**מעמד שלשתן ואומדנא בגיטין**

**תלמוד בבלי מסכת גיטין דף יג עמוד א**

מתני'. האומר תנו גט זה לאשתי, שטר שחרור זה לעבדי, ומת - לא יתנו לאחר מיתה; תנו מנה לאיש פלוני, ומת - יתנו לאחר מיתה.

גמ'. אמר רב יצחק בר שמואל בר מרתא משמיה דרב: והוא, שצבורין ומונחין בקרן זוית. במאי עסקינן? אילימא בבריא, כי צבורין מאי הוי? הא לא משך! ואלא בשכיב מרע, מאי איריא צבורין? כי אין צבורין נמי, דהא קיי"ל דדברי שכיב מרע ככתובים וכמסורין דמו! א"ר זביד: לעולם בבריא, וכדרב הונא אמר רב, דאמר רב הונא אמר רב: מנה לי בידך תנהו לו לפלוני, במעמד שלשתן - קנה.

**תלמוד בבלי מסכת גיטין דף יג עמוד ב**

אמר רבא: מסתברא מילתיה דרב בפקדון, אבל במלוה לא, והאלקים! אמר רב אפילו במלוה.

**תוספות מסכת גיטין דף יג עמוד א**

תנו מנה לפלוני ומת יתנו לאחר מיתה - למאן דמוקי לה בבריא ובמעמד שלשתן א"צ לומר דלדידיה רישא נמי איירי במעמד שלשתן ומיירי שהגט כבר בעין דאם אינו בעין אפי' בממון לא שייך מעמד ג' ואיירי שהאשה רוצה בכך ואשמעי' דלא תקון מעמד ג' בשטר אלא בממון דאין נראה שיחלקו האמוראים ברישא דמתני' דמר מוקי לה במעמד שלשתן ומר בכתבו ותנו אלא בסיפא דוקא פליגי ומיירי רישא לכולהו בכתבו ותנו אפי' למאן דמוקי לה בבריא דלא שייך מעמד שלשתן ואף על גב דלא הוי רישא דומיא דסיפא אין לחוש דה"נ למאן דמוקי לה בשכיב מרע לא הוי רישא דומיא דסיפא מכל וכל שהשטר אינו בעולם כשמצוה ליתן והמנה הוא כבר בעולם אף על גב דבגמ' מוכח מרישא דסיפא איירי בבריא אלמא בעי דלהוי סיפא דומיא דרישא היינו משום דאית לן לאוקמי כולהו בחד גברא אבל מ"מ לא בעי לאשוינהו לגמרי.

**הר"ן על הרי"ף מסכת גיטין דף ה עמוד א**

 תנו מנה לפלוני ומת יתנו לאחר מיתה. איכא דמוקי לה בגמרא במעמד שלשתן דמש"ה זכה פלוני באותו מנה ומשמע מינה דדוקא במנה הא בגט ושחרור אפילו במעמד שלשתן לא יתנו לאחר מיתה דבכגון האי דתני במנה יתנו אמר בגט ושטר שחרור לא יתנו ובגט פשיטא דמעמד שלשתן לא מהני דלא תקינו רבנן מעמד שלשתן אלא במידי דזכות אבל במידי דחובה לא אבל בשטר שחרור צריך תלמוד אמאי לא מהני מדין מעמד שלשתן שעשו בו חכמים שאינו זוכה כזוכה אלא מכאן יש ללמוד שלא תקנו חכמים בשטר מעמד שלשתן וטעמא דמילתא משום דבשלמא בדבר שגופו ממון איכא למימר דמגו דמצי זכי לנפשיה תקינו רבנן דליזכי לחבריה אבל דבר שאין גופו ממון כשטר דלא מצי זכי ביה לא תקינו רבנן דליזכי לחבריה. זה נ"ל:

**חידושי הרשב"א מסכת גיטין דף עז עמוד ב**

דתנן נעל וגדר ופרץ כל שהוא ה"ז חזקה. פרש"י ז"ל דקניא ליה אגב אותו קרקע כדתנן נכסים שאין להם אחריות נקנין עם נכסים שיש להן אחריות בכסף בשטר ובחזקה, ואינו מחוור דאי משום אגב למה לי לאקנויי אותו מקום שהוא מונח בו והא לא בעינן צבורין, אלא משמע שאין האשה מתגרשת מדין אגב אלא משום חצרה נגעו בה דחצרה וגיטה באין כאחד.

**תוספות מסכת בבא בתרא דף עז עמוד א**

אמר אמימר הלכתא אותיות נקנות במסירה - כתב רב יהודאי גאון דאין אותיות נקנות בחליפין

**שולחן ערוך חושן משפט הלכות הרשאה סימן קכו**

סעיף כב

נז] יש מי שאומר שאין חילוק בין ישראל נד'] לעובד כוכבים במעמד שלשתן. לפיכך ישראל שאמר לעובד כוכבים: מנה שיש לי בידך תנהו לישראל פלוני במעמד שלשתן, פט {נח} הואיל נה'] ונתרצה המקבל, קנה. וכן עובד כוכבים שאמר לישראל: מנה לי בידך תנהו לישראל פלוני, במעמד שלשתן, ואמר הנפקד או הלוה: צ נח] כן נו'] אעשה, קנה, וצריך ליתנו לו, צא {נט} ואינו יכול לומר: נז'] אנוס הייתי. נט] ויש מי שחולק ואומר טו} שאם הנפקד או הלוה עובד כוכבים, וא"ל ישראל המפקיד או המלוה: תנהו לישראל פלוני במעמד שלשתן, צב {ס} לא קנה

**ביאור הגר"א חושן משפט סימן קכו ס"ק נז**

[נז] יש מי כו'. דמעמד שלשתן הוא כקנין כנ"ל וקנין איתיה נמי בעכו"ם כמ"ש תוס' בריש קדושין ג' א' ע"ש:

**ביאור הגר"א חושן משפט סימן קכו ס"ק נט**

[נט] ויש מי כו'. כשיטתם דמעמד שלשתן הוא מטעם זכייה אלא דמהני אפי' בע"כ או שאינו ברשותו ועכו"ם ל"ל זכייה כמ"ש בפ"ה דב"מ:

**תוספות מסכת גיטין דף יג עמוד ב**

במעמד שלשתן קנה - אומר ר"ת דלא תקינו מעמד שלשתן בעובד כוכבים אם הנפקד או הלוה עובד כוכבים ואמר ליה ישראל תנהו לישראל אחר לא קנה כיון דאפילו אמר לו זכי לא קנה כיון דאין זכיה לעובד כוכבים ה"ה במעמד ג' לא קנה ואם המקבל עובד כוכבים ואמר ישראל לישראל תנהו לפלוני עובד כוכבים כל זמן שאינו חוזר בו יתן אפי' אמר ליה בלא מעמד ג' אבל אם חוזר בו לא יתן לעובד כוכבים אפי' אם אמר לו במעמד ג' אם לא שאינו יכול להשמט מן העובד כוכבים ואם הנותן עובד כוכבים נראה דקנה דאם ממונו של ישראל הפקיעו על ידי מעמד ג' דהוי הלכתא בלא טעמא כל שכן ממון העובד כוכבים ועוד דבדיניהם דיינינן ליה שאמרינן לו לעובד כוכבים כך דינכם כדאמרי' בהגוזל בתרא (ב"ק קיג.).

**תלמוד בבלי מסכת בבא בתרא דף קמו עמוד ב**

מתני'. שכיב מרע שכתב כל נכסיו לאחרים ושייר קרקע כל שהוא - מתנתו קיימת, לא שייר קרקע כל שהוא - אין מתנתו קיימת.

גמ'. מאן תנא דאזלינן בתר אומדנא? אמר רב נחמן: רבי שמעון בן מנסיא היא; דתניא: הרי שהלך בנו למדינת הים, ושמע שמת בנו ועמד וכתב כל נכסיו לאחר, ואחר כך בא בנו - מתנתו מתנה; רבי שמעון בן מנסיא אומר: אין מתנתו מתנה, (שאלמלא) +מסורת הש"ס: [שאלמלי]+ היה יודע שבנו קיים - לא היה כותבן. רב ששת אמר: ר' שמעון שזורי היא; דתניא, בראשונה היו אומרים: היוצא בקולר ואמר כתבו גט לאשתי - הרי אלו יכתבו ויתנו, חזרו לומר: אף המפרש והיוצא בשיירא; רבי שמעון שזורי אומר: אף המסוכן

**שולחן ערוך אבן העזר הלכות קידושין סימן מב**

 סעיף א

א] אין האשה מקודשת אלא לרצונה. והמקדש א <א> אשה {א} בעל כרחה, אינה מקודשת. (א) ב] [א] <ב> אבל האיש שאנסוהו עד שקידש בעל כרחו, הרי זו מקודשת, {ב} וי"א שאינה מקודשת, הילכך הוה ליה ספק. הגה: ג] <ג> אמרה תחלה: ב קדשיני, וזרק קדושין לתוך חיקה ואמר לה: הרי את מקודשת לי, וניערה בגדיה תוך כדי דיבור להשליך ממנה הקדושין, ואומרת שלא כיוונה מתחלה רק לשחוק בעלמא, אפילו הכי הוי מקודשת (תשובת מוהר"ם סוף ספר נשים). ד] ואין הולכים בענין קידושין אחר אומדנות והוכחות {ג} המוכיחות שלא כיוונה לשם קדושין (שם). ה] {ד} לקח יד האשה בחזקה שלא ברצונה וקידש, ג (ב) [ב] והיא לא זרקה הקדושין, הוי מקודשת. אף על פי שמתחלה באונס היה, ונתן לה סתם ולא אמר לה כלום, ו] הואיל ובתחלה דבר עמה מקדושין (הגהות מרדכי סוף גיטין). ז] היה חייב לה מעות ואמרה לו: תן לי מעותי, (ג) וכאשר התחיל ליתן אמר לה: הרי את מקודשת לי, ד וזרקה היא המעות מידה, אינן קידושין (טור בשם תשובת הרא"ש).

**ערוך השולחן אבן העזר סימן מב**

סעיף ח

ועכ"ז היה נראה לענ"ד מדלא כתב רבינו הרמ"א דהוה ספק קדושין או חוששין להקדושין אלא סתם מקודשת משמע דגם בכה"ג דהוי אומדנא דמוכח הוה ג"כ קדושין וודאים ולשון זה שכתב דאין הולכין בקדושין אחר אומדנות והוכחות אינו מפני חומרא בלבד שהרי גם לקולא כתב לשון זה בסעי' ד' ע"ש אלא מעיקר הדין כן הוא בגיטין וקדושין שאין הולכין בהם אחר אומדנא אפילו באומדנא דמוכח הרבה בין לקולא ובין לחומרא דבגיטין וקדושין אין הולכין רק אחר המעשה הגלוי ולא אחרי המחשבות אף אם ידענו בבירור שהמחשבה היא להיפך מהמעשה:

**ערוך השולחן אבן העזר סימן מב**

סעיף י

וטעם הדבר נ"ל לפי שגיטין וקדושין אינן דומים לדיני ממונות שהדברים מתקיימים בינם לבין עצמם ולא איברי סהדי אלא לשיקרי אבל גיטין וקדושין אף שהמעשה נעשה כהוגן אך בלתי עדים אין שום ממשות בהמעשה וכיון שהדבר תלוי רק בעדים אין להם לראות רק המעשה כאשר הוא ולא לתור אחרי מחשבות שבלב אפילו באומדנא דמוכח דאם נלך אחר האומדנא הרי נלך אחר עצמם ולא אחרי ראיית העדים וא"א להיות כן בגיטין וקדושין:

**שיערי הרב (גר"ידס)**

