בס"ד

עץ הנוטה לחצר השכן

פתיחה: בעת נטיעת עץ סמוך לגבול שדהו או חצרו, ולשכנו יש שם כותל, או בור מים, ושרשי העץ עלולים בעתיד להזיק את הכותל או את בור המים – נחלקו בזה חכמים ור' יוסי בתחילת פרק שני של בבא בתרא. לדעת חכמים אדם צריך להרחיק את עצו כדי שלא יזיק בעתיד את חברו. ור' יוסי חולק, ואומר שאם אין נזק ישיר – "זה חופר בתוך שלו וזה נוטע בתוך שלו". ואחר כך אם כשיגדל העץ הוא יזיק לשכן – אז תהיה זו רק גרמא. וגרמא בנזקין פטור.

והלכה כר' יוסי: אדם רשאי לנטוע בתוך שלו סמוך לבור המים של חברו או לכותלו. ההרחקה הדרושה היא כזו שתאפשר לבעל העץ לטפל בו בלי שייכנס לשדה חברו. כגון אם הנוהג לחרוש בין האילנות – צריך להרחיק שיעור המחרשה. ואם לעומת זאת יש גדר – גם לכתחילה זה סומך לגדר מכאן וזה סומך מכאן.

ראה כל זה בתחילת פרק לא יחפור, ובשלחן ערוך חושן משפט סי' קנה.

עץ זה שניטע ברשות, ואח"כ גדל והתפשט אל השכנים ומזיק לו – רשאי הניזק לקצוץ את הענפים הנכנסים לשדהו או לחצרו ומזיקים לו. כגון אם הוא חורש את שדהו, והענפים הפולשים מפריעים לו להניף את מלמד הבקר – רשאי לחתוך את הענפים כשיעור מלמד הבקר. ואם הצל שלהם מזיק לגידולים שהוא מגדל – רשאי הוא לחתוך את כל הענפים הפולשים, בקו אנכי "כנגד המשקולת". כדעת חכמים במשנה בדף כ"ז. וכיוצא בזה אם הענפים משירים פירות או עלים – רשאי השכן הניזק לחתוך כנגד המשקולת. ואם השרשים מפריעים לו לחרוש – רשאי לקצוץ כנגד המחרשה. ואם הם עוקרים מרצפות או חודרים לצנרת – רשאי לקצצם.

למי שייך העץ הזה שפרץ לחצר השכן, כלומר מי הבעלים של העץ והפירות כל עוד לא נקצץ?

בשאלה זו דן הרב פיינשטיין (חו"מ חלק א' סימן מג). הרב פיינשטיין מוכיח בחידושי בבא מציעא שהבעלות על העץ נקבעת לפי מקום יציאתו מהקרקע, ובעל העץ נחשב בעלים לגמרי ויכול אפילו להביא ביכורים גם מהענפים שנכנסים לחצר שכנו ולומר עליהם "ראשית פרי האדמה אשר נתת לי".

ויותר מזה: הגמרא כאן בעמוד, מייד לפני המשנה, אומרת "אחד אילן הסמוך למיצר, ואחד אילן הנוטה – מביא וקורא. שעל מנת כן הנחיל יהושע לישראל את הארץ". כלומר על פי הדין היה השכן יכול למחות, ולדרוש לקצוץ את הענפים הנוטים גם אין אינם מזיקים אותו. ועל כן תיקן יהושע שאם לא מזיק – אל תקפיד. חנך את עצמך שאם לא מפריע לך – אל תקפיד, וותר על הדרישה הטבעית שלא ייכנסו אליך. "על מנת כן הנחיל יהושע לישראל את הארץ" ואי אפשר להעמיד יחסי שכנים רק על הדין, ולא חרבה ירושלים אלא על שהעמידו דינהם על דין תורה.

כך גם כתב הרב חלקת יעקב בתשובה חו"מ סי' י, שהבעלות על הפירות, כל עוד לא נקצצו, הם לבעל העץ.[[1]](#footnote-1) ושרשאי השכן הניזק לקצוץ כפי הנזק שנגרם לו. (ומשמע שאין צורך לתאם. מן הסתם רצוי אך אין צורך).

ועל חשבון מי יתבצע הקיצוץ? החלקת יעקב כתב שעל חשבון הניזק. [[2]](#footnote-2)

כל זה הוא הדין: "זה חופר בתוך שלו וזה נוטע בתוך שלו", ואם נכנס לחצר חבירו ואינו מזיקו – תקנת יהושע שלא יקפיד. אם מזיקו – רשאי לקצוץ על חשבונו כפי מה שמזיקו ולא יותר.

אבל החכם עיניו בראשו. ועל בעלי בתים ומתכנני גינות להרחיק מראש את עציהם מגבול חצרם, ויחסכו נזקים ומריבות. [[3]](#footnote-3)

1. בשיעור הוצגה הדעה, שאם יבקש בעל העץ להיכנס לחצר שכינו וללקוט את פירותיו – רשאי השכן הניזק לגבות ממנו תשלום עבור הרשות להיכנס.

ולגבי הענפים הקצוצים, למי הם שייכים – לא היה לרב ייששכר דבר ברור. [↑](#footnote-ref-1)
2. זה גם משתלב במה שאמרנו לעיל שהמזיק הוא בגרמא, ולכן אי אפשר לחייבו. [↑](#footnote-ref-2)
3. לפי דברינו, ענפים המתפרצים לרשות הרבים – על הציבור לקצצם. אך רשאים בני העיר, לפי הכללים המקובלים, להתקין תקנות שיחייבו בעלי עצים לקצוץ ענפים כאלו. [↑](#footnote-ref-3)