

TORAH MISINAI

10 - RABBINIC LEGISLATION - AN OVERVIEW

סמנר מדרשת רחל וחייה

1. נמצא לפי הכללים שהקדמנו שכל הדינים הקבועים בתורה נחלקים לחמשה חלקים:

- החלק הראשון - הפירושים המקובלים ממשנה
- החלק השני - הם הדינים שבהם אמרו שהם הלכה למשה מסיני
- החלק השלישי - הם הדינים שנלמדו באחת המדות
- והחלק הרביעי - הם הדינים שקבעו הנביאים והחכמים שבכל דור ודור על דרך הגדר והסייג לתורה
- והחלק החמישי - הם הדינים שנעשו בדרך העיון להסדרת הענינים שבין בני אדם והם שקוראים אותם חכמים תקנות ומנהגות

הקדמת הרמב"ם למשנה

As we saw in shiur 5, the Rambam divides the Oral Law into 5 categories. The 4th and 5th are Rabbinic Legislation - Gezeirot, Takanot and Minhagot¹

A] THE SANHEDRIN

2. פ טז ויאמר ה' אל-משה אספה-לי שבעים איש מזקני ישראל אשר ידעת פיהם זקני העם ושטריו ולקחת אתם אל-אהל מועד והתיצבו שם עמך: יז ונרדתי ודברתי עמך שם ואצלתני מן-הרוח אשר עלך ושמתני עליהם ונשאיו אתך במשא העם ולא-תשא אתה לבדך

במדבר יא:טז-יז

The original Beit Din HaGadol (which later became known as the Sanhedrin) of 70 elders plus Moshe was established in order to ease the burden on Moshe. The verses refer explicitly to part of Moshe's 'ruach hakodesh' resting on them

3. וגם בירושלם העמיד יהושפט מן הלויים והכהנים ומראשי האבות לישראל למשפט ה' ולריב וישבו ירושלם

דברי הימים ב פרק יט פסוק ח

The Sanhedrin functioned throughout Jewish history, including throughout the First and Second Temple periods and was based in the Temple complex. 40 years prior to the destruction of the Second Temple, the Sanhedrin left its home and began a period of exile, first within Jerusalem and then, following the Churban, to other parts of Eretz Yisrael. It moved first to Yavneh, then Usha, back to Yavneh, again to Usha, to Shefaram, Beth Shearim, Sephoris and finally, in around 200 CE to Tiberias. Its power waned over the subsequent years under increasing pressure from the Roman Byzantine authorities until it was eventually made illegal by the Romans in 425 CE²

B] THE SOURCE OF RABBINIC AUTHORITY

4. ח כז ופלא ממה דבר למשפט בין-דם לדם בין-דיו לדיו ובין נגע לנגע דברי ריבת בשעריה וקמת ועלית אל-המקום אשר יבחר ה' אלהיך בו: ט ובאת אל-הכהנים הלויים ואל-השפט אשר יהיה בלמים ההם ודרשת והגידו לך את המשפט: י ועשית על-פי הדבר אשר יגידו לך מן-המקום ההוא אשר יבחר ה' ושמת לעשות ככל אשר יורד: יא על-פי התורה אשר יורד ועל-המשפט אשר יאמרו לך תעשה לא תסור מן-הדבר אשר יגידו לך ימין ושמאל: יב והאיש אשר יעשה בזדון לבלתי שמע אל-הכהן העמד לשרת שם את-ה' אלקיך או אל-השפט ומת האיש ההוא ובערת הרע מישראל: יג וכל-העם ישמעו ויראו ולא יזידו עוד

דברים יז:ח-יג

1. Not to be confused with minhagim. Minhagot are very similar to Takanot in that they come 'from the top down' - ie they originate with the Rabbis and are taken on by the people. Whilst Takanot are specific decrees, Minhagot are customs of the Prophets or sages which are adopted by the people (eg arava on Hoshana Rabba). Minhagim are general custom initiated by the people which become binding in halacha not under the authority of the Rabbis but under the rubric of 'nedarim' - the ability of individuals or communities to develop new halachic practices

2. For a good summary of the history of the Sanhedrin and attempts in modern times to re-establish it, see www.thesanhedrin.org/en/index.php?title=Historical_Overview

The Torah here vests authority in 'the Rabbis'. Important questions on this:-

(i) Which Rabbis does this include? Only the Sanhedrin in the Temple complex? The Sanhedrin even in exile? 'Chazal' - the rabbis of the Talmudic period? Contemporary rabbis?

(ii) What areas of halachic life fall within this authority. According to some commentators, the authority is broad - to engage in the the process of (i) transmission (mesorah); (ii) interpretation (drasha) and (iii) legislation (mitzvot derabbanan). Others interpret the authority more narrowly - see further in Shiur 11

(iii) Does this authority extend beyond the realm of halacha and if so how far? Issues of hashkafa? Totally non-religious matters?

(iv) How does this authority interface with other related concepts such as Da'at Torah, Emumat Chachamim?

5. אמר רב חייא בר אשי אמר רב: המדליק נר של חנוכה צריך לברך מאי מברך? מברך אשר קדשנו במצותיו וצונו להדליק נר של חנוכה והיכן צונו? רב אויא אמר: (דברים יז) מלא תסור. רב נחמיה אמר: (דברים לב) שאל אביך ויגדך זקניך ויאמרו לך

שבת כג.

Chazal here question how we can say 'G-d commanded us' in a beracha on a mitzvah derabbanan (eg lighting Chanukah candles). They give two sources in the Chumash - (i) the verses in source 4 investing authority in the Rabbis and (ii) שאל אביך ויגדך זקניך ויאמרו לך - a verse in Shirat Ha'azinu instructing us to listen to the zekeinim.

Rav Kook (in Meorot HaRayah Chanukah p.49) sees these two verses as two different focuses. Lo Tasur is directed at the present - to instruct us to see the Rabbinic halachic process as fundamental and central to our lives. Sha'al Avicha is to connect us with the mesorah and process of Rabbinic tradition of the past

C] THE MITZVAH TO MAKE RABBINIC LEGISLATION

6. ושמרתם את משמרתי לבלתי עשות מחקות התועבות אשר נעשו לפניכם ולא תטמאו בהם אני ה' אלהיכם

ויקרא יח"ל

The Torah enjoins the Jewish people to safeguard Torah law

7. רמז לשניות מן התורה מנין? רב כהנא אמר, מהכא: (ויקרא י"ח) ושמרתם את משמרתי - עשו משמרת למשמרתי

יבמות כא.

This verse is identified in the Talmud and commentaries as a 'remez' to the imperative to make new Rabbinic laws, in this case second degree prohibited sexual relationships

8. גם יתבאר מהם דברים שגזרו חכמים ונביאים שבכל דור ודור לעשות סייג לתורה כמו ששמעו ממשה בפירוש. שנאמר ושמרתם את משמרתי - עשו משמרת למשמרתי. וכן יתבאר מהם המנהגות והתקנות שהתקינו או שנהגו בכל דור ודור כמו שראו בית דין של אותו הדור. לפי שאסור לסור מהם שנאמר לא תסור מן הדבר אשר יגידו לך ימין ושמאל.

הקדמה ליד החזקה לרמב"ם

The Rambam quotes this verse together with the verses in source 4 as the combined authority on Chazal to create the legislation and on us to listen to it. Interestingly, the interpretation of the verse in source 6 as a mandate for Chazal to create secondary legislation is understood by the Rambam to be a tradition from Moshe himself

9. ויתכן גם כן לומר דדרשה 'עשו משמרת למשמרתי' היא דרשה גמורה לגבי גזירות הראיות לתקן כדי לעשות סייג לתורה שהיא אזוהרה אל הב'ד על כך

קנאת סופרים על ספר המצות של הרמבם שורש ראשון - דף יב: ד"ה ונל

Many of the classic commentators on the Rambam also understand this halacha to be a 'drasha' from the verses on a Torah level - that the Rabbis have an imperative to create protective legislation

D] THE ROLE OF PROPHECY IN RABBINIC LEGISLATION

We saw in shiur 8 that, at least according to the Rambam, prophecy played no part at all in the halachic analysis of the Torah and the development of new halacha through hermeneutics and exegesis (the 13 middot and the drashot). When it comes to Rabbinic Legislation, the Rambam's position is somewhat different

10. ויש מצוות אחרות שנתחדשו אחרי מתן תורה וקבעו אותן נביאים וחכמים ופשטו בכל ישראל, כגון מקרא מגלה וחנכה ותשעה באב ונטילת ידים וערובין וידים ... כל אלו המצוות חייבין אנו לקבלם ולשמרם שנ' לא תסור מן הדבר וכו'. ... אם הוסיפו בית דין עם נביא שיהיה באותו הזמן מצוה או דרך תקנה או דרך הוראה או דרך גזירה אין זו תוספת

הקמה למשנה תורה בסוף מנין המצוות

The Rambam stresses that the process of generating Rabbinic Legislation involves both Chacham and Navi

11. הרבה גזירות נמצא אצלינו במשנה סתם, ולא נחלק בהם אדם מעולם. ולא נוכל לברר מאיזה זמן באו אלינו ומתי עמדו חכמי הדור למנין על גזירות אלו. ובלי ספק כולם באו אלינו מן בית דין הגדול, אשר נגזרו מהם במעמד שלם אחר שעמדו עליהם למנין

מבוא התלמוד - ר' צ.ה. חיות ע' 298

Much of the Rabbinic legislation which appears in the Mishna (c 200 CE) is ancient, anonymous and unanimous. It was made by the different Sanhedrins over the generations and was decided by them in quorum. As such there is no machloket on these issues

According to some authorities, most of the major Rabbinic Gezeirot and Takanot were already in place before the destruction of the Second Temple by the time of Hillel and Shammai (1C BCE) and were never subject to machloket; we see that they are usually introduced anonymously. Consider the following Rabbinic mitzvot (relating to hilchot Shabbat alone!) which were already settled and unanimously agreed upon by the time of the Mishna:-

- not to leave uncooked food on the fire before Shabbat in case one comes to turn up the flame
- not to wrap hot food before Shabbat
- not to wear certain jewelry on Shabbat in a public domain in case one comes to carry it
- not to ask a non-Jew to work for a Jew on Shabbat
- not to have a court case on Shabbat
- not to have a wedding on Shabbat
- not to make a loan on Shabbat
- not to swim on Shabbat
- lighting Shabbat candles
- making kiddush and havdala on wine
- muktze

..... and many many more. Often, the Mishna brings machloket about the **details** of certain Rabbinic legislation (eg which oil to use for Shabbat lights) whilst there is no debate at all as to the **existence** of the Rabbinic mitzvah

E] WHY DID THE TORAH NOT INCLUDE THE RABBINIC LAWS?

12. לא בשמים הוא לאמור מי יעלה לנו השמימה ויקחה לנו וישמענו אתה ונעשנה

דברים ליב

The Torah states about itself that it is not in Heaven

13. לא תהיה אחר־רבים לרעה ולא תענה על־רב לטות אחר־רבים להטות

שמות כג:

The Torah also mandates: 'follow the majority'

14. כל התקנות האלו ... הנה דעתו יתברך שמו מסכמת שישמרו שמירה מעולה ככל מצוות התורה עצמה ... וכבר היה ראוי שיצוה עליהם הוא ית"ש בתורה עצמה, אלא שהיה הרצון לפנינו שיבא הדבר מצדנו ... ואין הבדל בין [מצוות מן התורה ומצוות מדרבנן] אלא במה שהם ז"ל הבדילום, דהיינו הספיקות בדיני התורה ידנו לחומרא ובדברי סופרים ידנו לקולא ... אמנם בענין חיוב המצוות ... אין הפרש בין אלה לאלה כלל

רמח"ל מאמר העיקרים

The Ramchal asks this question. Since the Torah obligates us to keep Rabbinic laws, why not just include them in the Torah itself? He answers that G-d wanted some of His mitzvot to be generated by US. In fact, according to the Ramchal, there is NO difference in the obligatory status of mitzvot min haTorah and miderabbanan other than those differences which Chazal introduced to distinguish the two - eg in case of a doubt in rabbinic law we are lenient

15. התורה רצתה אשר מלבד ענינים הנצחים ומקיימים לעד, יתחדש ענינים, סיגים, ואזהרות, וחומרות אשר יהיו זמניים, היינו שיהיה ביד החכמים להוסיף ע"פ גדרים הנמסר להם

משך חכמה שפטים יזיא (ד"ה לא תסור)

The Meshech Chochma (20C commentary on Chumash) understands that G-d wanted there to be a branch of the mitzvot which was renewing and responsive - these are the Rabbinic mitzvot. Thus the learning and development of Torah can be a creative act

16. וגם באלו מצוות [שגזרו חכמים] אין ספק שהם מתחברים אל התורה עצמה ... וכן עשתה הטבע הצפוניים לאצבעות היד והרגלים שלא יהיו נקופים התנועת האדם ... כך ג"כ גזירות שגזרו חכמים לשמירת המצות נכנסים בגדר התורה. לכך חייב לברך עליהם אשר קדשנו וכו' כמו על מצוות התורה וכן בכל דבר שבעולם יש שמירה ותיקון ג"כ, שהש"י סדר אותנו בחכמתו שיהיה נשמר מן ההיזק ... ואיך לא תהיה שמירה למצות שבתורה!?

מהר"ל, באר הגולה, באר א (דף טו)

The Maharal states that Rabbinic Law is to Torah Law as nails are to the body - a protective measure which is an integral part of the whole

F] THE PURPOSE OF RABBINIC LEGISLATION

The Torah legislates for those people who wish to follow it and assumes that people will live up to its requirements. Rabbinic legislation was often made in recognition of the weaknesses of people in practice

1. Gezeirot

Gezerot are normally to safeguard a Torah Law and are often (but not always) negative in nature

- a logical extension of a Biblical Law eg. the Torah prohibits writing on Shabbat with one's dominant hand. The Sages prohibited writing with either hand
- to avoid situations where one could easily come to transgress a Biblical prohibition eg. muktzeh on Shabbat in case one come to transgress one of the 39 categories of forbidden work with that object
- to respond to a religious need, often based on experience eg. prohibition on taking hot baths on Shabbat since it turned out that people were heating up water on Shabbat and saying that it was from before Shabbat; prohibition on buying wool and milk from shepherds and wood or fruit from those watching orchards since they were tempted to steal

2. Takanot

Takanot (often positive in nature) are to create an important new religious structure to promote Torah and Jewish life and were intended to improve and advance the practice of the Jewish people and build their connection with G-d

- Religion:
 - not to deal in food which is not kosher
 - not to eat food cooked on the Shabbat
 - not to deal in weapons
 - not to own an dangerous animal
 - not to drink from liquids that were left uncovered overnight
 - public prayer and Torah reading, minyan
 - learning halachot of the Chag on that Chag
 - Shabbat candles
- Family
 - that sustenance of daughters takes priority over inheritance of sons
 - that cosmetics should be available for women in all towns
 - duties of a husband for wife and wife for husband
 - duties of parents to children (eg education) and children to parents
 - that a woman could not remarry until her child is 2

- *National Issues*
 - Purim
 - Chanukah
 - Fast days
 - Zecher LeChurban - to mourn the destruction
 - Zecher LeMikdash - to remember the temple - eg Sefira, Arba Minim after first day, Arava, Hakafot
- *Society*
 - Many takanot on court process and debt collection
 - Prozbul
 - Ban on gambling
 - Definitions of theft

G] OTHER EXAMPLES OF EARLY RABBINIC LEGISLATION THROUGH THE AGES

17. משה רבינו גזר כמה גזירות ותיקן כמה תקנות וקיימות הם לעולם ולעולמי עולמים

שבת ל.

From the very start of the halachic process, Moshe was making new Rabbinic legislation. Here is a **selection** of different gezeirot and takanot made in the early days of Torah Shebe'al Pe

- Moshe:*
- 7 days of Sheva Berachot
 - 7 days of aveilut
 - first paragraph of bircat hamazon
 - obligation to study the laws of a festival on that festival
- Yehoshua:*
- second paragraph of bircat hamazon
 - anyone may fish in the Kinneret
 - small cattle may graze in large private woods
 - a spring newly emerging on private land may be used by the public of that town
 - many other takanot concerning settlement of the Land
- David:*
- third paragraph of Bircat Hamazon
 - no yichud with an otherwise permitted unmarried woman
- Shlomo:*
- not to carry between private domains and innovation of the Eruv to permit this
 - unsupervised hands are tamei
- Ezra:*
- Jewish courts sit on Mon and Thurs
 - Torah reading in public on Shabbat mincha and on Mon and Thurs
 - To wash laundry for Shabbat on Thursday
 - To eat garlic on Friday night
 - Not to daven or learn after marital relations before going to mikveh
 - Leviim lost rights to Ma'aser Rishon
- Anshei Knesset Hagedola:*
- Berachot
 - Amidah
 - Purim
 - Kiddush and Havdalah
- Yose b. Yoezer*
~*Yose b. Yochanan:*
- that glass can be tamei
 - that chutz l'aretz is tamei
- B.D. of Hashmonaim*
- Chanukah
- Hillel:*
- Prozbul and many others
- R. Yochanan Ben Zakai;*
- Many rabbinic innovations following the destruction of the Temple
 - leaving a square ama undecorated on the wall
 - taking arba minim 7 days