ממנו א"כ הכא לא יעיד דילמא אפותיקי עשאו בשטר, ומיהו מן היורשין הוא גובה ואף על פי שאמרו מטלטלי דיתמי לבעל חוב לא משתעבדי היינו טעמא דמלוה לא סמכיה עלייהו כל דנפלי קמי יתמי אבל הכא דמקבלם באפותיקי עלייהו סמיך וגובה מהם, ותדע דהא אפי' מן הלקוחות היה גובה אלא דלית ליה קלא וכל דלית ליה קלא חששו לתקנת הלקוחות ולגבי יורשים קלא לא מעלה ולא מוריד, ולא עוד אלא אפי' פירש לו מקרקעי ומטלטלי מסתברא לי דגובה מן היורשים ומשום טעמא דאמרן, והללו שכותבין מטלטלי ומקרקעי אהנו למגבי מנייהו מן היורשין מן הדין ושלא מתקנת הגאונים ז"ל:

חידושי הר"ן מסכת בבא בתרא דף מד עמוד ב

עשה שורו אפותיקי ומכרו אין ב"ח גובה ממנו - כלומ' ואפי' עשאו אפותיקי בשטר, דאם אית' דבשעשאו אפותיקי בשטר גובה ממנו, א"כ הכא לא יעיד, דדילמ' בשטר עשאו אפותיקי, אלא ש"מ דאפי' בשטר אינו גובה ממנו, משו' דלית ליה קלא, לפי ששעבוד מטלטלין מתוך שאינו דבר ידוע ומסויים אין קול יוצא עליו, אבל בקרקע או בעבד דבר מסוים הוא וכבר יש לו קול ומשתעבד, ואיכא מ"ד דנהי דלא גבי ממטלטלי דלקוחות ואפי' בשעשאן אפותיקי מן היורשין מיהא גבי, אף על פי שאמרו מטלטלי דיתמי לב"ח לא משתעבדי, היינו טעמ' משום דמלוה לא סמיך עליהו בדנפלי קמי יתמי, אבל הכא דקבלם באפותיקי עליהו סמיך וגובה מהם, ושמעתין הכי מוכח' דאמרי' דאינו גובה מן הלקוחות משו' דלית ליה קלא חששו לתקנת לקוחות, הא לגבי יורשי' דקלא לא מעלה ולא מוריד גובה, ולא עוד אלא אפי' לא עשאו אפותיקי אלא שפי' לו מקרקעי ומטלטלי כת' הרשב"א ז"ל דגובה מן היורשי' ומשו' טעמ' דכתיבנא, הילכך הללו שכותבי' מקרקעי ומטלטלי אהנו למיגבי' מן היורשים מן הדין ואינן צריכין לתקנת הגאונים ז"ל אבל הרא"ה ז"ל כת' דמדינא דגמ' אפי' מן היורשין אינו גובה, ומשום טעמ' דלית לה קלא, דאע"ג דקול לגבי יורשין לא מעלה ולא מוריד, כיון דלית ליה קלא לא סמכא דעתיה עליה, דסבור הוא שיבריחנו וימכרנו דהא לא ידע שעבודא דאיכא עליה הילכך אפי' מיורשי' נמי לא גבי.

חידושי הריטב"א מסכת קידושין דף יג עמוד ב

ורבי יוחנן אמר אפילו לא הפרישתה מחיים. כופין את היורשין להביא עולתה. קסבר שעבודא דאורייתא דאע"ג דאין הקנאה לחצאין ואין הקנאה בדבר שאינו ברשותו, היינו הקנאה גמורה אבל שעבודא דמתלא תלי וקאי חייל אנכסי דהשתא ואנכסי דאקנה כל היכא דאיתנהו ברשותיה מיהת, הלכך אפילו מלוה על פה גובה בין מן היורשין בין מן הלקוחות מן הקרקעות שהיו לו כשלוה, אבל לא מן המטלטלין, דכיון שהן עשויין להבריח לא סמך עליהן בעל חוב ולא לקחם לערבים לאחר שנתרוקנו לרשות יורשין או לקוחות.

קרית ספר הלכות מלוה ולוה פרק יא

והבא ליפרע מן היורש בין קטן וכו' לא יפרע מן המטלטלין וכו' שהמטלטלים אינם תחת שעבוד ב"ח מן התורה וקשיא לי טובא האי לישנא דמשמע דמטלטלי לא משתעבדי לב"ח מן התורה ואפי' בשטר ומלוה גופיה מדלא כתב מטלטלין של יתומים אינם תחת שיעבוד וכו' ולעיל כתב שכל נכסי הלוה תחת שעבוד המלוה מן התורה ומשמע כל נכסי אפילו מטלטלים משום דהא דשיעבודא דאוריתא ילפינן לה מוהאיש אשר אתה נושה בו יוציא אליך דהיינו במטלטלי אלא דאמרינן דהוא הדין למקרקעי וכדעולא סוף פרק גט פשוט כדאמרינן לעיל ונראה שהרב ז"ל סובר דהלכתא בעולא משום דרב פפא דהוא בתרא פסק הכי פרק קמא דקידושין דמלוה על פה גובה מן היורשין דשעבודה דאוריתא ואינה גובה מן הלקוחות וכו' וכמו שכתב הרי"ף ז"ל ס"פ גט פשוט וסבירא להו דהאי דשעבודה הוי מדאוריתא בין במלוה בשטר בין על פה ונגבית מן היורשין בתלתא גווני היינו בקרקעות דאית בהו אחריות ואף על גב דקרא דוהאיש אשר אתה נושה בו דמיניה ילפינן דשעבודה דאוריתא מיירי במטלטלי ואמרינן וה"ה למקרקעי כדפי' רשב"ם ז"ל אפ"ה לא חייל שעבוד אלא אקרקעות דאית בהו אחריות כדאמרינן וקרא דאיירי במטלטלי היינו דחייב לוה גופיה לשלם למלוה דהא כתיבי תשלומין בתורה מיטב שדהו וכו' שנים ישלם וכו' ונתן בפלילים בכולהו אבות נזיקין ובד' שומרים נמי תשלומין כתיבי בהו אבל שעבוד לא חייל אלא אמקרקעי כדאמ' בפשטיה דירושלמי פרק הניזקין מיטב שדהו פרט למטלטלין מיטב כרמו פרט לראוי כבמוחזק כדאייתי ליה הרא"ש ז"ל ס"פ יש בכור אי נמי אפשר דכיון דילפינן שעבודה מדאוריתא מוהאיש אשר אתה נושה בו יוציא אליך וכו' דחייל שעבודה נמי אמטלטלי דלוה גופיה ואי נפלי מטלטלי קמי יתמי פקע שעבודא מיניהו וכדאמ' בכולי תלמודא מטלטלי דיתמי לא משתעבדי לב"ח וממתני' דפרק הכותב שמעי לה כדכתב הר"ן ז"ל ומשמע דדוקא מטלטלי דיתמי הוא דלא משתעבדי הא דלוה גופיה משתעבדי מדאוריתא והיינו משום דכיון דלוה גופיה חיוב לפרוע מן התורה משתעבדי כל נכסוהי קרקעות ומטלטלים עד שיפרע ומטלטלים דאיתנהו ברשותיה חייב להוציאם וכדכתיב יוציא אליך העבוט וגו' וכשמת לוה כיון דיורשים לא מתחייבי לפרוע פקע שעבודה דמטלטלי מיניהו כיון שהן תוך רשותן אבל קרקעות דאיתנהו בעיניהו לא פקע שעבודה מיניהו וגובה מהן מלוה ואפילו מן היורשים כדאמרינן והיינו מה שכתב הרב ז"ל שכל נכסי הלוה תחת שעבוד המלוה מן התורה דמשמע בין קרקעות בין מטלטלין והכא שהמטלטלים אינם תחת שעבוד ב"ח מן התורה ור"ל מטלטלי דיתמי וכדאמ'.