דרך קניין ומשיכה

אלכסנדר ציקין

משנה מסכת קידושין פרק א

|  |
| --- |
| משנה א  האשה נקנית בשלש דרכים וקונה את עצמה בשתי דרכים נקנית בכסף בשטר ובביאה בכסף בית שמאי אומרים בדינר ובשוה דינר ובית הלל אומרים בפרוטה ובשוה פרוטה וכמה היא פרוטה אחד משמנה באיסר האיטלקי וקונה את עצמה בגט ובמיתת הבעל היבמה נקנית בביאה וקונה את עצמה בחליצה ובמיתת היבם:  משנה ב  עבד עברי נקנה בכסף ובשטר וקונה את עצמו בשנים וביובל ובגרעון כסף יתירה עליו אמה העבריה שקונה את עצמה בסימנין הנרצע נקנה ברציעה וקונה את עצמו ביובל ובמיתת האדון:  משנה ג  עבד כנעני נקנה בכסף ובשטר ובחזקה וקונה את עצמו בכסף על ידי אחרים ובשטר על ידי עצמו דברי רבי מאיר וחכמים אומרים בכסף על ידי עצמו ובשטר על ידי אחרים ובלבד שיהא הכסף משל אחרים:  משנה ד  בהמה גסה נקנית במסירה והדקה בהגבהה דברי ר' מאיר ור' אליעזר וחכמים אומרים בהמה דקה נקנית במשיכה:  משנה ה  נכסים שיש להם אחריות נקנין בכסף ובשטר ובחזקה ושאין להם אחריות אין נקנין אלא במשיכה נכסים שאין להם אחריות נקנין עם נכסים שיש להם אחריות בכסף ובשטר ובחזקה וזוקקין נכסים שאין להם אחריות את הנכסים שיש להם אחריות לישבע עליהן:  משנה ו  כל הנעשה דמים באחר כיון שזכה זה נתחייב זה בחליפיו כיצד החליף שור בפרה או חמור בשור כיון שזכה זה נתחייב זה בחליפיו רשות הגבוה בכסף ורשות ההדיוט בחזקה אמירתו לגבוה כמסירתו להדיוט: |

תלמוד בבלי מסכת בכורות דף יג עמוד א

|  |
| --- |
| אמר ר' יצחק בר נחמני אמר ריש לקיש משום ר' אושעיא: ישראל שנתן מעות לעובד כוכבים בבהמתו בדיניהם, אף על פי שלא משך - קנה וחייבת בבכורה; ועובד כוכבים שנתן מעות לישראל בבהמתו בדיניהם, אף על פי שלא משך - קנה, ופטור מן הבכורה. אמר מר: ישראל שנתן מעות לעובד כוכבים בדיניהם, אף על פי שלא משך - קנה וחייבת בבכורה מאי בדיניהם? אי נימא בדיניהם דגופיה, דאתי בקל וחומר, אם גופיה קני ליה ישראל בכסף, דכתיב: לרשת אחוזה - הקישו הכתוב לאחוזה, מה אחוזה נקנית בכסף ובשטר ובחזקה, אף עבד כנעני נקנה בכסף, ממונו לא כל שכן הוא! אם כן, אפי' בשטר ובחזקה נמי! ועוד, ישראל מישראל יוכיחו, דגופיה - קני ליה בכסף, ממונו - במשיכה! אלא אמר אביי: בדיניהם - שפסקה להם תורה, או קנה מיד עמיתך, מיד עמיתך הוא דבמשיכה, הא מיד עובד כוכבים בכסף; |

חידושי הריטב"א מסכת קידושין דף כה עמוד ב

|  |
| --- |
| והא דתנן (כ"ו א') נכסים שאין להם אחריות אינן נקנין אלא במשיכה לאו דוקא דהוא הדין במסירה או בהגבהה כל חד וחד כדיניה והגבהה קונה בכל דבר ולא נקט משיכה אלא לאפוקי כסף ושטר וחזקה דאיירי רישא בקרקעות, וכי תימא ליתני הגבהה שהיא גדולה שבכולם, איכא למימר שמשיכה נוהג קנינה יותר לפי שהיא בדברים בינונים שאינם לא קלים ולא כבדים, אי נמי משום דלמאן דאמר משיכה מפורשת מן התורה הרי היא עיקר דמאי דדרשינן או קנה מיד עמיתך דבר הנקנה מיד ליד היינו משיכה, שהגבהה אם אינו מושכה לרשותו ומחזירה למקומה אין אני קורא בה מיד עמיתך שעדיין ביד עמיתך היא, וכל שכן מסירה שלא זז הדבר הנקנה ממקומו ולא מסרו מיד ליד דלא בעינן במסירה הכי כדכתיבנא לעיל, אלא ודאי משיכה עיקר קרא ומינה איתרבו מסירה והגבהה והוו להו כתולדות דידיה, ולרבי יוחנן דאמר דבר תורה מעות קונות ומשיכה מדרבנן גזירה שמא יאמר לו נשרפו חיטיך בעליה, עיקר התקנה משיכה היא שהביאה לרשותו ויצא מידי טענת נשרפו חיטיך, דאלו באידך אכתי אפשר לומר לו נשרפו חיטיך אלא דכיון דתקון רבנן משיכה תקון נמי מסירה והגבהה ולא חששו לטענת נשרפו חיטיך, משום דאילו במסירה לא שכיח שהרי אינה אלא בדברים כבדים וגם אינה אלא ברשות הרבים שאין לחוש לטענת נשרפו חיטך בעליה, והגבהה נמי כיון שכבר הגביהו ובא לרשותו כשחזר והניחו למקומו הרי הוא כחוזר ומפקידו אצלו, ולפיכך לא חששו לזה כשם שלא חששו בשוכר את מקומו כיון שברשותו הוא עומד, וכשם שלא חששו בחליפין כיון שכבר זכה לו סודרו וכדפרישית בפרק הזהב (ב"מ מ"ז ב'), הלכך עיקר תקנתא משיכה היא ואמטולליתה תיקון אידך, דכיון דאמור רבנן דזוזי לא קני לגמרי ואין קנין משיכה ראוי בכל דבר תקינו לכל דבר ודבר קנין הראוי יותר ולא חששו לטענת נשרפו חיטיך מהטעם שכתבנו, ומכל מקום משיכה עיקר ואב לכולם לדברי הכל ולהכי נקט תנא משיכה, מפי מורי נר"ו. |

חידושי הרשב"א מסכת קידושין דף כח עמוד א

|  |
| --- |
| מתני' כל הנעשה דמים באחר כיון שזכה זה נתחייב זה בחליפין. נראה שכך היא גרסתו של רש"י ז"ל וכן הוא ברוב הספרים, ופירש כיון שזכה המוכר במעות אלו שנתן לו לוקח נתחייב הלוקח בחליפיו כלומר אם נגנב או נאבד ברשותו נגנב דהא זכה בחליפיו אף על פי שלא משך, ואין הלשון מחוור דהול"ל כיון שזכה זה זכה זה בחליפיו, ור"ת ז"ל פי' כיון שזכה זה במעות שלקח נתחייב בחליפיו ליתנן ללוקח ושוב אינו יכול לחזור בו ולא גרסינן נתחייב זה בחליפיו אלא כיון שזכה זה נתחייב בחליפיו. |

תוספות מסכת עבודה זרה דף עא עמוד א

|  |
| --- |
| פרדשני דורונות ולא הדרי בהו - אלמא קננהו במשיכה ל"א מתשובת הגאונים מי שיש לו כור חטים כו' פי' בקונט' זה עיקר דלישנא קמא קני במתנה הוא והוא בא לומר דמשיכה קונה במקח וממכר ואור"י דאפי' למ"ד אינה קונה כרב אשי בסמוך ה"מ כגון דאיכא כספא אבל במציאה ומתנה דליכא כספא כ"ע מודו דקני במשיכה או בהגבהה. |

רמב"ם הלכות מכירה פרק ז הלכה ו

|  |
| --- |
| מכר לו בדברים בלבד ופסקו הדמים, ורשם הלוקח רושם על המקח כדי שיהיה לו סימן ידוע שהוא שלו, אף על פי שלא נתן מהדמים כלום כל החוזר בו אחר שרשם ה מקבל מי שפרע, ואם מנהג המדינה הוא שיקנה הרושם קנין גמור נקנה המקח, ואין אחד מהן יכול לחזור ו בו, ויהיה זה חייב ליתן דמים. |

פני יהושע מסכת קידושין דף כב עמוד ב

|  |
| --- |
| והנראה בעיני דודאי לר' יוחנן נמי קנין משיכה חשוב טובא ומסברא הוא שיקנה בכל מקום, תדע דאל"כ כל המטלטלים במציאה ומתנה ובנכסי הגר במאי קונה, אלא על כרחך במשיכה כמו שאבאר לקמן בדיני בהמה ומטלטלים אי"ה, אלא הא דאין קונה במטלטלים במשיכה במקח וממכר היינו מגזירת הכתוב דכתיב לעמיתך ודרשינן בבכורות [י"ג ע"א] לעמיתך בחדא והיינו בכסף דוקא ולא במשיכה, ולפי"ז אתי שפיר דאדרבא משום דקי"ל עבדא כמקרקעי דמי וא"כ לא הוי בכלל וכי תמכרו ממכר לעמיתך ואדרבא ממעטינן עבדים מדין אונאה מההיא קרא וכי תמכרו ממכר לעמיתך א"כ הדרינן לסברא דכי היכי דקונה משיכה בכל מקום במתנה קונה נמי במקח וממכר דמאי שנא ושאני מטלטלים דגזירת הכתוב הוא דבחדא, משא"כ עבדים דאיתרבו בריבוי קנינים ה"ה למשיכה והקישא דלשדה אחוזה לריבוי קנינים אתא ולא למיעוט ועוד דאין דנין אפשר משאי אפשר דבקרקעות לא שייך משיכה, כן נראה לי: |