# יצירת שותפות עסקית

1. **רמב"ם הלכות שלוחין ושותפין פרק ד**

הלכה א

כשירצו השותפין להשתתף במה יקנה כל אחד מהן ממון חבירו להשתתף בו, אם במעות נשתתפו יביא זה מעותיו ויביא זה מעותיו ויטילו אותן לכיס אחד ויגביהו את הכיס שניהם, אבל אם כתבו שטר והעידו עדים אף על פי שקנו מיד שניהם שיביא זה מאה וזה מאה וישתתפו בהן לא קנו ועדיין לא נעשו שותפין שאין המטבע נקנה בחליפין, לפיכך אם נשתתפו בשאר המטלטלין כיון שקנו מידם שיביא זה חביתו של יין וזה כדו של דבש והרי נשתתפו בהן נעשו שותפין בהן, וכן אם עירבו פירותיהן או ששכרו מקום בשותפות והניח זה כדו וזה חביתו שנשתתפו בהן הרי אלו שותפין, כללו של דבר בכל הדרכים שקונה הלוקח באותן הדרכים עצמן קונין השותפין זה מזה הממון המוטל ביניהם להשתתף בו.

הלכה ב

האומנין שנשתתפו באומנות אף על פי שקנו מידם אינן שותפין, כיצד שני חייטים או שני אורגים שהתנו ביניהם שכל שיקח זה וזה במלאכתו יהיה ביניהן בשוה אין כאן שותפות כלל שאין אדם מקנה לחבירו דבר שלא בא לעולם, אבל אם היו לוקחין הבגדים בממון עצמן ותופרין אותן ומוכרין ולוקחין השתי והערב ממעותיהן ואורגים ומוכרין ונשתתפו במעות שלוקחין בו הרי אלו שותפין וכל מה שירויחו בשכר מלאכתן ובמשאן ובמתנן הרי אלו לאמצע.

*אנחנו מדברים על שותפו ת עסקית שמדובר על שותפות בממון, (קרקע או מטלטלין) שותפות ב"חפצא" פה יש משהו אחר: לחלוק ברווחים מסחריים. וזה שונ הלגמרי, שפה חוזה ורצון משותף להגיע למקום כלכלי מסוים ולכן הדיון הזה הוא התפר בין עולם הרקניין לעולם החוזים.*

*נתחל ברמב"ם: המטרה היא לחלוק ברווחים, ומנה הדרך לעושת את זה, כול הדברים שקונים הלוקח זה קניין רגיל, רותי םשותפות במה שיש אחר כך ולכ מה שעושים זה לקנות את הממון, אבל אם אין ממון אין דרך לייצר שותפות הלכתית, ועכשיו זה גם יכול לייצר נגזרת של קניין רוחני (האם הוא קיים או לא) ועכשיו יכו ללהיות שאם העולם הגידר עכשיו משהו חדש בתור ממון אז גם הוא תופס כמו ממון(זה לא הרמב"ם זה החתם סופר). הרמב"ם המקו היחיד שהוא נותן זה הממון. הראב"S אומר לנקדיש את האדם, וזה שותפות עסקית, ואתם שותפים אחד בשני גוף אחדד נקנה לשני.*

*מה הרמב"ם יעשה עם טענת הראב"ד:*

* + - 1. *השאלה מה זה שותפות? אולי הרמב"ם יגדיר שאפשר לעשות את ה"אריק" הזה והוא מקנה את מעשה הידיים, אולי הרמב"ם יגיד שזה עובד רק אם יש אמריה משותפת*
      2. *מצד שני זה לא שותפות, שותפות זה בעלות משותפת, אבל אם אנחנו רוצים להוית שותפים בפריון שלנו אין כזאת הגדרשה של " אני קוני לך" זה יחסי עובד ומעביד אבל זה לא שותפות. ולכן לפי הרמב"ם שותפות זה משהו אחר ויש פה הדדיות*

1. **טור חושן משפט הלכות שותפים סימן קעו**

וכתב הרמב"ם ז"ל שצריך שיביא כל אחד מעותיו ויטילו אותם לכיס אחד ויגביהו שניהם את הכיס ע"כ ונראה דה"ה אם כל אחד משך מעותיו של חבירו דמהני ואפילו לא עשו [משיכה] לא זה ולא זה אלא נשתתפו והתחילו לישא וליתן בעסק השיתוף לקנות או למכור נראה דמהני

*הטור מחדש שיש פה עוד דרך לייצר שותפות, להתחיל להתנהל כשותפים, מייצרים שותפות ואז מתנהלים לפיו ואז החוזה קונה כאשר הוא מתמשש,*

*ויש שני דרכים להבין את הטור*

* + - 1. *אם זה דברי הרמב"ם אז הם בעצם קנו ביחד בגד ועל זה הם עשו קניין סודר ולכן זה בעצם קניין.*
      2. *הקניין הוא על הסכם, הקניין הוא במציאות*

1. **תלמוד בבלי מסכת בבא קמא דף קטז עמוד ב**

ת"ר: שיירא שהיתה מהלכת במדבר ועמד עליה גייס לטורפה - מחשבין לפי ממון ואין מחשבין לפי נפשות, ואם שכרו תייר ההולך לפניהם - מחשבין אף לפי נפשות, ולא ישנו ממנהג החמרין.

רשאין החמרין להתנות, שכל מי שיאבד לו חמורו יעמיד לו חמור אחר.

1. מרדכי מסכת בבא קמא פרק הגוזל ומאכיל רמז קעו

רשאין החמרים להתנות כו' פי' ר"מ דבלא קנין איירי והקמ"ל דהתנאי קיים בדברים בעלמא וכן הדין בכל מה שהשותפים מתנין כדאמרינן פרק בית כור בההיא הנאה דצייתי אהדדי גמרו ומקנו אהדדי ולא כמו שפירש המיימוני בהלכות שלוחים גבי דין השותפין דצריך להביא הכיס לשום מעות השותפות בתוכו ויגביהו אותו שניהם.

*אומר המרדכי שהתנאי הוא ללא קניין, מכאן והלאה מי שמאבד חמור יקבל חמור אחר..וי שפה רק דברים בעלמא ואין צורך בקניין וזה הדין גם על "****כןך מה שהשותפים מתנים ביניהם"*** *יש פה ראש בראש. זה לא עובד ומעבדי אלא שותפים ממש ולכן זה הכי בקלות, וההדיות היא הקניין,*

1. תלמוד בבלי מסכת בבא בתרא דף קו עמוד ב

תניא, ר' יוסי אומר: האחין שחלקו, כיון שעלה גורל לאחד מהן - קנו כולם. מ"ט? אמר ר' אלעזר: כתחלת ארץ ישראל, מה תחלה בגורל, אף כאן בגורל. אי מה להלן בקלפי ואורים ותומים, אף כאן בקלפי ואורים ותומים! אמר רב אשי: בההוא הנאה דקא צייתי להדדי, גמרי ומקנו להדדי.

1. נתי' סימן קעו סק"ג

[ג] דאפילו קנין אינם צריכין. עיין ש"ך ס"ק ו' שכתב דפשוט הוא דקאי נמי אריש הסימן אשאר שותפין וכו'. משמע מדבריו דלדעה זו בכל שותפין אפילו נשתתפו במטלטלין, כגון שיש לזה דבש ולזה יין, תיכף שדיברו ביחד שיהיה הכל בשותפות א"צ קנין ונקנה לזה חצי היין ולזה חצי הדבש. והוא תמוה בעיני טובא, דהא עיקר טעם דברי הפוסקים הללו הוא משום דאמרינן דאגב דבעי לקנות גמר ומקנה כמבואר בסימן ר"ז סעיף י"ג בהג"ה, ואם נאמר דסברא זו שייך גם במטלטלין, א"כ קשה במחליף שור בפרה דנימא ג"כ אגב דבעי לקנות גמר ומקנה ולא יצטרך שום קנין, ובהדיא אמרו כיון שמשך זה נתחייב זה בחליפיו [ראה ב"מ מ"ו ע"ב], מבואר דקודם משיכת האחד לא נקנה כלל. ולא מצינו סברא זו דאגב דבעי לקנות גמר ומקני רק בדבר שלא בא לעולם ואין הקנין נתפס בו כלל, וא"א לקנות בקנין שאין קנין תופס בו, ומחמת שרוצה לקנות ואי אפשר לו לעשות קנין גמור ומקנה לחבירו בלא קנין כדי שיהיה יכול לקנות מחבירו ג"כ בלא קנין, כמ"ש הסמ"ע בסימן ר"ט ס"ק ל', וכן באסמכתא שאינו רוצה להקנות עכשיו רק באסמכתא, כגון במשחק בקוביא בסימן ר"ז סעיף י"ג בהג"ה, וכן בסימן קע"ג [סעיף ב'] גבי גורל וכיוצא, דאינו ידוע עכשיו מה להקנותו, שייך לומר אגב דבעי לקנות גמר ומקנה, אבל בדבר שדעתו להקנות מיד ואפשר בקנין ובמשיכה להקנותו מיד לא שייך לומר אגב דבעי לקנות גמר ומקני, כיון דמיחסר משיכה, ואדרבה אמרינן אילו היה גמר ומקנה היה עושה קנין גמור, ועמ"ש בסימן ר"ז סעיף י"ג [סקי"ד] ראיה לזה. וכן בשותפין נראה דאם מתנין על דבר שלא בא לעולם, כגון חייטין או כל מקח שיבוא לכאן נהיה שותפין, נגמר בדיבור בלא קנין, וכן אם מתנין כל הריוח שיגיע לידינו הן על ידי מו"מ שלי או מו"מ שלך נחלוק, או שמתנין שיעסוק כל אחד במעות שלו ויחלקו הריוח, מהני בדיבור בלא קנין, דנעשו כשכירים זה לזה, וכן בחיוב הגוף שייך לומר גמר ומתחייב, דחיוב מהני כשמתחייב בעצמו בחיוב גמור, ואף בכה"ג נראה דבעינן דוקא שכבר התחילו להתעסק, דלא עדיף מפועל שיכול לחזור קודם התחלת המלאכה, וכן במתנין כל מקח שיגיע לכאן נהיה כולנו שותפין, קודם שבא המקח לעיר יכול לחזור, כמו בסימן קע"ג, דמאן דס"ל הגורל קונה דודאי יכול לחזור בו קודם שיפילו גורל, וכן בשני חייטין נראה דבעינן התחלת מלאכה דלא עדיפי מפועל. אבל אם רוצין להקנות שיהיה גוף היין והשמן נקנה מאחד לחבירו על שותפות, ודאי בעינן קנין, כיון דרוצה להקנות לו גוף הדבר שיהיה מעכשיו שלו לענין אונסין ולקנות בו עבדים וקרקעות, נראה דבעי קנין גמור. ולולי שמדברי מהרי"ק [שרש קפ"א ענף ב'] משמע דאפילו בדבר דמהני קנין אמרינן אגב דבעי למיקני, וע"כ צ"ל דנשתתפו שאני, דאגב דצייתי אהדדי גמרי ומקני אפילו בדבר הבא לעולם.

1. נתיבות המשפט ביאורים סימן קעו סק"א

לפי קניינו מתקיים שיתופו. עיין בפרישה [סעיף א'] שכתב, דלהרמב"ם [פ"ד משלוחין ושותפין ה"א - ב'] אם לא נגמר בקנין אפילו לענין מה שהרויחו כבר יכולין לחזור. ולכאורה קשה דהא מבואר בסימן קפ"ג [סעיף ד'] דאם אמר שמעון לקנות סחורה להם ביחד דאין המשלח יכול לחזור בו, וגם השליח אינו יכול לחזור אם לא שאמר בפירוש קודם שקנה שחוזר בו כמבואר שם בסמ"ע [ס"ק ח' - ט'] ובט"ז [ד"ה וזבין ליה סתמא], וא"כ קשה, דכיון שנשתתפו לקנות סחורה פלונית ואמרו זה לזה שיקנו סחורה פלונית על שותפות, מהיכי תיתי יגרע משליח דעלמא...

ולכן נראה, דבהתחילו לישא וליתן אף הרמב"ם מודה דמהני, וכן נראה מלשון הטור [סעיף ב'] שלא כתב בלשון פלוגתא על הרמב"ם...

אמנם הא קשה, כיון דהרמב"ם סובר דאין הקנין חל על גוף השותפין, דהא פסק דבדבר שלא בא לעולם כיון שאין קנין בגוף החפץ גם על גופם לא חל הקנין, א"כ מאי מהני משיכת המטלטלים שנשתתפו בהן לענין שלא יחזרו להבא מלעסוק בהן, הא הרמב"ם לא ס"ל דהוי כשכירים זה לזה דהא פסק דיכולין לחזור בהן בדבר שלא בא לעולם. ונראה לפענ"ד, דטעמא דרמב"ם הוא דס"ל ג"כ דהוי כשכירין זה לזה, וכמו שבפועל אי משך כלי אומנותו מהני לענין שלא יהיה יכול לחזור בו כמ"ש התוס' בב"מ דף מ"ח [ע"א] ד"ה והא בעי למימשך תספורת ע"ש, הכי נמי המעות או המטלטלים שעוסק בהן להרויח הוי ככלי אומנותו, וכיון שמשך המטלטלים מהני אף שלא יוכל לחזור להבא.