**האוניברסיטה העברית, הפקולטה למשפטים, המכון לחקר המשפט העברי**

**והמכון למחקרי חקיקה ולמחקר השוואתי ע"ש הרי ומיכאל סאקר**

**אוניברסיטת תל-אביב, הפקולטה למשפטים ע"ש בוכמן**

**אוניברסיטת בר-אילן, הפקולטה למשפטים**

**כנס צובה השלישי למשפט עברי**

**משפט עברי ודיני נזיקין**

**חוברת מקורות**

תוכן עניינים

[תוכנית הכנס 8](#_Toc327970200)

[אחריות בדיני נזיקין 11](#_Toc327970201)

[1. ספר שמות פרקים כא-כב (פרשת משפטים) 13](#_Toc327970202)

[א. **יסוד האחריות בנזקי ממונו** 14](#_Toc327970203)

[2. משנה, בבא קמא פרק א 14](#_Toc327970204)

[3. נמוקי יוסף על הרי"ף בבא קמא דף א ע"א 15](#_Toc327970205)

[4. רמב"ם, נזקי ממון א, א 15](#_Toc327970206)

[5. טור, חושן משפט, סימן שפט 15](#_Toc327970207)

[ב. **מפקיר נזקיו** 15](#_Toc327970208)

[6. בבלי, בבא קמא כח ע"ב 15](#_Toc327970209)

[7. בבלי, בבא קמא כט ע"ב 16](#_Toc327970210)

[ג. **תחילתו בפשיעה וסופו באונס** 16](#_Toc327970211)

[8. בבלי, בבא קמא נו ע"א 16](#_Toc327970212)

[ד. **שומר שמסר לשומר** 17](#_Toc327970213)

[9. רמב"ם, נזקי ממון ד ד 17](#_Toc327970214)

[10. טור חושן משפט סימן שצו 17](#_Toc327970215)

[ה. **ארבעה דברים התורה מיעטה בשמירתן** 18](#_Toc327970216)

[11. בבלי, בבא קמא נה ע"ב 18](#_Toc327970217)

[12. בבלי, בבא קמא נב ע"א 18](#_Toc327970218)

[13. בבלי, בבא קמא ס ע"א 19](#_Toc327970219)

[14. בבלי בבא קמא סא ע"ב 19](#_Toc327970220)

[ו. **אחריותו של אדם המזיק** 20](#_Toc327970221)

[15. משנה, בבא קמא ב, ו 20](#_Toc327970222)

[16. ירושלמי, בבא קמא, פרק ב, הלכה ו 20](#_Toc327970223)

[17. תוספות, בבא קמא ד ע"א ד"ה כיון 20](#_Toc327970224)

[18. רמב"ם, פירוש המשנה, בבא קמא, פרק ב, משנה ו 20](#_Toc327970225)

[19. רמב"ם, חובל ומזיק א, יא 20](#_Toc327970226)

[20. בבלי, בבא קמא כז ע"א 20](#_Toc327970227)

[21. רמב"ם, חובל ומזיק ו, א 21](#_Toc327970228)

[22. טור, חו"מ, סימן שעח 21](#_Toc327970229)

[23. טור, חו"מ, סימן תכא 21](#_Toc327970230)

[24. ר' יהושע ולק כ"ץ, דרישה, חושן משפט, סימן שע"ח, ס"ק א 21](#_Toc327970231)

[25. ר' יואל סירקיס, בית חדש, חו"מ, סימן שע"ח, ס"ק א 22](#_Toc327970232)

[26. ר' דוד הלוי, ט"ז, סימן שע"ח, ס"ק ב 22](#_Toc327970233)

[27. משנה, בבא קמא פרק ג 22](#_Toc327970234)

[28. בבלי, בבא קמא כז ע"ב 23](#_Toc327970235)

[29. תוספות, בבא קמא, כז ע"ב ד"ה שמואל 23](#_Toc327970236)

[30. רמב"ן, חידושיו למסכת בבא מציעא, דף פ"ב, ע"ב ד"ה ומצאתי 24](#_Toc327970237)

[ז. **אחריות חרש, שוטה, קטן, אשה ועבד שהזיקו** 24](#_Toc327970238)

[31. משנה, בבא קמא ח, ד 24](#_Toc327970239)

[32. רמב"ם, חובל ומזיק, ד, כ-כא 24](#_Toc327970240)

[33. פסקי הרא"ש, בבא קמא, פרק ח, סימן ט 25](#_Toc327970241)

[34. ר' יואל סירקיס, שו"ת הב"ח הישנות, סימן סב 25](#_Toc327970242)

[ח. **אחריות שילוחית** 25](#_Toc327970243)

[35. הגהות רמ"א, חושן משפט סימן קפב, סעיף א 25](#_Toc327970244)

[36. ר' יהושע ולק כץ, סמ"ע, שם ס"ק ב 25](#_Toc327970245)

[37. ר' שבתי בן מאיר הכהן, ש"ך, חו"מ, סימן שמח, ס"ק ו 26](#_Toc327970246)

[38. הרב מאיר הכהן מרוטנבורג, תשובות מימוניות, נזיקין, סימן יד 26](#_Toc327970247)

[39. בבלי, בבא קמא נא ע"א 27](#_Toc327970248)

[40. שולחן ערוך, חושן משפט סימן תי סעיף ח 27](#_Toc327970249)

[41. טור, סימן שמט 27](#_Toc327970250)

[42. משנה, ידיים ד, ז 27](#_Toc327970251)

[43. בבלי, בבא קמא ד ע"א 27](#_Toc327970252)

[מושב שני- סיבתיות במשפט העברי 29](#_Toc327970253)

[א. "**גרמא בנזיקין**" 31](#_Toc327970254)

[1. משנה בבא קמא ו, ד 31](#_Toc327970255)

[2. בבלי, בבא קמא נט ע"ב – ס ע"א 31](#_Toc327970256)

[3. משנה בבא בתרא ב, יא; בבלי שם, כה ע"ב – כו ע"א 31](#_Toc327970257)

[4. משנה בבא בתרא ב, ה; בבלי שם כב ע"ב – כג ע"א 32](#_Toc327970258)

[5. רמב"ם, נזקי ממון יד 32](#_Toc327970259)

[6. רמב"ם, שכנים יא 32](#_Toc327970260)

[7. משנה בבא קמא ה, ב 33](#_Toc327970261)

[8. בבלי, בבא קמא מז ע"ב 33](#_Toc327970262)

[9. בבלי, בבא קמא מח ע"ב 33](#_Toc327970263)

[10. סנהדרין עו ע"ב - עז ע"א 33](#_Toc327970264)

[11. רמב"ם, חובל ומזיק ו 33](#_Toc327970265)

[ב. **"פטור מדיני אדם וחייב מדיני שמים"** 34](#_Toc327970266)

[12. בבלי, בבא קמא נה ע"ב – נו ע"א 34](#_Toc327970267)

[13. בבלי, יבמות עח ע"ב 35](#_Toc327970268)

[ג. **צְפִיוּת מול ניתוק הקשר הסיבתי** 35](#_Toc327970269)

[14. משנה בבא קמא ב, ו 35](#_Toc327970270)

[15. בבלי, מכות ז ע"ב 35](#_Toc327970271)

[16. רמב"ם, חובל ומזיק ו 35](#_Toc327970272)

[ד. **ניתוק הקשר הסיבתי: "כלו לו חיציו"** 36](#_Toc327970273)

[17. בבלי, בבא קמא כו ע"ב – כז ע"א 36](#_Toc327970274)

[ה. **"גרמי" לעומת "גרמא"** 36](#_Toc327970275)

[18. סמ"ע לחושן משפט שפו, א ס"ק א 36](#_Toc327970276)

19.[Michael Sokoloff, A Dictionary of Jewish Babylonian Aramaic of the Talmudic and Geonic Periods, (Ramat Gan, 2002). 36](#_Toc327970277)

[20. בבלי, בבא קמא צח ע"א – ע"ב 37](#_Toc327970278)

[21. בבלי, בבא קמא ק ע"א – ע"ב 37](#_Toc327970279)

[22. רי"ף מסכת בבא קמא 37](#_Toc327970280)

[23. משנה, סנהדרין ט, א 38](#_Toc327970281)

[24. בבלי, סנהדרין עו ע"ב – עז ע"א 38](#_Toc327970282)

[25. רבינו זרחיה הלוי, המאור הגדול, סנהדרין פרק שמיני 38](#_Toc327970283)

[ו. "גרמי" – הגישות העיקריות 38](#_Toc327970284)

[26. תוספות, בבא בתרא כב ע"ב, ד"ה זאת אומרת 38](#_Toc327970285)

[27. רמב"ן, קונטרס דינא דגרמי 39](#_Toc327970286)

[28. רבינו אפרים מרגשנבבורג, קונטרס גרמא וגרמי (כת"י ביה"מ לרבנים בניו יורק 935; אהל ישעיהו, ירושלים, תשס"א) 39](#_Toc327970287)

[29. רמב"ם, חובל ומזיק ז 40](#_Toc327970288)

[30. רמב"ם, סנהדרין ו 41](#_Toc327970289)

[ז. **רשלנות ואחריות קפידה בבבל ובארץ ישראל: שתי מערכות מתחרות בדיני נזיקין בפסקי האמוראים** 41](#_Toc327970290)

[31. משנה בבא קמא א, א 41](#_Toc327970291)

[32. משנה, בבא קמא ב, ו 41](#_Toc327970292)

[33. ירושלמי, בבא קמא ג ע"א 41](#_Toc327970293)

[34. בבלי, בבא קמא כו ע"ב 41](#_Toc327970294)

[35. משנה, בבא קמא ג, א 42](#_Toc327970295)

[36. ירושלמי, בבא קמא ג ע"ב 42](#_Toc327970296)

[37. בבלי, בבא קמא כז ע"ב 42](#_Toc327970297)

[מושב שלישי- ניתוח כלכלי של דיני הנזיקין במשפט העברי 44](#_Toc327970298)

[א. **היתר לעשיית נזקים משיקולים כלכליים** (כללי קניין וכללי אחריות) 46](#_Toc327970299)

[1. תוספתא (ליברמן) בבא קמא ב, ו 46](#_Toc327970300)

[2. משנה ותלמוד בבא קמא ל ע"א 46](#_Toc327970301)

[3. הרב נחום אליעזר רבינוביץ, "אחריות על ממון שהזיק", מעליות כה – קובץ לציון שמונה מאות שנה לפטירת הרמב"ם 71, 86 (מעלה אדומים, 2005) 46](#_Toc327970302)

[4. פסקי הרא"ש בבא קמא א, א 47](#_Toc327970303)

[5. הרב רבינוביץ, שם, בעמ' 74-73 47](#_Toc327970304)

[6. משנה בבא בתרא ב, ז 47](#_Toc327970305)

[7. בבלי, בבא בתרא כד ע"ב 47](#_Toc327970306)

[8. רמב"ם, הלכות שכנים ט, יא 47](#_Toc327970307)

[ב. **יסודות כלכליים להטלת האחריות בנזיקין** (בעלות, סיכון עסקי, מונע נזק יעיל ושוקל טוב) 48](#_Toc327970308)

[9. טור חושן משפט שפט, א 48](#_Toc327970309)

[10. רמב"ם, הלכות נזקי ממון א, א 48](#_Toc327970310)

[11. ר' איסר זלמן מלצר, אבן האזל, הלכות נזקי ממון א, א, אות יד 48](#_Toc327970311)

[12. חידושי רבי שמעון יהודה הכהן שקופ, בבא קמא, סימן א 48](#_Toc327970312)

[13. הרב י' וינברג, שרידי אש, חלק ד, עמ' קכה-קלב, בעמ' קכה 48](#_Toc327970313)

[14. זרח ורהפטיג, "יסוד האחריות על נזקים במשפט העברי" **מחקרים במשפט עברי** 211, 221-218 (התשמ"ה) 49](#_Toc327970314)

[15. מורה נבוכים, חלק ג, פרק מ, עמ' 574 במהדורת מ' שוורץ (2002) 49](#_Toc327970315)

[16. רמב"ם, פירוש המשנה לבבא קמא א, ב 50](#_Toc327970316)

[17. מורה נבוכים, ג, כז 50](#_Toc327970317)

[18. מורה נבוכים ג, מ 50](#_Toc327970318)

[19. רמב"ם, הלכות נזקי ממון יב, ז 50](#_Toc327970319)

[20. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ד, ח 50](#_Toc327970320)

[21. רמב"ם, הלכות נזקי ממון א, ח 50](#_Toc327970321)

[22. הרב רבינוביץ, שם, עמ' 73 51](#_Toc327970322)

[ג. **תמריץ למנוע נזקים גם בטרם ארע הנזק? הטלת אחריות על התנהגות יוצרת סיכון** 51](#_Toc327970323)

[23. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ה, א 51](#_Toc327970324)

[24. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ח, ה**:** 51](#_Toc327970325)

[ד. **הטלת אחריות על מעביד על נזק שגרם העובד?** 52](#_Toc327970326)

[25. משנה, ידיים ד, ז 52](#_Toc327970327)

[26. בבלי, בבא קמא ד ע"א 52](#_Toc327970328)

[27. רמב"ם, הלכות גניבה א, ט 52](#_Toc327970329)

[28. ר' איסר זלמן מלצר, אבן האזל, נזקי ממון א, א, אות טו 52](#_Toc327970330)

[ה. **הטלת אחריות על שומר כשהוא מונע הנזק היעיל** 53](#_Toc327970331)

[29. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ד, ד 53](#_Toc327970332)

[ו. **משטרי האחריות לשיטת הרמב"ם** 54](#_Toc327970333)

[30. רמב"ם, הלכות חובל ומזיק ו, א 54](#_Toc327970334)

[31. רמב"ם, הלכות חובל ומזיק א, יא 54](#_Toc327970335)

[32. רמב"ם, הלכות חובל ומזיק ו, ד 54](#_Toc327970336)

[33. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ד, א 54](#_Toc327970337)

[34. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ז, א 54](#_Toc327970338)

[מושב רביעי- מעוולים משותפים 56](#_Toc327970339)

[א. **הכשרתי במקצת נזקו** 57](#_Toc327970340)

[1. משנה, בבא קמא א, ב 57](#_Toc327970341)

[2. תוספתא, בבא קמא פ"ב ה"ט (סיפא) 57](#_Toc327970342)

[3. בבלי, בבא קמא י ע"א – י ע"ב 57](#_Toc327970343)

[ב. **בור של שני שותפים** 58](#_Toc327970344)

[4. משנה, בבא קמא ה, ו 58](#_Toc327970345)

[5. תוספתא, בבא קמא פ"ו ה"ח – הי"א. 58](#_Toc327970346)

[6. ירושלמי, בבא קמא פ"א ה"ב 58](#_Toc327970347)

[7. בבלי, בבא קמא נא ע"א – ע"ב 58](#_Toc327970348)

[8. בבלי, בבא קמא נא ע"ב 59](#_Toc327970349)

[9. בבלי, בבא קמא נב ע"א 59](#_Toc327970350)

[ג. **שור שדחף את חבירו לבור; שור ואדם שדחפו לבור** 59](#_Toc327970351)

[10. משנה, בבא קמא ה, ו (בבלי, בבא קמא נב ע"א) 59](#_Toc327970352)

[11. תוספתא, בבא קמא פ"ו ה"א 59](#_Toc327970353)

[12. ירושלמי, בבא קמא פ"ג ה"א 59](#_Toc327970354)

[13. בבלי, בבא קמא נג ע"א– ע"ב 60](#_Toc327970355)

[14. תוספות רבינו פרץ (שיטה מקובצת, ב"ק נג,א) 60](#_Toc327970356)

[15. טור, חושן משפט תי 61](#_Toc327970357)

[ד. **שני שוורים שהזיקו** 61](#_Toc327970358)

[16. משנה ובבלי, בבא קמא לה ע"א – לו ע"א 61](#_Toc327970359)

[17. תוספתא, בבא קמא פ"ג ה"ז 62](#_Toc327970360)

[18. ירושלמי, בבא קמא פ"ג הי"א 63](#_Toc327970361)

[ה. **אחד הביא את האור ואחד הביא את העצים** 63](#_Toc327970362)

[19. משנה ובבלי, בבא קמא נט ע"ב – ס ע"א 63](#_Toc327970363)

[ו. **זרק כלי מראש הגג ובא אחר ושברו במקל** 64](#_Toc327970364)

[20. בבלי, כו בבא קמא ע"ב – כז ע"א 64](#_Toc327970365)

[נספח- דפי מקורות מצולמים 65](#_Toc327970366)

# תוכנית הכנס

***יום שני ה' תמוז 25.6***

15:00 רישום וקבלת פנים

**16:00-17:30 מושב פתיחה**

16:00 דברי פתיחה וברכה

פרופ' ברק מדינה, דיקן הפקולטה למשפטים, האוניברסיטה העברית

פרופ' אריה רייך, דיקן הפקולטה למשפטים, אוניברסיטת בר-אילן

פרופ' רון חריס, דיקן הפקולטה למשפטים, אוניברסיטת תל-אביב

16:15 פרופ' יצחק אנגלרד שופט בית המשפט העליון (בדימוס): **מטרות דיני הנזיקין**

17:00 ד"ר שי ווזנר, הפקולטה למשפטים, אוניברסיטת ת"א: **הערות על מטרות דיני הנזיקין במשפט העברי**

18:30  **ארוחת ערב חגיגית**

**20:00** **פאנל: דיני הנזיקין בבתי הדין הרבניים**

בהשתתפות הדיינים:

הרב אליעזר איגרא, בית הדין הרבני הגדול;

הרב חיים וידאל, אב"ד בביה"ד לממונות ברבנות ירושלים;

הרב סיני לוי, דיין בביה"ד ארץ חמדה – גזית

מנחה: ד"ר יצחק ברנד, הפקולטה למשפטים, אוניברסיטת בר-אילן

***יום שלישי ו' תמוז 26.6***

**9:00-13:00 מושב ראשון: אחריות בדיני נזיקין**

**הרצאה כללית**, פרופ' ישראל גלעד, הפקולטה למשפטים, האוניברסיטה העברית

**לימוד מונחה**, ד"ר אילן סלע, אוניברסיטת בר-אילן

**אחריות נזיקית בכתבי הרא"ש**, ד"ר תהילה אליצור, מתן – מכון תורני לנשים, ירושלים

**אחריות בדיני נזיקין במשפט העברי**, ד"ר שי ווזנר, הפקולטה למשפטים, אוניברסיטת ת"א

**13:00-14:30 ארוחת צהריים**

**14:30-18:30 מושב שני: סיבתיות בדיני נזיקין**

**הרצאה כללית**, פרופ' רונן אברהם, Faculty of Law, University of Texas

**לימוד מונחה**

**סיבתיות בדיני נזיקין במשפט העברי**, הרב ד"ר מיכאל בריס, מכללת שערי משפט

ד"ר שנה שטראוך-שיק, אוניברסיטת בר-אילן

**19:00 ארוחת ערב**

**20:00 משפט וערכים בדיני נזיקין שבמקרא,** הרב אלחנן סמט, מרצה לתנ"ך, מכללת הרצוג

***יום רביעי ז' תמוז 27.6***

**9:00-13:00 מושב שלישי: ניתוח כלכלי של דיני הנזיקין**

**הרצאה כללית**, פרופ' אריאל פורת, הפקולטה למשפטים, אוניברסיטת ת"א

**לימוד מונחה**

**ניתוח כלכלי של דיני נזיקין במשפט העברי**,

פרופ' יובל סיני, ביה"ס למשפטים, המכללה האקדמית, נתניה

ד"ר בנימין שמואלי, הפקולטה למשפטים, אוניברסיטת בר אילן

**13:00-14:30 ארוחת צהריים**

**14:30-18:30 מושב רביעי: ריבוי מעוולים**

**הרצאה כללית**, פרופ' אהוד גוטל, הפקולטה למשפטים, האוניברסיטה העברית

**לימוד מונחה**

**ריבוי מעוולים במשפט העברי**,

ד"ר אבישלום וסטרייך, ביה"ס למשפטים, המרכז האקדמי למשפט ולעסקים רמת גן

ד"ר בני פורת, הפקולטה למשפטים האוניברסיטה העברית

**19:00 נעילה**

**כנס צובה השלישי למשפט עברי**

**משפט עברי ודיני נזיקין**

**מושב ראשון: אחריות בדיני נזיקין**

**הרצאה כללית**, פרופ' ישראל גלעד

**לימוד מונחה**, ד"ר אילן סלע

**אחריות נזיקית בכתבי הרא"ש**, ד"ר תהילה אליצור

**אחריות בדיני נזיקין במשפט העברי**, ד"ר שי ווזנר

# אחריות בדיני נזיקין

#### תוכן עניינים

[1. ספר שמות פרקים כא-כב (פרשת משפטים)](#_Toc327960691)

[א. יסוד האחריות בנזקי ממונו](#_Toc327960692)

[2. משנה, בבא קמא פרק א](#_Toc327960693)

[3. נמוקי יוסף על הרי"ף בבא קמא דף א ע"א](#_Toc327960694)

[4. רמב"ם, נזקי ממון א, א](#_Toc327960695)

[5. טור, חושן משפט, סימן שפט](#_Toc327960696)

[ב. מפקיר נזקיו](#_Toc327960697)

[6. בבלי, בבא קמא כח ע"ב](#_Toc327960698)

[7. בבלי, בבא קמא כט ע"ב](#_Toc327960699)

[ג. תחילתו בפשיעה וסופו באונס](#_Toc327960700)

[8. בבלי, בבא קמא נו ע"א](#_Toc327960701)

[ד. שומר שמסר לשומר](#_Toc327960702)

[9. רמב"ם, נזקי ממון ד, ד](#_Toc327960703)

[10. טור חושן משפט סימן שצו](#_Toc327960704)

[ה. ארבעה דברים התורה מיעטה בשמירתן](#_Toc327960705)

[11. בבלי, בבא קמא נה ע"ב](#_Toc327960706)

[12. בבלי, בבא קמא נב ע"א](#_Toc327960707)

[13. בבלי, בבא קמא ס ע"א](#_Toc327960708)

[14. בבלי בבא קמא סא ע"ב](#_Toc327960709)

[ו. אחריותו של אדם המזיק](#_Toc327960710)

[15. משנה, בבא קמא ב, ו](#_Toc327960711)

[16. ירושלמי, בבא קמא, פרק ב, הלכה ו](#_Toc327960712)

[17. תוספות, בבא קמא ד ע"א ד"ה כיון](#_Toc327960713)

[18. רמב"ם, פירוש המשנה, בבא קמא, פרק ב, משנה ו](#_Toc327960714)

[19. רמב"ם, חובל ומזיק א, יא](#_Toc327960715)

[20. בבלי, בבא קמא כז ע"א](#_Toc327960716)

[21. רמב"ם, חובל ומזיק ו, א](#_Toc327960717)

[22. טור, חו"מ, סימן שעח](#_Toc327960718)

[23. טור, חו"מ, סימן תכא](#_Toc327960719)

[24. ר' יהושע ולק כ"ץ, דרישה, חושן משפט, סימן שע"ח, ס"ק א](#_Toc327960720)

[25. ר' יואל סירקיס, בית חדש, חו"מ, סימן שע"ח, ס"ק א](#_Toc327960721)

[26. ר' דוד הלוי, ט"ז, סימן שע"ח, ס"ק ב](#_Toc327960722)

[27. משנה, בבא קמא פרק ג](#_Toc327960723)

[28. בבלי, בבא קמא כז ע"ב](#_Toc327960724)

[29. תוספות, בבא קמא, כז ע"ב ד"ה שמואל](#_Toc327960725)

[30. רמב"ן, חידושיו למסכת בבא מציעא, דף פ"ב, ע"ב ד"ה ומצאתי](#_Toc327960726)

[ז. אחריות חרש, שוטה, קטן, אשה ועבד שהזיקו](#_Toc327960727)

[31. משנה, בבא קמא ח, ד](#_Toc327960728)

[32. רמב"ם, חובל ומזיק, ד, כ-כא](#_Toc327960729)

[33. פסקי הרא"ש, בבא קמא, פרק ח, סימן ט](#_Toc327960730)

[34. ר' יואל סירקיס, שו"ת הב"ח הישנות, סימן סב](#_Toc327960731)

[ח. אחריות שילוחית](#_Toc327960732)

[35. הגהות רמ"א, חושן משפט סימן קפב, סעיף א](#_Toc327960733)

[36. ר' יהושע ולק כץ, סמ"ע, שם ס"ק ב](#_Toc327960734)

[37. ר' שבתי בן מאיר הכהן, ש"ך, חו"מ, סימן שמח, ס"ק ו](#_Toc327960735)

[38. הרב מאיר הכהן מרוטנבורג, תשובות מימוניות, נזיקין, סימן יד](#_Toc327960736)

[39. בבלי, בבא קמא נא ע"א](#_Toc327960737)

[40. שולחן ערוך, חושן משפט סימן תי סעיף ח](#_Toc327960738)

[41. טור, סימן שמט](#_Toc327960739)

[42. משנה, ידיים ד, ז](#_Toc327960740)

[43. בבלי, בבא קמא ד ע"א](#_Toc327960741)

### 1. ספר שמות פרקים כא-כב (פרשת משפטים)

(א) וְאֵלֶּה הַמִּשְׁפָּטִים אֲשֶׁר תָּשִׂים לִפְנֵיהֶם...

(יב) מַכֵּה אִישׁ וָמֵת מוֹת יוּמָת: (יג) וַאֲשֶׁר לֹא צָדָה וְהָאֱלֹהִים אִנָּה לְיָדוֹ וְשַׂמְתִּי לְךָ מָקוֹם אֲשֶׁר יָנוּס שָׁמָּה: (יד) וְכִי יָזִד אִישׁ עַל רֵעֵהוּ לְהָרְגוֹ בְעָרְמָה מֵעִם מִזְבְּחִי תִּקָּחֶנּוּ לָמוּת: (טו) וּמַכֵּה אָבִיו וְאִמּוֹ מוֹת יוּמָת: (טז) וְגֹנֵב אִישׁ וּמְכָרוֹ וְנִמְצָא בְיָדוֹ מוֹת יוּמָת: (יז) וּמְקַלֵּל אָבִיו וְאִמּוֹ מוֹת יוּמָת:

(יח) וְכִי יְרִיבֻן אֲנָשִׁים וְהִכָּה אִישׁ אֶת רֵעֵהוּ בְּאֶבֶן אוֹ בְאֶגְרֹף וְלֹא יָמוּת וְנָפַל לְמִשְׁכָּב: (יט) אִם יָקוּם וְהִתְהַלֵּךְ בַּחוּץ עַל מִשְׁעַנְתּוֹ וְנִקָּה הַמַּכֶּה, רַק שִׁבְתּוֹ יִתֵּן וְרַפֹּא יְרַפֵּא:

(כ) וְכִי יַכֶּה אִישׁ אֶת עַבְדּוֹ אוֹ אֶת אֲמָתוֹ בַּשֵּׁבֶט וּמֵת תַּחַת יָדוֹ - נָקֹם יִנָּקֵם: (כא) אַךְ אִם יוֹם אוֹ יוֹמַיִם יַעֲמֹד - לֹא יֻקַּם כִּי כַסְפּוֹ הוּא:

(כב) וְכִי יִנָּצוּ אֲנָשִׁים וְנָגְפוּ אִשָּׁה הָרָה וְיָצְאוּ יְלָדֶיהָ וְלֹא יִהְיֶה אָסוֹן - עָנוֹשׁ יֵעָנֵשׁ כַּאֲשֶׁר יָשִׁית עָלָיו בַּעַל הָאִשָּׁה וְנָתַן בִּפְלִלִים: (כג) וְאִם אָסוֹן יִהְיֶה - וְנָתַתָּה נֶפֶשׁ תַּחַת נָפֶשׁ: (כד) עַיִן תַּחַת עַיִן שֵׁן תַּחַת שֵׁן יָד תַּחַת יָד רֶגֶל תַּחַת רָגֶל: (כה) כְּוִיָּה תַּחַת כְּוִיָּה פֶּצַע תַּחַת פָּצַע חַבּוּרָה תַּחַת חַבּוּרָה:

(כו) וְכִי יַכֶּה אִישׁ אֶת עֵין עַבְדּוֹ אוֹ אֶת עֵין אֲמָתוֹ וְשִׁחֲתָהּ לַחָפְשִׁי יְשַׁלְּחֶנּוּ תַּחַת עֵינוֹ: (כז) וְאִם שֵׁן עַבְדּוֹ אוֹ שֵׁן אֲמָתוֹ יַפִּיל לַחָפְשִׁי יְשַׁלְּחֶנּוּ תַּחַת שִׁנּוֹ:

(כח) וְכִי יִגַּח שׁוֹר אֶת אִישׁ אוֹ אֶת אִשָּׁה וָמֵת סָקוֹל יִסָּקֵל הַשּׁוֹר וְלֹא יֵאָכֵל אֶת בְּשָׂרוֹ וּבַעַל הַשּׁוֹר נָקִי: (כט) וְאִם שׁוֹר נַגָּח הוּא מִתְּמֹל שִׁלְשֹׁם וְהוּעַד בִּבְעָלָיו וְלֹא יִשְׁמְרֶנּוּ וְהֵמִית אִישׁ אוֹ אִשָּׁה הַשּׁוֹר יִסָּקֵל וְגַם בְּעָלָיו יוּמָת: (ל) אִם כֹּפֶר יוּשַׁת עָלָיו וְנָתַן פִּדְיֹן נַפְשׁוֹ כְּכֹל אֲשֶׁר יוּשַׁת עָלָיו: (לא) אוֹ בֵן יִגָּח אוֹ בַת יִגָּח כַּמִּשְׁפָּט הַזֶּה יֵעָשֶׂה לּוֹ: (לב) אִם עֶבֶד יִגַּח הַשּׁוֹר אוֹ אָמָה כֶּסֶף שְׁלשִׁים שְׁקָלִים יִתֵּן לַאדֹנָיו וְהַשּׁוֹר יִסָּקֵל:

(לג) וְכִי יִפְתַּח אִישׁ בּוֹר אוֹ כִּי יִכְרֶה אִישׁ בֹּר וְלֹא יְכַסֶּנּוּ וְנָפַל שָׁמָּה שּׁוֹר אוֹ חֲמוֹר: (לד) בַּעַל הַבּוֹר יְשַׁלֵּם כֶּסֶף יָשִׁיב לִבְעָלָיו וְהַמֵּת יִהְיֶה לּוֹ:

(לה) וְכִי יִגֹּף שׁוֹר אִישׁ אֶת שׁוֹר רֵעֵהוּ וָמֵת וּמָכְרוּ אֶת הַשּׁוֹר הַחַי וְחָצוּ אֶת כַּסְפּוֹ וְגַם אֶת הַמֵּת יֶחֱצוּן: (לו) אוֹ נוֹדַע כִּי שׁוֹר נַגָּח הוּא מִתְּמוֹל שִׁלְשֹׁם וְלֹא יִשְׁמְרֶנּוּ בְּעָלָיו שַׁלֵּם יְשַׁלֵּם שׁוֹר תַּחַת הַשּׁוֹר וְהַמֵּת יִהְיֶה לּוֹ:

(לז) כִּי יִגְנֹב אִישׁ שׁוֹר אוֹ שֶׂה וּטְבָחוֹ אוֹ מְכָרוֹ חֲמִשָּׁה בָקָר יְשַׁלֵּם תַּחַת הַשּׁוֹר וְאַרְבַּע צֹאן תַּחַת הַשֶּׂה: (פרק כב, א) אִם בַּמַּחְתֶּרֶת יִמָּצֵא הַגַּנָּב וְהֻכָּה וָמֵת אֵין לוֹ דָּמִים: (ב) אִם זָרְחָה הַשֶּׁמֶשׁ עָלָיו דָּמִים לוֹ שַׁלֵּם יְשַׁלֵּם אִם אֵין לוֹ וְנִמְכַּר בִּגְנֵבָתוֹ: (ג) אִם הִמָּצֵא תִמָּצֵא בְיָדוֹ הַגְּנֵבָה מִשּׁוֹר עַד חֲמוֹר עַד שֶׂה חַיִּים שְׁנַיִם יְשַׁלֵּם:

(ד) כִּי יַבְעֶר אִישׁ שָׂדֶה אוֹ כֶרֶם וְשִׁלַּח אֶת בְּעִירֹה וּבִעֵר בִּשְׂדֵה אַחֵר מֵיטַב שָׂדֵהוּ וּמֵיטַב כַּרְמוֹ יְשַׁלֵּם:

(ה) כִּי תֵצֵא אֵשׁ וּמָצְאָה קֹצִים וְנֶאֱכַל גָּדִישׁ אוֹ הַקָּמָה אוֹ הַשָּׂדֶה שַׁלֵּם יְשַׁלֵּם הַמַּבְעִר אֶת הַבְּעֵרָה:

(ו) כִּי יִתֵּן אִישׁ אֶל רֵעֵהוּ כֶּסֶף אוֹ כֵלִים לִשְׁמֹר וְגֻנַּב מִבֵּית הָאִישׁ אִם יִמָּצֵא הַגַּנָּב יְשַׁלֵּם שְׁנָיִם: (ז) אִם לֹא יִמָּצֵא הַגַּנָּב וְנִקְרַב בַּעַל הַבַּיִת אֶל הָאֱלֹהִים אִם לֹא שָׁלַח יָדוֹ בִּמְלֶאכֶת רֵעֵהוּ: (ח) עַל כָּל דְּבַר פֶּשַׁע עַל שׁוֹר עַל חֲמוֹר עַל שֶׂה עַל שַׂלְמָה עַל כָּל אֲבֵדָה אֲשֶׁר יֹאמַר כִּי הוּא זֶה עַד הָאֱלֹהִים יָבֹא דְּבַר שְׁנֵיהֶם אֲשֶׁר יַרְשִׁיעֻן אֱלֹהִים יְשַׁלֵּם שְׁנַיִם לְרֵעֵהוּ:

(ט) כִּי יִתֵּן אִישׁ אֶל רֵעֵהוּ חֲמוֹר אוֹ שׁוֹר אוֹ שֶׂה וְכָל בְּהֵמָה לִשְׁמֹר וּמֵת אוֹ נִשְׁבַּר אוֹ נִשְׁבָּה אֵין רֹאֶה: (י) שְׁבֻעַת ה' תִּהְיֶה בֵּין שְׁנֵיהֶם אִם לֹא שָׁלַח יָדוֹ בִּמְלֶאכֶת רֵעֵהוּ וְלָקַח בְּעָלָיו וְלֹא יְשַׁלֵּם: (יא) וְאִם גָּנֹב יִגָּנֵב מֵעִמּוֹ יְשַׁלֵּם לִבְעָלָיו: (יב) אִם טָרֹף יִטָּרֵף יְבִאֵהוּ עֵד הַטְּרֵפָה לֹא יְשַׁלֵּם:

(יג) וְכִי יִשְׁאַל אִישׁ מֵעִם רֵעֵהוּ וְנִשְׁבַּר אוֹ מֵת בְּעָלָיו אֵין עִמּוֹ שַׁלֵּם יְשַׁלֵּם: (יד) אִם בְּעָלָיו עִמּוֹ לֹא יְשַׁלֵּם אִם שָׂכִיר הוּא בָּא בִּשְׂכָרוֹ:

## א. יסוד האחריות בנזקי ממונו

### 2. משנה, בבא קמא פרק א

אַרְבָּעָה אֲבוֹת נְזִיקִים: הַשּׁוֹר וְהַבּוֹר וְהַמַּבְעֶה וְהַהֶבְעֵר.

לֹא הֲרֵי הַשּׁוֹר כַּהֲרֵי הַמַּבְעֶה, וְלֹא הֲרֵי הַמַּבְעֶה כַּהֲרֵי הַשּׁוֹר. וְלֹא זֶה וָזֶה, שֶׁיֵּשׁ בָּהֶן רוּחַ חַיִּים, כַּהֲרֵי הָאֵשׁ שֶׁאֵין בּוֹ רוּחַ חַיִּים. וְלֹא זֶה וָזֶה, שֶׁדַּרְכָּן לֵילֵךְ וּלְהַזִּיק, כַּהֲרֵי הַבּוֹר שֶׁאֵין דַּרְכּוֹ לֵילֵךְ וּלְהַזִּיק.

הַצַּד הַשָּׁוֶה שֶׁבָּהֶן, שֶׁ(הן ממונך ו)דַּרְכָּן לְהַזִּיק וּשְׁמִירָתָן עָלֶיךָ, וּכְשֶׁהִזִּיק, חָב הַמַּזִּיק לְשַׁלֵּם תַּשְׁלוּמֵי נֶזֶק בְּמֵיטַב הָאָרֶץ.כָּל שֶׁחַבְתִּי בִּשְׁמִירָתוֹ, הִכְשַׁרְתִּי אֶת נִזְקוֹ.

הִכְשַׁרְתִּי בְמִקְצָת נִזְקוֹ, חַבְתִּי בְתַשְׁלוּמִין כְּהֶכְשֵׁר כָּל נִזְקוֹ.

נְכָסִים שֶׁאֵין בָּהֶם מְעִילָה, נְכָסִים שֶׁל בְּנֵי בְרִית, נְכָסִים הַמְּיֻחָדִים, (וּבְכָל מָקוֹם) חוּץ מֵרְשׁוּת הַמְיֻחֶדֶת לַמַּזִּיק וּרְשׁוּת הַנִּזָּק וְהַמַּזִּיק. וּכְשֶׁהִזִּיק, חָב הַמַּזִּיק לְשַׁלֵּם תַּשְׁלוּמֵי נֶזֶק בְּמֵיטַב הָאָרֶץ.

פירוש רש"י למשנה (ט ע"ב):

**שחבתי בשמירתו** - שנתחייבתי לשומרו: **הכשרתי את נזקו** - כלומר אם הזיק הכשרתי וזימנתי אותו היזק שלא שמרתיו יפה. כך מצאתי. לישנא אחרינא: הכשרתי את נזקו עלי להכשיר ולתקן את נזקו כלומר אני חייב לשלם, מפי מורי: **הכשרתי במקצת נזקו חבתי בתשלומי כו'** - האי הכשרתי לא דמיא להכשרתי קמא, דהא ודאי זימנתי הוא, כלומר אם זימנתי את מקצת נזקו אע"פ שלא זימנתיו כולו חבתי לשלם את נזקו כהכשר כל נזקו כאלו זימנתיו כולו, ובגמרא מפרש היכי דמי**: נכסים שאין בהם מעילה** - כלומר אם הזקתי נכסים שאין בהן מעילה אני חייב לשלם אבל אם הזקתי נכסי הקדש איני חייב דנפקא לן כולהו נזקין משור רעהו: **של בני ברית** - לאפוקי נכרי דאינו חייב בנזקיו: **ונכסים המיוחדים** - שיש להם בעלים לאפוקי דהפקר שאם הזקתי נכסים דהפקר פטור ובגמרא מפרש לה: **ובכל מקום** - חב המזיק כמו שהזיקו נכסיו את נכסי בני הברית ואת נכסיו המיוחדין: **חוץ מרשות המיוחדת למזיק** - שאם נכנס שורו של ניזק ברשות המזיק והזיקו שור של מזיק פטור דאמר ליה תורך ברשותי מאי בעי: ורשות הניזק והמזיק - מפרש בגמרא: **כשהזיק חב המזיק** - הא דרשינן ליה בריש פירקין לאתויי קרן וכשהזיק חב המזיק דרישא לא דרשינן ליה דלאו יתירה היא:

### 3. נמוקי יוסף על הרי"ף בבא קמא דף א ע"א

"ושמירתן עליך" - שנתחייבת בשמירתן מחמת שהם ממונך, או שנמסרות לך לשמרן, או שעשית בהם מעשה שחייבך בשמירתן, כדאמרינן לקמן. ואמר "שמירתן עליך" שאין אתה חייב בנזקיהן אלא בזמן ששמירתן עליך ופשעת בשמירתן עד שהזיקו. לאפוקי היכא דמסרינהו לאחרינא לנטורינהו כדחזו ופשע בהן שומר, דהשני חייב והראשון פטור; ולאפוקי נמי היכא דנטרינהו כאורחייהו והזיקו דפטור. דאין שמירת כולן שוה, דאילו קרן לא סגיא ליה בשמירה פחותה והשאר סגיא להו בשמירה פחותה וכדמפרש לקמן [דף נה ע"ב]. ושור ממונו הוא, ובור נמי, ואפילו הפקיר רשותו "בעל הבור" קרייה רחמנא, ואש נמי ממונו הוא כדלקמן.

### 4. רמב"ם, נזקי ממון א, א

כל נפש חיה שהיא ברשותו של אדם שהזיקה הבעלים חייבין לשלם, שהרי ממונם הזיק, שנאמר (שמות כ"א כ"ה) "כי יגוף שור איש את שור רעהו" וכו'. אחד השור ואחד שאר בהמה חיה ועוף. לא דיבר הכתוב בשור אלא בהווה.

### 5. טור, חושן משפט, סימן שפט

כשם שאסור לאדם שיזיק את חבירו, ואם הזיק חייב לשלם, כך צריך לשמור ממונו שלא יזיק, ואם הזיק חייב לשלם. לא שנא יש בו רוח חיים לא שנא אין בו רוח חיים. יש בו רוח חיים - בהמה חיה ועוף; אין בו רוח חיים - כגון בור ואש ותולדותיהן. ובלבד שלא יהא בן דעת. אבל עבד שישנו בן דעת אין רבו חייב על נזקיו, שאם היה חייב על נזקיו אם יקניטנו רבו ילך ויזיק לחייב את רבו.

## ב. מפקיר נזקיו

### 6. בבלי, בבא קמא כח ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

[משנה, ג, א: הַמַּנִּיחַ אֶת הַכַּד בִּרְשׁוּת הָרַבִּים וּבָא אַחֵר וְנִתְקַל בָּהּ וּשְׁבָרָהּ, פָּטוּר. וְאִם הֻזַּק בָּהּ, בַּעַל הֶחָבִית חַיָּב בְּנִזְקוֹ. נִשְׁבְּרָה כַדּוֹ בִּרְשׁוּת הָרַבִּים, וְהֻחְלַק אֶחָד בַּמַּיִם, אוֹ שֶׁלָּקָה בַחֲרָסֶיהָ - חַיָּב. רַבִּי יְהוּדָה אוֹמֵר: בְּמִתְכַּוֵּן חַיָּב, בְּאֵינוֹ מִתְכַּוֵּן פָּטוּר]

ר' יהודה אומר במתכוין חייב [וכו']: ה**יכי דמי** מתכוין**?** אמר רבה**:** במתכוין להורידה למטה מכתיפו**.**

א**מר ליה** אביי**:** מכלל דמחייב ר**בי מאיר** אפילו נפשרה**?**

אמר **ליה:** אין**,** מחייב היה ר"מ אפי**לו** אזנה בידו**.**

אמאי**?!** אנוס הוא**,** ואונס רחמנא פטריה**,** דכתיב **"**ולנערה לא תעשה דבר**"! וכי תימא הני מילי** לענין קטלא אבל לענין נזקין חייב**,** והתניא**:** נשברה כדו ולא סלקו**,** נפל גמלו ולא העמידו **–** ר**בי מאיר** מחייב בהזיקן**,** וחכמים אומרים**: (כט, א)** פטור מדיני אדם וחייב בדיני שמים. ומודים חכמים לר"מ באבנו סכינו ומשאו שהניחן בראש גגו ונפלו ברוח מצויה והזיקו שהוא חייב. ומודה ר"מ לרבנן במעלה קנקנין על הגג על מנת לנגבן ונפלו ברוח שאינה מצויה והזיקו שהוא פטור.

אלא אמר אביי: בתרתי פליגי. פליגי בשעת נפילה ופליגי לאחר נפילה:

פליגי בשעת נפילה בנתקל פושע, מר סבר נתקל פושע הוא, ומר סבר נתקל לאו פושע הוא.

פליגי לאחר נפילה במפקיר נזקיו, מר סבר מפקיר נזקיו חייב, ומר סבר פטור.

וממאי? מדקתני תרתי "הוחלק אחד במים או שלקה בחרסית", היינו הך! אלא לאו הכי קאמר הוחלק אחד במים בשעת נפילה או שלקה בחרסית לאחר נפילה. ומדמתניתין בתרתי ברייתא נמי בתרתי...

### 7. בבלי, בבא קמא כט ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

איתמר: מפקיר נזקיו רבי יוחנן ורבי אלעזר, חד אמר: חייב; וחד אמר: פטור.

לימא מאן דמחייב כרבי מאיר, ומאן דפטר כרבנן?

אליבא דרבי מאיר כולי עלמא לא פליגי, כי פליגי אליבא דרבנן: מאן דפטר כרבנן, ומאן דמחייב אמר לך: אנא דאמרי אפילו לרבנן, עד כאן לא פטרי רבנן אלא במפקיר נזקיו דהכא משום דאנוס הוא, אבל מפקיר נזקיו דעלמא מחייבי.

תסתיים דרבי אלעזר הוא דאמר חייב, דאמר רבי אלעזר משום רבי ישמעאל: שני דברים אינן ברשותו של אדם ועשאן הכתוב כאילו הן ברשותו, ואלו הן: בור ברשות הרבים וחמץ משש [שעות] ולמעלה. תסתיים.

## ג. תחילתו בפשיעה וסופו באונס

### 8. בבלי, בבא קמא נו ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

[משנה, פרק ו, א-ב: הַכּוֹנֵס צֹאן לַדִּיר וְנָעַל בְּפָנֶיהָ כָּרָאוּי וְיָצְאָה וְהִזִּיקָה - פָּטוּר. לֹא נָעַל בְּפָנֶיהָ כָּרָאוּי וְיָצְאָה וְהִזִּיקָה - חַיָּב. נִפְרְצָה בַלַּיְלָה אוֹ שֶׁפְּרָצוּהָ לִסְטִים וְיָצְאָה וְהִזִּיקָה - פָּטוּר. הוֹצִיאוּהָ לִסְטִים - לִסְטִים חַיָּיבִים:

הִנִּיחָהּ בַּחַמָּה, אוֹ שֶׁמְּסָרָהּ לְחֵרֵשׁ שׁוֹטֶה וְקָטָן. וְיָצְאָה וְהִזִּיקָה - חַיָּב.]

"נפרצה בלילה או שפרצוה לסטים ויצאה והזיקה – פטור". אמר רבה: והוא שחתרה.

אבל לא חתרה מאי? חייב?

היכי דמי? אילימא בכותל בריא כי לא חתרה אמאי חייב? מאי הוי ליה למעבד? אלא בכותל רעוע, כי חתרה אמאי פטור? תחלתו בפשיעה וסופו באונס הוא! הניחא למאן דאמר תחילתו בפשיעה וסופו באונס פטור, אלא למאן דאמר תחילתו בפשיעה וסופו באונס חייב מאי איכא למימר?

אלא מתניתין בכותל בריא, ואפילו לא חתרה, וכי איתמר דרבה אסיפא איתמר:

"הניחה בחמה או שמסרה לחרש שוטה וקטן ויצתה והזיקה - חייב".

אמר רבה: ואפילו חתרה. לא מבעיא היכא דלא חתרה, דכולה בפשיעה הוא, אלא אפילו חתרה נמי. מהו דתימא הויא לה תחילתו בפשיעה וסופו באונס, קא משמע לן דכולה פשיעה היא. מאי טעמא? דאמר ליה מידע ידעת דכיון דשבקתה בחמה כל טצדקא דאית לה למיעבד עבדא ונפקא.

## ד. שומר שמסר לשומר

### 9. רמב"ם, נזקי ממון ד ד

המוסר בהמתו לשומר חנם או לנושא שכר או לשוכר או לשואל, נכנסו תחת הבעלים, ואם הזיקה - השומר חייב. במה דברים אמורים? בזמן שלא שמרוה כלל. אבל אם שמרוה שמירה מעולה כראוי ויצאת והזיקה - השומרין פטורין והבעלים חייבין. אפילו המיתה את האדם. שמרוה שמירה פחותה, אם שומר חנם הוא – פטור; ואם שומר שכר או שוכר או שואל הוא - חייבין.

**השגת הראב"ד** - המוסר בהמתו לשומר חנם וכו' השומרים פטורין והבעלים חייבין. א"א לא מתוקמא הא אלא בכדי שידע, כענין שאמרו בבור של שני שותפין. ואפילו הכי לא מיחוור דלא דמיא שמירת שומר דאית ליה זמן קצוב עד כמה הוא חייב לשמרו לשותפין דכל חד וחד מיחייב בשמירתו לעולם. הילכך שומר לעולם חייב אם לא שמרו כראוי, ואם שמרו כראוי ויצא והזיק חזר השומר לחיובו בכדי שידע, ובעלים פטורין. אלא שיש לומר לעולם אין הבעלים ניצלין מיד הניזק והם ידונו עם השומר. ואם יש זמן לשמירתו יחזרו הבעלים על השומר. ואם כלתה שמירתו - פטור והבעלים חייבים.

**מגיד משנה שם:** "המוסר בהמתו לשומר חנם" וכו'. משנה פרק שור שנגח ד' וה' (דף מ"ד:). ומה שכתב "והבעלים חייבין" בששמרוה שמירה מעולה, הוא בנזק קרן בלבד, רוצה לומר בדברים שהיא תמה להם, שבהן הבעלים חייבים אפילו בשמירה מעולה כמו שיתבאר פ"ז, אבל בנזק שן ורגל אפילו הבעלים פטורין, וזהו דין הכונס שבראש הפרק. וחילוק זה מבואר בגמרא. ודע ששמירה פחותה היא דלת שיכולה לעמוד ברוח מצויה ושמירה מעולה היא ביכולה לעמדו בפני כל רוח, ובשמירה זו השומרין פטורין, וכן נתבארו שמות אלו בגמרא בפרק הכונס. ויש מי שכתב שהשואל חייב מפני שהוא חייב באונסין, ויש לחלק.

### 10. טור חושן משפט סימן שצו

מסרו לשומר חנם או לשומר שכר או לשואל או לשוכר, מסתמא קבל עליו שלא יזיק ושלא יוזק... ואם לא שמרוהו כראוי ויצא והזיק – נכנסו תחת הבעלים וחייבין לשלם, תם חצי נזק ומועד נזק שלם, והבעלים פטורים... כתב הרמב"ם ז"ל: "שמרוהו כראוי שמירה מעולה השומרים פטורים והבעלים חייבים". ואיני מבין דבריו, כיון ששמרוהו כראוי למה יהו הבעלים חייבים? וכן השיג עליו הראב"ד. שמרוהו שמירה פחותה, אם שומר חנם הוא הוא פטור והבעלים חייבים, ואם שומר שכר הוא או שואל הם חייבים והבעלים פטורין.

## ה. ארבעה דברים התורה מיעטה בשמירתן

### 11. בבלי, בבא קמא נה ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

**מתני'.** הכונס צאן לדיר ונעל בפניה כראוי, ויצאה והזיקה - פטור; לא נעל בפניה כראוי, ויצאה והזיקה - חייב. נפרצה בלילה או שפרצוה לסטים, ויצאה והזיקה - פטור. הוציאוה לסטים - לסטים חייבין. הניחה בחמה, או שמסרה לחרש שוטה וקטן, ויצאה והזיקה - חייב. מסרה לרועה - נכנס הרועה תחתיו...

**גמ'.** ת"ר: איזהו כראוי, ואיזהו שלא כראוי? דלת שיכולה לעמוד ברוח מצויה - זהו כראוי, שאינה יכולה לעמוד ברוח מצויה - זהו שלא כראוי.

א"ר מני בר פטיש: מאן תנא מועד דסגי ליה בשמירה פחותה? ר' יהודה היא; דתנן: קשרו בעליו במוסירה ונעל לפניו כראוי, ויצא והזיק, אחד תם ואחד מועד - חייב, דברי רבי מאיר; ר' יהודה אומר: תם - חייב, מועד - פטור, שנאמר: (שמות כ"א) ולא ישמרנו בעליו, ושמור הוא זה; רבי אליעזר אומר: אין לו שמירה אלא סכין.

אפילו תימא רבי מאיר שאני שן ורגל, דהתורה מיעטה בשמירתן,

דאמר ר' אלעזר, ואמרי לה במתניתא תנא:

ארבעה דברים התורה מיעטה בשמירתן, ואלו הן: בור ואש, שן ורגל.

בור, דכתיב: (שמות כ"א) כי יפתח איש בור או כי יכרה איש בור ולא יכסנו, הא כסהו - פטור;

אש, דכתיב: (שמות כ"ב) שלם ישלם המבעיר את הבערה, עד דעביד כעין מבעיר;

שן, דכתיב: (שמות כ"ב) ובער בשדה אחר, עד דעביד כעין ובער;

רגל, דכתיב: ושלח, עד דעביד כעין ושלח.

ותניא: ושלח - זה הרגל, וכן הוא אומר: (ישעיהו ל"ב) משלחי רגל השור והחמור, ובער - זה השן, וכן הוא אומר: (מלכים א' י"ד) כאשר יבער הגלל עד תומו...

### 12. בבלי, בבא קמא נב ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

**מתני'.** כסהו הראשון, ובא השני ומצאו מגולה ולא כסהו - השני חייב. כסהו כראוי, ונפל לתוכו שור או חמור ומת - פטור; לא כסהו כראוי, ונפל לתוכו שור או חמור ומת - חייב. נפל לפניו מקול הכרייה - חייב, לאחריו מקול הכרייה - פטור. נפל לתוכו שור וכליו ונשתברו, חמור וכליו ונתקרעו - חייב על הבהמה ופטור על הכלים. נפל לתוכו שור חרש שוטה וקטן - חייב; בן או בת, עבד או אמה - פטור.

**גמ'.** וראשון עד אימת מיפטר? אמר רב: בכדי שידע, ושמואל אמר: בכדי שיודיעוהו, ורבי יוחנן אמר: בכדי שיודיעוהו, וישכור פועלים, ויכרות ארזים ויכסנו. כסהו כראוי ונפל לתוכו שור או חמור ומת - פטור. כיון דכסהו כראוי היכי נפל? אמר ר' יצחק בר בר חנה: שהתליע מתוכו.

איבעיא להו: כסהו כסוי שיכול לעמוד לפני שוורים ואין יכול לעמוד בפני גמלים, ואתו גמלים וארעוה, ואתו שוורים ונפלי ביה, מאי? אמרי: היכי דמי? אי דשכיחי גמלים, פושע הוא! ואי דלא שכיחי גמלים, אנוס הוא! לא צריכא דאתו לפרקים, מי אמרינן כיון דאתיין לפרקים - פושע הוא, דאיבעי ליה אסוקי אדעתיה, או דלמא כיון דהשתא מיהת ליכא - אנוס הוא?...

### 13. בבלי, בבא קמא ס ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

**מתני'.** השולח את הבערה, ואכלה עצים או אבנים או עפר - חייב, שנאמר: כי תצא אש ומצאה קוצים ונאכל גדיש או הקמה או השדה שלם ישלם המבעיר את הבערה.

**גמ'.** אמר רבא: למה לי דכתב רחמנא קוצים גדיש קמה ושדה? צריכי, דאי כתב רחמנא קוצים, הוה אמינא קוצים הוא דחייב רחמנא, משום דשכיח אש גבייהו ושכיח דפשע, אבל גדיש דלא שכיח אש גבייהו ולא שכיח דפשע - אימא לא; ואי כתב רחמנא גדיש, הוה אמינא גדיש חייב רחמנא, משום דהפסד מרובה הוא, אבל קוצים דהפסד מועט - אימא לא.

### 14. בבלי בבא קמא סא ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

**מתני'.** המדליק את הגדיש והיו בו כלים ודלקו, ר"י אומר: משלם מה שבתוכו, וחכ"א: אינו משלם אלא גדיש של חטין או של שעורין. היה גדי כפות לו ועבד סמוך לו ונשרף עמו - חייב, עבד כפות לו וגדי סמוך לו ונשרף עמו - פטור. ומודים חכמים לר"י, במדליק את הבירה שהוא משלם כל מה שבתוכה, שכן דרך בני אדם להניח בבתים.

**גמ'.** אמר רב כהנא: מחלוקת - במדליק בתוך שלו והלכה ואכלה בתוך של חבירו, דר"י מחייב אנזקי טמון באש, ורבנן פטרי, אבל במדליק בתוך של חבירו - דברי הכל משלם כל מה שבתוכו. א"ל רבא: אי הכי, אדתני סיפא: מודים חכמים לר"י, במדליק את הבירה שמשלם כל מה שבתוכה, שכן דרך בני אדם להניח בבתים, לפלוג וליתני בדידה: בד"א במדליק בתוך שלו והלכה ואכלה בתוך של חבירו, אבל מדליק בתוך של חבירו - דברי הכל משלם כל מה שהיה בתוכו! אלא אמר רבא: בתרתי פליגי, פליגי במדליק בתוך שלו והלכה ואכלה בתוך של חבירו, דר"י מחייב אטמון באש, ורבנן סברי: לא מחייב; ופליגי נמי במדליק בשל חבירו, דר"י סבר: משלם כל מה שבתוכו ואפילו ארנקי, ורבנן סברי: כלים שדרכן להטמין בגדיש, כגון מוריגין וכלי בקר - הוא דמשלם, כלים שאין דרכן להטמין בגדיש לא משלם. תנו רבנן: המדליק את הגדיש והיו בו כלים ודלקו, ר"י אומר: משלם כל מה שהיה בתוכו, וחכמים אומרים: אינו משלם אלא גדיש של חטין או גדיש של שעורין, ורואין מקום כלים כאילו הוא מלא תבואה.

## ו. אחריותו של אדם המזיק

### 15. משנה, בבא קמא ב, ו

אדם מועד לעולם: בין שוגג, בין מזיד, בין ער, בין ישן.

סמא את עין חברו ושבר את הכלים - משלם נזק שלם.

### 16. ירושלמי, בבא קמא, פרק ב, הלכה ו

אמר ר' יצחק: מתניתא בשהיו שניהם ישינין. אבל אם היה אחד מהן ישן ובא חבירו לישן אצלו זה שבא לישן אצלו הוא המועד.

### 17. תוספות, בבא קמא ד ע"א ד"ה כיון

בירושלמי יש דישן לא מחייב אלא כשהשכיב עצמו אצל הכלים אבל אם ישן והביאו כלים אצלו ושברן פטור דהם גרמו לו וכן אם היה ישן והלך חבירו לישן אצלו והזיקו זה את זה הראשון פטור והאחרון חייב.

### 18. רמב"ם, פירוש המשנה, בבא קמא, פרק ב, משנה ו

אם היה אדם ישן ובא אחר וישן בצדו הרי השני מועד לראשון, שאם הזיק השני את הראשון חייב, ואם הזיק הראשון שישן תחלה לזה שבא וישן בצדו פטור. ואם ישנו כולם יחד הרי כל מי שהזיק מהם את חברו חייב, לפי שכולם מועדין.

### 19. רמב"ם, חובל ומזיק א, יא

אדם מועד לעולם בין שוגג בין מזיד בין ער בין ישן בין שכור, אם חבל בחבירו או הזיק ממון חבירו משלם מן היפה שבנכסיו. במה דברים אמורים שהישן חייב לשלם? בשנים שישנו כאחד ונתהפך אחד מהן והזיק את חבירו או קרע בגדו. אבל אם היה אחד ישן ובא אחר ושכב בצדו, זה שבא באחרונה הוא המועד, ואם הזיקוֹ הישן - פטור. וכן אם הניח כלי בצד הישן ושברו הישן – פטור; שזה שהניחו הוא המועד שפשע.

### 20. בבלי, בבא קמא כז ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

ואמר רבה: נפל מראש הגג ונתקע באשה, חייב בארבעה דברים וביבמתו לא קנה. חייב בנזק בצער בריפוי בשבת, אבל בושת לא, דתנן: "אינו חייב על הבושת עד שיהא מתכוין".

ואמר רבה: נפל מראש הגג ברוח שאינה מצויה והזיק ובייש - חייב על הנזק, ופטור בארבעה דברים. ברוח מצויה והזיק ובייש -חייב בארבעה דברים ופטור על הבושת. ואם נתהפך - חייב אף על הבושת.

דתניא: ממשמע שנאמר 'ושלחה ידה' איני יודע שהחזיקה, מה תלמוד לומר 'והחזיקה'? לומר לך כיון שנתכוין להזיק אף על פי שלא נתכוין לבייש.

### 21. רמב"ם, חובל ומזיק ו, א

א. המזיק ממון חבירו חייב לשלם נזק שלם, בין שהיה שוגג בין שהיה אנוס הרי הוא כמזיד, כיצד, נפל מן הגג ושבר את הכלים או שנתקל כשהוא מהלך ונפל על הכלי ושברו חייב נזק

ג. במה דברים אמורים ברשות הניזק אבל ברשות המזיק אינו חייב לשלם אלא אם הזיק בזדון אבל בשגגה או באונס פטור, וכן אם היו שניהן ברשות או שניהן שלא ברשות והזיק אחד מהן ממון חבירו שלא בכוונה פטור.

ד. היה עולה בסולם ונשמטה שליבה מתחתיו ונפלה והזיקה, אם לא היתה מהודקת וחזקה חייב, ואם היתה חזקה ומהודקת ונשמטה או שהתליעה הרי זה פטור, שזו מכה בידי שמים היא, וכן כל כיוצא בזה. וכל אלו הדברים ברשות הניזק, אבל ברשות המזיק - פטור עד שיתכוין להזיק, כמו שביארנו.

[**השגת הראב"ד:** "ואם היתה חזקה ומהודקת ונשמטה או שהתליעה הרי זה פטור שזו מכה בידי שמים היא" - א"א תמה אני מאי שנא אונס זה מרוח שאינה מצויה ומן הישן? ובגמרא משמע דלא איתלע אונס, דאי איתלע לאו אונס.]

ה. הרי שמילא חצר חבירו כדי יין ושמן אפילו הכניסם ברשות הואיל ולא קיבל עליו בעל החצר לשמור הרי זה נכנס ויוצא כדרכו וכל שישתבר מן הכדים בכניסתו וביציאתו הרי הוא פטור עליהן, ואם שברן בכוונה אפילו הכניסם בעל הכדים שלא ברשות הרי זה חייב לשלם, וכן כל כיוצא בזה.

### 22. טור, חו"מ, סימן שעח

כשם שאסור לגנוב ולגזול ממון חבירו כך אסור להזיק ממון שלו אפילו אם אינו נהנה, כיון שמזיקו בין במזיד בין בשוגג חייב לשלם, ובלבד שלא יהא אנוס, כגון אם נפל מן הגג ברוח שאינה מצויה והזיק, אבל אם נפל ברוח מצויה והזיק - חייב דלאו אנוס הוא.

### 23. טור, חו"מ, סימן תכא

נפל מן הגג ברוח מצויה חייב בארבעה דברים, דשוגג קרוב למזיד הוא, דלא היה לו לעלות לגג שאין לו מעקה כיון שיכול ליפול ברוח מצויה, ופטור מבושת כיון שלא כיון. ואם נתהפך דרך נפילתו כדי שיפול על האדם להנאתו כדי שלא ייחבט בקרקע - חייב גם על הבושת. ואם נפל ברוח שאינה מצויה אינו חייב אלא בנזק.

### 24. ר' יהושע ולק כ"ץ, דרישה, חושן משפט, סימן שע"ח, ס"ק א

"ובלבד שלא יהא אנוס, כגון אם נפל מן הגג ברוח שאינה מצויה והזיק" - זה לשון הגמרא (סוף פרק ב' דבבא קמא דף כ"ז): "אמר רבה נפל מראש הגג ברוח שאינה מצויה והזיק ובייש חייב על הנזק ופטור מארבעה דברים, ברוח מצויה והזיק ובייש חייב בארבעה דברים ופטור על הבושת". ובית יוסף הקשה מזה על רבנו שכתב ברוח שאינה מצויה פטור, ומשמע פטור מנזק, דהא כאן אממון קאי, ובממון לא שייך ארבעה דברים, ואם כן ודאי פטור וחייב דכתב רבינו אממון קאי, ורבה אמר דאפילו באינה מצויה חייב בנזק. עיי"ש.

ואני אומר שבלאו הכי נמי קשה דברי רבינו (=הטור) אהדדי, שכתב בהדיא בסימן תכ"א סי"ג שאם נפל מן הגג ברוח שאינה מצויה והזיק ובייש חייב על הנזק. ונראה לחלק דמימרא דרבה לקמן סימן תכ"א איירי בנפל על האדם והזיקו, שהרי רבה הזיק ובייש קאמר, ובושת שייך דווקא באדם, וכן לקמן סימן תכ"א מבואר בהדיא דמיירי באדם, וסבירא ליה לרבנו באדם דיש בו חמישה דברים עם נזק מסתברא לומר נהי דנפטר ברוח שאינה מצויה מארבעה דברים, כיון שאינו אונס גמור בנזק מיהא חייב. אבל בנזקי ממון דלא שייך בו אלא חיוב נזק, ולית לן במאי דנפטריה כי אם בנזק - פטרינן ליה מהנזק, כיון דדמי מיהו לאונס גמור. אלא שצ"ע מנא ליה לחלק בהכי...

### 25. ר' יואל סירקיס, בית חדש, חו"מ, סימן שע"ח, ס"ק א

ומה שכתב (=הטור) "כגון אם נפל מן הגג ברוח שאינה מצויה והזיק" וכו', אין כוונתו דנפל מן הגג ברוח שאינה מצויה בעניםן שלא היה אונס גמור אמו שארמו בגמרא, אלא רצה לומר דנפל בעניין שהיה אונס גמור. ומהרו"ך (-מורנו הרב ולק כ"ץ, דרישה סעיף א) כתב לחלק בין הזיק אדם להזיק כלים, ושרא ליה מאריה, דבמשנה ובגמרא מפורש דאין חלוק בין הזיק אדם להזיק כלים, אלא כדפרישית עיקר, דברוח שאינה מצויה גופיה איכא לחלק בין אונס גמור, כגון שהיה רוח סערה גדול וחזקה מפרק הרים משבר סלעים, לשאינו כל כך חזקה.

### 26. ר' דוד הלוי, ט"ז, סימן שע"ח, ס"ק ב

ברוח שאינה מצויה, במה שכתב הסמ"ע (= הוא בעל הדרישה) ליישב דברי רבנו הטור, תמוה לי מנין לרבנו זה דיהא נחית חד דרגא, דהא לענין נזק שוה אדם וכלים. ונלע"ד דלא מחייב רבנו בסימן תכא אלא באין לו מעקה כמו שכתב שם, דלא היה לו לעלות בגג שאין לו מעקה שיכול ליפול ברוח שאינה מצויה, אבל הכא מיירי שיש לו מעקה אלא שנפל באונס למעלה מן המעקה, שבאה רוח סערה כל כך הגביהו וזרקו, אין לך אונס גדול מזה. כנ"ל.

### 27. משנה, בבא קמא פרק ג

(א) הַמַּנִּיחַ אֶת הַכַּד בִּרְשׁוּת הָרַבִּים וּבָא אַחֵר וְנִתְקַל בָּהּ וּשְׁבָרָהּ, פָּטוּר. וְאִם הֻזַּק בָּהּ, בַּעַל הֶחָבִית חַיָּב בְּנִזְקוֹ. נִשְׁבְּרָה כַדּוֹ בִּרְשׁוּת הָרַבִּים, וְהֻחְלַק אֶחָד בַּמַּיִם, אוֹ שֶׁלָּקָה בַחֲרָסֶיהָ, חַיָּב. רַבִּי יְהוּדָה אוֹמֵר, בְּמִתְכַּוֵּן, חַיָּב. בְּאֵינוֹ מִתְכַּוֵּן, פָּטוּר:

(ב) הַשּׁוֹפֵךְ מַיִם בִּרְשׁוּת הָרַבִּים, וְהֻזַּק בָּהֶן אַחֵר, חַיָּב בְּנִזְקוֹ. הַמַּצְנִיעַ אֶת הַקּוֹץ, וְאֶת הַזְּכוּכִית, וְהַגּוֹדֵר אֶת גְּדֵרוֹ בַּקּוֹצִים, וְגָדֵר שֶׁנָּפַל לִרְשׁוּת הָרַבִּים, וְהֻזְּקוּ בָהֶן אֲחֵרִים, חַיָּב בְּנִזְקָן:

(ג) הַמּוֹצִיא אֶת תִּבְנוֹ וְאֶת קַשּׁוֹ לִרְשׁוּת הָרַבִּים לִזְבָלִים, וְהֻזַּק בָּהֶן אַחֵר, חַיָּב בְּנִזְקוֹ, וְכָל הַקּוֹדֵם בָּהֶן זָכָה. רַבָּן שִׁמְעוֹן בֶּן גַּמְלִיאֵל אוֹמֵר, כָּל הַמְקַלְקְלִין בִּרְשׁוּת הָרַבִּים וְהִזִּיקוּ, חַיָּבִין לְשַׁלֵּם, וְכָל הַקּוֹדֵם בָּהֶן זָכָה. הַהוֹפֵךְ אֶת הַגָּלָל בִּרְשׁוּת הָרַבִּים, וְהֻזַּק בָּהֶן אַחֵר, חַיָּב בְּנִזְקוֹ:

(ד) שְׁנֵי קַדָּרִין שֶׁהָיוּ מְהַלְּכִין זֶה אַחַר זֶה, וְנִתְקַל הָרִאשׁוֹן וְנָפַל, וְנִתְקַל הַשֵּׁנִי בָּרִאשׁוֹן, הָרִאשׁוֹן חַיָּב בְּנִזְקֵי שֵׁנִי:

(ה) זֶה בָּא בְחָבִיתוֹ, וְזֶה בָּא בְקוֹרָתוֹ, נִשְׁבְּרָה כַדּוֹ שֶׁל זֶה בְּקוֹרָתוֹ שֶׁל זֶה, פָּטוּר, שֶׁלָּזֶה רְשׁוּת לְהַלֵּךְ וְלָזֶה רְשׁוּת לְהַלֵּךְ. הָיָה בַעַל קוֹרָה רִאשׁוֹן, וּבַעַל חָבִית אַחֲרוֹן, נִשְׁבְּרָה חָבִית בַּקּוֹרָה, פָּטוּר בַּעַל הַקּוֹרָה. וְאִם עָמַד בַּעַל הַקּוֹרָה, חַיָּב. וְאִם אָמַר לְבַעַל הֶחָבִית עֲמֹד, פָּטוּר. הָיָה בַעַל חָבִית רִאשׁוֹן וּבַעַל קוֹרָה אַחֲרוֹן, נִשְׁבְּרָה חָבִית בַּקּוֹרָה, חַיָּב. וְאִם עָמַד בַּעַל חָבִית, פָּטוּר. וְאִם אָמַר לְבַעַל קוֹרָה עֲמֹד, חַיָּב. וְכֵן זֶה בָא בְנֵרוֹ וְזֶה בְפִשְׁתָּנוֹ.

(ו) שְׁנַיִם שֶׁהָיוּ מְהַלְּכִין בִּרְשׁוּת הָרַבִּים אֶחָד רָץ וְאֶחָד מְהַלֵּךְ, אוֹ שֶׁהָיוּ שְׁנֵיהֶם רָצִים, וְהִזִּיקוּ זֶה אֶת זֶה, שְׁנֵיהֶם פְּטוּרִין.

### 28. בבלי, בבא קמא כז ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

**"ובא אחר ונתקל בה ושברה – פטור"**. אמאי פטור? איבעי ליה לעיוני ומיזל!

אמרי דבי רב משמיה דרב: בממלא רשות הרבים כולה חביות; שמואל אמר: באפילה שנו; רבי יוחנן אמר: בקרן זוית.

אמר רב פפא: לא דיקא מתניתין אלא או כשמואל או כרבי יוחנן, דאי כרב, מאי אריא נתקל? אפילו שבר נמי! אמר רב זביד משמיה דרבא: הוא הדין דאפי' שבר, והאי דקתני נתקל? איידי דבעי למתני סיפא: ואם הוזק בה - בעל חבית חייב בנזקו, דדוקא נתקל, אבל שבר לא, מאי טעמא? הוא דאזיק אנפשיה, קתני רישא נתקל.

אמר ליה ר' אבא לרב אשי, הכי אמרי במערבא משמיה דר' עולא: לפי שאין דרכן של בני אדם להתבונן בדרכים.

### 29. תוספות, בבא קמא, כז ע"ב ד"ה שמואל

שמואל אמר באפילה שנו - והא דפליגי לקמן (דף כט.) אי נתקל פושע הוא או לא כגון שנתקל מעצמו ולא נתקל בשום דבר אבל הכא שנתקל מחמת מכשול ולא איבעי ליה לעיוני - אנוס הוא. ואע"ג דלעיל (דף כו:) מרבינן אונס כרצון באדם המזיק מפצע תחת פצע, אונס גמור לא רבי רחמנא, דהא בירושלמי פוטר אותו שישן ראשון אם הזיק לשני הבא אצלו לישן.

וכן בהגוזל בתרא (לקמן דף קיב.) גבי הניח להם אביהם פרה שאולה כסבורים של אביהם היא וטבחוה ואכלוה, משלמין דמי בשר בזול שכך נהנו אבל מה שהזיקו לא, דאנוסין הן.

ובמתניתין נמי תנן היה בעל חבית ראשון ובעל קורה אחרון דאם עמד בעל חבית ונשברה חבית בקורה פטור.

ונראה לדקדק דאדם המזיק דמפטר באונס (משום) שהוא כעין גניבה, מדתניא בשלהי האומנים (ב"מ דף פב: ושם ד"ה וסבר) המעביר חבית ממקום למקום ושברה רבי יהודה אומר שומר חנם ישבע נושא שכר ישלם, והשתא מדמחייב נושא שכר ופוטר שומר חנם ולא מחייב מטעם אדם המזיק שמע מינה דבאונס דכעין גניבה אדם המזיק פטור, ומדמה ר' יהודה נתקל לגניבה, אבל באונס שהוא כעין אבידה שהיא קרובה לפשיעה יותר, כדאמרינן בהשואל (ב"מ דף צד:) דגניבה קרובה לאונס ואבידה קרובה לפשיעה, נראה דאדם המזיק חייב, דאי אפשר לומר שלא יתחייב אלא בפשיעה.

וכן משמע לעיל דמחייב בנפל מן הגג ברוח שאינו מצויה, ואע"ג דברוח שאינו מצויה מפטר בה שומר חנם – כדאמרינן בסוף ארבעה וחמשה (לקמן דף מה.) גבי ארבעה נכנסו תחת הבעלים כו' וחייבין לשלם דמי שור לבעלים חוץ משומר חנם, ומוקי לה כגון דנטריה שמירה פחותה דשומר חנם כלתה לו שמירתו והנך לא כלתה שמירתן ומייתי מדר' יהודה דמועד סגי ליה בשמירה פחותה דהיינו דלת שיכולה לעמוד ברוח מצויה ואין יכולה לעמוד בשאין מצויה – אלמא אע"ג דמפטר שומר חנם מחייב בה אדם המזיק, והיינו טעמא משום דהוי כעין אבידה, ונתקל הוי כעין גניבה ופטור ביה אדם המזיק...

### 30. רמב"ן, חידושיו למסכת בבא מציעא, דף פ"ב, ע"ב ד"ה ומצאתי

ומצאתי בתוספות בב"ק (כ"ז ב') שמפרשים אותה משום אדם המזיק, וא"כ למה פטרוהו לדברי האומר אנוס הוא? והלא אדם מועד לעולם בין באונס בין ברצון! והם השיבו שאינו חייב באונסין גדולים, וסמכו אותה מן הירושלמי שאמרו בישן ובא חבירו וישן אצלו הוא המועד.

ואי אפשי להעמידה, דהתם משום דשני פשע בעצמו. וכן מה שאמרו באם היה בעל קורה ראשון ובעל חבית אחרון וכולה מתניתין, וכן מה שאמרו לפי שאין דרכן של בני אדם להתבונן בדרכים, כולם כשהם אדם המזיק משום פשיעה דניזק פטרו בהם, או שהם בור וכגון שהלה נתקל בו, ואין להאריך כאן.

ועוד הביאו טבח אומן שקלקל דפטור בחנם, ואמאי אדם מזיק הוא, וכי נמי סבירא לן אנוס הוא ליחייב, וזה ודאי קשה עליהם, דכיון דמיחייב בשכר אלמא כעין גנבה ואבדה הוא ולאו אונס גדול ולאו אונס קטן הוא, ופטרוהו בחנם! אלא שאין באומן הטועה במלאכתו משום מזיק. וסוף דבר כיון שהזכירו חכמים באונס נזקין אבן מונחת בחיקו ולא הכיר בה מעולם (ב"ק כ"ו ב'), ונפל מן הגג ברוח שאינה מצויה (שם כ"ז א') הרי הזכירו סוף האונסין כולם, דרוח שאינה מצויה אפילו כאותה של אליהו במשמע, דרוח מצויה הזכירו לענין שומר חינם, אבל רוח שאינה מצויה לא הוזכרה בתלמוד אלא לענין אונס, דהוא מן האונסין הגדולים שבעולם, ואין כאן מקום להאריך בזה יותר מדאי.

## ז. אחריות חרש, שוטה, קטן, אשה ועבד שהזיקו

### 31. משנה, בבא קמא ח, ד

חרש, שוטה וקטן פגיעתן רעה: החובל בהן, חיב; והם שחבלו באחרים, פטורין. העבד והאשה פגיעתן רעה: החובל בהן, חיב; והם שחבלו באחרים, פטורין; אבל משלמין לאחר זמן: נתגרשה האשה, נשתחרר העבד - חיבין לשלם.

### 32. רמב"ם, חובל ומזיק, ד, כ-כא

חרש שוטה וקטן פגיעתן רעה. החובל בהן חייב והן שחבלו באחרים פטורין. אע"פ שנתפתח החרש ונשתפה השוטה והגדיל הקטן אינם חייבין לשלם, שבשעה שחבלו לא היו בני דעת.

העבד והאשה פגיעתן רעה. החובל בהן חייב והן שחבלו באחרים פטורין אבל משלמין לאחר זמן אם נתגרשה האשה או מת בעלה או נשתחרר העבד, שהרי בני דעה הן והרי הן כבעל חוב שאין לו מה יגבה שאם העשיר חייב לשלם.

### 33. פסקי הרא"ש, בבא קמא, פרק ח, סימן ט

חש"ו אין להטפל בהם החובל בהן חייב, והם שחבלו באחרים פטורין. העבד והאשה כמו כן החובל בהן חייב, הם שחבלו באחרים פטורים. נתגרשה האשה ונשתחרר העבד חייבין, דלא דמי פטורייהו לפטורא דחש"ו, דהנך לאו בני עונשין נינהו, אבל פטורייהו דעבד ואשה משום דאין להן נכסים...

### 34. ר' יואל סירקיס, שו"ת הב"ח הישנות, סימן סב

ותו נראה לפע"ד דאפי' אם תמצי לומר דרש"י שפי' בילדותו רצונו לומר בקטנותו כמו שהבין הא"ז א"ה לא היתה דעתו של רש"י דמחייבינן לקטן לאחר שיגדל דדבר פשוט הוא דכיון דלא היה בן דעת בשעה שהזיק דפטור הוא מלשלם וא"כ היאך יחזור לחיובו לאחר שהגדיל אלא וודאי האי אכפיי' אין פירושו דכפיי' לשלם אלא ר"ל שהיה רוצה להכותו כשעת /בשעת/ מעשה שריפת השטר כדי שלא יהא רגיל להזיק אלא דלפי שלא היה רוצה לסבול המכות היה משלם כל ההיזק שעשה אע"פ שהיה פטור מתשלומין בד"ת ומכאן יצא לו להרמב"ם דפסק בפ"א מה' גנבה ראוי לב"ד להכות לקטנים וכו' דלא נמצא זה מבואר וכמ"ש ה' המגיד אבל למ"ש התישב זה שהרב ז"ל קמפרש להא דאכפיי' וכו' דאכפיי' בשוטים בקטנותו ומתוך כך אגבי' מיניה כי כשורה לצלמי שלא היה בוחר במכות ושילם לחבירו כל ההיזק ובפי' זה התיישב דל"ק דהיאך היה רב אשי מסרב שלא לקיים ציווי ב"ד עד שכפאו אלא וודאי מעשה זה בעודו קטן היה וד"ת פטור מלשלם אלא משום דראוי לב"ד להכות וכו' אכפייה בשוטים ומתוך כך אגביה מיניה כי כשורה לצלמי.

## ח. אחריות שילוחית

### 35. הגהות רמ"א, חושן משפט סימן קפב, סעיף א

הגה: בכל דבר שלוחו של אדם כמותו, חוץ מלדבר עבירה דקיימא לן אין שליח לדבר עבירה (טור). ודוקא שהשליח בר חיובא, אבל אם אינו בר חיובא הוי שליח אפילו לדבר עבירה (הגהות מיימוני פרק ה' דשלוחין).

### 36. ר' יהושע ולק כץ, סמ"ע, שם ס"ק ב

חוץ מלדבר עבירה. דדברי הרב ודברי התלמיד דברי מי שומעין [קדושין מ"ב ע"ב], ויכול המשלח לומר סברתי שלא ישמע לי לעשותו, לכך אין המשלח חייב. אבל אם אין השליח בר חיובא, לא שייך האי טעמא.

### 37. ר' שבתי בן מאיר הכהן, ש"ך, חו"מ, סימן שמח, ס"ק ו

[הגהת רמ"א: המראה לחבירו לגנוב או שלחומ לגנוב אין המשלח חייב, דאין שליח לדבר עבירה. מיהו אם השליח אינו בר חיובא יש אומרים דהמשלח חייב}.

"יש אומרים דהמשלח" כו' - לא ידענא למה כתב בלשון "יש אומרים", דהא לא הביא בדרכי משה מי שחולק על זה, גם לעיל ר"ס קפ"ב כתב הרב ב"י כן בפשיטות. מיהו כבר כתבתי שם דמה שהוציא הר"ב כן מהגהת מיימוניות ומרדכי אינו מוכרח, והעליתי שם לדינא דאין חילוק בין השליח בר חיובא או לא ולעולם אין שלד"ע רק גבי חצר ע"ש... והנ"י כתב בפ' מרובה דהשליח חייב דאין שלד"ע אפי' במקום שאין השליח יודע אם עשה איסור עכ"ל. ומה שכתב בשם הנ"י דהשליח חייב ליתא, דלא כתב הנ"י שם רק דמכל מקום המשלח פטור, אבל שיהא השליח חייב אין לזה טעם כלל, וכן מבואר להדיא ביש"ש פרק מרובה סי' ל"ג דלכולי עלמא השליח פטור בשלא ידע, ע"ש.

### 38. הרב מאיר הכהן מרוטנבורג, תשובות מימוניות, נזיקין, סימן יד

הנה לשלום מר לי מר חמרמר וריחי נמר ואתמרמר. ומה אומר אשר הפך ישראל עורף אל המוסר וטוב לרע הומר. בנינו עלפו בראש כל חוצות כתוא מכמר. מה התוא הזה כיון שנפל למכמר שוב אין מרחמין עליו כך ממונן של ישראל כיון שנפל ליד גוים לא אתי ולא מרחמי (ב"ק קיז א) וכ"ש הכא דיד גוי באמצע שנראה להם היתר גמור ומצוה להשמיד להרוג ולאבד.

ומה אשיב לכם רבותי על המקרה ועל המאורע הרע הזה אין דינו מסור בידינו בלתי לה' לבדו ומאן סליק לעילא לדעת במה יתכפר לו לאלכסנדרי העון הזה. קרובני בעיני שיש להחמיר עליו יותר מישראל האומר לשלוחו ישראל צא והרוג את הנפש דאע"ג דדברי הרב ודברי התלמיד דברי מי שומעין מחייב מיהת בדיני שמים בדינא רבה למר ובדינא זוטא למר (קידושין מג א) וה"מ התם משום דקרוב לודאי שלא יעשה דדברי הרב ודברי התלמיד דברי מי שומעין אבל על ידי גוים נ"ל דברי היזקא וה"ל כשולח את הבעירה ביד חש"ו ומסר להו גווזא וסילתא דחייב אפילו בדיני אדם (ב"ק נט ב) כאילו עבד איהו גופיה בידים כי הערלים שמחים לאיד כאשר יגילו בחלקם שלל כשיש להם לילך על יהודי. ומי הרשהו לתפוש את בעלי ריביו בידי גוים אפילו לפי דבריו שהוא אומר שלא רצה אלא להכריחם למשפט, והא אפילו למשכנו אינו רשאי...

והשתא בנדון זה נראה בעיני שטעון כפרה כמו רוצח גמור שהרג ביד ודמי לכבש עליו לתוך המים או לתוך האור (סנהדרין עו ב) וכמאן דכפתיה לחבריה ואשקיל עליה בידקא דמיא וקטליה בכח ראשון דגיריה דיליה הוא (שם עז ב). ועוד חזקה אין אדם מעמיד עצמו על ממונו (שם עב א) כ"ש על גופו שאינו מניח לתפוש עצמו ואם כן כשרדפו הגוים אחריהם לזה נתכוונו דאי קיימי לאפייהו קטלי להו. והיינו טעמא דמחתרת (שם). וכיון דאריה ארבץ אמצריהו פושע הוא ומזיק הוא וגירי דיליה נינהו ואשו משום חציו. ובלא שום עדות כי אם על פי עצמו נראה לי דצריך כפרה כמו רוצח שהרי ברוח מצויה היזק אשו, ברזל תבא נפשו, וילקה בחסר ויתר, ויתבזה בפומבי ובהסתר, ובגליות בנע ונד ינתר, עד יענה בפניו כחשו ובקלסתר, כולי האי ואולי יעתר, וביום חרון אף ה' יסתר, אף ישים באשם נפשו ועל פשעו יכפה פסכתר, וישחיר פניו בתעניות ובמעמדות שנה או שנתים. ולכל מה שתטעינוהו אתם רבותי יותר דעתי מסכמת להוסיף ולא לגרוע להיות סותר, ותושפעו רוב שלומים ותניחו לבניכם כתב כנפש סר למשמעתכם מאיר ב"ר ברוך שיח'.

### 39. בבלי, בבא קמא נא ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

וברה"ר בור של שני שותפין היכי משכחת לה? אי דשוו שליח תרוייהו, ואמרי ליה זיל כרי לן ואזל כרה להו, אין שליח לדבר עבירה! ואי דכרה האי חמשה והאי חמשה, נסתלקו להו מעשה ראשון...

### 40. שולחן ערוך, חושן משפט סימן תי סעיף ח

האומר לחבירו לחפור בור ברשות הרבים וחפרו - החופר חייב והמשלח פטור.

### 41. טור, סימן שמט

אחד האיש ואחד האשה שגנבו חייבין לשלם ד' וה' אלא שאשת איש שגנבה אין לה לשלם לפיכך אם הקרן בעין מחזירין לבעלים ובכפל ממתין לה עד שתתאלמן או תתגרש ויתבענהא...

קטן שגנב פטור מהכפל ומחזירין הקרן לבעלים אם הוא בעין ואם אינו בעין פטור גם מהקרן אף לאחר שיגדיל. ועבד שגנב מחזירין הקרן לבעלים אם הוא בעין וכפל אין לו דאין לו משלו מה לשלם וגם אין בעליו חייב לשלם בשבילו ולא שאר כל דבר שמזיק כיון שהוא בן דעת ובעלים אינו יכול לשמרו שאם יקניטו ילך וידליק גדישו של חבירו ונמצא מחייב רבו מנה בכל יום אלא אם ישתחרר חייב לשלם.

כתב הרמב"ם ראוי לב"ד להכות הקטנים כפי כח של קטן על הגניבה כדי שלא יהו רגילין בה וכן אם הזיקו שאר נזקים וכן מכין העבדים אם הזיקו מכה רבה שלא יהו משולחים להזיק.

### 42. משנה, ידיים ד, ז

אומרים צדוקין: קובלין אנו עליכם פרושים, שאתם אומרים שורי וחמורי שהזיקו חייבין ועבדי ואמתי שהזיקו פטורין. מה אם שורי וחמורי שאיני חייב בהם מצות הרי אני חייב בנזקן, עבדי ואמתי שאני חייב בהן מצות אינו דין שאהא חייב בנזקן?! אמרו להם: לא, אם אמרתם בשורי וחמורי שאין בהם דעת, תאמרו בעבדי ובאמתי שיש בהם דעת? שאם אקניטם ילך וידליק גדישו של אחר ואהא חייב לשלם!

### 43. בבלי, בבא קמא ד ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

לא ראי השן שאין כוונתו להזיק כראי הקרן שכוונתו להזיק. ולאו ק"ו הוא? ומה שן שאין כוונתו להזיק - חייב, קרן שכוונתו להזיק - לא כ"ש! איצטריך, ס"ד אמינא מידי דהוה אעבד ואמה, עבד ואמה לאו אע"ג דכוונתן להזיק אפ"ה פטירי, ה"נ לא שנא. אמר רב אשי: אטו עבד ואמה לאו טעמא רבה אית בהו? שמא יקניטנו רבו וילך וידליק גדישו של חבירו, ונמצא זה מחייב את רבו מאה מנה בכל יום! אלא, פריך הכי: לא ראי הקרן שכוונתו להזיק כראי השן שאין כוונתו להזיק, ולא ראי השן שיש הנאה להזיקו כראי הקרן שאין הנאה להזיקו.

**כנס צובה השלישי למשפט עברי**

**משפט עברי ודיני נזיקין**

**מושב שני: סיבתיות בדיני נזיקין**

**הרצאה כללית**, פרופ' רונן אברהם

**לימוד מונחה**

**סיבתיות בדיני נזיקין במשפט העברי**, הרב ד"ר מיכאל בריס וד"ר שנה שטראוך-שיק

# מושב שני- סיבתיות במשפט העברי

#### תוכן עניינים

[**א. "גרמא בנזיקין"**](#_Toc327961355)

[1. משנה בבא קמא ו, ד](#_Toc327961356)

[2. בבלי, בבא קמא נט ע"ב – ס ע"א](#_Toc327961357)

[3. משנה בבא בתרא ב, יא; בבלי שם, כה ע"ב – כו ע"א](#_Toc327961358)

[4. משנה בבא בתרא ב, ה; בבלי שם כב ע"ב – כג ע"א](#_Toc327961359)

[5. רמב"ם, נזקי ממון יד](#_Toc327961360)

[6. רמב"ם, שכנים יא](#_Toc327961361)

[7. משנה בבא קמא ה, ב](#_Toc327961362)

[8. בבלי, בבא קמא מז ע"ב](#_Toc327961363)

[9. בבא קמא מח ע"ב](#_Toc327961364)

[10. סנהדרין עו ע"ב - עז ע"א](#_Toc327961365)

[11. רמב"ם, חובל ומזיק ו](#_Toc327961366)

[ב. "פטור מדיני אדם וחייב מדיני שמים"](#_Toc327961367)

[12. בבלי, בבא קמא נה ע"ב – נו ע"א](#_Toc327961368)

[13. בבלי, יבמות עח ע"ב](#_Toc327961369)

[ג. צְפִיוּת מול ניתוק הקשר הסיבתי](#_Toc327961370)

[14. משנה בבא קמא ב, ו](#_Toc327961371)

[15. בבלי, מכות ז ע"ב](#_Toc327961372)

[16. רמב"ם, חובל ומזיק ו](#_Toc327961373)

[ד. ניתוק הקשר הסיבתי: "כלו לו חיציו"](#_Toc327961374)

[17. בבלי, בבא קמא כו ע"ב – כז ע"א](#_Toc327961375)

[ה. "גרמי" לעומת "גרמא"](#_Toc327961376)

[18. סמ"ע לחושן משפט שפו, א ס"ק א](#_Toc327961377)

19. [Michael Sokoloff, A Dictionary of Jewish Babylonian Aramaic of the Talmudic and Geonic Periods, (Ramat Gan, 2002).](#_Toc327961378)

[20. בבלי, בבא קמא צח ע"א – ע"ב](#_Toc327961379)

[21. בבלי, בבא קמא ק ע"א – ע"ב](#_Toc327961380)

[22. רי"ף מסכת בבא קמא (יא ע"ב – יב ע"א מדפי הרי"ף)](#_Toc327961381)

[23. משנה, סנהדרין ט, א (בבלי, סנהדרין עו ע"ב)](#_Toc327961382)

[24. בבלי, סנהדרין עו ע"ב – עז ע"א](#_Toc327961383)

[25. רבינו זרחיה הלוי, המאור הגדול, סנהדרין פרק שמיני](#_Toc327961384)

[ו. "גרמי" – הגישות העיקריות](#_Toc327961385)

[26. תוספות בבא בתרא כב ע"ב ד"ה זאת אומרת](#_Toc327961386)

[27. רמב"ן, קונטרס דינא דגרמי](#_Toc327961387)

[28. רבינו אפרים מרגשנבבורג, קונטרס גרמא וגרמי (כת"י ביה"מ לרבנים בניו יורק 935; אהל ישעיהו, ירושלים, תשס"א)](#_Toc327961388)

[29. רמב"ם, חובל ומזיק ז](#_Toc327961389)

[30. רמב"ם, סנהדרין ו](#_Toc327961390)

[ז. רשלנות ואחריות קפידה בבבל ובארץ ישראל: שתי מערכות מתחרות בדיני נזיקין בפסקי האמוראים](#_Toc327961391)

[31. משנה בבא קמא א, א](#_Toc327961392)

[32. משנה, בבא קמא ב, ו](#_Toc327961393)

[33. ירושלמי, בבא קמא ג ע"א](#_Toc327961394)

[34. בבלי, בבא קמא כו ע"ב](#_Toc327961395)

[35. משנה, בבא קמא ג, א](#_Toc327961396)

[36. ירושלמי, בבא קמא ג ע"ב](#_Toc327961397)

[37. בבלי, בבא קמא כז ע"ב](#_Toc327961398)

## א. "גרמא בנזיקין"

* הבחנה בין פעולה ישירה ("גירי דיליה", או כוחו) לגרימה עקיפה ("גרמא")
* התנאים על פיהם ניתן לייחס את תוצאות כוחות הטבע למעשה האדם, ומתי זהו "כוח זר מתערב"
* הבחנה בין פעולה עקיפה לבין מחדל

### 1. משנה בבא קמא ו, ד (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

השולח את הבערה ביד חרש שוטה וקטן - פטור בדיני אדם וחייב בדיני שמים. שלח ביד פקח - הפקח חייב. אחד הביא את האור ואחד הביא את העצים - המביא את העצים חייב, אחד הביא את העצים ואחד הביא את האור - המביא את האור חייב. בא אחר וליבה - המלבה חייב, ליבתה הרוח - כולן פטורין.

### 2. בבלי, בבא קמא נט ע"ב – ס ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

אמר ר"ל משמיה דחזקיה: לא שנו אלא שמסר לו גחלת וליבה, אבל מסר לו שלהבת - חייב, מ"ט? מעשיו קא גרמו לו; ורבי יוחנן אמר: אפילו מסר לו שלהבת - פטור, מ"ט? צבתא דחרש גרמה לו, ולא מחייב עד שימסור לו גווזא, סלתא, שרגא, **דההוא ודאי מעשה דידיה גרמו**. [...]

לבתה הרוח - כולן פטורין. ת"ר: ליבה ולבתה הרוח, אם יש בלבויו כדי ללבותה - חייב, ואם לאו - פטור. אמאי? ליהוי כזורה ורוח מסייעתו! אמר אביי: הכא במאי עסקינן - כגון שליבה מצד אחד, ולבתו הרוח מצד אחר. רבא אמר: כגון שליבה ברוח מצויה, ולבתו הרוח ברוח שאינה מצויה. ר' זירא אמר: כגון דצמרה צמורי. רב אשי אמר: כי אמרינן זורה ורוח מסייעתו - ה"מ לענין שבת, דמלאכת מחשבת אסרה תורה, **אבל הכא גרמא בעלמא הוא, וגרמא בנזקין פטור**.

### 3. משנה בבא בתרא ב, יא; בבלי שם, כה ע"ב – כו ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

מרחיקין את האילן מן הבור עשרים וחמש אמה, ובחרוב ובשקמה - חמשים אמה, בין מלמעלה בין מן הצד. אם הבור קדמה - קוצץ ונותן דמים, ואם אילן קדם - לא יקוץ, ספק זה קדם וספק זה קדם - לא יקוץ; ר' יוסי אומר: אע"פ שהבור קודמת לאילן - לא יקוץ, שזה חופר בתוך שלו וזה נוטע בתוך שלו. הלכה כרבי יוסי.

אמר רב אשי, כי הואן בי רב כהנא הוה אמרינן: מודי ר' יוסי בגירי דידיה. פאפי יונאה עני והעשיר הוה, בנה אפדנא, הוו הנך עצורי בשיבבותיה, דכי הוו דייקי שומשמי הוה ניידא אפדניה; אתא לקמיה דרב אשי, א"ל, כי הואן בי רב כהנא הוה אמרינן: מודי רבי יוסי בגירי דיליה. וכמה? כדנייד נכתמא אפומיה דחצבא. דבי בר מריון בריה דרבין כי הוה נפצי כיתנא, הוה אזלא רקתא ומזקא אינשי; אתו לקמיה דרבינא, אמר להו: כי אמרינן מודה ר' יוסי בגירי דיליה - הני מילי דקא אזלא מכחו, הכא זיקא הוא דקא ממטי לה. מתקיף לה מר בר רב אשי: מאי שנא מזורה ורוח מסייעתו? אמרוה קמיה דמרימר, אמר להו: היינו זורה ורוח מסייעתו. ולרבינא, מאי שנא מגץ, היוצא מתחת הפטיש והזיק דחייב לשלם? התם ניחא ליה דליזל, הכא לא ניחא ליה דליזל.

### 4. משנה בבא בתרא ב, ה; בבלי שם כב ע"ב – כג ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

מתני'. מרחיקין את הסולם מן השובך ארבע אמות, כדי שלא תקפוץ הנמייה; ואת הכותל מן המזחילה - ד' אמות, כדי שיהא זוקף את הסולם.

גמ'. לימא, מתניתין דלא כר' יוסי, דאי ר"י, הא אמר: זה חופר בתוך שלו וזה נוטע בתוך שלו! אפילו תימא ר' יוסי, הא אמר רב אשי, כי הוינן בי רב כהנא הוה אמר: מודי רבי יוסי בגירי דידיה, ה"נ זמנין דבהדי דמנח ליה יתבא בחור וקפצה. והא גרמא הוא! א"ר טובי בר מתנה, זאת אומרת: גרמא בניזקין אסור. רב יוסף הוה ליה הנהו תאלי דהוו אתו אומני ויתבי תותייהו, ואתו עורבי - אכלי דמא וסלקי אבי תאלי ומפסדי תמרי, אמר להו רב יוסף: אפיקו לי קורקור מהכא. א"ל אביי: והא גרמא הוא! א"ל: הכי אמר רב טובי בר מתנה, זאת אומרת: גרמא בניזקין אסור.

### 5. רמב"ם, נזקי ממון יד

(ה) השולח את הבעירה ביד חרש שוטה וקטן פטור מדיני אדם וחייב בדיני שמים, במה דברים אמורים שמסר להן גחלת וליבוה שדרך הגחלת להכבות מאיליה קודם שתעבור ותדליק, אבל אם מסר להן שלהבת חייב שהרי מעשיו גרמו.

(ו) שלח את הבעירה ביד פקח, זה הפקח שהבעיר חייב לשלם והשולח פטור, וכן אם הניח שומר לשמור הבעירה השומר חייב.

(ז) אחד הביא את האור ואחד הביא את העצים המביא את העצים חייב, אחד הביא את העצים ואחד הביא את האור המביא את האור חייב, בא אחר וליבה המלבה חייב, ליבתו רוח שאינה מצויה תמיד הרי כולן פטורין, ליבה וליבתו הרוח חייב שהרי הוא גרם וכל הגורם להזיק משלם נזק שלם מן היפה שבנכסיו כשאר כל המזיקין.

השגת הראב"ד: ליבה וליבתו הרוח חייב שהרי הוא גרם. א"א [=אמר אברהם] ואיך לא הפליג [=הבחין] כמו שמפליג בברייתא אם יש בלבויו כדי ללבותה חייב ואם לאו פטור.

### 6. רמב"ם, שכנים יא

(א) מי שעשה גורן בתוך שלו, או קבע בית הכסא, או מלאכה שיש בה אבק ועפר וכיוצא בהן צריך להרחיק כדי שלא יגיע העפר או ריח בית הכסא או האבק לחבירו כדי שלא יזיקו, אפילו היתה הרוח הוא שמסייע אותו בעת שעושה מלאכתו ומוליכה את העפר או נעורת הפשתן והמוץ וכיוצא בהן ומגיעתן לחבירו הרי זה חייב להרחיק כדי שלא יגיעו ולא יזיקו, ואפילו על ידי הרוח מצויה שכל אלו כמי שהזיקו בחציו הן.

(ב) אע"פ שהוא חייב להרחיק כל כך אם הוליכה הרוח המצויה המוץ ואת העפר והזיקה בהן פטור מלשלם שהרוח הוא שסייע אותו ואין נזק זה בא מכח מזיק עצמו.

### 7. משנה בבא קמא ה, ב

הקדר שהכניס קדרותיו לחצר בעל הבית שלא ברשות, ושברה בהמתו של בעל הבית - פטור, ואם הוזקה בהן - בעל הקדרות חייב, ואם הכניס ברשות - בעל החצר חייב. הכניס פירותיו לחצר בעה"ב שלא ברשות, ואכלתן בהמתו של בעל הבית - פטור, ואם הוזקה בהן - בעל הפירות חייב, ואם הכניס ברשות - בעל החצר חייב. הכניס שורו לחצר בעל הבית שלא ברשות [...] נפל לבורו והבאיש מימיו – חייב.

### 8. בבלי, בבא קמא מז ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

הכניס פירותיו לחצר בעל הבית וכו'. אמר רב: לא שנו אלא שהוחלקה בהן, אבל אכלה - פטור; מאי טעמא? הוה לה שלא תאכל. אמר רב ששת: אמינא, כי ניים ושכיב רב, אמר להא שמעתא; דתניא: הנותן סם המות לפני בהמת חבירו - פטור מדיני אדם וחייב בדיני שמים; סם המות הוא דלא עבידא דאכלה, אבל פירות דעבידא דאכלה - בדיני אדם נמי מיחייב, ואמאי? הויא לה שלא תאכל! אמרי: הוא הדין אפילו פירות נמי פטור מדיני אדם, והא קמ"ל, דאפי' סם המות נמי דלא עבידא דאכלה - חייב בדיני שמים. ואיבעית אימא: סם המות נמי באפרזתא, דהיינו פירי.

### 9. בבלי, בבא קמא מח ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

נפל לבור והבאיש מימיו - חייב. אמר רבא: לא שנו אלא שהבאיש בשעת נפילה, אבל לאחר נפילה - פטור; מאי טעמא? הוי שור בור, ומים כלים, ולא מצינו בור שחייב בו את הכלים. הניחא לשמואל, דאמר: כל תקלה בור הוא, אלא לרב דאמר: עד דמפקר ליה, מאי איכא למימר? אלא אי איתמר הכי איתמר, אמר רבא: לא שנו אלא שהבאיש מגופו, אבל הבאיש מריחו - פטור; מאי טעמא? **גרמא בעלמא הוא, וגרמא בעלמא לא מיחייב.**

### 10. סנהדרין עו ע"ב - עז ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

ההוא גברא דמצמצמא לחיותא דחבריה בשימשא, ומתה, רבינא מחייב, רב אחא בר רב פטר. רבינא מחייב: קל וחומר, ומה רוצח שלא עשה בו שוגג כמזיד ואונס כרצון - חייב בו את המצמצם, נזקין שעשה בהן שוגג כמזיד ואונס כרצון - אינו דין שחייב בהן את המצמצם? רב אחא בר רב פוטר. אמר רב משרשיא: מאי טעמא דאבוה דאבא דפוטר - אמר קרא (במדבר ל"ה) מות יומת המכה רצח הוא, ברוצח הוא דחייב לן מצמצם, בנזקין - לא חייב לן מצמצם.

### 11. רמב"ם, חובל ומזיק ו

(י) אחד המזיק בידו, או שזרק אבן או ירה חץ והזיק בו, או שפטר מים על חבירו או על הכלים והזיק, או שרק או נע והזיק בכיחו וניעו בעת שהלכו מכחו, הרי זה כמזיק בידו והם תולדות של אדם, אבל אם נח הרוק והכיח על הארץ ואחר כך נתקל בהן אדם הרי זה חייב משום בורו, שכל תקלה תולדת בור היא כמו שביארנו.

(יא) לוטש שהיה מכה בפטיש ויצא גץ מתחת הפטיש והזיק הרי זה חייב כמי שזרק חץ או זרק אבן, וכן הבנאי שקבל עליו את הכותל לסתרו ושבר את האבנים או הזיק חייב, היה סותר מצד זה ונפל מצד אחר פטור, ואם מחמת המכה חייב, שזה כזורק חץ והזיק בו הוא.

(יב) הכובש בהמת חבירו במים, או שנפלה ומנעה מלעלות עד שמתה במים, או שהניחה בחמה וצמצם עליה המקום כדי שלא תמצא צל עד שהרגתה החמה, חייב לשלם, וכן כל כיוצא בזה.

## ב. "פטור מדיני אדם וחייב מדיני שמים"

* הבחנה בין מימד משפטי למוסרי: עד כמה רחוק מייחסים תוצאות עקיפות?
* המשמעות של "חייב בדיני שמים"

### 12. בבלי, בבא קמא נה ע"ב – נו ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

תניא, אמר ר' יהושע: ארבעה דברים, העושה אותן פטור מדיני אדם וחייב בדיני שמים, ואלו הן: הפורץ גדר בפני בהמת חבירו, והכופף קמתו של חבירו בפני הדליקה, והשוכר עדי שקר להעיד, והיודע עדות לחבירו ואינו מעיד לו. אמר מר: הפורץ גדר בפני בהמת חבירו. היכי דמי? אילימא בכותל בריא, בדיני אדם נמי ניחייב! אלא בכותל רעוע. אמר מר: הכופף קמתו של חבירו בפני הדליקה. היכי דמי? אילימא דמטיא ליה ברוח מצויה, בדיני אדם נמי נחייב! אלא דמטיא ברוח שאינה מצויה. ורב אשי אמר: טמון אתמר, משום דשויה טמון באש. אמר מר: השוכר עדי שקר. ה"ד? אילימא לנפשיה, ממונא בעי שלומי, ובדיני אדם נמי ניחייב! אלא לחבריה. והיודע עדות לחבירו ואינו מעיד לו. במאי עסקינן? אילימא בבי תרי, פשיטא, דאורייתא הוא, (ויקרא ה') אם לא יגיד ונשא עונו! אלא בחד. ותו ליכא? והאיכא: (סימן, העושה בסם ושליח חבירו נשבר) העושה מלאכה במי חטאת ובפרת חטאת - פטור מדיני אדם וחייב בדיני שמים! והאיכא: הנותן סם המות בפני בהמת חבירו - פטור מדיני אדם וחייב בדיני שמים! והאיכא: השולח את הבערה ביד חרש שוטה וקטן - פטור מדיני אדם וחייב בדיני שמים! והאיכא: המבעית את חבירו - פטור מדיני אדם וחייב בדיני שמים! והאיכא: נשברה כדו ברה"ר ולא סלקה, נפלה גמלו ולא העמידה - ר"מ מחייב בהזיקן, וחכ"א: פטור בדיני אדם וחייב בדיני שמים! אין, מיהא איכא טובא, והני אצטריכא ליה, מהו דתימא: בדיני שמים נמי לא ליחייב, קמ"ל. הפורץ גדר בפני בהמת חבירו, מהו דתימא: כיון דלמסתריה קאי מה עביד? בדיני שמים נמי לא ליחייב, קמ"ל. הכופף קמתו של חבירו נמי, מהו דתימא: לימא מי הוה ידענא דאתיא רוח שאינה מצויה, ובדיני שמים נמי לא ליחייב, קמ"ל. ולרב אשי דאמר נמי טמון איתמר, מהו דתימא: אנא כסויי כסיתיה ניהלך, ובדיני שמים נמי לא ליחייב, קמ"ל. והשוכר עדי שקר נמי, מהו דתימא: לימא דברי הרב ודברי התלמיד, דברי מי שומעין? ובדיני שמים נמי לא ליחייב, קמ"ל. והיודע עדות לחבירו ואינו מעיד לו נמי, מהו דתימא: מי יימר דכי הוה (אתינא) מסהדינא ליה הוה מודה? דלמא הוה משתבע לשקרא, ובדיני שמים נמי לא ליחייב, קמ"ל.

### 13. בבלי, יבמות עח ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

ויאמר ה' אל שאול ואל בית הדמים על אשר המית הגבעונים (שמואל ב, כא), אל שאול - שלא נספד כהלכה, ואל בית הדמים - על אשר המית הגבעונים. וכי היכן מצינו בשאול שהמית הגבעונים? אלא מתוך שהרג נוב עיר הכהנים שהיו מספיקין להם מים ומזון, מעלה עליו הכתוב כאילו הרגן.

## ג. צְפִיוּת מול ניתוק הקשר הסיבתי

### 14. משנה בבא קמא ב, ו

אדם מועד לעולם, בין שוגג בין מזיד, בין ער בין ישן. סימא את עין חבירו, ושיבר את הכלים - משלם נזק שלם.

### 15. בבלי, מכות ז ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

לימא כתנאי: היה עולה בסולם ונשמטה שליבה מתחתיו - תני חדא: חייב, ותניא אידך: פטור; מאי לאו בהא קא מיפלגי, דמר סבר: ירידה היא, ומר סבר: עליה היא! לא, דכ"ע עליה היא, ולא קשיא: כאן לניזקין, כאן לגלות. איבעית אימא: הא והא לגלות, ולא קשיא: הא דאתליע, הא דלא אתליע. ואיבעית אימא: הא והא דלא אתליע, ולא קשיא: הא דמיהדק, והא דלא מיהדק.

### 16. רמב"ם, חובל ומזיק ו

(א) המזיק ממון חבירו חייב לשלם נזק שלם, בין שהיה שוגג בין שהיה אנוס הרי הוא כמזיד, כיצד, נפל מן הגג ושבר את הכלים או שנתקל כשהוא מהלך ונפל על הכלי ושברו חייב נזק שלם, שנ' ומכה בהמה ישלמנה ולא חלק הכתוב בין שוגג למזיד.

(ד) היה עולה בסולם ונשמטה שליבה מתחתיו ונפלה והזיקה, אם לא היתה מהודקת וחזקה חייב ואם היתה חזקה ומהודקת ונשמטה או שהתליעה הרי זה פטור שזו מכה בידי שמים היא, וכן כל כיוצא בזה, וכל אלו הדברים ברשות הניזק אבל ברשות המזיק פטור עד שיתכוין להזיק כמו שביארנו.

השגת הראב"ד: ואם היתה חזקה ומהודקת ונשמטה או שהתליעה ה"ז פטור שזו מכה בידי שמים היא. א"א תמה אני מאי שנא [=במה שונה] אונס זה מרוח שאינה מצויה ומן הישן ובגמרא משמע דלא איתלע [=שאם לא התליע] אונס דאי איתלע [=שאם התליע] לאו [=אינו] אונס.

מגיד משנה: היה עולה בסולם וכו'. למד זה הרב מהסוגיא שבפ' אלו הן הגולין (דף ז ע"ב) ונראה שהוא גורס "ואי בעית אימא הא והא לניזקין" וכן נראה מתוך מה שכתב פ' ששי מהלכות רוצח ויש גורסין הא והא לגלות וכן הוא בספרינו והטעם שיהיה פטור לדעת הרב מפני שהן אונסין גמורין ואין רוח שאינה מצויה אונס כל כך:

## ד. ניתוק הקשר הסיבתי: "כלו לו חיציו"

### 17. בבלי, בבא קמא כו ע"ב – כז ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

ואמר רבה:\* זרק כלי מראש הגג ובא אחר ושברו במקל - פטור, מאי טעמא? מנא תבירא תבר. ואמר רבה:\* זרק כלי מראש הגג והיו תחתיו כרים או כסתות, בא אחר וסלקן או קדם וסלקן - פטור, מאי טעמא? בעידנא דשדייה פסוקי מפסקי גיריה. [...] ואמר רבה:\* נפל מראש הגג ברוח שאינה מצויה והזיק ובייש - חייב על הנזק ופטור בד' דברים, ברוח מצויה והזיק ובייש - חייב בד' דברים ופטור על הבשת, ואם נתהפך - חייב אף על הבשת.

\* [בכתה"י Florence II-I-8 , Vatican 116: רבא]

## ה. "גרמי" לעומת "גרמא"

### 18. סמ"ע לחושן משפט שפו, א ס"ק א

ולע"ד [=ולעניות דעתי] היה נראה לומר דבהני גרמות דפטרי בהו רבנן [=שבאילו הגרימות שפטרו בהם רבותינו] מלשלם קראוהו "גרמא בניזקין" וכאילו אמרו הגרמות באו מכח הניזקין וכאילו בא מעצמן ולא מכוח האדם המזיק, ובהני דמחייבי בהו רבנן [=ובאלו שמחייבים בהם רבותינו] מלשלם קראוהו "דיני דגרמי" ור"ל [=ורצונם לומר] הגרמות לא באו מעצמן אלא מאדם המזיק שגרם להו.

### 19. Michael Sokoloff, A Dictionary of Jewish Babylonian Aramaic of the Talmudic and Geonic Periods, (Ramat Gan, 2002).

### 

### 20. בבלי, בבא קמא צח ע"א – ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

אמר רבה: הזורק מטבע של חבירו לים הגדול - פטור; מאי טעמא? אמר: הא מנח קמך, אי בעית שקליה. והני מילי בצלולין דקא חזי ליה, אבל עכורין דלא קחזי ליה - לא; [...] ואמר רבה: השף מטבע של חבירו - פטור; מאי טעמא? דהא לא עבד ולא מידי. וה"מ דמחייה בקורנסא וטרשיה, אבל שייפא בשופינא - חסורי חסריה. [...] ואמר רבה: הצורם אוזן פרתו של חבירו - פטור; מאי טעמא? פרה כדקיימא קיימא, דלא עבד ולא מידי, וכולהו שוורים לאו לגבי מזבח קיימי. מתיב רבא: העושה מלאכה במי חטאת ובפרת חטאת - פטור מדיני אדם וחייב בדיני שמים; מלאכה הוא דלא מינכר היזיקה, אבל צורם דמינכר היזיקה, הכי נמי דמחייב בדיני אדם! אמרי: הוא הדין דאפילו צורם פטור, והא קא משמע לן, דאפילו מלאכה דלא מינכר היזיקה - חייב בדיני שמים. ואמר רבה: השורף שטרו של חבירו - פטור, דאמר ליה: ניירא קלאי מינך. [...] אמר רב דימי בר חנינא: הא דרבה - מחלוקת ר"ש ורבנן היא, לר"ש דאמר: דבר הגורם לממון כממון דמי - מחייב, לרבנן דאמרי: דבר הגורם לממון לאו כממון דמי - לא מחייב. מתקיף לה רב הונא בריה דרב יהושע: אימר דשמעת ליה לרבי שמעון דבר הגורם לממון כממון דמי - בדבר שעיקרו ממון, כדרבה, דאמר רבה: גזל חמץ לפני הפסח, ובא אחר ושרפו במועד - פטור, שהכל מצווים עליו לבערו, לאחר הפסח - מחלוקת ר' שמעון ורבנן, לרבי שמעון דאמר: דבר הגורם לממון כממון דמי - חייב, לרבנן דאמרי: דבר הגורם לממון לאו כממון דמי - פטור, בדבר שאין עיקרו ממון מי אמרינן?

אמר אמימר: מאן דדאין דינא דגרמי - מגבי ביה דמי שטרא מעליא, ומאן דלא דאין דינא דגרמי - מגבי ביה דמי ניירא בעלמא. הוה עובדא, וכפייה רפרם לרב אשי, ואגבי ביה כי כשורא לצלמא.

### 21. בבלי, בבא קמא ק ע"א – ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

ריש לקיש אחוי ליה דינרא לרבי אלעזר, אמר: מעליא הוא, אמר ליה: חזי דעלך קא סמכינא. א"ל: כי סמכת עלי מאי למימרא? דאי משתכח בישא בעינא לאיחלופי לך, והא את הוא דאמרת: רבי מאיר הוא דדאין דינא דגרמי, מאי לאו ר' מאיר ולא סבירא לן כוותיה! א"ל: לא, ר' מאיר וסבירא לן כוותיה. הי רבי מאיר? אילימא רבי מאיר, (ד' ל' מ' פ' סימן) דתנן: דן את הדין, זיכה את החייב, חייב את הזכאי, טימא את הטהור, טיהר את הטמא - מה שעשה עשוי וישלם מביתו; הא איתמר עלה, אמר רבי אילעא אמר רב: והוא שנטל ונתן ביד! אלא הא ר' מאיר, דתנן: לצבוע לו אדום וצבעו שחור, שחור וצבעו אדום - ר' מאיר אומר: נותן לו דמי צמרו; התם קא עביד בידים! אלא הא ר' מאיר, דתנן: המסכך גפנו על גבי תבואתו של חבירו - הרי זה קידש וחייב; התם נמי קא עביד בידים! אלא הא ר"מ, דתניא: מחיצת הכרם שנפרצה - אומר לו גדור, נפרצה - אומר לו גדור, נתייאש ממנה ולא גדרה - ה"ז קידש וחייב באחריותו.

### 22. רי"ף מסכת בבא קמא (יא ע"ב – יב ע"א מדפי הרי"ף)

ואמר רבה זרק כלי מראש גגו ובא אחר ושיברו במקל פטור מ"ט דא"ל מנא תבירא תבר: ואמר רבה זרק כלי מראש גגו והיו תחתיו כרים וכסתות וקדם וסילקן או בא אחר וסילקן פטור דבעידנא דשדייה מיפסק פסיקי גיריה: מסתברא לן דלית הלכתא בהא כרבה [=מסתבר לנו, שאין הלכה בזה כרבה] משום דסבירא ליה דלא דיינינן דינא דגרמי [=משום שהוא סובר שאין דנים דין "גרמי"] דהוא דאמר [=שהוא (זה) שאמר] בפרק הגוזל קמא "השורף שטרותיו של חברו פטור מדיני אדם וחייב בדיני שמים וקיימא לן דלית הלכתא (כוותיה אלא כי) הכין דאמרין אכפייה רפרם לרב אשי ואגבייה כי כשורא לצלמי:

### 23. משנה, סנהדרין ט, א

משנה. ואלו הנהרגין: הרוצח, ואנשי עיר הנדחת. רוצח שהכה את רעהו באבן או בברזל, וכבש עליו לתוך המים או לתוך האור ואינו יכול לעלות משם ומת - חייב. דחפו לתוך המים, או לתוך האור, ויכול לעלות משם, ומת - פטור. שיסה בו את הכלב, שיסה בו את הנחש - פטור. השיך בו את הנחש - רבי יהודה מחייב, וחכמים פוטרין.

### 24. בבלי, סנהדרין עו ע"ב – עז ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

ההוא גברא דמצמצמא לחיותא דחבריה בשימשא, ומתה, רבינא מחייב, רב אחא בר רב פטר. רבינא מחייב: קל וחומר, ומה רוצח שלא עשה בו שוגג כמזיד ואונס כרצון - חייב בו את המצמצם, נזקין שעשה בהן שוגג כמזיד ואונס כרצון - אינו דין שחייב בהן את המצמצם? רב אחא בר רב פוטר. אמר רב משרשיא: מאי טעמא דאבוה דאבא דפוטר - אמר קרא (במדבר ל"ה) מות יומת המכה רצח הוא, ברוצח הוא דחייב לן מצמצם, בנזקין - לא חייב לן מצמצם.

### 25. רבינו זרחיה הלוי, המאור הגדול, סנהדרין פרק שמיני

מסתברא לי אף על גב דפליג [=דפליגי] רב אחא ורבינא במצמצם, כיון דקיימא לן השתא דדיינינן דינא דגרמי, מצמצם נמי חייב, ולפיכך לא כתבה הרב אלפסי ז"ל בהלכותיו. [=מסתבר לי, שאף על פי שנחלקו רב אחא ורבינא ב"מצמצם" (ראו לעיל סנהדרין עו-עז), כיון שקבענו עכשיו להלכה שאנו דנים דין "גרמי", גם מקרה זה של "מצמצם" חייב, ולכן הרי"ף לא הביאה בהלכותיו (השוו לעיל רמב"ם, חובל ומזיק ו, יב).

## ו. "גרמי" – הגישות העיקריות

### 26. תוספות, בבא בתרא כב ע"ב, ד"ה זאת אומרת

הכא [=כאן] משמע דגרמא בנזקין דפטור וכן בפרק כיצד הרגל (ב"ק כו ע"ב) "זרק כלי מראש הגג והיו תחתיו כרים וכסתות וקדם וסילקן אפילו הוא פטור", ובפרק הפרה (שם מז ע"ב) הכניס פירות לחצר בעל הבית שלא ברשות כו' וקאמר בגמרא [=ואמרו שם בתלמוד] דאם אכלה והוזקה פטור, ו"נתן סם המות לפני בהמת חבירו" דפטור (שם) ו"שולח בעירו ביד חרש שוטה וקטן" (שם נט ע"ב) ו"פורץ גדר בפני בהמת חבירו" ו"כופף קמת חבירו בפני הדליקה" ו"עושה מלאכה במי חטאת" (שם נה ע"ב - נו ע"א) ו"ליבה וליבתו הרוח" דפטור בכל הנך [=שפטור (המזיק) בכל אלה] כדאמר [=כמו שאמר] בפרק הכונס (שם נט ע"ב) ו"מבעית חבירו" דהוי נמי [=שהוא גם] גרמא כדאמר בפרק קמא דקדושין (דף כד ע"ב) דאיהו הוא דאבעית אנפשיה [=שהוא זה שמבהיל את עצמו] ובכיצד הרגל (ב"ק דף כג ע"ב) "שיסה בו כלב שיסה בו נחש פטור" ויש ליתן טעם מאי שנא כל הני מדינא דגרמי [=מה השוני בין כל (המקרים) האלה לבין דין "גרמי"] כגון אחויי אחויי [=מוסר ("מסור") המראה נכסי יהודים לשלטון הנכרי] דהגוזל בתרא ( שם קטז ע"ב) [...] ומראה דינר לשולחני ונמצא רע ונפרצה אומר לו גדור ודן את הדין דחייב לרבי מאיר אפילו לא נשא ונתן בידו והשורף שטרותיו של חבירו ומוכר שטר חוב לחבירו וחזר ומחלו.

וחילק רבינו יצחק לשון אחת **דדינא דגרמי חייב היינו שעושה הוא עצמו היזק לממון חבירו** ועוד חילק דדינא דגרמי דחייב היינו **משעת מעשה שבא ההיזק** ועל הכל קשה טיהר את הטמא ובעה"ב עצמו עירבן עם פירותיו ואמאי חייב דהוא עצמו אינו עושה היזק בממון חבירו וגם באותה שעה שמטהר אינו בא ההיזק

ונראה לריצב"א דדינא דגרמי **הוי מטעם קנס** כדמוכח בירושלמי **ולכך כל היזק המצוי ורגיל לבא קנסו חכמים וטעם דקנסו שלא יהא כל אחד הולך ומזיק לחבירו בעין** והיינו טעמא דמאן דמחייב בהיזק שאינו ניכר ואפשר דבשוגג נמי קניס רבי מאיר כי היכי דקניס במטמא ומדמע אחד שוגג ואחד מזיד.

### 27. רמב"ן, קונטרס דינא דגרמי

בעלי סברא זו טעו בשקול דעתם וצללו במים אדירים והעלו בידם חרס, ואנן "דינא דגרמי" קאמרינן ולא "קנסא דגרמי" [=אנחנו אומרים "דין" גרמי ולא "קנס גרמי] [...] **וזה הטעם לכל אלו. כלל גדול יהיה בידך: כל הגורם ממון, ומחמת גרמתו בא היזק שאי אפשר אלא באותו היזק, ואין תלוי בדעת אחרים אלא בשעה שגרם בא ההיזק או שהוא עתיד לבוא**, כגון זה מחייב רבי מאיר, נקרא בגמרא "ברי היזקא" [=הנזק ברור, וודאי] [...] כל דבר שאינו לתוי בדעת אחרים אלא על כרחנו יבוא היזק מחמת גרמתו של זה, ברי היזיקא חשבינן ליה.

[...] ומעתה למדנו לפי דרכנו שדיני הגרמות כהלכות שבת, יש מהן שחייב לשלם, ויש מהן פטור ומותר, ויש מהן פטור אבל אסור, דינא דגרמי חייב לשלם כגון מסור וחבריו, ויש מהן פטור אבל אסור כגון גרמא דגיריה [=גרמיה של חיציו] דאמרינן [=כמו שאנו אומרים בב"ב כ"ב ע"ב)] "זאת אומרת גרמא בניזקין אסור" והיינו רקתא [=(המקרה של) נעורת הפשתן], ומהן פטור ומותר כגון בהנך גרמי [=בגרימות אלה] דקי"ל [=שההלכה היא] כר' יוסי דאמר על הניזק להרחיק את עצמו.

### 28. רבינו אפרים מרגשנבבורג, קונטרס גרמא וגרמי (כת"י ביה"מ לרבנים בניו יורק 935; אהל ישעיהו, ירושלים, תשס"א)

ואומר אני, ר' מאיר אינו מחייב בדינא דגרמי אלא היכא [=היכן ש-] דאין הגורם יכול לומר (לו) [לא] נתכוונתי לכך, והוה ליה לאסוקי אדעתיה [=שהיה לו להעלות על דעתו] שיבא לידי היזק, (ב)אבל היכא דמצי למימר [=שיכול הוא לומר] [לא] נתכוונתי לכך לא הוה ליה לאסוקי אדעתיה [=לא היה לו להעלות על דעתו] שיבא לידי היזק, התם אפילו ר' מאיר מודה.

### 29. רמב"ם, חובל ומזיק ז

(ז) כל הגורם להזיק ממון חבירו חייב לשלם נזק שלם מן היפה שבנכסיו כשאר המזיקין, אע"פ שאינו הוא המזיק זה הנזק עצמו באחרונה **הואיל והוא הגורם הראשון** חייב. כיצד, הזורק כלי שלו מראש הגג על גבי כרים וכסתות ובא אחר וקדם וסלק את הכרים מעל הארץ ונחבט הכלי בארץ ונשבר חייב נזק שלם כאילו שברו בידו, שסלוק הכרים והכסתות גרם לו שישבר, וכן כל כיוצא בזה.

השגת הראב"ד: שסלוק הכרים והכסתות גרם לו שישבר וכן כל כיוצא בזה. א"א הרב [=הרי"ף] פסק כן משום דדיינינן [=שאנו דנים] דינא דגרמי ואין הכל מודין לו לפי שלא עשה בכלי שום מעשה.

(ח) הזורק כלי של חבירו מראש הגג על גבי כרים וכסתות של בעל הכלי וקדם בעל הכלי והסיר הכרים הזורק חייב שזריקתו היא **הגורם הראשון** לשבירת הכלי, ואם קדם אחר וסלקן שניהן חייבין הזורק והמסלק ששניהם גרמו לאבד ממונו של זה.

השגת הראב"ד: הזורק כלי וכו' הזורק חייב. א"א לא ראיתי שיבוש כזה והזורק לעולם פטור דפסיקי גיריה [=שפסקו חיציו] והמסלק אם הוא כדברי הרב [=הרי"ף, ראו לעיל] חייב ואם כדברי אחרים פטור כדכתיבנא [=כפי שכתבתי].

(ט) וכן השורף שטרותיו של חבירו חייב לשלם כל החוב שהיה בשטר, שאע"פ שאין גוף השטר ממון הרי גרם לאבד הממון, ובלבד שיודה לו המזיק ששטר מקויים היה וכך וכך היה כתוב בו ומחמת ששרפו הוא שאינו יכול לגבות החוב אבל אם לא האמינו אינו משלם לו אלא דמי הנייר בלבד.

(י) וכן ראובן שהיה נושה בשמעון ומכר השטר ללוי וחזר אחר שמכרו ומחלו לשמעון, הרי נפטר שמעון כמו שיתבאר במקומו ונתחייב ראובן לשלם ללוי כל מה שבשטר, שהרי גרם לו לאבד השטר והרי הוא כמי ששרפו, וכן אם מחלו יורש ראובן משלם המוחל מן היפה שבנכסיו.

(יא) וכן העושה עבדו אפותיקי וחזר ושחררו חייב המשחרר לשלם לבעל החוב שהרי הפקיע שעבודו וגרם לאבד ממונו, וכופין את בעל החוב גם הוא לשחרר העבד כדי שלא יפגע בו ויאמר לו עבדי אתה. וכן הדוחף מטבע חבירו ונתגלגל וירד לים חייב לשלם, וכן הצורם אזן הפרה חייב לשלם שהרי גרם לפחות דמיה, וכן המרקע דינרי חבירו והעביר צורתן חייב לשלם משום גורם, וכן כל כיוצא באלו הדברים.

השגת הראב"ד: וכן העושה עבדו אפותיקי וחזר ושחררו חייב המשחרר לשלם לבעל החוב. א"א הרב אינו פוסק כן דרשב"ג הוא דאית ליה הכי ורבנן פליגי עליה וקי"ל כרבנן ולא דמי לשורף שטר חבירו דהתם בחבריה קא עביד מעשה אבל הכא אמר בדנפשאי קא עבידנא.

(יב) הזורק כלי מראש הגג לארץ ולא היה תחתיו כלים וקדם אחר ושברו במקל כשהוא באויר קודם שיגיע לארץ, הרי זה האחר פטור שלא שבר אלא כלי שסופו להשבר מיד בודאי ונמצא כשובר כלי שבור ואין זה כגורם, וכן כל כיוצא בזה פטור.

### 30. רמב"ם, סנהדרין ו

(א) כל דיין שדן דיני ממונות וטעה אם טעה בדברים הגלויים והידועים כגון דינין המפורשין במשנה או בגמרא חוזר הדין ומחזירין הדבר כשהיה ודנין בו כהלכה, ואם אי אפשר להחזיר כגון שהלך זה שנטל הממון שלא כדין למדינת הים, או שהיה אלם או שטמא דבר טהור או שהורה בכשרה שהיא טריפה והאכילה לכלבים וכיוצא בזה הרי זה פטור מלשלם, **אף על פי שגרם להזיק לא נתכוון להזיק.**

(ד) אבל מי שאינו מומחה ולא קבלו אותו בעלי דינין אע"פ שנטל רשות הרי זה בכלל בעלי זרוע ואינו בכלל הדיינין, לפיכך אין דיניו דין בין טעה בין לא טעה וכל אחד מבעלי דינין אם רצה חוזר ודן בפני בית דין, ואם טעה ונשא ונתן ביד חייב לשלם מביתו וחוזר ולוקח מבעל דין זה שנתן לו שלא כהלכה, ואם אין לו להחזיר או שטמא או שהאכיל דבר המותר לכלבים ישלם **כדין כל גורם להזיק שזה מתכוין להזיק הוא.**

## ז. רשלנות ואחריות קפידה בבבל ובארץ ישראל: שתי מערכות מתחרות בדיני נזיקין בפסקי האמוראים

### 31. משנה בבא קמא א, א

אַרְבָּעָה אֲבוֹת נְזִיקִים, הַשּׁוֹר וְהַבּוֹר וְהַמַּבְעֶה וְהַהֶבְעֵר. ... הַצַּד הַשָּׁוֶה שֶׁבָּהֶן, שֶׁדַּרְכָּן לְהַזִּיק וּשְׁמִירָתָן עָלֶיךָ.

### 32. משנה, בבא קמא ב, ו

(ו) אָדָם מוּעָד לְעוֹלָם, בֵּין שׁוֹגֵג, בֵּין מֵזִיד, בֵּין עֵר, בֵּין יָשֵׁן. סִמָּא אֶת עֵין חֲבֵרוֹ וְשִׁבַּר אֶת הַכֵּלִים, מְשַׁלֵּם נֶזֶק שָׁלֵם:

### 33. ירושלמי, בבא קמא ג ע"א

אמ' ר' יצחק. מתנית' בשהיו שניהם ישינין. אבל אם היה אחד מהן ישן ובא חבירו לישן אצלו זה שבא לישן אצלו הוא המועד.

### 34. בבלי, בבא קמא כו ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

אמר חזקיה וכן תני דבי חזקיה[[1]](#footnote-1) אמר קרא[[2]](#footnote-2) פצע תחת פצע לחייבו על השוגג כמזיד ועל האונס כרצון...

אמ' רבה היתה אבן מונחת לו בחיקו ולא הכיר בה מעולם ועמד ונפלה לענין נזקין חייב לענין ארבעה דברים פטור לענין שבת פטור מלאכת מחשבת אסרה תורה לענין גלות פטור לענין עבד פלוגתא דרבן שמע' בן גמל' ורבנן ...

### 35. משנה, בבא קמא ג, א

(א) הַמַּנִּיחַ אֶת הַכַּד בִּרְשׁוּת הָרַבִּים וּבָא אַחֵר וְנִתְקַל בָּהּ וּשְׁבָרָהּ, פָּטוּר. וְאִם הֻזַּק בָּהּ, בַּעַל הֶחָבִית חַיָּב בְּנִזְקוֹ

### 36. ירושלמי, בבא קמא ג ע"ב

(א) ואין דרכו של אדם (להיות) להיות מבחין[[3]](#footnote-3) ברשות הרבים

(ב) רב אמ'. בממלא לכל[[4]](#footnote-4) רשות הרבים- אבל אם אינה ממלא את כל רשות הרבים אין דרכו של אדם להיות מבחין[[5]](#footnote-5) ברשות הרבים.

(ג) שמואל אמ' בממלא את כל רשות הרבים או עד שתהא נתונה בקרן זוית.

(ד) אמ' ר' אלעז' ואפי' [......]א[[6]](#footnote-6) את כל רשות הרבים[[7]](#footnote-7) ואפי' אינה נתונה בקרן זוית אין דרכו של אדם להיות מבחין[[8]](#footnote-8) ברשות הרבים

היתה ממלא את כל רשות הרבים שאם יטילינה מכאן ויתנינה כן נעשה בור אלא יטול את המקל וישברנה או יעבור עליה אם נשברה נשברה

### 37. בבלי, בבא קמא כז ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

(א) אמאי פטור לימא ליה איבעי לך עיוני ומיזל

(ב) אמרי בי רב משמיה דרב בממלא רשות הרבים כולה חביות ושמואל אמ' באפלה שאנו[[9]](#footnote-9); ר' יוחנן אמ' בקרן זוית שנו

(ג) אמ' רב פפא לא דיקא מתני' אלא או כשמואל או כר' יוחנן דאי כרב מאי אריא נתקל אפלו שבר נמי?

(ד) אמ' רב זביד משמיה דרבא הוא הדין דאפלו שבר נמי ...

(ה) אמ' ליה ר' אבא לרב אשי אמרי במערבא משמיה דר' אלעאי[[10]](#footnote-10) לפי שאין דרכן של בני אדם להתבונן בדרכים

(ו) הוה עובדא בנהרדעא וחייב שמואל בפומבדיתא וחייב רבה

(ז) בשלמא שמואל כשמעתיה אלא רבה לימא כשמואל סבירא ליה?

(ח) אמ' רב פפא התם קרנא דעצרא הוה כיון דברשות קא עבדי איבעי ליה עיוני ומיזל

**כנס צובה השלישי למשפט עברי**

**משפט עברי ודיני נזיקין**

**מושב שלישי: ניתוח כלכלי של דיני הנזיקין**

* **הרצאה כללית**, פרופ' אריאל פורת
* **לימוד מונחה**
* **ניתוח כלכלי של דיני הנזיקין במשפט העברי**, פרופ' יובל סיני וד"ר בנימין שמואלי

# מושב שלישי- ניתוח כלכלי של דיני הנזיקין במשפט העברי

#### תוכן עניינים

[א. היתר לעשיית נזקים משיקולים כלכליים (כללי קניין וכללי אחריות)](#_Toc327962133)

[1. תוספתא (ליברמן) בבא קמא ב, ו](#_Toc327962134)

[2. משנה ותלמוד בבא קמא ל ע"א](#_Toc327962135)

[3. הרב נחום אליעזר רבינוביץ, "אחריות על ממון שהזיק", מעליות כה (2005) 71, 86](#_Toc327962136)

[4. פסקי הרא"ש בבא קמא א, א](#_Toc327962137)

[5. הרב רבינוביץ, שם, עמ' 74-73](#_Toc327962138)

[6. משנה בבא בתרא ב, ז](#_Toc327962139)

[7. בבלי, בבא בתרא כד ע"ב](#_Toc327962140)

[8. רמב"ם, הלכות שכנים ט, יא](#_Toc327962141)

[ב. יסודות כלכליים להטלת האחריות בנזיקין (בעלות, סיכון עסקי, מונע נזק יעיל ושוקל טוב)](#_Toc327962142)

[9. טור חושן משפט שפט, א](#_Toc327962143)

[10. רמב"ם, הלכות נזקי ממון א, א](#_Toc327962144)

[11. ר' איסר זלמן מלצר, אבן האזל, הלכות נזקי ממון א, א, אות יד](#_Toc327962145)

[12. חידושי רבי שמעון יהודה הכהן שקופ, בבא קמא, סימן א](#_Toc327962146)

[13. הרב י' וינברג, שרידי אש, חלק ד, עמ' קכה-קלב, בעמ' קכה](#_Toc327962147)

[14. זרח ורהפטיג, "יסוד האחריות על נזקים במשפט העברי" **מחקרים במשפט עברי** 211, 221-218 (התשמ"ה)](#_Toc327962148)

[15. מורה נבוכים, חלק ג, פרק מ](#_Toc327962149)

[16. רמב"ם, פירוש המשנה לבבא קמא א, ב](#_Toc327962150)

[17. מורה נבוכים, ג, כז](#_Toc327962151)

[18. מורה נבוכים ג, מ](#_Toc327962152)

[19. רמב"ם, הלכות נזקי ממון יב, ז](#_Toc327962153)

[20. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ד, ח](#_Toc327962154)

[21. רמב"ם, הלכות נזקי ממון א, ח](#_Toc327962155)

[22. הרב רבינוביץ, שם, עמ' 73](#_Toc327962156)

[ג. תמריץ למנוע נזקים גם בטרם ארע הנזק? הטלת אחריות על התנהגות יוצרת סיכון](#_Toc327962157)

[23. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ה, א](#_Toc327962158)

[24. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ח, ה**:**](#_Toc327962159)

[ד. הטלת אחריות על מעביד על נזק שגרם העובד?](#_Toc327962160)

[25. משנה, ידיים ד, ז](#_Toc327962161)

[26. בבלי, בבא קמא ד ע"א](#_Toc327962162)

[27. רמב"ם, הלכות גניבה א, ט](#_Toc327962163)

[28. ר' איסר זלמן מלצר, אבן האזל, נזקי ממון א, א, אות טו](#_Toc327962164)

[ה. הטלת אחריות על שומר כשהוא מונע הנזק היעיל](#_Toc327962165)

[29. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ד, ד](#_Toc327962166)

[ו. משטרי האחריות לשיטת הרמב"ם](#_Toc327962167)

[30. רמב"ם, הלכות חובל ומזיק ו, א](#_Toc327962168)

[31. רמב"ם, הלכות חובל ומזיק א, יא](#_Toc327962169)

[32. רמב"ם, הלכות חובל ומזיק ו, ד](#_Toc327962170)

[33. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ד, א](#_Toc327962171)

[34. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ז, א](#_Toc327962172)

## א. היתר לעשיית נזקים משיקולים כלכליים (כללי קניין וכללי אחריות)

### 1. תוספתא (ליברמן) בבא קמא ב, ו (ובסוגריים פירוש רש"י לבבא קמא ו ע"א)

היה בא בקופה של תבן ובא חבילה של קוצים ברשות הרבים, ובא אחר והוזק בהן – הרי זה חייב. ר' יהודה פוטר, שלא נתנו ערי ישראל אלא לכך. כגון אלו הפותחין ביביהן [רש"י: פותחין צינוריהן המקלחים שופכים ששופכין מחצריהן לרשות הרבים] והגורפין מערותיהן ברשות הרבים [רש"י- ומשליכין זבליהן לרשות הרבים], בימות החמה אין להן רשות, בימות הגשמים אף על פי שיש להן רשות, ובא אחר והוזק בהן – הרי זה חייב.

### 2. משנה ותלמוד בבא קמא ל ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

משנה: המוציא את תבנו וקשו לרשות הרבים לזבלים [רש"י – שירקבו התבן והקש, ונעשים זבל לזבל שדות וכרמים], והוזק בהן אחר – חיב בנזקו, וכל הקודם בהן זכה... גמרא: לימא מתניתין דלא כרבי יהודה, דתניא, רבי יהודה אומר: בשעת הוצאת זבלים, אדם מוציא זבלו לרשות הרבים, וצוברו כל שלשים יום [רשי"י – רשאי להניחן שם], כדי שיהא נישוף ברגלי אדם וברגלי בהמה, שעל מנת כן [רש"י – שלא יהו מקפידין על כך] הנחיל יהושע את הארץ? – אפילו תימא רבי יהודה, מודה רבי יהודה שאם הזיק – משלם מה שהזיק... תא שמע: כל אלו שאמרו מותרין לקלקל [רש"י – כגון פותקין ביבותיהן וגורפין מערות] ברשות הרבים, אם הזיקו – חייבין לשלם, ורבי יהודה פוטר! אמר רב נחמן: מתניתין – שלא בשעת הוצאת זבלים, ורבי יהודה היא. רב אשי אמר: תבנו וקשו תנן [רש"י: דמחייב, דעדיין לא נעשו זבל, וקשים הם ומחליקין בהן, וכי קאמר ר' יהודה – בזבל קאמר, דמוציא אדם זבלו, שאינו נוח להחליק כל כך], משום דמשרקי [רש"י – מחליקין].

### 3. הרב נחום אליעזר רבינוביץ, "אחריות על ממון שהזיק", מעליות כה – קובץ לציון שמונה מאות שנה לפטירת הרמב"ם 71, 86 (מעלה אדומים, 2005)

ראינו שיש דברים שאסרו חכמים, כגון לגדל בהמה דקה בתוך היישוב, אף על פי שזה מפריע לפרנסתם של הרועים, כי הנזקים העלולים לבוא מגידול מבהמה דקה הם גדולים ונפוצים מאוד. אבל מאידך, יש דברים שהתירו אותם, אלא שבעל התקלה חייב לשלם אם הזיק, כגון הוצאת זבלים. ברור הוא ששקלו את טובת הכלל מול נזקו של הפרט, ובכל מקרה דנו לגופו ותיקנו תקנות כדי לעודד את המשק בלא להפסיד לניזוק. הואיל וחייבו את המוציא זבל עבור נזקיו, אף על פי שלא אסרו עליו להוציאו, אין ספק שמי שאין הדבר נחוץ לו במיוחד יימנע מלהוציא זבל לרשות הרבים, כי מה לו ולצרה הזאת? ממילא בציבור כולו יתמעטו המוציאים זבל וממילא יתמעטו גם הנזקים. כלומר, מבחינה הסתברותית יש כאן מניעת נזקים פרטיים במידה מסויימת, בנוסף על התועלת למשק החקלאי בכללותו.

### 4. פסקי הרא"ש בבא קמא א, א

ושן ורגל פטורין ברשות הרבים משום דאורחיה הוא' (לשון הרי"ף בתחילת בבא קמא) תמיה לי מה הוצרך לפרש טעמא דפטירי משום דאורחייהו הוא הא קרא כתיב 'ובער בשדה אחר' ודרשינן ולא ברשות הרבים. ואפשר שבא לפרש טעם הפסוק למה פטרתו תורה ברשות הרבים אף על פי שדרכו לילך ברשות הרבים ואי אפשר שילכו הבעלים אחריהן תמיד. אבל קרן חייבת ברשות הרבים אף על פי שדרכו לילך שם דכיון דאייעד ויודע שהוא נגחן הוה לי למריה לנטוריה (והכי) קיימא לן דקנסא הוא כי היכי דלינטריה לתוריה ונפקא מינה מטעם זה שאם היה עץ ארוך מונח מקצתו ברשות הרבים ומקצתו ברשות היחיד ודרסה עליו ברשות הרבים ושברה ברשות היחיד כלים כיון שדרכה לילך ולדרוס עליו פטורין.

### 5. הרב רבינוביץ, שם, בעמ' 74-73

ישנו סוג של נזק שאמנם עלול לקרות, אלא שאם יוטל איסור על הבעלים, המגבלות על הפעילות הכלכלית תהיינה בלתי נסבלות. למשל, בחברה חקלאית, כפי שהייתה בזמן העתיק, אילו נאסר להוליך בהמות ברשות הרבים כי אם בכלוב או בשלשלאות, הדבר היה מכביד מאוד על גידול מקנה, ואף על עיבוד האדמה שנעשתה בכוח בהמה. התוצאה הייתה נזק ציבורי גדול בהרבה מן הנזק העלול להיגרם לרכוש פרטי על ידי בהמות האוכלות פירות ברשות הרבים או רומסות אותם. לפיכך, לא רק שהותר לרועה להעביר בהמות ברשות הרבים, אלא גם הותר לבהמות להלך בעצמן ברשות הרבים בתנאים מסוימים. ... החיוב במוציא זבל, כמו הפטור על שן ורגל, יסודו בדאגה כללית לתיקון החברה, ואין בכך משום ביטוי לחובה מוסרית אישית להימנע מלהוציא זבלים. כאן אי אפשר להטיל את חובת הזהירות על העוברים ברשות הרבים, כי התוצאה תהיה סגירת רשות הרבים בפני רוב הציבור בזמן הוצאת הזבלים.

### 6. משנה בבא בתרא ב, ז

מרחיקין את האילן מן העיר עשרים וחמש אמה [רש"י: בגמרא מפרש: משום נויי העיר, לפי שנוי לעיר כשיש מרחב פנוי לפניה] ובחרוב ובשקמה [רש"י- ענפיהם מרובים] חמשים אמה. אבא שאול אומר כל אילן סרק [רש"י- גנאי הוא לעיר] חמשים אמה. אם העיר קדמה קוצץ ואינו נותן דמים ואם האילן קדם קוצץ ונותן דמים [רש"י – מי שהעיר שלו]. ספק זה קדם ספק זה קדם קוצץ ואינו נותן דמים.

### 7. בבלי, בבא בתרא כד ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

אם האילן קדם – קוצץ ונותן דמים. ולימא להו: הבו לי ברישא דמי והדר איקוץ? אמר רב כהנא: קידרא דבי שותפי לא חמימא ולא קרירא [רש"י – שזה סומך על זה. אף כאן, דמי האילן מי יתנם? אם באת להטילם על בני העיר – כל אחד אומר: ממני לא יתחילו. ונמצא האילן עומד, והעיר מגונה, ואין זו תפארת ארץ ישראל].

### 8. רמב"ם, הלכות שכנים ט, יא

הבית והעליה של שנים – לא יעשה בעל הבית תנור בתוך ביתו אלא אם כן יש לו על גביו גובה ארבע אמות... ואף על פי שהרחיק השעור, אם יצאת האש והזיקה – משלם מה שהזיק.

## ב. יסודות כלכליים להטלת האחריות בנזיקין (בעלות, סיכון עסקי, מונע נזק יעיל ושוקל טוב)

### 9. טור חושן משפט שפט, א

כשם שאסור לאדם שיזיק את חבירו ואם הזיק חייב לשלם כך צריך לשמור ממונו שלא יזיק ואם הזיק חייב לשלם.

### 10. רמב"ם, הלכות נזקי ממון א, א

כל נפש חיה שהיא ברשותו של אדם שהזיקה – הבעלים חייבים לשלם, שהרי ממונם הזיק שנאמר כי יגוף איש את שור רעהו וכו', אחד השור ואחד שאר בהמה חיה ועוף, לא דיבר הכתוב בשור אלא בהווה.

### 11. ר' איסר זלמן מלצר, אבן האזל, הלכות נזקי ממון א, א, אות יד

והנה ידועה החקירה אם חיוב נזקין הוא מצד שהתורה הטילה דין שמירה על הבעלים ומחוייבים בעד חסרון שמירתם או דהבעלים מחוייבים לשלם כשממונם הזיק ושמירה היא פטור שפטרה התורה להבעלים משום אונס כיון ששמרו כראוי, והנה מלשון הרמב"ם שכתב כל נפש חיה וכו' הבעלים חייבים לשלם שהרי ממונם הזיקף משמע דזהו עיקר טעם לחיוב תשלומין ולא דבשביל זה מחוייב בשמירה. וממה דבארנו כאן דלשיטת הרמב"ם שומרים מחוייבים מדין בעלים אין להוכיח דעיקר דין בעלים הוא משום חיוב שמירה דהא שומרים נתרבו מ'ולא ישמרנו' דאפשר לומר דמי שיש עליו דין שמירה יש לו דין בעלים לנזקין ועל זה גופא נתרבה מ'ולא ישמרנו' ולעולם החיוב משום ממונו.

### 12. חידושי רבי שמעון יהודה הכהן שקופ, בבא קמא, סימן א

אבל על כל פנים הדין ברור דבעינן שיהיה בעלים על השור בשעת ההיזק. מזה מוכרח הענין דסבה המחייבת בזה הוא מה שממונו מזיק. דכמו שחייבה תורה על גופו כמו כן חייבה על מה שממונו מזיק. וכן בבור חייבתו תורה על מה שממונו הזיק. ומה שהבור שלו זה בא לו על ידי כרייה ופתיחה, היינו שהוא הכין את המזיק ועל זה נקרא בעלים עליו, דכמו שבדברים שנוגעים לזכות האדם מוסכם על פי דיני התורה ודיני העמים שכל מי שממציא דבר חדש בעולם הוא הבעלים עליו לכל דבר זכות, כמו כן קראה התורה לאיש המכין תקלה בשם בעל הבור ובעל האש וחייבה בנזקין את בעל המזיק.

### 13. הרב י' וינברג, שרידי אש, חלק ד, עמ' קכה-קלב, בעמ' קכה

... שיחס הבעלות כשהוא לעצמו הוא הגורם לחיוב, אנו רואים את החיוב כאלו הוא מוטל על הדבר המזיק ומכיון שזה אינו בר-תשלומין הרי אחריות התשלומין מוטלת על בעליו. ביסודה של אחריות זו שולטת ההשקפה שקניניו של אדם לא רק להנאתו ולתשמישו בלבד ניתנו, אלא מטילים עליו גם חיובים, ובנידון דידן: חיוב בתשלומי נזקם. חיוב זה הקשור עם מושג הבעלות, גדור אמנם במסגרת של חובת השמירה. במקום ששמר כראוי פוסק גם חיובו מצד בעלותו... אבל אין זה אלא צמצום משפטי בחיובי הבעלות, היסוד העיקרוני של "הבעלות המחייבת" נשאר בתקפו. גם חוב השמירה קשור במושג הבעלות, האדם מחויב לשמור את בהמתו בשביל שהיא ממונו, אבל חיוב זה של השמירה אינו גורר אחריו חיובים של תשלומין במקום שלא מילא אותו, ורק יש בכוחו לפוטרו מחיוב התשלומין במקום שמילא אחריו. וזה, כאמור, בגזירת התורה. נמצא שהמקור היחידי שממנו נובע חיוב התשלומין זהו יחס הבעלות.

### 14. זרח ורהפטיג, "יסוד האחריות על נזקים במשפט העברי" **מחקרים במשפט עברי** 211, 221-218 (התשמ"ה)

מדייק מדברי הרמב"ם בראש הלכות נזקי ממון (המצוטטים למעלה) "שהרי ממונם הזיק", ש"יחס הבעלות הוא מקור החיוב על הנזק" (עמ' 220). לדברי ורהפטיג אליבא דאחרונים, נוקט הרמב"ם ב"שיטת הבעלות", לפיה יסוד החיוב בנזקי ממון הוא "ביחס הבעלות – החיוב כאילו מוטל על הדבר המזיק ולפי שחפץ אינו בר תשלומין, הרי האחריות מוטלת על בעל החפץ, בין הוא אשם ובין אין הוא אשם כלל. קניינו של אדם לא רק להנאתו ולתשמישו ניתן, אלא מטיל עליו גם אחריות, חיובים" (עמ' 213). על פי תפיסה זו, "זכות הבעלות גוררת אחריה חובה על הסיכונים שבבעלות. בעל רכוש נהנה מרכושו, אבל צריך גם לשאת בעול ההפסדים אשר יש שרכושו גורם לזולת" (עמ' 216). ורהפטיג מבקש להטעים את "שיטת הבעלות" על רקע התיאוריה של "שיטת הסיכון העסקי", וכך הוא כותב (עמ' 216): "בתחילת המאה הכ' למניינם התפתחה תיאוריה משפטית מעין זו בצרפת, היא שיטת הסיכון העסקי. לפי שיטה זו בעל עסק, מפעל או בית חרושת צריך להביא בחשבון ההוצאות העסקיות גם הוצאות לתשלומים על נזקים הנגרמים על ידי עסקו לזולת ללא כל אשמה מצדו שלו. חישוב הוצאות ניהול עסק יש לבסס על הנתונים, כי כל תגבור של פעילות משקית מגדיל את סיכוני גרימת נזקים לזולת, ואחריות על פיצוי הניזק צריכה להיות חלק מן ההוצאות הצפויות של אותה פעילות. אין לאדם רשות לתבוע הקפאת ההתפתחות המשקית מפני סכנת פגיעתו אלא במקרים מוגבלים ביותר, כשהפגיעה האפשרית היא מאד מוחשית – כמו בנזקי שכנים, גרימה לזיהום האויר בסביבה וכיו"ב – אולם זכותו לתבוע פיצוי על הנזק שנגרם לו על ידי עסקו, רכושו, ממונו של הזולת".

### 15. מורה נבוכים, חלק ג, פרק מ, עמ' 574 במהדורת מ' שוורץ (2002)

המצוות הכלולות בקבוצה החמישית הן אלה שמנינו בספר נזיקין. כולן בשביל להסיר עוולות או למנוע נזיקין. וכדי להמריץ מאוד למנוע נזקים מחייבים אדם בכל נזק הנגרם על-ידי רכושו או כתוצאה ממעשהו, שהאדם יכול להקפיד ולשמור עליו שלא יזיק. לכן חויבנו הנזקים שבהמותינו גורמות, כדי שנשמור עליהן. כן אש ובור, מפני שהם מעשה האדם ויכול הוא להקפיד ולשמור עליהם שלא ייגרם נזק על-ידם. דינים אלה יש בהם מידה של צדק שאסב את תשומת-הלב אליה, שהרי שן ורגל ברשות הרבים פטור, מפני שזה דבר שאין יכולים להקפיד עליו, והן מזיקות שם לעתים רחוקות. מי שמניח דבר-מה ברשות הרבים פושע נגד עצמו וחושף את רכושו לאובדן. (בעליה של הבהמה) חייב על השן והרגל בשדה הניזק בלבד. אבל מפני נזקה של קרן וכיוצא בה יכול (בעליה של הבהמה) לשמור, וההולכים ברשות הרבים אינם יכולים להישמר מנזק זה. לכן דינה של הקרן בכל מקום אחד [דהיינו שחייבים עליה אף ברשות הרבים]. יש בה הבחנה בין תם ומועד; אם המעשה הזה חריג הוא חייב חצי נזק. אבל אם המזיק ממשיך להזיק והדבר נודע, הוא חייב בנזק שלם.

### 16. רמב"ם, פירוש המשנה לבבא קמא א, ב

שכל מה שנתחייב האדם בשמירתו כדי שלא יזיק בני אדם והזיק, הרי אותו הדבר מוכן, וכל זמן שהזיק ואפילו שלא ברצון בעליו חייב לשלם.

### 17. מורה נבוכים, ג, כז

"תקינות הנפש תהיה בכך שתושגנה להמון דעות נכונות כפי יכולתם... תקינות הגוף תהיה בתקינות מצבי חייהם אלה עם אלה. עניין זה ישלם בשני דברים: אחד מהם, שיבוטל העושק שהם עושקים זה את זה, והוא שלא יותר לכל איש מן האנשים לעשות מה שהוא רוצה ומה שיש לאל ידו לעשות, אלא יכפוהו לעשות מה שמועיל לכול; והשני, שיקנו לכל איש מידות המועילות בחיי היחד, כדי שהמדינה תהיה הרמונית". תיאור תמציתי של תיקון הגוף נותן הרמב"ם בהמשך דבריו: "תקינות בני-אדם אלה עם אלה על-ידי ביטול העושק (=שבני אדם עושקים) זה את זה, ועל-ידי סיגול מידות טובות ומעולות, כדי שאפשר יהיה לאנשי הארץ להתקיים ולהתמיד בסדר אחד".

### 18. מורה נבוכים ג, מ

עניין השב אבידה ברור, שעם היותה מידה מעולה לתקנת החברה, תועלתה חוזרת מידה כנגד מידה, שאם לא תשיב את אבידת זולתך, לא תושב אבידתך, כמו שאם לא תכבד את אביך, לא יכבד אותך בנך. וכיוצא בזה הרבה.

### 19. רמב"ם, הלכות נזקי ממון יב, ז

בור של שני שותפין... כסהו הראשון ובא השני ומצאו מגולה ולא כסהו – השני חייב. ועד אימתי יהיה השני לבדו חייב? עד שידע הראשון שהבור מגולה וכדי שישכור פועלין ויכרות ארזים ויכסנו; וכל שימות בו בתוך זמן זה – השני לבדו חייב בו; וכל שימות בו אחר זמן זה, שניהן חייבין לשלם.

### 20. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ד, ח

שאלוֹ בחזקת תם ונמצא מוּעָד: אם ידע השואל שהוא נגחן – הבעלים משלמים חצי נזק, שכל מקום שהוא הולך הרי שֵׁם בעליו עליו, והשואל משלם חצי נזק, שאפילו היה תם (כפי שעלה בדעתו של השואל) חצי נזק היה משלם, שהרי ידע שהוא נגחן; ואם לא ידע שהוא נגחן – אין השואל חיב כלום והבעלים משלמין נזק שלם.

### 21. רמב"ם, הלכות נזקי ממון א, ח

אם בשן וברגל הזיקה [הבהמה] כדרכה הרי זה פטור מפני שיש לה רשות להלך בכאן, ודרך הבהמה להלך ולאכול כדרכה ולשבר את הכלים.

### 22. הרב רבינוביץ, שם, עמ' 73

ישנם נזקים שהם בלתי צפויים, אלא שבכל זאת אי אפשר לראות בהם אונס גמור. נזקי קרן תמה (=של שור תם – המחברים) הם מסוג זה. בהמות אוכלות עשב הן מבויתות, ובדרך כלל אינן מתפרעות לנגוח או לנגוף וכיוצא בהן בהתנהגות פראית. אף על פי כן, ראתה תורה לדרוש מבעליהן זהירות יתירה, כדי למנוע גם נזקים כאלה. נזקים אלה נדירים ובלתי צפויים, ולכן לא חייבה התורה תשלום מלא עבורם, ולהלכה אף חצי נזק שחייב לשלם אינו אלא קנס על להבא ולא עונש על העבר, כיון שבאמת לא ניתן להגדיר במדויק אלו אמצעי שמירה יכולים להועיל, בלי לפגוע באפשרות לקיים את המשק החקלאי. אולם בנזקי קרן אין יכולים לפטור את הבעלים לגמרי, כמו שנפטר בשן ורגל ברשות הרבים, מפני שלא ניתן לניזק להישמר מנזקי קרן. בכל אלה, אף שאין הבעלים רוצים להזיק, ברור שהם רוצים להחזיק את הבהמה, אף על פי שהיא עלולה להזיק. אילו רצו להפטר לגמרי, שלא תחול עליהם חובת שמירה, יכולים היו להימנע מגידול בהמות או להפקירן. אלא שפיתרון זה אינו רצוי עבור החברה כולה.

## ג. תמריץ למנוע נזקים גם בטרם ארע הנזק? הטלת אחריות על התנהגות יוצרת סיכון

### 23. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ה, א

בהמה שהיתה רועה ופרשה ונכנסה בשדות ובכרמים, אף על פי שעדין לא הזיקה – מתרין בבעליה שלש פעמים. אם לא שמר בהמתו ולא מנעה מלרעות – יש רשות לבעל השדה לשחטה שחיטה כשרה ואומר לבעליה: בואו ומכרו בשר שלכם, מפני שאסור לאדם להזיק ולשלם מה שהזיק, אפילו לגרום הנזק אסור. השגת ראב"ד: אמר אברהם דברים הללו לא נאמרו בגמרא (כג ע"ב) אלא בעיזי דשוקא שעומדות לשחיטה ואין להם רועה אבל במי שיש לו עדר של בהמות אין שוחטין לו כל עדרו אלא אם יזיק לעולם ישלם בלא שום התראה.

רמב"ם, שם, הלכה ב: לפיכך אסרו חכמים לגדל בהמה דקה וחיה דקה בארץ ישראל במקום השדות והכרמים אלא ביערים ובמדברות שבארץ ישראל, ומגדלין בסוריא בכל מקום.

### 24. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ח, ה**:**

ושור של נכרי שנגח שור של ישראל בין תם בין מועד משלם נזק שלם. קנס הוא זה לגויים לפי שאינן זהירין במצוות אינן מסלקין הזיקן ואם לא תחייב אותן על נזקי בהמתן אין משמרין אותה ומפסידין ממון הבריות.

## ד. הטלת אחריות על מעביד על נזק שגרם העובד?

### 25. משנה, ידיים ד, ז

אומרין צדוקין: קובלין אנו עליכם פרושים! בשאתם אומרים: שורי וחמורי שהזיקו – חיבין, ועבדי ואמתי שהזיקו – פטורין. מה אם שורי וחמורי שאיני חיב בהם מצות, הרי אני חיב בנזקן. עבדי ואמתי שאני חיב בהם מצות, אינו דין שאהא חייב בנזקן? אומרים להם [הפרושים לצדוקים]: לא, אם אמרתם בשורי וחמורי שאין בהם דעת, תאמרו בעבדי ואמתי שיש בהם דעת? שאם אקניטם, ילך וידליק גדישו של אחר ואהא חייב לשלם.

### 26. בבלי, בבא קמא ד ע"א (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

אטו עבד ואמה לאו טעמא רבה אית בהו [=האם אין טעם רב לתקנה בעניין עבד ואמה] – שמא יקניטנו רבו וילך ויגדיש גדישו של חבירו, ונמצא זה מחייב את רבו מאה מנה בכל יום.

### 27. רמב"ם, הלכות גניבה א, ט

העבד שגנב פטור מן הכפל ובעליו פטורין שאין אדם חיב על נזקי עבדיו אף על פי שהם ממונו [ואדם חייב על נזקי ממונו], מפני שיש בהם דעת ואינו יכול לשמרם. שאם יכעיסנו רבו, ילך וידליק גדיש [כדי לחייב את רבו] באלף דינר וכיוצא בזה משאר נזקין.

### 28. ר' איסר זלמן מלצר, אבן האזל, נזקי ממון א, א, אות טו

והנה בהא דאמר בגמרא דף ד' מידי דהוי אעבד ואמה ומשני דשאני עבד ואמה שמא יקניטנו רבו, ומשמע דהפטור מדרבנן. אכן מדברי הרמב"ם בפרק א' מהלכות גניבה הלכה ט' משמע דהוא פטור מדאורייתא כיון שאינו יכול לשומרן לא שייך חיוב נזיקין. וזה לשונו 'שאין אדם חיב על נזקי עבדיו אף על פי שהן ממונו מפני שיש בהם דעת ואינו יכול לשומרן. שאם יקניטנו רבו' וכו', ולכאורה מוכח גם מכאן דחיוב נזקין הוא משום חיוב שמירה ולכן כשאינו יכול לשומרו אין בו חיוב נזקין דליכא למימר דהחיוב הוא משום ממונו אלא שהוא פטור מטעם אונס דאינו יכול לשומרן אם כן יחייבו הבעלים היכא דיכולין לשומרן, דבשלמא אם כל החיוב על הבעלים הוא מצד חיוב שמירה וכיון דעבד ואמה רוב פעמים אי אפשר לשומרן לא חייבה התורה כלל בעליהם בשמירתם וגם היכא דיכולים לשומרן פטורים אבל אם חיוב הבעלים הוא משום ממונו רק דפטור משום אונס כשיהיה עבד כזה דיכול בעליו לשמרו יהיה חייב?

ובהמשך בסוף אות יח כתב: ומבוארים דברי הרמב"ם שכתב שהרי ממונם הזיק ומכל מקום עיקר חיובא בשביל חיוב שמירה וכן מיושב דין פטור האדון בנזקי עבד כפשוטו דכיון שאין עליו חיוב שמירה אם כן נשאר אנוס בהיזק עבדו.

## ה. הטלת אחריות על שומר כשהוא מונע הנזק היעיל

### 29. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ד, ד

על הלכה זו נשאל הרמב"ם מחכמי לוניל והשיב כי הנוסח שבידם מוטעה. ראו תשובות הרמב"ם, מהדורת בלאו, סימן תלג, עמ' 713. להלן מובאים זה לצד זה הנוסח המוטעה שמצוי בדפוסים, כפי הנוסח המובא במשנה תורה מהדורת פרנקל, והנוסח המתוקן על פי תשובת הרמב"ם, כפי הנוסח המובא במשנה תורה במהדורת "יד פשוטה":

|  |  |
| --- | --- |
| נוסח א: הנוסח המוטעה שבדפוסים | נוסח ב: הנוסח המתוקן על פי תשובת הרמב"ם |
| המוסר בהמתו לשומר חנם או לנושא שכר או לשוכר או לשואל, נכנסו תחת הבעלים, ואם הזיקה – השומר חייב. במה דברים אמורים? בזמן שלא שמרוה כלל, אבל אם שמרוה שמירה מעולה כראוי ויצאת והזיקה – השומרין פטורין והבעלים חייבין אפילו המיתה את האדם. שמרוה שמירה פחותה, אם שומר חנם הוא – פטור, ואם שומר שכר או שוכר או שואל – חייבין. | המוסר בהמתו לשומר חנם או לנושא שכר או לשוכר או לשואל, נכנסו תחת הבעלים, ואם הזיקה – השומר חייב. במה דברים אמורים? בזמן שלא שמרוה כלל, אבל אם שמרוה שמירה מעולה כראוי ויצאה והזיקה – השומרין פטורין. שמרוה שמירה פחותה, אם שומר חנם הוא – פטור, והבעלים חייבין, אפילו המיתה את האדם; ואם שומר שכר או שוכר או שואל – חייבין. |

לפי הנוסח המוטעה המצוי בדפוסים (נוסח א) מתבקשת שאלתם של חכמי לוניל לרמב"ם: "יורינו מורינו ורבינו במה שכתוב... 'המוסר בהמתו לשומר חינם ולשומר שכר ולשואל אף על פי ששמרוה שמירה מעולה השומרים פטורים והבעלים חייבין'. ואנו נסתתמו מעינינו מעינות החכמה לדעת מה זה ועל מה זה הבעלים חייבין בהם, ששמירת השומרים שמירה מעולה היתה"? (תשובות הרמב"ם, שם). שאלה דומה שאלו ראשונים נוספים (ראו למשל השגת הראב"ד בהלכות נזקי ממון ד, ד), כגון הטור חושן משפט, סימן שצו, סעיף ז, שתמה על הרמב"ם: "ואיני מבין דבריו כיון ששמרוהו כראוי למה יהו הבעלים חייבים"?

בתשובתו לחכמי לוניל אכן מבהיר הרמב"ם כי בנוסח הדפוסים חל שיבוש בשל המעתיקים מכתב ידו ששמו בטעות את המשפט "והבעלים חייבין אפילו המיתה את האדם" שלא במקומו: "ולפי שנכתב 'והבעלים חייבין' שלא במקומו, נתקשו הדברים בודאי ונסתתמו מעינות החכמה. לא מכם אלא הקולמוס הוא סתמן, והקולמוס יגלה עומקן". בתשובה הורה הרמב"ם למחוק את הנוסח אשר לפניהם ולתקן את הגרסה כפי הנוסח המתוקן והנכון של ההלכה אשר מובאת בנוסח ב לעיל.[[11]](#footnote-11)

## ו. משטרי האחריות לשיטת הרמב"ם

### 30. רמב"ם, הלכות חובל ומזיק ו, א

המזיק ממון חברו – חיב לשלם נזק שלם, בין שהיה שוגג בין שהיה אנוס הרי הוא כמזיד. כיצד? נפל מן הגג ושבר את הכלים או שנתקל כשהוא מהלך ונפל על הכלי ושברו – חיב נזק שלם.

### 31. רמב"ם, הלכות חובל ומזיק א, יא

במה דברים אמורים שהישן חיב לשלם? בשנים שישנו כאחד ונתהפך אחד מהם והזיק את חברו או קרע בגדו; אבל אם היה אחד ישן ובא אחר ושכב בצדו – זה שבא באחרונה הוא המועד ואם הזיקו הישן – פטור. וכן אם הניח כלי בצד הישן ושברו – פטור, שזה שהניחו הוא המועד שפשע.

### 32. רמב"ם, הלכות חובל ומזיק ו, ד

היה עולה בסולם ונשמטה שליבה מתחתיו ונפלה והזיקה. אם לא היתה מהודקת וחזקה חייב. ואם היתה חזקה ומהודקת ונשמטה או שהתליעה הרי זה פטור שזו מכה בידי שמים היא. וכן כל כיוצא בזה.

### 33. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ד, א

הכניס צאן לדיר ונעל בפניהן בדלת שיכולה לעמוד ברוח מצויה ויצאה והזיקה – פטור; ואם אינה יכולה לעמוד ברוח מצויה, או שהיו כתלי הדיר רעועין – הרי לא נעל בפניהם כראוי, ואם יצאת והזיקה חיב.

### 34. רמב"ם, הלכות נזקי ממון ז, א

שור שקשרו בעליו במוסרה [=בחבל] כראוי ויצא והזיק... אם הוא מועד – פטור, שנאמר 'ולא ישמרנו בעליו' (שמות כא, לו), הא אם שמרו – פטור, ושמור הוא זה. וכן אם הזיק בדבר שהוא מועד לו מתחלתו כגון שאכן דברים הראויין לו או שבר ברגלו כדרך הלוכו – פטור מלשלם.

**כנס צובה השלישי למשפט עברי**

**משפט עברי ודיני נזיקין**

**מושב רביעי: ריבוי מעוולים**

* **הרצאה כללית**, פרופ' אהוד גוטל
* **לימוד מונחה**
* **ריבוי מעוולים במשפט העברי**, ד"ר אבישלום וסטרייך וד"ר בני פורת

# מושב רביעי- מעוולים משותפים

#### תוכן עניינים

[**א. הכשרתי במקצת נזקו**](#_Toc327964123)

[1. משנה, בבא קמא א, ב](#_Toc327964124)

[2. תוספתא, בבא קמא פ"ב ה"ט (סיפא).](#_Toc327964125)

[3. בבלי, בבא קמא י ע"א – י ע"ב](#_Toc327964126)

[ב. בור של שני שותפים](#_Toc327964127)

[4. משנה, בבא קמא ה, ו (בבלי, בבא קמא נא ע"א)](#_Toc327964128)

[5. תוספתא, בבא קמא פ"ו ה"ח – הי"א.](#_Toc327964129)

[6. ירושלמי, בבא קמא פ"א ה"ב](#_Toc327964130)

[7. בבלי, בבא קמא נא ע"א – ע"ב](#_Toc327964131)

[8. בבלי, בבא קמא נא ע"ב](#_Toc327964132)

[9. בבלי, בבא קמא נב ע"א](#_Toc327964133)

[ג. שור שדחף את חבירו לבור; שור ואדם שדחפו לבור](#_Toc327964134)

[10. משנה, בבא קמא ה, ו (בבלי, בבא קמא נב ע"א)](#_Toc327964135)

[11. תוספתא, בבא קמא פ"ו ה"א](#_Toc327964136)

[12. ירושלמי, בבא קמא פ"ג ה"א](#_Toc327964137)

[13. בבלי, בבא קמא נג ע"א– ע"ב](#_Toc327964138)

[14. תוספות רבינו פרץ (שיטה מקובצת, ב"ק נג,א)](#_Toc327964139)

[15. טור, חושן משפט תי](#_Toc327964140)

[ד. שני שוורים שהזיקו](#_Toc327964141)

[16. משנה ובבלי, בבא קמא לה ע"א – לו ע"א](#_Toc327964142)

[17. תוספתא, בבא קמא פ"ג ה"ז](#_Toc327964143)

[18. ירושלמי, בבא קמא פ"ג הי"א](#_Toc327964144)

[ה. אחד הביא את האור ואחד הביא את העצים](#_Toc327964145)

[19. משנה ובבלי, בבא קמא נט ע"ב – ס ע"א](#_Toc327964146)

[ו. זרק כלי מראש הגג ובא אחר ושברו במקל](#_Toc327964147)

[20. בבלי, כו בבא קמא ע"ב – כז ע"א](#_Toc327964148)

## א. הכשרתי במקצת נזקו

### 1. משנה, בבא קמא א, ב

כל שחבתי בשמירתו הכשרתי את נזקו. הכשרתי במקצת נזקו חבתי בתשלומין כהכשר כל נזקו.

### 2. תוספתא, בבא קמא פ"ב ה"ט (סיפא)

חמש שישבו על גבי ספסל ונשבר כולן חייבין לשלם ואם מחמת האחרון נשבר האחרון משלם על ידי כולן.

### 3. בבלי, בבא קמא י ע"א – י ע"ב (ראו גם בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

תנו רבנן: הכשרתי מקצת נזקו - חבתי בתשלומי נזקו כהכשר כל נזקו. כיצד? החופר בור תשעה, ובא אחר והשלימו לעשרה - האחרון חייב. ודלא כרבי, דתניא: החופר בור תשעה, ובא אחר והשלימו לעשרה - אחרון חייב; רבי אומר: אחר אחרון למיתה, אחר שניהם לנזקין. רב פפא אמר: למיתה, ודברי הכל. איכא דאמרי: לימא דלא כרבי! אמר רב פפא: למיתה, ודברי הכל. מתקיף לה רבי זירא: ותו ליכא? והא איכא: מסר שורו לחמשה בני אדם, ופשע בו אחד מהן והזיק - חייב! היכי דמי? אילימא דבלאו איהו לא הוה מינטר, פשיטא דאיהו קעביד! אלא דבלאו איהו נמי מינטר, מאי קעביד. מתקיף לה רב ששת והא איכא: מרבה בחבילה! היכי דמי? אי דבלאו איהו לא אזלא, פשיטא! אלא דבלאו איהו אזלא, מאי קא עביד. מתקיף לה רב פפא, והא איכא הא דתניא: ה' שישבו על ספסל אחד ולא שברוהו, ובא אחד וישב עליו ושברו - האחרון חייב, ואמר רב פפא: כגון פפא בר אבא! היכי דמי? אילימא דבלאו איהו לא איתבר, פשיטא! אלא דבלאו איהו נמי איתבר, מאי קעביד. סוף סוף מתניתא היכא מתרצא? לא צריכא, דבלאו איהו הוי מיתבר בתרי שעי, והשתא איתבר בחדא שעה, דאמרי ליה: אי לאו את, הוי יתבינן טפי פורתא וקיימין. ולימא להו: אי לאו אתון, בדידי לא הוה מיתבר! לא צריכא, דבהדי דסמיך בהו תבר. פשיטא! מהו דתימא כחו לאו כגופו דמי, קמ"ל דכחו כגופו דמי, דכל היכא דגופו תבר, כחו נמי תבר. ותו ליכא? והא איכא הא דתניא: הכוהו עשרה בני אדם בעשר מקלות, בין בבת אחת בין בזה אחר זה, ומת - כולן פטורין; רבי יהודה בן בתירא אומר: בזה אחר זה - האחרון חייב, מפני שקירב את מיתתו! בקטלא לא קמיירי. ואיבעית אימא: בפלוגתא לא קמיירי. ולא? והא אוקימנן דלא כרבי! דלא כר' וכרבנן מוקמינן, כר' יהודה בן בתירא ולא כרבנן לא מוקמינן.

## ב. בור של שני שותפים

### 4. משנה, בבא קמא ה, ו (בבלי, בבא קמא נא ע"א) (ראו בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

בור של שני שותפין, עבר עליו הראשון ולא כסהו והשני ולא כסהו – השני חייב.

### 5. תוספתא, בבא קמא פ"ו ה"ח – הי"א.

חפר תשעה טפחים ובא אחר וחפר טפח האחרון חייב ר' יהודה אומ' אחר האחרון למיתה אחר הראשון להזיק.

חפר עשרה ובא אחר וסיידו וכיידו האחרון חייב אחד חפר עשרה ואחד חפר עשרים ואחד חפר מאה ואחד חפר מאתים כולן חייבין.

בור של שנים אחד מכסה ואחד מגלה המגלה חייב כסהו ונתגלה כשהוא עומד ורואה ולא כסהו הרי זה חייב כסהו והלך לו אף על פי שנתגלה לאחר מיכן פטור.

חפר חמשה טפחים ובא אחר וחפר חמשה האחרון חייב.

### 6. ירושלמי, בבא קמא פ"א ה"ב

הכשרתי במקצת נזקו בהכשר כל נזקו זה הבור דתני חפר בור עשרה טפחים ובא אחר ועמק בו טפח האחרון חייב רבי אומר אחר האחרון למיתה ואחר הראשון לנזקין אמ' רבי יצחק כיני מתניתא אחר אחרון למיתה ואחר שניהן לנזקין חפר בו עשרה טפחים ובא אחר וסיידו וכיירו שניהן חייבין מפני שסיידו וכיירו יהא חייב בשאמר לו סוד את הבית הזה וקנה אותו דמר רבי אמי בשם רבי לעזר שמירת נזקין כשמירת קניין אמ' רבי סימון תיפתר בחופר בחולות דתני חפר זה עשרה וזה עשרה זה עשרי' וזה עשרי' זה מאה וזה מאה כולהן חייבין

### 7. בבלי, בבא קמא נא ע"א – ע"ב (ראו בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

תנו רבנן: אחד החופר בור עשרה, ובא אחר והשלימה לכ', ובא אחר והשלימה לשלשים - כולן חייבין. ורמינהו: אחד החופר בור עשרה, ובא אחר וסייד וכייד - האחרון חייב; לימא, הא רבי, הא רבנן! אמר רב זביד: הא והא רבנן, עד כאן לא קאמרי רבנן אחרון חייב - אלא היכא דלא עבד קמא שיעור מיתה, אבל היכא דעבד קמא שיעור מיתה, אפילו רבנן מודו דכולן חייבין. והא סייד וכייד, דקא עבד קמא שיעור מיתה, וקתני: אחרון חייב! אמרי: התם שלא היה בו הבל למיתה, ובא אחר והוסיף בה הבל למיתה. איכא דאמרי, אמר רב זביד: הא והא רבי, הך דקתני כולן חייבין - שפיר, הא דקתני אחרון חייב - כגון שלא היה בו הבל לא למיתה ולא לנזקין, ובא אחר והוסיף בו הבל בין למיתה בין לנזקין. אמר רבא: הניח אבן ע"פ הבור והשלימה לעשרה, באנו למחלוקת רבי ורבנן. פשיטא! מהו דתימא, למטה הוא דהבלא דידיה קא קטיל ליה, אבל למעלה דלא הבלא דידיה קא קטיל - אימא לא, קמ"ל. בעי רבא: טם טפח וסילק אבניו, מהו? מי אמרינן מאי דעבד שקליה, או דלמא נסתלקו מעשה ראשון וקמה ליה כוליה ברשותיה? תיקו. אמר רבה בר בר חנה אמר שמואל בר מרתא: בור שמונה ומהן שני טפחים מים - חייב; מ"ט? כל טפח דמיא, כתרי דיבשה דמי. איבעיא להו: בור תשעה ומהן טפח אחד מים, מהו? מי אמרינן כיון דלא נפישי מיא לית ביה הבלא, או דלמא כיון דעמיק טפי אית ביה הבלא? בור שבעה ומהן שלשה טפחים מים, מהו? מי אמרינן כיון דנפישי מים טפי אית ביה הבלא, או דלמא כיון דלא עמקא לית ביה הבלא? תיקו. בעא מיניה רב שיזבי מרבה: הרחיבה, מהו? א"ל: הרי מיעט הבלא.

### 8. בבלי, בבא קמא נא ע"ב (ראו בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

עבר עליו הראשון ולא כסהו. וראשון מאימת מיפטר? רבה ורב יוסף דאמרי תרוייהו משמיה דרבה בר בר חנה דאמר משמיה דרבי מני, חד אמר: משמניחו משתמש, וחד אמר: משימסור לו דליו. כתנאי: המדלה מים מן הבור, ובא חבירו ואמר לו הנח לי ואני אדלה מים, כיון שהניחו משתמש - פטור; רבי אליעזר בן יעקב אומר: משימסור לו דליו. במאי קמיפלגי? רבי אליעזר בן יעקב סבר: יש ברירה, האי מדידיה קא ממלא והאי מדידיה קא ממלא; ורבנן סברי: אין ברירה.

### 9. בבלי, בבא קמא נב ע"א (ראו בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

וראשון עד אימת מיפטר? אמר רב: בכדי שידע, ושמואל אמר: בכדי שיודיעוהו, ורבי יוחנן אמר: בכדי שיודיעוהו, וישכור פועלים, ויכרות ארזים ויכסנו.

## ג. שור שדחף את חבירו לבור; שור ואדם שדחפו לבור

### 10. משנה, בבא קמא ה, ו (בבלי, בבא קמא נב ע"א ראו בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

כסהו הראשון ובא השני ומצאו מגולה ולא כסהו – השני חייב. כסהו כראוי ונפל לתוכו שור או חמור ומת פטור לא כסהו כראוי ונפל לתוכו שור או חמור ומת – חייב, נפל לפניו מקול הכרייה – חייב, לאחריו מקול הכרייה – פטור. נפל לתוכו שור וכליו ונשתברו חמור וכליו ונתקרעו – חייב על הבהמה ופטור על הכלים. נפל לתוכו שור חרש שוטה וקטן – חייב, בן או בת עבד או אמה – פטור.

### 11. תוספתא, בבא קמא פ"ו ה"א

שור שדחף את חבירו ונפל לבור ומת בעל השור חייב ובעל הבור פטור ר' נתן או' במועד זה נותן מחצה וזה נותן מחצה בתם בעל הבור משלם שלשה חלקים ובעל השור רביע.

### 12. ירושלמי, בבא קמא פ"ג ה"א

הניח אבנו ברשות הרבים ובא אחר והניח אחרת סמוכה לה ובא אחר ונתקל בזו ונחבט בזו מי חייב בנזקו הראשון או השני נישמיענה מן הדא שור שדחף לחבירו ונפל לבור בעל השור חייב ובעל הבור פטור רבי נתן אומר במועד זה נותן מחצה וזה נותן מחצה ובתם בעל השור נותן שני חלקים ובעל הבור רביע אמר רבי חנינה כיני מתניתא בעל השור נותן שלשה חלקים ובעל הבור נותן רביע

### 13. בבלי, בבא קמא נג ע"א– ע"ב (ראו בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

אמר מר: נפל לפניו מקול הכרייה חייב. ואמאי? נימא: כורה גרם ליה! אמר רב שימי בר אשי: הא מני? רבי נתן היא, דאמר: בעל הבור הזיקא קא עביד, וכל היכא דלא אפשר לאשתלומי מהאי משתלם מהאי, דתניא: שור שדחף את חבירו לבור - בעל השור חייב, בעל הבור פטור; רבי נתן אומר: בעל השור משלם מחצה ובעל הבור משלם מחצה. והתניא, רבי נתן אומר: בעל הבור משלם ג' חלקים ובעל השור רביע! לא קשיא: הא בתם, הא במועד. ובתם מאי קסבר? אי קסבר: האי כוליה הזיקא עבד והאי כוליה הזיקא עבד, האי משלם פלגא והאי משלם פלגא! ואי קסבר: האי פלגא הזיקא עבד והאי פלגא הזיקא עבד, בעל הבור משלם פלגא ובעל השור רביע, ואידך ריבעא מפסיד! אמר רבא: רבי נתן דיינא הוא ונחית לעומקא דדינא, לעולם קסבר: האי כוליה הזיקא עבד והאי כוליה הזיקא עבד, ודקא קשיא לך: לשלם האי פלגא והאי פלגא! משום דאמר ליה בעל השור לבעל הבור: שותפותאי מאי אהניא לי. איבעית אימא, לעולם קסבר: האי פלגא הזיקא עבד והאי פלגא הזיקא עבד, ודקא קשיא לך: בעל הבור משלם פלגא ובעל השור משלם רביע, ואידך ריבעא נפסיד! משום דאמר ליה בעל השור לבעל הבור: אנא תוראי בבירך אשכחיתיה, את קטלתיה, מאי דאית לי לאשתלומי מהיאך משתלמנא, מאי דלית לי לאשתלומי מהיאך משתלמנא ממך. אמר רבא: הניח אבן ע"פ הבור, ובא שור ונתקל בה ונפל בבור, באנו למחלוקת ר' נתן ורבנן. פשיטא! מהו דתימא, התם הוא דאמר בעל הבור לבעל השור: אי לאו בירא דידי, תורא דידך הוה קטיל ליה, אבל הכא מצי א"ל בעל אבן לבעל הבור: אי לאו בירא דידך, אבנא דידי מאי הוה עבדא? אי הוה מיתקל בה הוה נפל וקאי, קמ"ל דאמר ליה: אי לאו אבן לא הוה נפיל לבירא. איתמר: שור ושור פסולי המוקדשין שנגחו (מאי ניהו שור בכור דלא פריק ליה), אביי אמר: משלם ח"נ, רבינא אמר: משלם רביע נזק. הא והא בתם, הא כרבנן, והא כרבי נתן. איבעית אימא: הא והא כרבנן, הא בתם, הא במועד. איכא דאמרי, אביי אמר: ח"נ, רבינא אמר: כוליה נזק. הא והא במועד, הא כרבנן, והא כר' נתן. איבעית אימא: הא והא כרבי נתן, הא במועד, והא בתם. אמר רבא: שור ואדם שדחפו לבור, לענין נזקין - כולן חייבין, לענין ארבעה דברים ודמי ולדות - אדם חייב, ושור ובור פטור, לענין כופר ושלשים של עבד - שור חייב, אדם ובור פטורים, לענין כלים ושור פסולי המוקדשין - אדם ושור חייבין, ובור פטור; מאי טעמא? אמר קרא: +שמות כ"א+ והמת יהיה לו, במי שהמת שלו, יצא זה שאין המת שלו.

### 14. תוספות רבינו פרץ (שיטה מקובצת, ב"ק נג,א)

אלא תמותאי ושותפותאי מאי אהניא לי. פירוש אפילו בלא שותפות לא הייתי משלם אלא מחצה ואם כן השתא [=כעת] שיש לי שותפות לא משלם אלא רביע. ובעל הבור משלם שלשה רבעים, ואף על פי דמתוך השותפות אין מגיע לו אלא מחצה אף על גב דכוליה נזקא קעביד [=שאת כל הנזק עשה] כשהשור מועד לא משלם אלא מחצה מכל מקום השתא דלא אפשר לאשתלומי משור אלא רביע לפי שהוא תם אידך רביע [=הרבע האחר] דלא אפשר לאשתלומי משור משתלם מבור כיון דכוליה נזקא קעביד. ואין להקשות: לימא [=יאמר] בעל הבור: שותפותאי מאי אהניא? דהא אהניא ליה [=שהרי הועילה לו] דאי לאו השותפות הוה משלם נזק שלם והשתא משלם כוליה נזקא נכי ריבעא [=בניכוי רבע].

ותימא אכתי [=עדיין] אמאי [=מדוע] לא משלם שור אלא רביע נזק ובעל הבור שלשה רבעים, אימא [=אמור] בעל הבור משלם מחצה וחצי רביע ובעל השור רביע וחצי רביע, דהשתא אהניא ליה שותפות שאין משלם כל חצי נזק. דמה ראית לומר דליהני השותפות לבעל השור למפטר ליה [=לפוטרו] חצי תשלומין דהוה רביע ולבעל הבור לא מהני השותפות אלא למפטר ליה רביע תשלומיו, אדרבה אימא דלבעל השור לא ליהני השותפות אלא למפטר ליה רביע תשלומין וישלם רביע וחצי רביע והמותר ישלם בעל הבור, דנהי [=שאמנם] דמחצה ליכא למימר [=אין לומר] דלשלם בעל השור דאם כן מאי אהניא ליה שותפותא כדקאמר תלמודא מכל מקום אימא כדפירשתי. ויש לומר דהכי קאמר [=שכך אמר]: תמותאי ושותפותאי מאי אהניא לי, כלומר אם אשלם מחצה אם כן מאי אהניא תמותאי בהאי שותפות וכו' פירוש אם כן לא הוה מועיל לי כלום מה שאני תם עתה, שהרי כיון שאני שותף אפילו הייתי מועד לא הייתי משלם אלא פלגא [=חצי], אלא ודאי כיון שאלו הייתי מועד לא הייתי משלם אלא מחצה עכשיו שאני תם לא אשלם אלא רביע, דהא גלי קרא [=שהרי גילה הכתוב] דתם לא משלם אלא חצי תשלומין דמועד אבל בור שדינו נזק שלם ליכא קפידא [=אין הקפד] כמה משלם. בשם הר"מ. תלמיד הר"פ ז"ל.

### 15. טור, חושן משפט תי

וכתב הרמ"ה דה"ה נמי שנים שמזיקין ושניהם בני חיובא אלא שהאחד ברח או שהוא כאן ואין לו לשלם משתלם מן האחר ודוקא עד שיעור מה דהוה חייב ביה אהאי נזקא היכא דהוה עביד ליה איהו לחודיה אבל טפי לא ע"כ ואין נראה דלא מחייב ר' נתן היכא דליכא לאשתלומי מאידך אלא היכא שפטור מדינא דכיון שהתורה פטרה אותו שעמו והוא עשה כל הנזק צריך לשלם אבל אם שותפו בר תשלומין אלא שאין לו לשלם למה יפרע הוא בשבילו וכ"כ הר"ר חזקיה.

## ד. שני שוורים שהזיקו

### 16. משנה ובבלי, בבא קמא לה ע"א – לו ע"א (ראו בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

מתני'. שור שהיה רודף אחר שור אחר והוזק, זה אומר שורך הזיק, וזה אומר לא כי, אלא בסלע לקה - המוציא מחבירו עליו הראיה. היו שנים רודפים אחר אחד, זה אומר שורך הזיק וזה אומר שורך הזיק – שניהם פטורים, אם היו שניהם של איש אחד - שניהם חייבים. היה אחד גדול ואחד קטן, הניזק אומר גדול הזיק, והמזיק אומר לא כי, אלא קטן הזיק; אחד תם ואחד מועד, הניזק אומר מועד הזיק, והמזיק אומר לא כי, אלא תם הזיק - המוציא מחבירו עליו הראיה. היו הניזקין שנים - אחד גדול ואחד קטן, והמזיקין שנים - אחד גדול ואחד קטן, הניזק אומר גדול הזיק את הגדול וקטן את הקטן, והמזיק אומר לא כי, אלא קטן את הגדול וגדול את הקטן; אחד תם ואחד מועד, הניזק אומר מועד הזיק את הגדול ותם את הקטן, והמזיק אומר לא כי, אלא תם את הגדול ומועד את הקטן - המוציא מחבירו עליו הראיה.

גמ'. אמר רבי חייא בר אבא, [זאת אומרת:] חלוקים עליו חביריו על סומכוס, דאמר: ממון המוטל בספק חולקין. א"ל ר' אבא בר ממל לר' חייא בר אבא: אמר סומכוס אפילו ברי וברי? א"ל: אין, אמר סומכוס אפילו ברי וברי. וממאי דמתני' בברי וברי הוא? דקתני: זה אומר שורך הזיק וזה אומר לא כי. מתקיף לה רב פפא: מדרישא ברי וברי, סיפא נמי ברי וברי, אימא סיפא: היה אחד גדול ואחד קטן, ניזק אומר גדול הזיק, ומזיק אומר לא כי, אלא קטן הזיק; אחד תם ואחד מועד, ניזק אומר מועד הזיק, והמזיק אומר לא כי, אלא תם הזיק - המוציא מחבירו עליו הראיה; הא לא מייתי ראיה - שקיל כדאמר מזיק, נימא תהוי תיובתא דרבה בר נתן, דאמר: טענו חטים והודה לו בשעורים - פטור! אלא בברי ושמא. דקאמר ברי מאן, דקאמר שמא מאן? אי נימא דקאמר ניזק ברי וקאמר מזיק שמא, אכתי לימא תהוי תיובתא דרבה בר נתן! אלא דקאמר ניזק שמא וקאמר מזיק ברי, ומדסיפא ניזק שמא ומזיק ברי, רישא נמי ניזק שמא ומזיק ברי, ואמר סומכוס אפי' בהא, דאיצטריך לאשמועינן דלא! לא, סיפא - ניזק שמא ומזיק ברי, רישא - ניזק ברי ומזיק שמא. והא לא דמיא רישא לסיפא! אמרי: ברי ושמא שמא וברי - חד מילתא היא, ברי וברי שמא וברי - תרי מילי נינהו. גופא, אמר רבה בר נתן: טענו חטין והודה לו בשעורין - פטור. מאי קמ"ל? תנינא: טענו חטין והודה לו בשעורין - פטור! אי מהתם, הוה אמינא פטור מדמי חטין וחייב בדמי שעורין, קמ"ל דפטור לגמרי. תנן: היו הניזקין שנים, אחד גדול ואחד קטן וכו'; הא לא מייתי ראיה - שקיל כדקאמר מזיק, אמאי? חטים ושעורים נינהו! ראוי ליטול ואין לו. והתניא: הרי זה משתלם על הקטן מן הגדול, ולגדול מן הקטן! דתפס. תנן: היה אחד תם ואחד מועד, הניזק אומר מועד הזיק את הגדול ותם את הקטן, והמזיק אומר לא כי, אלא תם את הגדול ומועד את הקטן - המוציא מחבירו עליו הראיה; הא לא מייתי ראיה - שקיל כדקאמר מזיק, ואמאי? חטין ושעורין נינהו!

ראוי ליטול ואין לו. והתניא: הרי זה משתלם לקטן מן המועד, ולגדול מן התם! דתפס.

היו שניהם של איש אחד - שניהם חייבים. א"ל רבא מפרזיקא לרב אשי, ש"מ: שוורים תמים שהזיקו, רצה - מזה גובה, רצה - מזה גובה! הכא במאי עסקינן - במועדין. אי במועדין, אימא סיפא: היה אחד גדול ואחד קטן, הניזק אומר גדול הזיק, והמזיק אומר לא כי, אלא קטן הזיק - המוציא מחבירו עליו הראיה; אי במועדין, מאי נפקא ליה מיניה? סוף סוף דמי תורא מעליא בעי לשלומי! א"ל: סיפא בתמין, ורישא במועדין. א"ל רב אחא סבא לרב אשי: אי במועדין חייבים, חייב גברא מיבעי ליה! ותו, מאי שניהם? אלא, לעולם בתמין, ורבי עקיבא היא, דאמר: שותפין נינהו, וטעמא דאיתנהו לתרוייהו, דלא מצי מדחי ליה, אבל ליתנהו לתרוייהו, מצי אמר ליה: זיל אייתי ראיה דהאי תורא אזקך ואשלם לך.

### 17. תוספתא, בבא קמא פ"ג ה"ז

שני שוורין שהיו רועין ויצאו שני שוורין אחריהן נמצאו הרועים הללו מתים ספק שהן המיתום ספק ממקום אחר מתו הרי אילו פטורין ואם בידוע שהן המיתום הרי אילו משלמין בקטן ולא בגדול בתם ולא במועד ואם בידוע שהשחורין המיתו את הלבנים והיו שם אחד גדול ואחד קטן אחד תם ואחד מועד הרי אילו משלמין לגדול ולקטן לגדול מן הקטן ולקטן מן הגדול לגדול מן התם ולקטן מן המועד היו הניזוקין של שנים והמזיקי' של אחד ספק שהן המיתום ספק ממקום אחר מתו הרי אילו פטורין אם בידוע שהן המיתום הרי אילו משלמין בקטן ולא בגדול בתם ולא במועד ואם בידוע שהשחורין המיתו את הלבנים והיו שם אחד גדול ואחד קטן אחד תם ואחד מועד הרי אילו משלמין לגדול ולקטן לגדול מן הקטן ולקטן מן הגדול לגדול מן התם ולקטן מן המועד והניזוקין משמנין ביניהן זה נוטל לפי שלו וזה נוטל לפי שלו היו הניזוקין של אחד והמזיקין של שנים ספק שהן המיתום ספק ממקום אחר מתו הרי אילו פטורין ואם בידוע שהן המיתום הרי אילו משלמין בקטן ולא בגדול בתם ולא במועד ואם בידוע שהשנים המיתו את השנים והיו שנים אחד גדול ואחד קטן אחד תם ואחד מועד הרי אילו משלמין לגדול ולקטן לגדול מן הקטן לגדול מן התם לקטן מן המועד והמזיקין משמנין ביניהן זה נותן לפי שלו וזה נותן לפי שלו היו המזיקין של שנים והנזוקי' של שנים אף על פי שבידוע שהשחורין המיתו את הלבנים הרי אילו פטורין שזה אומ' לו שלך המת וזה אומ' לו שלך המת ואם בידוע שהשנים המיתו את השנים בזמן שכולם באין לבית דין פטורין אין כולן באין לבית דין חייבין שנים שזרקו שתי אבנים ושברו שתי חביות אחת של יין ואחת של שמן זה אומ' את של יין וזה אומ' את של יין משלמין את של יין אחת מליאה ואחת ריקנית זה אומ' את הריקנית וזה אומ' את הריקנית משלמין את הריקנית שברו חבית אחת זה אומ' אתה שיברתה וזה אומ' אתה שיברתה שניהן פטורין

### 18. ירושלמי, בבא קמא פ"ג הי"א

יש חייב על מעשה שורו כו' רבי יודן בעי הדין עמדת בית דין מהו נישמעינה מהדא שנים שזרקו שתי צרורות ושברו שתי כדין אחת של יין ואחת של שמן זה אומר של יין שברתי וזה אומר של יין שברתי שניהן משלמין של יין אחת ריקנית ואחת מליאה זה אומר ריקנית שברתי וזה אומר ריקנית שברתי שניהן משלמין את הריקנית שברו חבית אחת זה אומר אתה שברתה וזה אומר אתה שברתה שניהן פטורין

## ה. אחד הביא את האור ואחד הביא את העצים

### 19. משנה ובבלי, בבא קמא נט ע"ב – ס ע"א (ראו בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

מתני'. השולח את הבערה ביד חרש שוטה וקטן - פטור בדיני אדם וחייב בדיני שמים. שלח ביד פקח - הפקח חייב. אחד הביא את האור ואחד הביא את העצים - המביא את העצים חייב, אחד הביא את העצים ואחד הביא את האור - המביא את האור חייב. בא אחר וליבה - המלבה חייב, ליבתה הרוח - כולן פטורין.

גמ'. אמר ר"ל משמיה דחזקיה: לא שנו אלא שמסר לו גחלת וליבה, אבל מסר לו שלהבת - חייב, מ"ט? מעשיו קא גרמו לו; ורבי יוחנן אמר: אפילו מסר לו שלהבת - פטור, מ"ט? צבתא דחרש גרמה לו, ולא מחייב עד שימסור לו גווזא, סלתא, שרגא, דההוא ודאי מעשה דידיה גרמו.

שלח ביד פקח - הפקח חייב וכו'. אמר ר"נ בר יצחק: מאן דתני ליבה לא משתבש, ומאן דתני ניבה לא משתבש. מאן דתני ליבה לא משתבש, דכתיב: +שמות ג'+ בלבת אש; ומאן דתני ניבה לא משתבש, דכתיב: +ישעיהו נז+ בורא ניב שפתים.

לבתה הרוח - כולן פטורין. ת"ר: ליבה ולבתה הרוח, אם יש בלבויו כדי ללבותה - חייב, ואם לאו - פטור. אמאי? ליהוי כזורה ורוח מסייעתו! אמר אביי: הכא במאי עסקינן - כגון שליבה מצד אחד, ולבתו הרוח מצד אחר. רבא אמר: כגון שליבה ברוח מצויה, ולבתו הרוח ברוח שאינה מצויה. ר' זירא אמר: כגון דצמרה צמורי. רב אשי אמר: כי אמרינן זורה ורוח מסייעתו - ה"מ לענין שבת, דמלאכת מחשבת אסרה תורה, אבל הכא גרמא בעלמא הוא, וגרמא בנזקין פטור.

## ו. זרק כלי מראש הגג ובא אחר ושברו במקל

### 20. בבלי, כו בבא קמא ע"ב – כז ע"א (ראו בדפי התלמוד המצולמים בסוף החוברת)

ואמר רבה: זרק כלי מראש הגג ובא אחר ושברו במקל - פטור, מאי טעמא? מנא תבירא תבר. ואמר רבה: זרק כלי מראש הגג והיו תחתיו כרים או כסתות, בא אחר וסלקן או קדם וסלקן - פטור, מאי טעמא? בעידנא דשדייה פסוקי מפסקי גיריה. ואמר רבה: זרק תינוק מראש הגג ובא אחר וקבלו בסייף - פלוגתא דר' יהודה בן בתירא ורבנן, דתניא: הכוהו עשרה בני אדם בעשרה מקלות, בין בבת אחת בין בזה אחר זה – כולן פטורין, ר' יהודה בן בתירא אומר: בזה אחר זה - האחרון חייב, מפני שקירב מיתתו. בא שור וקבלו בקרניו - פלוגתא דר' ישמעאל בנו של יוחנן בן ברוקא ורבנן, דתניא: +שמות כ"א+ ונתן פדיון נפשו - דמי ניזק, ר' ישמעאל בנו של ר' יוחנן בן ברוקא אומר: דמי מזיק.

# נספח- דפי מקורות מצולמים

1. Absent from MSS Munich 95 and Florence II I 7-9. [↑](#footnote-ref-1)
2. דכתיב] *Hiddushei Ha-Rashba* *ad loc.* s.v. *dekhtiv.* [↑](#footnote-ref-2)
3. דרך אדם להניחן] MS Leiden. [↑](#footnote-ref-3)
4. את כל] MS Leiden. [↑](#footnote-ref-4)
5. להיות מניחם] MS Leiden. [↑](#footnote-ref-5)
6. אינה ממלא] MS Leiden. [↑](#footnote-ref-6)
7. הרבים אם יטלינה מיכאן ויתנינה כאן הרי זה בור] MS Leiden [↑](#footnote-ref-7)
8. להיות מניחן] MS Leiden. [↑](#footnote-ref-8)
9. Absent from MSS Escorial G-I-3, Florence II I 9-7. שאני] Rif 12a. [↑](#footnote-ref-9)
10. ר' אילעא] MSS Escorial G-I-3, Munich 95, Florence II I 7-9; ר' עולא] ed. Vilna; ר' אליעזא] MS Vatican 116. Piskei Ha-Rosh and the Rif also contain the attribution of ר' אלעאי. *Hiddushei HaRa’avad* states ר' אלעא. [↑](#footnote-ref-10)
11. מעניין שרבים מהראשונים, האחרונים והחוקרים הרבו בקושיות ותירוצים לפי הנוסח השגוי שנשתמר בכתבי היד ונתגלגל לדפוסים. הגדיל לעשות פרופ' זרח ורהפטיג שבמחקרו על יסוד האחריות בנזיקין טען, כזכור כי הרמב"ם נקט בשיטת הבעלות, ואף ביקש לחזק את התיזה שלו באומרו "ראיה טובה ביותר לשיטת הבעלות ולעקרון האחריות המוחלטת גם יחד יש לראות בדברי הרמב"ם" בהלכות נזקי ממון ד, ד (ורהפטיג, שם, עמ' 219-218. באופן תמוה מבקש ורהפטיג לקיים דווקא את הנוסח המוטעה); שאותו מבקש ורהפטיג להבהיר לפי "שיטת הבעלות", לפיה גם כשהשומרים נכנסו תחת הבעלים לא פקע דין מזיק מן הבעלים, אלא "הרי זו נשארת בתוקפה ויש מקום לאחריות של הבעלים על נזקי בהמתו בשל בעלותם באופן מקביל לאחריות השומרים 'שנכנסו תחת הבעלים'" (ורהפטיג, שם, עמ' 219). וכעין זה כתב ר"ח הלוי סולוביצ'יק בחידושיו לרמב"ם, הלכות נזקי ממון ד, יא. [↑](#footnote-ref-11)