עזר לצבי

שפחה חרופה, לשמה בשטרות, ציווי הבעל
ריח הגט, מעילה, גירושין בעל כרחה

# שפחה חרופה

## רמב״ם פירוש המשניות שבת א:א (עמוד ב במהודרת זכר חנוך)

ודיני אלו הרשויות כך כי רשות היחיד ורשות הרבים מי שיוציא מאחד מהם לאחר בשבת יתחייב סקילה אם הוא מזיד או חטאת אם הוא שוגג לפי שהיא מלאכה מכלל אבות כמו שנתבאר ומי שיוציא לאחד מהם לכרמלית או לכרמלית מאחד מהם יתחייב מלקות. אם הוא מזיד ואם הוא שוגג אינו חייב כלום **לפי שאין בכל המצות שיש לנו מצוה יתחייב בה השוגג מלקות אלא שפחה חרופה בלבד שהיא לוקה על השגגה כאשר נתברר במקומו**.[[1]](#footnote-1)

## תוספות תמורה ב. ד"ה הא גופא

וא"ת והיכי מצי למימר דתנא לישנא אלימא משום חידוש דמזיד הא אמר לקמן יהיה לרבות שוגג כמזיד אלמא משמע דמזיד פשיטא טפי משוגג ותירץ רבינו ברוך דהא דאמר יהיה לרבות שוגג כמזיד לענין מלקות קאמר

# נתינה והקנאת גט ושטר קידושין, לשמה בגט ושאר שטרות

## קצות החושן ר:ה

עד שישכיר לו מקומו. ונסתפקתי בראובן שנתן שטר מתנה לשמעון על ביתו ונתן השטר תוך ביתו ואמר לו הנני נותן לך הבית עם השטר מתנה שבתוכו, מי נימא כה"ג חצירו ומתנתו באין כאחד, דכה"ג אמרו ריש פרק הזורק (גיטין עז, א ב) חצירה מה שקנתה אשה קנה בעלה, ומסיק יד דעבד כיד רבו אלא גיטו וידו באין כאחד וה"נ חצירה וגיטה באין כאחד, והרי בשעה שזרק לה הגט תוך חצירה עדיין אינו חצירה אלא ע"י הגט נעשה חצירה, וכמו גבי עבד דנעשה ידו ע"י הגט שחרור, וה"נ נעשה חצר דשמעון ע"י השטר מתנה שבחצר.

 ולאחר העיון נראה פשיטא דכה"ג אינו זוכה, דכיון דהחצר והשטר עדיין לא יצא מרשותו איך יזכה בו המקבל ומאין יהיה לו להמקבל זכיה בביתו ובשטרו. והא דאמרינן גבי גט חצירה וגיטה באין כאחד, נראה דגט שאני דגט אשה ודעבד לא בעי זכיה שיזכה דרך זכיה כיון דאשה ועבד בע"כ ואין זכיה בע"כ, אלא ודאי דגבי אשה לא בעי רק ונתן בידה וכן בעבד וליכא תורת זכיה והקנאה בע"כ, ומהאי טעמא נמי נראה בהא דקי"ל (גיטין כ, א) כתבו על איסורי הנאה כשר, ואע"ג דליכא תורת זכיה כלל באיסורי הנאה וכמ"ש הרשב"א בתשובה (ח"א) סי' תר"ב ע"ש, וזה דלא כדברי ריב"ש (סי' ת"א) דס"ל דיש זכיה באיסורי הנאה, אלא ודאי משום דגירושין בע"כ לא בעי זכיה כלל אלא ונתן בידה.

 ולפ"ז נראה בשטר מתנה שכתבו על איסורי הנאה דלא מהני, ומשום דגבי שטר מתנה כתיב (ירמיה לב, יא) ואקח את ספר המקנה ובעינן שיזכה בו המקבל ובאיסורי הנאה לא שייך תורת זכיה לפי מ"ש הרשב"א בתשובה הנזכרת, ואפ"ה גבי קידושין מהני כתבו באיסורי הנאה וכמ"ש בחלקת מחוקק באה"ע סימן (ל') [ל"ב] (סק"ו) משום דאתקש ויצאה והיתה, וכיון דלא בעינן בגט אשה ועבד תורת זכיה בשטר אלא ונתן בידה או בחצרה, ומש"ה כל שידה וגיטה באין כאחד סגי לה והוי ונתן בידה כיון דהחצר והיד באין עם נתינת הגט כאחד, אבל במתנה דבעינן שיזכה המקבל בשטר מתנה דרך זכיה וכל זמן שלא בא החצר לידו לא זכה בשטר מתנה. ועיין לשון רש"י ריש פרק הזורק (שם) גיטה וידה באין כאחד, ע"י הגט באה ידה לה ע"י נתינתו עכ"ל, והיינו משום דלא בעינן התם זכיה רק נתינה ודו"ק.

 ובהכי ניחא מאי דקשיא לי בהא דקי"ל בשטר שחרור שלא לשמה דפסול, והיא הלכה רווחת בישראל כדאיתא בפ"ק דגיטין דף ט' (ע"ב), והא גופו של שחרור הרי את בן חורין הרי את לעצמך הרי את קנוי וכדאיתא בפרק (השולח) [המגרש] (גיטין פה, ב), וא"כ אמאי לא קני עצמו בתורת שטר, דמאי שנא מנותן את עבדו לאחר וכותב לו עבדי קנוי לך דנקנה בשטר ולא בעי לשמה, והשתא דהקנה אותו לעצמו אמאי אינו קונה את עצמו בשטר. ואין לומר הא דבעי לשמה היינו להתירו בבת חורין, אבל למקני נפשיה קני אפילו שלא לשמה, דא"כ תיקשי לשמואל דס"ל פרק השולח (שם) דף (מ') [ל"ח] (ע"א) המפקיר עבדו יצא לחירות ומותר בבת חורין ומשום דבעי עבד איש ע"ש, ולשמואל כיון דקנה נפשיה ממילא מותר בבת חורין. ולפי מ"ש ניחא דשלא לשמה כיון דאינו בתורת שחרור אלא בתורת קנין ובעי זכיה בשטרו, וכיון דיד עבד כיד רבו הו"ל כנותן שטר מתנה לחבירו על חצירו ונתן השטר מתנה בחצר דלא קנה לא החצר ולא השטר ודו"ק. ולפ"ז בשטר ע"י אחרים קנה נפשיה אלא שאסור בבת חורין, ועיין פ"ק דקידושין דף כ"ג (ע"א) ואכתי צ"ע:

## אבני מילואים כח:נט

## אבל אם קידשו בשטר. כתב בח"מ ז"ל המעיין ברשב"א בגוף התשוב' סי' תר"ג יראה דבתחלת דבריו כתב דמקודשת דמדמה לה לגט מכל מקום בסוף דבריו אסיק עפ"י הירושלמי דאף בגט יש לחלק בין איסור הנאה מדברי תורה לאיסור הנאה דרבנן ואף דאפשר דגמרא דידן פליגא אירושלמי בגט מכל מקום בקידושין לא אשכחן דפליג וכו' ודבר הנאסר על ידי קונם כדבר האסור בהנאה דבר תורה ע"ש.

##  ולולי דברי הרשב"א נראה לענ"ד דאפי' לשטת ירושלמי דמחלק בין איסור הנאה דבר תורה ופסול בגט היינו דבר האסור בהנאה גם למגרש ומשום דבעינן וכתב ונתן שיהי' הנתינה מדידי' ואיסור הנאה לאו דידי' וכמ"ש הרשב"א סי' תר"ב אבל איסור הנאה שאינו אלא לאשה כיון דקבלת הגט אין בו משום זכי' דהא מגרשה בע"כ ואינה רוצה לזכות בגט ואין צריך אלא נתינה לידה וא"כ מה בכך שאסור בהנאה לאשה מחמת הקונם ועמ"ש בקצה"ח סי' ר' סק"א.

 ולפי זה הוא הדין בקידושי אשה דאתקש לגירושין משום דכתיב ויצאה והיתה א"כ גם בשטר קידושין אין צריך זכי' רק נתינה לידה ועמ"ש (בסי' ל"ז ס"ק) [סי' קל"ט סקי"ג].

## אבני מילואים קלט:יג

כיון שקנתה החצר בשטר. ר"פ הזורק פריך מה שקנתה אשה קנה בעלה, ומסקינן יד דעבד מי לא קני' לרביה אלא גיטו וידו באין כאחד ה"נ גיטה וחצירה באין כאחד.

 והיכא דכותב שטר מתנה לאשתו על חצר והניח השטר מתנה והגט בתוכו לכאורה יש לומר דכי היכי דקנתה הגט ע"י גיטה וחצירה באין כאחד ה"נ נקנה השטר מתנה לאשה ומשום דבאין כאחד דהא יד דעבד כולו לרבו ואפ"ה קונה השחרור משהגיע לידו ומשום דבאין כאחד ה"נ שטר המתנה והגט באין כאחד וכאלו הי' מגיע לחצירה.

 אך לא יתכן לומר כן דא"כ מי שכותב שטר מתנה על ביתו לחבירו והשטר מונח תוך ביתו הכי יעלה על הדעת שיקנה המקבל מתנה ע"י זה שנאמר שבאין כאחד הא ודאי ליתא, וטעמו של דבר אע"ג דגבי יד עבד נמי הוי כאלו מונח הגט בביתו ואפ"ה קנה כבר ביארנו בס' קצוה"ח סי' ר' [סק"ה] דהתם גבי גט ושחרור אינו בתורת זכי' וקני' דהא איתי' בע"כ וקנין בע"כ ליתי', אלא ודאי דגבי גט אשה ועבד לא בעינן אלא נתינה לידה וכל שנתן לידה אע"פ שאינה רוצה לזכות בגט אינו משום זכי' אלא משום נתינה וכן בעבד ומש"ה אמרי' בהו גיטן וידן באין כאחד וכמו שפירש"י ר"פ הזורק עם נתינתו באה לידה והיינו עם נתינתו נעשה ידה וכן בעבד עם נתינת השחרור באה לו יד דכיון דאין צריך זכי' רק נתינה גמורה אמרי' עם הנתינה זכה בידו, אבל בשטר מתנה דבעי' שיקנה המקבל מתנה בשטר בתורת זכי' ושיבא השטר לרשותו ממש שיזכה בו קנין גמור לא שייך למימר ששטרו וחצרו באין כאחד דכל זמן שלא זכה בשטר מתנה ליכא חצר דלא מהני נתינת השטר כמו בגט דסגי בנתינה לחודא אבל הכא זכיית השטר בעי' וכל שלא זכה בשטר ליכא חצר וא"כ אין כאן לא שטר ולא חצר וע"ש.

 ומה"ט נ"ל דדוקא בגט אשה ושחרור פסקי' כתבו על אסורי הנאה כשר אבל בשאר שטרי הקנאה נראה דלא מהני אם כתבו על אסורי הנאה, וראי' דבפ"ק דקדושין [ט, א] לא תני אלא כתבו על החרס אע"פ שאין בו ש"פ, דכתבו שם התוס' (דף ט') דקמ"ל אע"ג דכתיב ואקח את ספר המקנה ס"ד דבעי ש"פ כו' ע"ש, וא"כ לא קאמר אלא דאע"ג דאין בו ש"פ אבל איסורי הנאה לא, ומשום דגבי גט דוקא דלא בעי אלא נתינה ולית ביה משום זכי' וכמ"ש מש"ה כתבו על איסורי הנאה נמי אית ביה נתינה, אבל שטרי הקנאה דבעי קנין וזכי' בגוף השטר ומשום דכתיב ואקח את ספר המקנה לא מהני באיסורי הנאה דלא שייך ביה זכי' ולא קרינן ביה ואקח את ספר המקנה, ואע"ג דכתב ריב"ש בסי' ת' דבאיסורי הנאה נמי אית ביה משום זכי' ע"ש, היינו היכא דמכוין לזכות בו באיסורא אבל מ"מ אסור הוא לזכות בו וא"כ בסתם איסורא לא ניחא ליה למיעבד וכל שאינו רוצה לזכות בו לא קרינן ביה ואקח, משא"כ בגט אשה ועבד דלא בעי' ואקח דאיתי' בע"כ ולא בעי' אלא נתינה...

 ומה"ט נראה דשטר קידושין פסול אם כתבו על איסורי הנאה אע"ג דבגיטין כשר אפי' איסור הנאה דאורייתא ואתקש הוי' ליציאה, מ"מ שאני גט דהוי בע"כ לא בעי זכי' רק נתינה לחודה סגי וכמ"ש, אבל קידושין דליתי' בע"כ ובעינן מדעתה איתא נמי בתורת זכי' כמו שאר שטרי הקנאה ופסול אם כתבו על אסורי הנאה. ועיין רמ"א סי' כ"ח סעיף כ"א וב"ש שם סקנ"ו ורמ"א סי' ל"ב.

 ויתיישב בזה מה שהקשתי לעיל סי' ל"ה סעיף י"א [סקי"ג] לשמואל דס"ל בפ' השולח [לח, א] המפקיר עבדו יצא לחירות דכתי' עבד איש עבד שיש לרבו עליו רשות ע"ש, וא"כ שלא לשמה דפסול גבי שחרור אמאי הא גופו של שטר שיחרור הוא הרי את בן חורין הרי את קנוי לך ואמאי לא מהני הרי את קנוי לך בתורת קנין כמו שיכול להקנותו לאחרים באותו קנין ומהני אפי' שלא לשמה.

 ולפמ"ש ניחא דכל שלא לשמה אינו בתורת שטר שיחרור שהוא מצד נתינה לחודה דשייך בע"כ אלא בתורת קנין וצריך שיזכה בשטר. ובקנין כה"ג כיון דיד עבד כיד רבו ה"ל כמניח שטר מתנה על ביתו בביתו דלא מהני ודו"ק.

## ארץ הצבי עמ' קע

## גינת אגוז עמ' קכו

# ציווי הבעל

## תוספות עירובין יג. ד"ה אבל

## תוספות גיטין כב: ד"ה והא

## ארץ הצבי עמ' קעב

# ריח הגט

## גיטין פב:

המגרש את אשתו, ואמר לה הרי את מותרת לכל אדם אלא לפלוני - ר' אליעזר מתיר, וחכמים אוסרים. כיצד יעשה? יטלנו הימנה, ויחזור ויתננו לה ויאמר לה הרי את מותרת לכל אדם. כתבו בתוכו, אע"פ שחזר ומחקו - פסול.

## רמב"ם הלכות גירושין י:א

כל מקום שאמרנו בחיבור זה שהגט בטל או אינו גט או אינה מגורשת הרי זה גט בטל מן התורה ועדיין היא אשת איש גמורה ואם נשאת תצא והולד ממזר ואם היה בעלה כהן לא נאסרה עליו משום גרושה, חוץ מן המגרש את אשתו ואמר לה הרי את מגורשת ממני ואין את מותרת לכל אדם שאף על פי שאין זה גט הרי זו פסולה לכהונה מדבריהן שנאמר +ויקרא כ"א+ ואשה גרושה מאישה אמרו חכמים אפילו לא נתגרשה אלא מאישה ולא הותרה לכל נאסרה לכהונה, וזהו ריח הגט שפוסל בכהונה מדבריהן. +/השגת הראב"ד/ ואם היה בעלה כהן לא נאסרה עליו משום גרושה. א"א לא הכל שוין בדבר זה שיש מקומות הרבה שאין מוכיח לפסלות הגט ויאמרו הותרה גרושה לכהן וכן אם קדשה אחר באותו גט צריכה גט משני ואסורה לשניהם.+

## מגיד משנה שם

חוץ מן המגרש. במשנה ביבמות פרק האשה רבה (דף צ"ד) אמרו לה מת בעליך ונתקדשה וכו' בגמרא א"ר יהודה אמר רב הוה ליה לרבי אלעזר (בן מתיא) למדרש ביה מרגניתא (בהאי קרא) ודרש ביה חספא (פי' דבר שלא היה צריך לאומרו) ואמרו מאי מרגניתא אשה גרושה מאישה אפילו לא נתגרשה אלא מאישה פסולה לכהונה והיינו ריח הגט שפוסל בכהונה. ובהלכות כגון דאמר לה הרי את מגורשת ממני ואין את מותרת לכל אדם אע"ג דלעלמא לא הוו גירושין ולא שריא לאינסובי בהאי גיטא לדידיה מיהא איפסילא ליה דאי כהן הוא איפסילא מיניה ע"כ. וסובר רבינו שזו אסמכתא הוא ופיסול זה אינו אלא מדבריהם. ונראה מדבריו שאין כאן מלקות אם החזירה אחר כן וקשיא לי שהרי פרק המגרש נראה דמדאורייתא הוא ששנינו שם (דף פ"ב) המגרש את אשתו וא"ל הרי את מותרת לכל אדם אלא לאיש פלוני ר' אליעזר מתיר וחכמים אוסרין ובגמרא אר"י דטעמיה דר"א מהכא אשה גרושה מאישה לא יקחו אפילו לא נתגרשה אלא מאישה פסולה מן הכהונה אלמא הוי גיטא ורבנן איסור כהונה שאני ע"כ לשון הגמרא. ואם פיסול זה אינו מן התורה היכי הוה יליף מיניה ר' אליעזר היתר האשה לעלמא ורבנן למה להו למימר איסור כהונה שאני לימרו התם לאו מדאורייתא הוא. ואולי רבינו סבור דלפי שטתו של ר"א השיבו זה בגמרא דאפילו תמצא לאמר דפיסול זה מדאורייתא ליכא למילף מיניה היתר לעלמא דאיסור כהונה שאני שרבה הכתוב בכהנים מצות יתירות והחמיר בהן או שהוא מפרש איסור כהונה שאני שאין איסור זה אלא מדבריהם ואין ללמד ממנו היתר וזה דוחק, וקושיא זו צ"ע לדעת רבינו:

## שו"ת שאגת אריה החדשות סימן ב-ג

# מעילה של הנאה ומעילה של הוצאה

## תוספות קידושין נה. ד"ה אין

## קידושין ט.

## ר"ן נדרים לה. ד"ה למעול מקבל

למעול מקבל יכול דאמר התירא בעינא איסורא לא בעינא - שאילו היה יודע שהוא של איסור לא היה רוצה לזכות בה ונמצא זכיה בטעות ואינה זכיה ואע"ג דבמוציא מרשות הקדש אפשר דאפי' בטעות מעל שאני הכא שהוא לא הוציאה אלא חבירו הוציאה וזה לא עשה אלא שקבלה.

# לגרש אשה בעל כרחה

## שו"ת הר"ן סימן לח

 שאלת: ראובן ושמעון ולוי נתחברו והתעוררו לעבור הים ולהתקרב לארץ ישראל ובאו לפני שם ועבר ונשבעו בנקיטת חפץ ביד על דעתם, ובזה הלשון העידו שם ועבר: בפנינו עדים חתומי מטה נשבעו ראובן ושמעון ולוי שבועה חמורה בנקיטת חפץ ביד בשם אלהי ישראל על דעת המקום ועל דעת רבים ועל דעת הרב ר' יוסף ממרשיילא ורבי חיים צרפתי אנשי ירושלים ועל דעתינו בלי שום פתח היתר וחרטה בעולם, שישתדלו ללכת וילכו ויעברו עד שיפרי בספינה זו אשר בברצלונה העתידה ללכת שם במהלך זה עכשו בקרוב בחדש אוקטוברי או נובינברי הבא ראשון על דעת לקבוע דירה זמן מה הן רב הן מעט בארץ ישראל או בסביבותיה בדמשק או באלכסנדריא של מצרים או בשיפרי או באיזה מקום מעבר לים וכו', ועכשו מתחרט שמעון על שבועתו מפני שרואה אשתו מסרבת ללכת אחריו כי הסיתוה קרוביה לבלתי לכת אחרי אישה בשום פנים וגם שלא לקבל גט ממנו, וקשה מאד בעיני אישה לגרשה בעל כרחה וגם כי יש קנס גוף וממון לפי המקובל מצד המלכות, וקשין גרושין, וכ"ש להניחה עגונה, וגם כי חושש עליה שמא היא מעוברת, לפיכך מתחרט חרטה גמורה דמעיקרא על שבועתו ובא לישאל עליה ואומר שאלו היה יודע שלא תרצה אשתו ללכת אתו לא היה נשבע כלל, ובקשת ממני להעמידך על דעתי אם יש היתר לשבועה זו אם לאו, ואם יש לה היתר אם צריך שיסכימו [וירצו בזה ההיתר] ראובן ולוי כי להנאתם ולצוות להם נשבעו כל אחד ואחד לחברו.

 תשובה: אני מיראי הוראה אני וכ"ש בהיתר שבועה חמורה כזו שראוי לכל בעל נפש לברוח מזה כבורח מן הנחש, אבל מה אעשה ולפני שני דרכים כל אחד חמור מאוד חומר השבועה וחומר עגון האשה, ולפיכך אני מוכרח לכתוב לך דעתי, והוא שקרוב אני לומר ששבועה זו אינה צריכה היתר חכם דהוה ליה נשבע לעבור (את) [על] המצוה...

 ולא עוד אלא שאני אומר שאף לעבור לארץ ישראל אינו רשאי, שאע"פ ששנינו הכל מעלין לארץ ישראל, היינו לענין שאם היא אינה רוצה לעלות תצא שלא בכתובה וכדאיתא בברייתא בגמרא אבל כל שלא נתן לה גט כיון דמיחייב לה בשאר כסות ועונה לא כל הימנו לעקור לאו זה בידים משום ישובו של ארץ ישראל, וכי תימא יתן לה גט שהרי האשה מתגרשת בעל כרחה ונמצא שיהא מותר ללכת בכל אותן מקומות שירצה וחיילא שבועה, אף בזה אינו רשאי מפני הקנס שיש בדבר מצד המלכות כאשר אמרתם, ולא עוד אלא שאנו מוחזקים שיש חרם הקהלות בדבר או תקנת רבינו גרשום ז"ל, ודבר זה פשט איסורו בכל ישראל, שלא שמענו ולא ראינו אשה מתגרשת בעל כרחה ואין אומרים לו לאדם לפרוץ גדרן של ראשונים כדי לקיים שבועתו שהרי שהרי אפילו איסורא דרבנן דוחה של תורה בשב ואל תעשה, וכיון דלגרש אינו רשאי אף להניחה עגונה ולילך לארץ ישראל אינו רשאי ונמצא שקרוב הדבר ששבועה זו אינה צריכה היתר חכם אלא בטלה היא מאליה...

1. לא מופיע בכל המהדורות.

ע"ע במש"כ תיו״ט כריתות פרק ד משנה ב וזת"ד:

ומכאן מקשים על מה שכתב הרמב״ם בפירושו ריש מסכת שבת... אומרים שהוא טעות ואני אומר דהא ודאי שמ"ש שהוא לוקה יש ט"ס וצ"ל שהיא לוקה דהא מתני' היא לא השוה כו' אבל ז"ש שהיא לוקה כשהיא שוגגת לל לא קשיא כלל דהא סתמא תנן החמיר בשפחה שעשה מחני' ב' מפרשים השוגג כמזיד גדול נמי פטור מ"ט דמקשיין הוקש לאשה ולא אשה לאיש י בה את המזיד כשוגג ולעיל אע"ג דמאשר חטא דמיניה ילפינן באיש הוא דכחיב אית ליה להרמב"ם דה"ה לאשה ויש ראיה מדאמרינן בגמ' והכא שיור אהדדי וכתבו הר"ב בסוף פירקין ש"מ דגמרא סברה דהוקשו להדדי והתוס' כתבו על דהלשון אינו מכוון דהאיש והרמב"ם סובר שהל' מכוון דכי היכי דהוקש איש לאשה הוקשה

וע' בפה"מ מה' קפאח הערה 21 שכותב שנוסח זו אינו מופיע בכל כתבי היד ואולי הוא נוסח מהדורה קמה של הרמב"ם שמחקו במהדורה שלישית. [↑](#footnote-ref-1)