אנציקלופדיה תלמודית כרך יג, חזקה ג (בטבע האדם) [המתחיל בטור תרצג]

**חזקה {ג}.**

**דבר שדרכו להיות על פי טבעו של אדם בתכונות נפשו או גופו, אנו אומרים שכך היה1.**

הפרקים:

א. גדרה;

ב. בנאמנות;

ג. בבירור ספק;

ד. כנימוק שלילי;

ה. בטבע הגוף;

ו. כשאפשר לברר.

א. גדרה. חזקות הללו שהן על יסוד טבעו של אדם, כתבו ראשונים שהן באות מכח רוב, שרוב בני אדם אין עושים - או עושים - כן, ונקראת חזקה שאינה פוסקת2, שאין ענינה להעמיד על חזקה הראשונה, כדרך חזקה דמעיקרא, שאם נולד ספק אם נשתנתה החזקה, אנו אומרים העמד דבר על חזקתו3, שכאן מעולם לא ידענו בבירור שכך הוא ומעולם לא נשתנתה, ואין אנו דנים כלל איך היה קודם לכן ואם נשתנתה מכפי שהיתה, אלא שעל פי רוב כך הוא טבע האדם4. ויש שקראו לחזקה זו חזקת מנהג, שאנחנו עדים שכן נוהגים בני אדם5. וחזקה זו היא עדיפה מרוב, והרי זה כמו שאנחנו עדים בדבר ("אנן-סהדי"6) שכך הוא, שהרי ברוב אין מוציאים ממון7, ובחזקה זו מוציאים [טור תרצד] ממון8, ולא אמרו רוב וחזקה רוב עדיף9 אלא כשהחזקה אינה באה מכח סברא או רוב, כגון בהעמד דבר על חזקתו, אבל חזקה הבאה מכח סברא ורוב עדיפה מרוב10, וכשם שעדיפה מרוב, כך עדיפה מספק-ספיקא\*, אף להסוברים שחזקה דמעיקרא אינה מועילה נגד ספק ספיקא11. ואף על פי שכשאנו באים להוציא ממון בחזקה זו, עומדת נגדה חזקה אחרת, והיא חזקת ממון, אין חזקת ממון מועילה אלא נגד חזקה הבאה ממילא, כמו חזקת הגוף וכיוצא, אבל חזקה הבאה מכח טעם וסברא, כגון חזקה אין אדם פורע תוך זמנו12 וכיוצא, אין חזקת ממון עומדת נגדה, שבהיות חזקה זו אמיתית, אין חזקת ממון כלום, שאם כן הוא שלא פרעו תוך זמנו, נמצא זה מחזיק בממון שלא כדין13. וחזקה זו שעל פי טבע מועילה בין בממון ובין בדבר שבערוה ובין בדיני נפשות14.

חזקה זו אם היא עדיפה ממיגו, או שמיגו מועיל נגד החזקה, נסתפקו בגמרא15, וע"ע מגו16.

חזקה זו יש שהיא משמשת כהוכחה לנאמנותו או אי-נאמנותו של אדם, ויש שהיא מבררת ספק במציאות של מעשה מסויים, או מבררת כוונתו של אדם בדיבורו או במעשה שעשה, ויש שהיא באה בתורת נימוק נגדי, לשלול סברא אחרת.

ב. בנאמנות. חזקה אין אדם חוטא ולא לו17, שבשביל הנאת אחרים אינו חוטא18, כגון סתם רועה שחשוד הוא, לפי שמרעה בהמותיו בשדות של אחרים ופסול לעדות כגזלן19, הרי זה דוקא כשרועה בהמות של עצמו, אבל כשרועה בהמות של אחרים, אינו נעשה חשוד בכך, שחזקה אין אדם חוטא ולא לו20.

חזקה אין אדם עושה קנוניא על הקדש, כגון [טור תרצה] שכיב מרע שהקדיש כל נכסיו ואמר מנה לפלוני בידי, נאמן, ואין אנו חושדים בו שעשה קנוניא עם אותו פלוני לגבות מן ההקדש שלא כדין, שחזקה אין אדם עושה קנוניא על הקדש21, אלא שיש מחלוקת אם הדברים אמורים דוקא בשכיב מרע, שהוא עומד למות ואין אדם חוטא ולא לו, שבשביל יורשיו לא יחטא, או אף שבבריא נאמרו הדברים22.

חזקה אין בעל הבית עובר משום בל-תלין\*, ולכן שכיר שתבע את בעל הבית לאחר זמנו ובעל הבית אומר שכבר נתתי לך, אין השכיר נשבע ונוטל, כדרך שתיקנו חכמים בשכיר התובעו בתוך זמנו23, לפי שחזקה אין בעל הבית עובר משום בל תלין, ובודאי פרעו בזמנו, ואף על פי שגם לשכיר יש חזקה שאינו עובר משום לא תגזול, מכל מקום לבעל הבית יש שתי חזקות, היינו עוד חזקה שאין שכיר משהה שכרו, ולשכיר יש רק חזקה אחת24. וכתבו ראשונים שחזקה שהשכיר אינו עובר בלא תגזול עדיפה מחזקה שבעל הבית אינו עובר בבל תלין, לפי שלפעמים הוא שוכח שעליו לשלם לשכיר, וכן היא עדיפה גם מחזקה שאין שכיר משהה שכרו, אלא ששתיהן יחד שקולות כנגד חזקת השכיר שאינו עובר בלא תגזול, ולכן פטור בעל הבית שהמוציא מחבירו עליו הראיה25.

חזקה אין אדם פורע תוך זמנו26. בחזקה זו נחלקו אמוראים: מלוה שקבע זמן ללוה ותבעו לשלם, והלוה אומר פרעתיך בתוך זמנו, ריש לקיש אמר אינו נאמן, ולואי שיפרע בזמנו, ואביי ורבא אמרו אדם עשוי לפרוע בתוך זמנו, כשמזדמן לו מעות, כדי שלא יטרידו המלוה כשיגיע הזמן27. הלכה כריש לקיש, שחזקה אין אדם פורע בתוך זמנו28. בטעם של חזקה זו יש מהראשונים שכתבו שכיון שקבע לכתחילה זמן לפרעון, יודע הלוה [טור תרצו] שלא יהיו לו מעות עד אותו זמן, וגילה דעתו שלא יוכל לפרעו תוך הזמן29, ויש שכתבו שהטעם הוא מכח מנהג, שאין דרך בני אדם לפרוע קודם שהגיע זמן הפרעון30, והרי זה כמו שאנחנו עדים ("אנן סהדי") שלא פרע31. ומכל מקום אם באו עדים ממש ומעידים שפרע, ודאי שהעדים נאמנים32.

ויש שלדברי הכל אומרים חזקה זו, והוא כשעצם החיוב עוד לא חל, וירא שמא לא יבוא לידי חיוב כלל, כגון המשכיר בית לחבירו ותבעו שכר הדירה, והשוכר אומר פרעתי תוך הזמן, אינו נאמן33, לפי שעדיין לא נתחייב, וחושש שמא יפול ביתו של משכיר ויוציאנו מבית זה34, וכן בפדיון-הבן\*: מת האב בתוך שלשים יום, הוא בחזקת שלא נפדה35, שעדיין לא נתחייב, וירא שמא ימות הבן, או שיתעכלו המעות תוך שלשים, שאין בנו פדוי36. ויש מהראשונים מפרשים שדוקא בהלואה שנתחסד עמו המלוה והאריך לו הזמן סוברים אביי ורבא שאם נזדמנו לו מעות תוך הזמן הוא פורע, כדי שלא יטרידו כשיגיע הזמן, אבל בשכירות וכיוצא, שבתוך הזמן אין עליו חיוב לפרוע, ששכירות אינה משתלמת אלא לבסוף, אינו עשוי לפרוע תוך הזמן37. על פרטי הדינים של חזקה זו, ע"ע אין אדם פורע תוך זמנו38.

מעין חזקה זו של אין אדם פורע תוך זמנו כתבו ראשונים שיש חזקה שאין אדם עושה דבר שלא חייבוהו בית דין39, ולפיכך שנים שהיו שותפים בחצר וחלקו ביניהם באופן שכל אחד יכול לכוף את חבירו להשתתף עמו בבנין הכותל40, והיה ביניהם כותל ולאחר זמן נפל, המקום והאבנים של שניהם41, שכיון שהיה יכול לכוף את חבירו בבית דין שיהיה עושה עמו, חזקה שבין שניהם עשאוהו42, שחזקה אין אדם עושה דבר שלא [טור תרצז] חייבוהו בית דין43. יש מהראשונים סוברים שזה עדיף מחזקה ודומה לעדים, שאנו עדים ("אנן סהדי") שלא בנה האחד לבדו כיון שיכול לדחוק את חבירו שיעשה עמו, ולכן אף על פי שיש ספק אם אומרים מיגו במקום חזקה של אין אדם פורע תוך זמנו44, כאן ודאי אין מיגו מועיל, שהרי זה כמו מיגו במקום עדים45, ויש סוברים שמיגו נגד חזקה זו הדבר ספק כמו במיגו נגד חזקה של אין אדם פורע כו'46.

אף אותה שאמרו שהמוציא שטר חוב על חבירו וטען הלוה פרעתי, שאינו נאמן, לפי שהמלוה אומר לו אם פרעת מה לשטרך בידי47, שאין אדם רגיל לפרוע עד שיחזיר לו שטרו48, כתבו ראשונים שהוכחה זו היא בגדר חזקה, ודנו בגמרא אם אומרים מיגו נגד חזקה זו49. ויש שכתבו שמכל מקום חזקה גרועה היא, ואין כל החזקות שוות, ולכן אין המלוה נאמן אלא בשבועה50. ומהאחרונים יש שכתבו שאין זו כלל חזקה בתורת בירור, ומה שהמלוה מוציא ממון בטענת מה לשטרך בידי הרי זה מפני שהלוה האמינו בשעת ההלואה שכשיוציא השטר יהיה חייב לשלם51.

חזקה אין אדם טורח בסעודה ומפסידה, ולכן הנושא את הבתולה וטען פתח פתוח מצאתי ואין לה כתובה נאמן, שחזקה אין אדם טורח בסעודה ומפסידה52 והופך שמחתו לאבל53. יש מהראשונים מצדדים לומר שחזקה זו עדיפה משאר חזקות, ואין אומרים מיגו נגד חזקה זו, אף שבשאר חזקות הדבר ספק54, ויש סוברים שהיא גרועה משאר חזקות, ומיגו כאן ודאי היה מועיל נגד החזקה אלא שתקנת חכמים היא להאמין בזה לבעל55, וכן יש שכתבו [טור תרצח] שחזקה זו אינה כל כך ברורה, ולכן אינה מועילה אלא לכתובה, שהיא מדברי סופרים56, אבל להסוברים כתובה מן התורה או לתוספת כתובה, שהוא חיוב גמור שמתחייב מרצונו, אין הבעל נאמן בחזקה זו57. ויש סוברים שחזקה גמורה היא ומועילה אף לפטרו מתוספת כתובה58.

חזקה אין אדם מתפייס במומין, ולכן הבעל שמצא מומים באשתו אחר הנישואין יכול לגרשה בלי כתובה שהרי זה מקח טעות, שבודאי לא ידע מהם קודם הנישואין, שחזקה שאינו מתפייס במומים59. וכן במקח וממכר, שאם מצא הלוקח מום במקחו מחזירו אפילו לאחר כמה שנים שמקח טעות הוא60, שחזקה אין אדם מתפייס במומין ובודאי לא ידע מהמום מקודם61. על פרטי דינים של חזקה זו ע"ע אין אדם מתפייס במומין61א.

חזקה אין אדם שותה בכוס אלא אם כן בודקו - אין אדם כונס אשה אלא אם כן בודקה אם אין בה מומים - ולכן הבעל שמצא מומים באשתו אחר הנישואין, חזקה שידע מהם קודם לכן ונתרצה ואינו יכול להוציאה בלי כתובה62. חזקה זו עומדת בניגוד לחזקה הקודמת של אין אדם מתפייס במומין, ואין אומרים אותה אלא בצירוף חזקת הגוף של האשה63. במקח וממכר אין אומרים חזקה זו, כגון שנמצא מום במקח שהלוקח לא ידע בו, הרי דוקא אם אחרי שראה את המום נשתמש בו, הרי זה מחל ואינו יכול להחזירו64, אבל אם לא ראה את המום, אפילו שנשתמש בו, יכול להחזירו, ואין אומרים חזקה אין אדם שותה בכוס אלא אם כן בודקו65.

חזקה אין אשה מעיזה פניה בפני בעלה, ולכן אם אמרה לבעלה גירשתני נאמנת66, שכשהיא [טור תרצט] יודעת שהבעל מכיר בשקרה, אינה יכולה להעיז בפניו67. וכתבו ראשונים שיש כאן עוד חזקה שאינה משיאה עצמה והיא אשת אחרים68.

כיוצא בחזקה זו אמרו: חזקה אין אדם מעיז פניו בפני בעל חובו68א, אם מפני שעשה לו טובה, או שאין אדם יכול להעיז בפני חבירו שיודע בשקרו68ב, ולכן כופר הכל נאמן בלא שבועה, שאילו היה חייב לו לא היה מעיז פניו לכפור68ג.

חזקה אין אדם מעמיד על עצמו יותר משלשים יום, ולכן האשה שאמרה לאחר שלשים יום מזמן שכנס אותה היבם לא נבעלתי, ותובעת אותו שיחלוץ לה, אין כופים אותו, והוא נאמן לומר בעלתיך69. יש מהראשונים סוברים שדוקא לגבי היבמה עצמה שאמרה לא נבעלתי אין אומרים חזקה זו אלא לאחר שלשים יום, אבל לגבי צרתה אומרים חזקה הכונס את האשה בועל לאלתר70.

חזקה אין אשה מקלקלת עצמה, ולכן אשת איש שהלכה היא ובעלה למדינת הים ובאה ואמרה מת בעלי נאמנת להינשא או להתייבם, שהרי אם אינו אמת תאסור עצמה על בעלה הראשון ועל בעלה השני ובניה ממזרים71.

חזקה אין אשה שותקת על בני חברתה72 לומר עליהם שהם בניה73, ולפיכך איש - שהוא כהן - ואשתו שבאו ממדינת הים ואמרו שאלו בניהם נאמנים, ועשו אותם כשני עדים מטעם חזקה זו74, ואין חוששים שמא לקח אשה אחרת במדינת הים ואלו בניה מאיש אחר75.

[טור תש] חזקה שאין אנשים משקרים בדבר שיכול להיגלות ("מלתא דעבידא לאיגלויי"), ולכן עד אחד שהעיד בדבר שאפשר לעמוד על בוריו שלא מפי העד, ואין העד יכול להישמט אם אין הדבר אמת, כגון שהעיד שמת פלוני בעלה של פלונית, הרי זה נאמן, שלא על עדותו אנו סומכים אלא על החזקה שאין אנשים משקרים בדבר שיכול להיגלות, וחזקה דאורייתא היא76, ולא הקפידה תורה שיהיה צריך שני עדים, שדבר רחוק הוא שיעיד בו העד בשקר77.

חזקה שתגר גוי לא יקלקל עצמו ("לא מרע נפשיה")78, ולכן תגר גוי שמוכר טלית מצוייצת בשוק, כשרה79, אם היה מוחזק ליקח מישראל80, ואמר שלקחה מישראל81, חזקה שלא יקלקל עצמו להפסיד סחורתו וליקח שלא מן המומחה82, ואפילו הוא תגר הלוקח מישראל שאר סחורות, ולא טליתות, נאמן, שאם ימצא בדאי בדבר אחד לא יאמינוהו בדבר אחר83. ואף על פי שאין אומרים לא מרע נפשו אלא במקום שיש קפידא, היינו שהזיוף הוא גם לגבי גוי, ובטלית אין הזיוף אלא לגבי ישראל, מכל מקום כיון שאין דרך הגוי לעשות ציצית בבגד מקילים84.

וכן באיסורים חזקה אין האומן משקר כדי שלא יאבד חזקתו85, ולכן קרבי דגים ועובריהם - ביציהם86 - ניקחים מן המומחה87, היינו מומחה בבקיאות88, ואפילו גוי וישראל חשוד, אם הם מומחים בבקיאות נאמנים מטעם חזקה זו89. וכן בשאר איסורים אמרו אומן לא מפסיד אומנותו90.

[טור תשא] חזקה אין אדם נשבע אלא באמת ובבירור91, ולכן אמר לעדים מנה לפלוני בידי וקפץ ונשבע על זה, אינו יכול לומר נשבעתי לשקר או שכחתי כשנשבעתי וסבור הייתי שאני חייב לו ועכשיו נזכרתי שאיני חייב לו92.

חזקה שמי שהוכחש בעדים והוחזק כפרן אינו פורע אלא בעדים93, ולכן האומר לחבירו מנה לי בידך ואמר לא היו דברים מעולם, והעדים מעידים אותו שהוא חייב לו, היינו שלוה ממנו, וחזר ואמר פרעתי, אינו נאמן, לפי שהוחזק כפרן לאותו ממון94, ומתיירא לפרוע שלא בעדים, שמא יכפור המלוה בפרעון, והעולם יאמינו למלוה מכיון שהוא הוחזק כפרן95.

ג. בבירור ספק. חזקה על חבר\* שאינו מוציא מתחת ידו דבר שאינו מתוקן96, שקודם שהם מניחים פירותיהם מתחת ידם מעשרים אותם97, ולכן חבר - הנאמן על המעשרות98 - שמת והניח מגורה מלאה פירות, הרי הם בחזקת מתוקנים, ואפילו הם בני יומם99, שניכרים שהיום נתמרחו100. בטיבה של חזקה זו נחלקו בגמרא: ללשון אחד הרי זו חזקה ודאית - ואין גמגום והילוך אחר הרוב בדבר, אלא חזקה ודאי על כל החברים101 - ולכן אף בפירות שהיו ודאי טבל סומכים על חזקה זו, וללשון שני אין זו חזקה גמורה בתורת ודאי, אלא שאף הטבל של הפירות אינו ודאי, שאפשר שלא נתחייבו במעשרות כלל, שלא ראו פני הבית לפני גמר מלאכתם102, והרי זה ספק נגד ספק103, ואף על פי שמדרבנן אף באופן זה אסורים באכילת קבע104, לגבי איסור דרבנן אנו סומכים על חזקה זו שעישרם105. על פרטי הדינים בחזקה זו ע"ע חבר106.

וכן בבדיקת חמץ: השוכר בית מחבירו בארבעה עשר בניסן, ואינו יודע אם הבית בדוק או לא, ואין [טור תשב] המשכיר בעיר שיוכל לשאלו, חזקתו בדוק107, שהכל חברים הם אצל חמץ ואפילו עם הארץ, וחזקה על חבר שאינו מוציא מתחת ידו דבר שאינו מתוקן108.

חזקה אין הכהן מוציא מן הלשכה מעות עד שהוא מחללן על הבהמה109, ולכן מעות שנמצאו בהר הבית הרי הן בחזקת חולין110, ואין חוששים שמא הן מתרומת הלשכה והן קודש, שחזקתן שחיללון הגזברים על בהמה111.

חזקת בני ישראל בודקים מבואותיהם בשעת כיבוד112, לפיכך השרץ שנמצא במבוי מטמא למפרע עד שיאמר בדקתי את המבוי הזה ולא היה בו שרץ, או עד שעת כיבוד113. וכן חזקת בנות ישראל בודקות חלוקיהן בשעת כיבוס114, ולפיכך כתם שנמצא בחלוק מטמא למפרע ער שתאמר בדקתי את החלוק הזה ולא היה בו כתם, או עד שעת הכיבוס115.

חזקה אין אדם עושה בעילתו בעילת זנות, כגון המגרש את אשתו ולנה עמו בפונדקי, שנחלקו בית שמאי ובית הלל אם צריכה הימנו גט שני, שלבית שמאי אינה צריכה גט שני ולבית הלל צריכה116, ואמרו בטעמם של בית הלל לפי שאין אדם עושה בעילתו בעילת זנות ובודאי לשם קידושין בעל, אם ראוה שנבעלה, או ראוה שנתייחדה ואנו אומרים הם הם עדי יחוד הם הם עדי ביאה117, ולדעת בית שמאי אדם עושה בעילתו בעילת זנות - מאחר שגילה דעתו שאינו רוצה שתהיה אשתו שהרי גירשה118 - או שאף לבית שמאי כשראוה שנבעלה אין אדם עושה בעילתו בעילת זנות ולא נחלקו אלא כשלא ראוה שנבעלה אלא נתייחדו וסוברים שאין אומרים הם הם עדי יחוד הם הם עדי ביאה119. הלכה אין אדם עושה בעילתו בעילת זנות וצריכה גט שני120, וכן הלכה שאומרים הם הם עדי [טור תשג] יחוד הם הם עדי ביאה121, ומחזיקים בחזקת שבא עליה122. וכן קידש אשה על תנאי שאין עליה נדרים ואחר כך כנסה סתם ונמצאו עליה נדרים, או טעה וקידשה בפחות משוה פרוטה או במלוה ואחר כך בעלה, יש סוברים שצריכה גט, שאין אדם עושה בעילתו בעילת זנות ומחל על התנאי או שבעלה עכשיו לשם קידושין123. על יסודה של חזקה זו אם זהו בגדר של חזקת כשרות, שאין אדם עובר עבירה אם יכול לעשות הדבר בהיתר, או שזוהי חזקה הנובעת מטבעו של אדם, ועל שאר האופנים שאומרים בהם חזקה זו, ע"ע אין אדם עושה בעילתו בעילת זנות123א.

חזקה אין אדם טורח בסעודה ומפסידה, המשמשת טעם לנאמנות הבעל124, יש והיא באה לשם בירור ספק: גילה האב דעתו שרצונו להשיא את בתו הקטנה לאיש אחד, ופייסוהו בדברים עד שנתרצה לתתה לאחר, והכין סעודה לשם נישואין עם השני, ובינתיים בא הראשון וקידשה, אין חוששים שמא נתרצה האב לקידושיו - אף להסוברים שחוששים לכך בכל קטנה שנתקדשה שלא לדעת אביה125 - שחזקה אין אדם טורח בסעודה ומפסידה126. על טעם אחר שאין חוששים לכך, ע"ע חזקת כשרות: שארית ישראל לא יעשו עולה.

אף החזקה של אין אדם חוטא ולא לו, כשם שהיא באה בתורת טעם לנאמנות127, כך מצינו בראשונים שאמרו חזקה זו בתורת בירור: מכר קרקע לאחד ואילנות לאחר, אפילו לדעת הסוברים שמוכר בעין רעה מוכר, וכשמכר אילנות משאיר הקרקע לעצמו, שאם ימותו האילנות לא יוכל הלוקח ליטע אחרים במקומם, כאן שמכר הכל לשנים, כשם שמכר לבעל הקרקע בעין יפה, שהקרקע שלו היא עולמית, כך מכר לבעל האילנות בעין יפה, שאם ימותו אלו יטע אחרים במקומם128, [טור תשד] שאין אדם חוטא ולא לו למכור לזה בעין יפה ולזה בעין רעה129.

חזקה שליח עושה שליחותו130, לפיכך האומר לשלוחו צא וקדש לי אשה סתם, ומת השליח, אסור בכל הנשים שבעולם, שחזקה שליח עושה שליחותו131, ושמא זו היא קרובת ארוסתו שקידש השליח132. ונחלקו אמוראים: רב נחמן אמר בשל תורה אין חזקה שליח עושה שליחותו - שאין סומכים על חזקה זו133, שמא נתעצל השליח134, אלא הרי הוא ספק עושה ספק אינו עושה135 - ולפיכך רק להחמיר אומרים חזקה זו, אבל לא להקל136, ובשל סופרים אומרים חזקה שליח עושה שליחותו137, שאפילו אם לא עשה שליחותו אין האיסור חמור138, ורב ששת אמר אחד זה ואחד זה חזקה שליח עושה שליחותו139. יש מהראשונים סוברים שלרב ששת לעולם אומרים חזקה זו140, ויש סוברים שאין סומכים על חזקה זו לרב ששת בשל תורה להקל אלא במקום שאם לא יעשה השליח שליחותו יבוא המשלח לידי עבירה אם יסמוך עליו, אבל במקום שאפילו אם יסמוך עליו לא יבוא לידי עבירה, כגון בצא קדש לי אשה סתם, שאם לא יקדש והמשלח יסמוך עליו שקידש לא יבוא לידי איסור, אין אומרים חזקה זו בשל תורה אלא להחמיר ולא להקל141. הלכה שלהקל בשל תורה אין סומכים על חזקה זו142, ויש פוסקים שבמקום שאם יסמוך עליו המשלח יבוא לידי עבירה אם לא יעשה שליחותו סומכים על החזקה אף להקל143. על אופנים אחרים בחזקה זו ופרטי הדינים ואם גם בממונות סומכים על חזקה זו, ע"ע שליח עושה שליחותו.

חזקה אין בית דין של כהנים עומדים משם - מן העזרה144 - עד שיכלו כל מעות שבשופר145, ששופר היה שם וכתוב עליו קני חובה, ואשה יולדת או זבה שנטהרה שחייבת להביא קן לקרבן שתוכל לאכול בקדשים146, מביאה מעות ונותנת [טור תשה] בשופר זה, וטובלת ואוכלת בקדשים לערב147, ואף לדעת הסוברים בשל תורה אין סומכים על חזקה שליח עושה שליחותו148, מכל מקום חזקה על בית דין של כהנים שאין עומדים משם עד שיכלו כל מעות שבשופר ויקריבו כנגדן קנים149, כדי שלא תאכלנה הנשים קדשים בטומאת הגוף שהוא בכרת150. על פרטי הדינים בחזקה זו ע"ע מחוסרי כפרה.

וכן מחוסרי כפרה שחל יום הבאת קרבנותיהם בערב פסח, שוחטים וזורקים עליהם את הפסח, אם מסרו את המעות ליד בית דין, ומותרים לאכול פסחיהם לערב, שחזקה על בית דין של כהנים שאין עומדים משם עד שיכלו כל המעות שבאותו שופר, ויקנו קרבנותיהם ויקריבום, כדי שלא יאכלו מחוסרי כפרה בקדשים151.

הרחוקים מירושלים, היו מותרים לאכול חדש\* בששה עשר בניסן מחצות היום ואילך, וסומכים על זה שבודאי כבר הקריבו הכהנים במקדש את העומר, שיודעים הם שאין בית דין מתעצלים בו152.

בזמן שקידשו את החודש על פי הראייה153, היו בבבל שרצו לחשוש שמא בית דין שבירושלים עיברו את חודש אלול, ולצום שני ימים יום הכפורים, ואמרו להם שאינם צריכים, שחזקה אין בי"ד מתעצלים מלהודיע להם154.

חזקה אין אדם מעמיד עצמו על ממונו, ולכן גנב שבא במחתרת מותר לבעל הבית להרגו, לפי שהגנב יודע שאין אדם מעמיד עצמו על ממונו, ולא ישתוק כשזה נוטל את ממונו ויעמוד כנגדו, והגנב מתכוין להרגו כשיעמוד כנגדו, והתורה אמרה הבא להרגך השכם והרגו155.

חזקה אין אדם משמר מה שביד חבירו, ולכן [טור תשו] חבר שנפלה מעפרתו - סודרו - ממנו ואמר לחבירו תנה לי ונתנה לו, הרי היא טמאה, שבשעה שהיתה ביד חבירו לא שמרה, שאין אדם משמר מה שביד חבירו, וגם חבירו לא שמרה, כיון שאמר לו תנה לי אף שאינו יודע אם הוא טמא או טהור, הרי שאינו חושש לטהרת המעפורת, ויש כאן היסח הדעת, שטומאה היא למחמירים בטהרות156. יש מהאחרונים שכתבו כן אף לענין מצה שצריכה שימור לשמה157, שאם לשה חרש שוטה וקטן, אף על פי שישראל עומד ומשמרה, אינו מועיל, שחזקה אין אדם משמר מה שביד חבירו158.

חזקה אין העדים חותמים על השטר, אלא אם כן נעשה בגדול, ולכן מי שמכר קרקעותיו ובאו קרוביו וערערו לומר שקטן היה בשעת המכירה, ואין מכירתו בקרקעות כלום159, וביקשו לבדקו ולברר הדבר בסימנים, אין שומעים להם, שחזקה אין העדים חותמים אלא אם כן ידעו בודאי שהמוכר גדול160. וכן בנוגע להעדים עצמם: שנים החתומים על השטר ומתו, ובאו שנים אחרים ואמרו כתב ידם הוא זה אבל קטנים היו, לדעת ר' מאיר אינם נאמנים161, שחזקה אין העדים חותמים על השטר אלא אם כן נעשה בגדול162, שחזקה אין הלוקח מחתים בו קטנים163, וכן בשטר הלואה המלוה לא יזרוק מעות לחנם ומדקדק שהעדים החתומים בו יהיו כשרים164, ואף על פי שלא נתקיים השטר אלא על פיהם אין אומרים הפה-שאסר-הוא-הפה- שהתיר\* במקום חזקה זו165, אלא שחכמים חולקים וסוברים הפה שאסר הוא הפה שהתיר166. וכן כשיש ספק אם נכתב השטר באופן האסור, אומרים חזקה אין העדים עושים שלא כהוגן, ובודאי נכתב באופן המותר167.

[טור תשז] וכן חזקה אין העדים חותמים על השטר אלא אם כן קראוהו, ולכן כל שטר הבא לפנינו ועדים מעידים על חתימת העדים, מקיימים אותו168. וכן חזקה שאינם חותמים על השטר אלא אם כן מכירים את אלו הנזכרים בו, ולכן שטר שיצא לפנינו והלוה טוען אינו חייב כלום, שמא רמאי אחד העלה שמו כשמו והודה לזה, אין חוששים לדבריו169. וכן חזקה היא שאם המודה לחבירו שהוא חייב לו לא אמר להעדים כתבו וחתמו ותנו לא היו העדים נותנים, ולכן שטר הודאה שיצא ולא היה כתוב בו ואמר לנו כתבו ותנו לו, הרי זה שטר כשר170.

חזקת תינוקות לטפח171 - לטפל, למשמש - שדרך התינוק לטפח172, ובכך היא חזקתו173, ולכן תינוק שנמצא בצד העיסה ובצק בידו, חכמים מטמאים174, והלכה כמותם175, ואפילו ר' מאיר שמטהר176 סובר חזקה זו, אלא שמעמיד נגד חזקה זו חזקת טהרה של העיסה ומיעוט שאינם מטפחים177. על מחלוקת הראשונים אם דרכו של תינוק לטפח בשרצים ונבילות שבאשפה178, או דרכו של תינוק שכבר הוא טמא לטפח בעיסה179, ע"ע ספק טומאה. בחזקה זו נחלקו אמוראים אם שורפים עליה את התרומה: ריש לקיש משום ר' אושעיא אמר שורפים, ור' יוחנן אמר אין זו חזקה ששורפים עליה את התרומה180, לפי שאין זו חזקה חשובה, ולכן מחלישים אותה חזקת העיסה והמיעוט שאינם מטפחים181, או לפי שנגד זה יש חזקת התרומה182. הלכה כר' יוחנן183.

העדים שראו מנאפים הדבוקים זה בזו כדרך הבועלים, הרי אלה נהרגים על פי ראייה זו, ואין אומרים שמא לא הערה, מפני שחזקת צורה זו שהערה184.

[טור תשח] חזקה ממה שהוא אוכל הוא משגר185, ולכן מי שחשוד למכור דברים אסורים אבל אינו חשוד לאכול בעצמו, מותר לאכול ממה ששולח לאחר לביתו, שאינו שולח אלא ממה שאוכל186.

חזקה התורם את הפירות תרם על הכל, ומעשה באחד שהביא פירות ושמר בתוך השק ותרם, ושאלו לר' יוסי ואמר חזקה על הכל תרם187, אף על מה ששמר בשק188.

חזקה כל הנשים רוצות להתקדש, ולכן היה חייב מנה לאשה ונתן לה מנה ואמר לה הרי את מקודשת לי במנה זה וקיבלתו בשתיקה, מקודשת, ואינה יכולה אחר כך לומר לפרעון החוב קבלתיו, שסומכים על חזקה זו שלשם קידושין קיבלה189.

אותה שאמרו, סנהדרין שראו כולם לחובה, פוטרים את הנידון190, יש שנסתפקו אם זהו מן התורה, שחזקה ששוב לא יראו לו זכות, או שהוא מדרבנן, גזירה שמא לא יראו לו זכות191.

אף בחזקה מחמת טבע בעלי חיים מצינו שדנו אם סומכים עליה לברר ספק: שור מועד\* שהיה רועה ונמצא שור הרוג בצדו, וכן גמל האוחר - עוסק בתשמיש וסתם בהמות משתגעות בשעת תשמיש ומכים הזכרים זה את זה192 - בין הגמלים ונמצא גמל הרוג בצדו, לדעת תנא קמא אף על פי שזה מנוגח וזה מועד ליגח, זה מנושך וזה מועד לישוך, אין אומרים בידוע שזה נגחו וזה נשכו, ולדעת ר' אחא אומרים בידוע שזה הרגו193, שמוחזק הוא בשעת רביעה להכות, וכל שכן שור מועד שכבר נגח שלש פעמים194. אומדנא זו195 קרויה חזקה196, ואמרו שמחלוקת זו אינה תלויה במחלוקת האמוראים אם הולכים בממון אחר הרוב להוציא ממון197, שאף להסוברים אין הולכים בממון אחר [טור תשט] הרוב, יתכן שסוברים כר' אחא שנלך כאן אחר החזקה, לפי שהגמל גופו מוחזק198, שבגופו קיימת החזקה שדרכו להרוג, מה שאין כן רוב שאינו בגופו של המעשה אלא מצד שיש עוד אחרים שהם כך199, או שהשור והגמל המזיקים עומדים בצידם של השור והגמל ההרוגים, מה שאין כן הרוב - רוב השוורים והגמלים שבעולם - שאינו לפנינו200, או שלהעומדים בצדם יש גם חזקה וגם קורבה201, ולכן הם עדיפים מרוב, להוציא ממון202, וכן אף להסוברים שהולכים בממון אחר הרוב, יתכן שסוברים כאן כתנא קמא שלא נלך אחר החזקה203, שרוב עדיף מחזקה, ויש לנו לומר שרוב שוורים או גמלים שבעולם נגחוהו ולכן פטור מלשלם204, או שחזקה זו היא בגדר אומדנא205, ואין הולכים בממון אחר אומדנא, אלא המוציא מחבירו עליו הראיה206, ואף על פי שבדיני ממונות דנים אף על ידיעה בלא ראייה207, חזקה אינה כידיעה208. הלכה כתנא קמא209, ויש פוסקים כר' אחא210.

בחזקה בבעלי חיים יש שנחלקו בה אמוראים: רב הונא בריה דרב יהושע אמר סתם שוורים בחזקת שימור211, היינו שהם כשמורים, ואינם צריכים שומר לשמרם, כי הם בני תרבות212 ואין דרכם להזיק213, ורב פפא אמר סתם שוורים לאו בחזקת שימור214, שרגילים בנגיחה וצריכים שימור215.

ד. כנימוק שלילי. חזקה שמכח טבע האדם יש והיא באה לא בתורת הוכחה חיובית לנאמנותו של אדם או לבירור הדבר, אלא בתורת הוכחה שלילית לבטל סברא אחרת: חזקה אין אדם מעיז פניו בפני בעל חובו, ולכן מודה-במקצת\* שהתורה חייבתו בשבועה על השאר שכופר, והיה מהראוי לומר שנאמינו בלי שבועה מטעם מיגו, שהיה יכול לכפור [טור תשי] הכל והיה פטור משבועה, אלא שמכיון שאין אדם מעיז פניו בפני בעל חובו לכפור את הכל, ונמצא שאין כאן מיגו כלל, שלא היה יכול להעיז ולכפור הכל216.

חזקה אין אדם טורח בסעודה ומפסידה, יש מהראשונים מפרשים שאין חזקה זו באה כהוכחה לנאמנותו של הבעל שטען פתח פתוח מצאתי ואין לה כתובה217, אלא הטעם שנאמן הבעל הוא מפני שכתובת אשה מדרבנן, והם-אמרו-והם-אמרו\*, חכמים הם שתיקנוה והם אמרו שנאמן להפסידה כתובתה בטענה זו, אלא שהיה מקום לחשוש שכל אחד יטעון כן להפסידה כתובתה, ומה הועילו חכמים בתקנתם, אבל מכיון שחזקה אין אדם טורח בסעודה ומפסידה אין לנו לחוש שיטעון אדם כן בשקר218.

חזקה אין אדם עושה בעילתו בעילת זנות, שבאה לברר שהיתה בעילה לשם קידושין219, יש והיא באה בתורת טעם לתקנה שלילית: קטנה שהשיאוה קרובים, שיוצאה במיאון, בלי גט220, סוברים בית שמאי שאינה ממאנת אלא בעודה ארוסה אבל משנישאת לו שוב אינה ממאנת221, ואחד מן הטעמים לדבריהם אמרו רבה ורב יוסף לפי שאין אדם עושה בעילתו בעילת זנות222, ואם תוכל למאן מן הנישואין ימנעו בני אדם ולא ירצו לישא אותה, שמא תמאן אחר כך ויהיו בעילותיו בעילות זנות ותיעקר תקנת חכמים שתיקנו נישואין לקטנה כדי שלא ינהגו בה מנהג הפקר223.

אף החזקה של אין אדם טורח בסעודה ומפסידה יש ואמרו אותה כטעם לתקנה זו: רבא אמר בטעמם של בית שמאי שתיקנו שלא ימאנו נשואות, שהוא מפני שאין אדם טורח בסעודה ומפסידה, ואם תוכל למאן ימנע הבעל מלישא אותה224.

[טור תשיא] החזקה של אין אדם מעמיד עצמו על ממונו225, יש ואמרו אותה בתורת טעם למניעת איסור: מי שהחשיך לו בערב שבת בדרך והיו אצלו מעות, נותן כיסו לנכרי להוליכו226, שאם לא נתיר לו אין אדם מעמיד עצמו על ממונו ויביאו בידו ויטלטל ארבע אמות ברשות הרבים227.

חזקה אין אדם מניח פתח גדול ונכנס בפתח קטן, ולפיכך מבוי - שיש לו שלש מחיצות ורוח רביעית פרוצה לרשות הרבים, שאם עשה בו לחי או קורה מותר לטלטל בו בשבת228 - הרחב מעשר אמות, שאין לחי או קורה מתירים לטלטל בו229, מרחיק שתי אמות - אם היה רחב חמש עשרה אמה - ועושה פס שלש אמות230, ומתקן את עשר האמות הנשארות בלחי או בקורה231, ואין חוששים שמא יניח את הפתח הגדול וילך בקטן, ונמצא בטלה תורת פתח מן הגדול ואין לחי או קורה מועילים בו, לפי שחזקה אין אדם מניח פתח גדול ונכנס בפתח קטן232.

חזקה אין אדם אוסר את כרמו בנטיעה אחת, ולכן נטיעה של ערלה שנתערבה בנטיעה של היתר, וכן ערוגה של כלאי הכרם שנתערבה בערוגות של היתר, ואין ידוע איזו היא של ערלה או של כלאי הכרם, ר' יוסי אומר הרי זה לוקט לכתחילה מן הכל, ואם היתה הנטיעה במאתים נטיעות של היתר וערוגה במאתים ערוגות, הרי כל הנלקט מותר233, ואף על פי שהיה מן הדין שאוסרים לו הכל עד שיטרח ויוציא הנטיעה והערוגה האסורה, לפי שחזקה אין אדם אוסר את כרמו בנטיעה אחת, ואילו היה יודעה היה מוציאה234. ויש מהראשונים מפרשים חזקה זו באופן אחר, שלדעתם לכתחילה אסור לו ללקט, לפי שכל זמן שהנטיעה במקומה אינה [טור תשיב] בטילה, שהמחובר לקרקע אינו בטל, ועל ידי הלקיטה הוא מבטלה ואין-מבטלין-אסור-לכתחלה\*235, אלא שאם כבר ליקט בכוונה לא אסרוה לו חכמים, כדרך שאסרו בכל מבטל איסור לכתחילה236, לפי שחזקה אין אדם אוסר את כרמו בנטיעה אחת, ואין לך נוטע ערלה בין שאר נטיעות בלא סימן, וכיון שאין הדבר שכיח לא החמירו בו חכמים237.

ה. בטבע הגוף. חזקה מכח הטבע יש והיא באה מצד טבע הגוף של האדם, ואינה תלויה בתכונות נפשו, ברצונו או במעשיו.

קטן וקטנה שהגיעו לכלל שנים, שלש עשרה שנה ויום אחד לקטן ושתים עשרה שנה ויום אחד לקטנה238, חזקה שהביאו סימנים של גדלות, היינו שתי שערות239. חזקה זו נקראת בשם "חזקה דרבא"240, על שם אומרה. אם חזקה זו היא מן התורה או מדרבנן, וכן אם הולכים אחר חזקה זו אף להקל, או דוקא להחמיר, ע"ע גדול, גדולה240א.

וכן אם הביאו הרבה שערות - לא שתים בלבד - או שערות ארוכות, חזקה שבאו לכלל שנים241.

שתי שערות שאמרו שצריך שיהא בעיקרן גומות242, אם נמצאו גומות בלבד בלא שערות, הרי זה סימן, חזקה אין גומא בלא שער243.

חזקה אורח בזמנו בא244, שטבע האשה כשמגיע זמן הוסת\* שלה לראות דם נדה245.

דם היוצא מן האשה והוא בפרוזדור שלה246, חזקתו שהוא בא מן המקור247.

חזקה בנות ישראל עד שלא הגיעו לפרקן הן בחזקת טהרה, משהגיעו לפרקן הן בחזקת טומאה - כלומר בחזקת דמים מצויים בהן248 - וצריכות בדיקה249.

[טור תשיג] כל אחד עשר יום שבין נדה לנדה250, האשה בחזקת טהרה251.

דם שנמצא באופן שהוא ספק אם יצא מן האיש או מן האשה, ר' שמעון מטמא, שאין דרך האיש להוציא דם, אלא שחזקת דמים מן האשה252, אבל תנאים אחרים חולקים עליו ומטהרים253, והלכה כמותם254.

ו. כשאפשר לברר. חזקה, כשאפשר לברר הדבר, כתבו ראשונים שאין סומכים עליה, ולכן השוכר בית מחבירו בי"ד בניסן, אף על פי שסומך על החזקה שאין חבר מוציא מתחת ידו דבר שאינו מתוקן, ומסתמא בדק אותו המשכיר מחמץ255, מכל מקום כשהמשכיר בעיר צריך לברר ולשאול אותו אם בדק256. ודוקא כשהחזקה באה להוציא מחזקת איסור, כגון בחמץ שכל השנה היה הבית בחזקת שאינו בדוק, אבל כשאין נגד חזקה זו חזקת איסור, סומכים עליה אף כשאפשר לברר257. וכתבו ראשונים שבמקום שהחבר עושה מעשה באופן שאם הוציא דבר שאינו מתוקן יבוא חבירו על ידו לידי מכשול, כגון ששלח פירות לחבירו לאכול, סומכים על חזקה זו אפילו שאפשר לברר, ואין צריך לשאלו כלל, ואינו דומה לבדיקת חמץ, שאפילו אם לא יהיה בדוק לא יהיה כל כך מכשול258.

וכן חזקה שאין העדים חותמים על השטר אלא אם כן נעשה בגדול259, כל שאפשר לברר אם נעשה בגדול אין סומכים על החזקה260.

אף בחזקה שמכח טבע הגוף, כמו בחזקה כל שהגיע לכלל שנים הביא סימנים261, כשאפשר לברר ולבדוק, אין סומכים על החזקה262.