אריה מרדכי פדרגרון

שנוי קונה

החבורה תתקיים אי"ה ביום ה' בשעה 1:30

מקור להמח' אם שנוי קונה ויסוד הדין:

גמ' ב"ק סה: [אמר רב ששת עד ותני חדא מותר], גמ' ב"ק סו. [אמר רבה עד בעי שלומי], גמ' סז. [אמר רב חסדא עד הב' נקודות]

תוס' סה: ד"ה הן ולא שינוייהם, פנ"י ורע"א על התוס' הנ"ל, תמורה ו. [והרי גזל], שיטה מקובצת שם אות ד, תוס' ב"ק סה: ד"ה הא מני, קובץ שעורים ב"ק ס' יד

רש"י תמורה ו: ד"ה כשעת הגזילה, רש"י צג: ד"ה וכ"ש שנוי דאורייתא, נתיבות באורים לד:ה [מהדורא קמא]

שנוי במקומו עומד בכל התורה כולה:

גמ' ב"ק צג:-צד. [אמר אביי עד אף מפריש מן העיסה ונותן לו], רש"י צד. ד"ה אף מפריש, תוס' צד. ד"ה מרחו, רש"י חולין קלו. ד"ה אין לך בו, תוס' סו. ד"ה עד שצבעו

שנוי דממילא:

משובב נתיבות [לד:ה], רש"י סו. ד"ה שנוי קונה, גמ' סה: [אמר רבי אילעא עד השתי נקודות], רש"י סה: ד"ה נעשה שנוי, רש"י צו: ד"ה נעשה שנוי, שיטה מקובצת סה: ד"ה נעשה שינוי, מש' ב"ק צו:, רמב"ם גזלה ואבדה ב:טו, ג:ד, רב חיים על הרמב"ם הל' גזלה ואבדה ב:טו, גרי"ז על הרמב"ם ג:ד, קונטרסי שעורים ס' כב:א-ג, גיטין נג: [מתיב רב פפא עד תיובתא], רש"י שם ד"ה הרי שלך ותוס' שם ד"ה גזלן, מש' צג:

1. פני יהושע מסכת בבא קמא דף סה עמוד ב

אמנם לענ"ד אין דבריהם מוכרחים דבלאו הכי איצטריך קרא דאשר גזל דנהי דילפינן מהם ולא שינוייהם דשינוי הוי כגוף אחר אפ"ה לא הוי ידעינן מסברא כלל למימר שהגזלן יקנה בגזילה ע"י שינוי בלא דעת הנגזל ויגזול כל שבחו בעל כרחו של הנגזל דהא בכל קניני ממון בעינן דעת אחרת מקנה

2. רבי עקיבא איגר מסכת בבא קמא דף סה עמוד ב

לכאורה נראה ליישב דבגזל ס"ד כיון דעובר עבירה לקנות שאינו שלו הוא בכלל לא תעביד דאי עביד לא מהני, וכדפרכי' באמת בתמורה לרבא מההי' דהגוזל עצים ועשאן כלים ומשני שאם התם דכתיב אשר גזל כעין שגזל, א"כ מה"ט צריך קרא בגזל וליכא ללמדה מאתנן.

3. תלמוד בבלי מסכת תמורה דף ו עמוד א

והרי גזל, דרחמנא אמר לא תגזול, ותנן: הגוזל עצים ועשאן כלים, צמר ועשאן בגדים - משלם כשעת הגזילה, תיובתא דרבא! אמר לך רבא: שאני התם, דאמר קרא אשר גזל - כמה שגזל. ולאביי - האי אשר גזל מיבעי ליה - על גזילו שלו מוסיף חומש, על גזילו של אביו - אינו מוסיף חומש.

4. רש"י מסכת תמורה דף ו עמוד א

כשעת הגזילה - צמר ועצים בעלמא אבל הכלים והבגדים קנה בשינוי אלמא מהני.

5. קובץ שעורים בבא קמא אות יד

לכאורה קשה, דמקרא לא ידעינן אלא דאינו חייב להחזיר לאחר שנשתנה, וגם אינו יכול לומר הרי שלך לפניך, אבל אכתי מנא ידעינן דנקנה להגזלן ע"י שינוי, וצ"ל דהא בהא תליא, דכיון דפקע דין השבה ממילא הוא קנוי להגזלן מגזילה הראשונה... ובאמת דבר תימה הוא, מאיזה טעם תועיל הגזילה לגזלן לקנות דבר שאינו שלו, אבל עכ"פ הדין הזה מוכח מגמ' ומשו"ה בשינוי, כיון שנפטר מחיוב השבה ממילא נעשית שלו ע"י מעשה הגזילה הראשונה... אבל בגזילה חלות הקנין הוא לאלתר, אלא דחיוב השבה הוא דבר המפקיע קנינו בכל רגע, וכיון דנפקע חיוב השבה ע"י שינוי ממילא נשארת שלו דמיד בשעת הגזילה נעשית שלו על הזמן שלאחר פטור השבה.

6. נתיבות המשפט ביאורים סימן לד ס"ק ה

ולפענ"ד נראה, דאפילו לא אכלה רק עשה בה שינוי שקנאה על ידי הגזילה, חייב מטעם גזלן ולא מטעם מזיק, דמעיקרא בגזילה הראשונה כשגזלה הגזלן הראשון עדיין הגזילה של נגזל היא ולא יצאה רק מרשותו של נגזל, דהא גזל ולא נתייאשו שניהם אינם יכולים להקדישו, זה לפי שאינו שלו וזה לפי שאינו ברשותו, ואח"כ כשעשה שינוי, הרי עשה גזילה חדשה שהוציאה משל הבעלים לגמרי, שמעיקרא היה עדיין של הבעלים רק שאינו ברשותו נקרא, אבל שלו נקרא, וכשעשה שינוי מעשה גם כן אינו שלו, ואין לך גזלן יותר מזה...וראיה לזה, דבתמורה דף ד' [ע"ב] גבי כל מילתא דאמר רחמנא לא תעביד, אי עביד להו לא מהני, וקאמר דבשינוי קונה פליגי, אלמא דבשעה שמשנה הגזילה עובר על לא תגזול.

7. רש"י מסכת חולין דף קלו עמוד א

אין לך בו אלא מראשיתו ואילך - משהופרש ונעשה ראשית הוא שלו

8. משובב נתיבות סימן לד ס"ק ה

ונראה דעל השינוי לא הוי מקשה הא עבר אמימרא דרחמנא אי הוי אמרינן דשינוי הוי גזילה, כיון דשינוי ממילא גם כן קונה לא שייך ביה כל מידי דאמר רחמנא לא תעביד אי עביד לא מהני...וא"כ ה"נ כיון דשינוי ממילא גם כן קונה ולא בעינן שיעשה הוא, לא שייך למימר כל מידי דאמר רחמנא לא תעביד, ולא פריך בש"ס אלא אגזילה, והרי אמר רחמנא לא תגזול לא ליהני גזילה דיליה, וכיון דלא מהני גזילה דידיה אין השינוי קונה, דאם לא גזלה אין בשינוי כלום, ודו"ק.

9. שיטה מקובצת מסכת בבא קמא דף סה עמוד ב

נעשה שינוי בידו וקנאו. ופירוש ופטור מארבעה וחמשה אבל כפל וקרן משלם קרן כדהשתא כך פירש בקונטרס. ומה שפירש שמשלם קרן כדהשתא זהו משום דכיון דטבחה הוי כשתיה או תברה. ולא נהירא דטעמא דשתיה או תברה הוי כדפירש בהמפקיד דכיון דאם איתא הדרא למרה בעינא האי שעתא דקא שתיה לה קא גזל לה אבל הכא אי נמי איתא לא הדרה למרה אלא מצי לסלוקיה בדמי משום דנעשה שינוי וקנאו ואם כן ליכא לחיוביה כי אם מההיא שעתא דגזיל לה דהיא שעת גנבה. לכך נראה דלא משלם הקרן אלא בשעה שגנב ולא כי השתא. כן פירש ה"ר ידידיה. תלמידי הר"פ ז"ל.

10. רמב"ם הלכות גזלה ואבדה פרק ב הלכה טו

גזל כלי ושברו אין שמין לו הפחת אלא משלם דמיו והכלי השבור של גזלן, ואם רצו הבעלים ליטול הכלי השבור נוטלין ומשלם הפחת, שזו תקנה היא לבעלים ואם לא רצו בה הרשות בידן, וכן כל כיוצא בזה.

11. רמב"ם הלכות גזלה ואבדה פרק ג הלכה ד

גזל בהמה והזקינה או כחשה כחש שאינו יכול לחזור כגון חלאים שאין להם רפואת תעלה, או שגזל מטבע ונסדק או פסלו המלך, או שגזל פירות והרקיבו כולן, או יין והחמיץ, הרי זה כמי שגזל כלי ושברו ומשלם כשעת הגזלה.

12.תוספות מסכת גיטין דף נג עמוד ב

בהכחשה ממילא או פירות שהרקיבו מקצתם אומר לו הרי שלך לפניך הואיל ועדיין הם בעין ולא קנאם בשינוי