



T. C.  
ULUDAĞ ÜNİVERSİTESİ  
SOSYAL BİLİMLER ENSTİTÜSÜ  
TEMEL İSLAM BİLİMLERİ ANABİLİM DALI  
İSLAM HUKUKU BİLİM DALI

**BURHÂNÜ'Ş-ŞERÎ'A'NIN  
VİKÂYETÜ'R-RİVÂYE FÎ MESÂİLİ'L-HİDÂYE  
ADLI ESERİNİN TAHKİK VE TAHLİLİ**

(DOKTORA TEZİ)

Ömer Faruk ATAN

BURSA - 2015





**T. C.  
ULUDAĞ ÜNİVERSİTESİ  
SOSYAL BİLİMLER ENSTİTÜSÜ  
TEMEL İSLAM BİLİMLERİ ANABİLİM DALI  
İSLAM HUKUKU BİLİM DALI**

**BURHÂNÜ'Ş-ŞERÎ'A'NIN  
VİKÂYETÜ'R-RİVÂYE FÎ MESÂİLİ'L-HİDÂYE  
ADLI ESERİNİN TAHKİK VE TAHLİLİ**

**(DOKTORA TEZİ)**

**Ömer Faruk ATAN**

**Danışman:  
Prof. Dr. Recep CİCİ**

**BURSA - 2015**

TEZ ONAY SAYFASI

T. C.

ULUDAĞ ÜNİVERSİTESİ

SOSYAL BİLİMLER ENSTİTÜSÜ MÜDÜRLÜĞÜNE

Temel İslam Bilimleri Anabilim/Anasanat Dalı,  
İslam Hukuku Bilim Dalı'nda 7.111.23004  
numaralı Ömer Faruk ATAN'ın hazırladığı  
"Buhârî'nin Serî'ânâ'lı Kayetü'r-Rivâye fi Mese'il-i Hukûkiyye Eserine Tahkik ve Tahvil"  
konulu Doktor Tezi (Yüksek Lisans/Doktora/Sanatta Yeterlik  
Tezi/Çalışması) ile ilgili tez savunma sınavı, 11.12./2015 günü 10:00 - 12:00 saatleri  
arasında yapılmış, sorulara alınan cevaplar sonunda adayın tezinin/çalışmasının  
başarılı (başarılı/başarısız) olduğuna oybirliği (oybirliği/oy  
çokluğu) ile karar verilmiştir.

Üye (Tez Danışmanı ve Sınav Komisyonu  
Başkanı)  
Prof. Dr. Recep CİCİ  
Uludağ Üniversitesi

Üye  
Prof. Dr. Vecdi AKYÜZ  
Marmara Üniversitesi

Üye  
Doç. Dr. Ahmet Hamdi FURAT  
İstanbul Üniversitesi

Üye  
Yard. Doç. Dr. Süleyman SAYAR  
Uludağ Üniversitesi

Üye  
Yard. Doç. Dr. Mehmet Salih KUMAŞ  
Uludağ Üniversitesi

11.12./2015..

## ÖZET

Yazar Adı ve Soyadı : Ömer Faruk ATAN  
Üniversite : Uludağ Üniversitesi  
Enstitü : Sosyal Bilimler Enstitüsü  
Anabilim Dalı : Temel İslam Bilimleri  
Bilim Dalı : İslam Hukuku  
Tezin Niteliği : Doktora Tezi  
Sayfa Sayısı : XI + 332  
Mezuniyet Tarihi : 11 / 12 / 2015  
Tez Danışman(lar)ı : Prof. Dr. Recep CİCİ

### BURHÂNÜ'Ş-ŞERÎ'A'NIN VİKÂYETÜ'R-RİVÂYE FÎ MESÂİLİ'L-HİDÂYE ADLI ESERİNİN TAHKİK VE TAHLİLİ

Çalışmamızın konusu, hicrî VII. yüzyıl Hanefî fakihlerinden Burhânüşşerîa'nın "Vikâyetü'r-rivâye fî mesâilî'l-Hidâye" adlı eserinin tahkik ve tahlilidir. Vikâye, Merğînânî'nin el-Hidâye'sindeki meselelerin derlenmesiyle oluşturulan muhtasar bir metindir. Çoğu hicrî VII. yüzyılda kaleme alınan ve "mütûn" (metinler) diye de ifade edilen muhtasarlardan biri olan bu eserin, Hanefî literatüründe önemli bir yeri vardır. Üç metin (mutûn-i selâse), dört metin (mutûn-i erba'a) ve altı metin (mutûn-i sitte) şeklinde gruplandırılan bu metinlerin tümünde Vikâye bulunmaktadır. Osmanlı ve diğer coğrafyalarda uzun süre fetva kaynağı olan ve ders kitabı olarak okutulan Vikâye, söz konusu metinler arasında -şerh, hâşiye, ta'lik, ihtisâr, risâle, reddiye ve tercüme olarak- üzerinde en çok çalışma yapılan eserlerdendir. Kütüphanelerde yazma halde bulunan Vikâye'den yararlanmak, onu incelemek ve ona diğer muteber metinlerle mukayeseye giderek analizler yapmak gayesiyle hazırlanan bu tez, iki ana kısımdan oluşmaktadır.

Birinci kısım, eserin tahlili ile ilgilidir. Üç bölümden oluşan bu kısımda; birinci bölümde, müellifin yaşadığı dönemin siyasî ve ilmî durumu, hayatı, Vikâye adlı eseri ve bunun Hanefî literatüründeki yeri incelenmiş ve kendisine nispet edilen eserler hakkında bilgiler verilmiştir. Ayrıca genel olarak Hanefî literatüründe muhtasarlara ve metinlerle ilgili bilgiler aktarılarak Vikâye'nin bunların arasındaki yeri belirtilmiştir. İkinci bölümde, Vikâye'nin şekil ve muhteva özellikleri üzerinde durulmuştur. Üçüncü bölümde de, özellikle el-Hidâye başta olmak üzere diğer temel metinlerle mukayese edilerek tahlillerde bulunulmuştur.

Arapça olan ikinci kısımda ise, Vikâye'nin kronolojik olarak en eski nüshaları tespit edilip bunlar temel alınarak eserin tahkiki gerçekleştirilmiştir.

### ANAHTAR SÖZCÜKLER:

Vikâye, Burhânüşşerîa, Mütûn, Hanefîlik, Fıkıh.

## ABSTRACT

Name and Surname : Ömer Faruk ATAN  
University : Uludağ University  
Institution : Social Science Institution  
Field : Basic Islamic Sciences  
Branch : Islamic Law  
Degree Awarded : PhD  
Page Number : XI + 332  
Degree Date : 11 / 12 / 2015  
Supervisor (s) : Prof. Dr. Recep CİCİ

### VERIFICATION AND ANALYSIS OF THE WORK NAMED WIQAYA AL-RIWAYA FI MASAIL AL-HIDAYA BY BURHAN AL-SHARI'A

The subject of this study is the verification and analysis of the work named “Wiqaya al-riwaya fi masail al-Hidaya” that was written by Burhan al-Shari’a, a scholar on Hanafi fiqh who lived in the VII. century. Wiqaya is a mukhtasar text which was composed by the compilation of the issues in Marginani’s al-Hidaya. The work, most of which was written in the VII. century and which was one of the mukhtasars also referred to as “mutun” (texts), has a significant place in Hanafi literature. Wiqaya exists in all these texts classified as three texts (mutun-i salasah), four texts (mutun-i arba’ah) and six texts (mutun-i sittah). Used as a course book and fatwa resource for a long time throughout Ottoman land and other geographies, Wiqaya is one of the most studied -in terms of annotation, footnote, script, abbreviation, booklet and translation-works among texts. Written with the objective of making use of Wiqaya, which can be found as manuscripts in libraries, investigating and analyzing it by comparing the work with other acknowledged texts, the thesis consists of two main parts.

The first part is on the analysis of the work. This part consists of three sections. In the first section, the life of the author, the period’s political and scholarly conditions, the work named Wiqaya and its place in Hanafi literature has been gone through and information about the works credited to him has been provided. Furthermore, information regarding mukhtasars and mutun (texts) has been maintained by introducing Hanafi literature in a general sense and the place of Wiqaya among these has been explained. In the second section, the form and content features of Wiqaya have been introduced. In the third section, an analysis has been performed by comparing the work with other texts, specifically al-Hidaya.

In the second part that is in Arabic, the verification of the work has been carried out depending upon the oldest editions of Wiqaya after they have been chronologically identified.

#### KEY WORDS:

Wiqaya, Burhan al-Shari’a, Mutun, Hanafite, Fiqh.

## ÖNSÖZ

Fıkıhın ortaya çıkması ve müstakil bir bilim dalı haline gelmesine katkıda bulunan İslâm alimleri, başlangıçtan itibaren Kur'an ve Sünnet'i merkeze alarak zaman içerisinde bireyin ve toplumun ihtiyaçlarını karşılamak üzere birçok eser ortaya koymuşlardır. Hicrî II. asırdan itibaren mezheplerin teşekkülüyle bu alandaki telifler başlamış ve bu doğrultuda her bir alanın kendine ait zengin bir literatürü oluşmuştur. Ortaya konan bu fıkıh literatürü içerisinde de fûrû-ı fıkıh eserleri oldukça geniş bir yer tutmaktadır.

Hicrî II. asırda, Hanefî literatüründe mezhebin kurucusu İmâm Ebû Hanîfe'nin talebeleri İmâm Ebû Yûsuf ve İmâm Muhammed tarafından ilk eserler kaleme alınmıştır. Böylece üstatlarının görüşleri ile birlikte, farklı içtihatları da derleyerek birçok temel eser meydana getirilmiştir. Hicrî III. asırda da fıkıh tedvini ve rivayeti ile temayüz eden eserler ortaya konulmaya devam etmiş ve temel kaynaklar telif edilmiştir. Hicrî IV. asırda ise, önceki iki asırdan farklı olarak, daha önce telif edilen kaynaklardaki bilgilerin vuzuha kavuşturulması amacıyla şerhler yazılmış ve aynı süreçte bazı alanlarda daha kullanışlı olması hasebiyle bazı mufassal eserler özetlenerek literatüre muhtasar metinler kazandırılmıştır. Bu asırda kaleme alınan muhtasar eserlerin benzerleri, hicrî VII. asrın başlarından itibaren mütûn (metinler) diye meşhur olan eserler şeklinde devam etmiştir.

Bu eserlerden bazıları, daha sistematik olmaları hasebiyle diğerlerine nazaran daha fazla şöhret kazanarak ihtisâr edilmiş, başta şerh olmak üzere birçok çalışma yapılmıştır.

Kendine has üslûbu ile önceki mufassal eserlerin derlenmesi ile oluşturulan metinler, zamanla Hanefî mezhebinde muteber ve mutedavel eserler olmuştur. Bunlar, Hanefî literatürü arasında sayılarıyla ilgili ihtilaftan dolayı mütûn-i selâse, mütûn-i erba'a ve mütûn-i sitte şeklinde isimlendirilmişlerdir. Topluca ifade etmek gerekirse, Kudûrî'nin

*el-Muhtasar*'ı, Merğınâni'nin *el-Hidâye*'si, Burhânüşşerîa'nın *Vikâye*'si, Mevsilî'nin *el-Muhtâr*'ı, İbnü's-Sâ'âtî'nin *Mecma*'ı ve Neseîî'nin *Kenz*'i metin diye bilinen eserlerdir.

Çalışma konumuz olan Burhânüşşerîa'nın *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâilî'l-Hidâye*'si, her üç grubun ortak eseridir. Öneme binâen üzerinde şerhler, hâşiyeler, ta'likler, risâleler ve reddiyeler yazılmış, ihtisâr edilmiş, tercümelere yapılmış ve Osmanlı ile diğer İslam coğrafyasında uzun yıllar medreselerde ders kitabı olarak okutulmuş, fetvada başvuru kaynağı olmuş ve böylece Hanefî literatüründe önemini korumuştur.

*Vikâye*, Merğınâni'nin *el-Hidâye* adlı eserindeki meseleler derlenerek hazırlanmıştır. Birçok çalışmaya kaynaklık eden söz konusu eser, önemine binâen daha iyi tanıtılmak üzere bu çalışmada inceleme konusu yapılmış; tahkîk ve tahlil edilerek ilim âleminin istifadesine sunulmuştur.

Bu tezin ortaya konmasında, başından sonuna kadar desteğini esirgemeyen ve çalışma boyunca beni yönlendiren kıymetli hocam ve danışmanım Prof. Dr. Recep CİCİ'ye en derin saygı ve şükranlarımı sunuyorum. Ayrıca tezi baştan sona okuyarak yapıcı tenkitleriyle katkı sağlayan Yard. Doç. Dr. M. Salih KUMAŞ'a ve diğer emeği geçenlere teşekkürü bir borç biliyorum.

Ömer Faruk ATAN

Bursa 2015



## İÇİNDEKİLER

TEZ ONAY SAYFASI .....	II
ÖZET .....	III
ABSTRACT .....	IV
ÖNSÖZ .....	V
KISALTMALAR.....	XI
GİRİŞ .....	1
I. KONUNUN ÖNEMİ VE SINIRLANDIRILMASI.....	1
II. ARAŞTIRMANIN AMACI VE TAKİP EDİLEN YÖNTEMİ .....	2

### BİRİNCİ BÖLÜM

#### BURHÂNÜŞŞERİA'NIN HAYATI, VİKÂYE ADLI ESERİ VE HANEFÎ LİTERATÜRÜNDEKİ YERİ

I. BURHÂNÜŞŞERİA'NIN YAŞADIĞI DÖNEME GENEL BİR BAKIŞ .....	5
A. DÖNEMİN SİYASÎ DURUMU .....	5
B. DÖNEMİN İLMÎ DURUMU.....	7
II. BURHÂNÜŞŞERİA'NIN HAYATI.....	9
A. İSMİ, NESEBİ, DOĞUM YERİ VE TARİHİ.....	9
B. LÂKABI.....	12
1. Tâcüşşerîa İle Burhânüşşerîa'nın Aynı Kişi Olduğu Görüşü .....	12
2. Tâcüşşerîa İle Burhânüşşerîa'nın Farklı Kişi Olduğu Görüşü.....	13
C. AİLESİ .....	13
D. VEFATI VE KABRİ.....	14
E. TAHSİL HAYATI, HOCALARI VE TALEBELERİ .....	15
III. VİKÂYE ADLI ESERİ .....	16
A. ESERİN MÜELLİFE NİSPETİ .....	16
B. VİKÂYE'NİN HANEFÎ LİTERATÜRÜNDEKİ YERİ.....	19
1. Genel Olarak Hanefî Literatürü .....	19
a. Hanefî Literatürünün Oluşumu .....	19
b. Klâsik Metinler .....	20
2. Belli Başlı Metinler.....	22
a. Muhtasarlar .....	22
(1). Tür olarak muhtasarlar ve özellikleri.....	24

(2). Belli başlı muhtasarlar .....	24
b. Metinler.....	26
(1). Mütûn-i selâse/üç temel metin.....	27
(2). Mütûn-i erba'a/dört temel metin.....	31
(3). Mütûn-i sitte/altı temel metin .....	35
3. Vikâye'nin Hanefî Literatüründeki Yeri .....	36
a. Vikâye Şeklinde Adlandırılması ve Telif Sebebi.....	37
(1). Vikâye'nin adlandırılması .....	37
(2). Vikâye'nin telif sebebi.....	38
b. Vikâye ve Hanefî Literatürü .....	38
c. Vikâye Üzerine Yapılan Çalışmalar.....	40
(1). Vikâye'nin şerh ve hâşiyeleri .....	40
(2). Vikâye üzerine yazılan ta'lik ve risâleler .....	43
(3). Vikâye'nin muhtasarları .....	44
(4). Vikâye üzerine yazılan reddiyeler .....	45
(5). Vikâye'nin tercümelere .....	49

## İKİNCİ BÖLÜM

### VİKÂYE'NİN ŞEKİL VE MUHTEVA AÇISINDAN TAHLİLİ

I. VİKÂYE'NİN ŞEKİL ÖZELLİKLERİ.....	51
A. İZLEDİĞİ YÖNTEM .....	51
B. DİL VE ÜSLÛP ÖZELLİKLERİ .....	51
1. Cümle Yapısı .....	52
2. Seçtiği Örnekler .....	53
3. Konuyu Tarif Etmesi .....	54
C. HACMİ.....	55
D. TERTİBİ .....	55
E. DİĞER ÖZELLİKLERİ .....	56
1. Metin Yapısı ve Meselenin Vaz' Edilmesi .....	57
2. Vikâye'de Sıkça Kullanılan Bazı Özel Kelimeler .....	57
II. VİKÂYE'NİN MUHTEVA ÖZELLİKLERİ.....	58
A. VİKÂYE'NİN KAYNAKLARI .....	59
1. Usûl Kaynakları .....	59

2. Fırû Kaynakları .....	60
a. el-Hidâye .....	60
b. Fetâvâ Kâdîhân .....	60
B. DELİLLERE YER VERİLMESİ .....	61
C. MEZHEP İÇİ İHTİLAFLARA YER VERİLMESİ.....	63
D. TERCİHLERE YER VERİLMESİ .....	63
1. Tercihde Kullanılan Kavramlar .....	64
2. Ebû Hanîfe'nin Görüşünün Tercih Edilmesi .....	65
3. İmâmeyn'in Görüşünün Tercih Edilmesi .....	66
4. Şeyhayn'in Görüşünün Tercih Edilmesi.....	67
5. Tarafeyn'in Görüşünün Tercih Edilmesi .....	68
E. VİKÂYE'DE ADI GEÇEN FAKİHLER.....	69
F. VİKÂYE'DE DÖNEMİN GÜNDELİK HAYATI VE KÜLTÜREL DURUMU .	70
III. VİKÂYE'NİN NÜSHALARI.....	71
A. GENEL OLARAK NÜSHALARI.....	71
B. TAHKİKTE ESAS ALINAN NÜSHALARI .....	71
1. Kastamonu Nüshası .....	72
2. Ankara Nüshası.....	72
3. Çorum Nüshası .....	72
4. Manisa Nüshası.....	72
5. Bursa Nüshası .....	72

## ÜÇÜNCÜ BÖLÜM

### VİKÂYE'NİN EL-HİDÂYE VE DİĞER METİNLERLE

#### KARŞILAŞTIRILMASI

I. VİKÂYE'NİN EL-HİDÂYE İLE KARŞILAŞTIRILMASI.....	74
A. ŞEKİL YÖNÜNDEN .....	74
B. MUHTEVA YÖNÜNDEN .....	75
1. Bidâye'den Çokça Yararlanması .....	76
2. Kelime Seçiminde Aynı Olmasına Dikkat Etmesi .....	77
3. İlaveler Yapması .....	78
4. el-Hidâye'den Farklı Görüşü Tercih Etmesi.....	79
5. el-Hidâye Metnini Dikkate Alması.....	79

II. VİKÂYE'NİN DİĞER METİNLERLE KARŞILAŞTIRILMASI.....	79
A. ŞEKİL YÖNÜNDEN.....	80
1. Dört Metindeki Kitap Adları .....	80
a. el-Muhtasar .....	80
b. el-Muhtâr.....	81
c. Mecma' .....	81
d. Kenz .....	82
2. Altı Metnin Kitap Adları Tablosu .....	83
B. MUHTEVA YÖNÜNDEN .....	87
1. Vikâye.....	87
2. el-Muhtasar .....	88
3. el-Muhtâr .....	90
4. Mecma' .....	91
5. Kenz.....	92
<b>SONUÇ .....</b>	<b>94</b>
<b>KAYNAKLAR.....</b>	<b>99</b>
<b>EKLER .....</b>	<b>105</b>
<b>ÖZGEÇMİŞ .....</b>	<b>110</b>

## KISALTMALAR

a.g.e.	: Adı Geçen Eser
a.g.m.	: Adı Geçen Makale
bkz.	: Bakınız
C.	: Cilt
çev.	: Çeviren
D.İ.B.	: Diyanet İşleri Başkanlığı
M.Ü.S.B.E.	: Marmara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü
M.Ü.İ.F.D.	: Marmara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi
ö.	: Ölüm Tarihi
r.a.	: Radiyallâhu Anh
S.	: Sayı
s.	: Sayfa
ss.	: Sayfalar
s.a.v.	: Sallallâhu Aleyhi Ve Sellem
T.D.V.	: Türkiye Diyanet Vakfı
ts.	: Tarihsiz
TALİD	: Türkiye Araştırmaları Literatür Dergisi
U.Ü.İ.F.D.	: Uludağ Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi
U.Ü.S.B.E.	: Uludağ Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü
vr.	: Varak
vd.	: Ve Diğerleri
Yay.	: Yayınları
y.y.	: Basım Yeri Yok

# GİRİŞ

## I. KONUNUN ÖNEMİ VE SINIRLANDIRILMASI

Hanefî mezhebinde asırlarca müderris, müftü ve kadıların mürâcaat ettikleri muhtasar metinler bulunmaktadır. Mütûn/metinler diye bilinen bu eserler, mütûn-i selâse, mütûn-i erba‘a ve mütûn-i sitte yani üç metin, dört metin ve altı metin şeklinde farklı adlarla gruplandırılmıştır. Her üç grupta da bulunan Burhânüşşerîa'nın *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâili'l-Hidâye* adlı eseri, muteber temel metinlerden birisidir. Üzerine birçok şerh, hâşiye, ta‘lîk, ihtisâr ve reddiye yazılmış ve tercümeleri yapılmıştır. Osmanlı Devleti'nin bir nevi yarı resmi hukuk kodu olarak rağbet gören *Vikâye*, diğer coğrafyalarda da fetva ve ders kitabı şeklinde muteber bir fıkıh eseri olarak kullanılmıştır.<sup>1</sup>

Bu çalışmada, Hanefî mezhebinde özellikle Osmanlı coğrafyasında en çok tanınan bir eser olma özelliği taşıyan *Vikâye* ve yazarı hakkında etraflıca bilgi vererek bu eseri, günümüz ilim dünyasının istifadesine sunmaya ve *el-Hidâye* başta olmak üzere diğer muhtasar metinlerle mukayese ederek farklılıkları tespit ve tahlillerde bulunmaya çalışılmıştır.

Çoğu, hicrî VII. asırda kaleme alınan ve üç farklı tasnifi yapılan temel metinlerin her bir grubunda bulunan *Vikâye* üzerinde birçok çalışma yapılarak farklı türde eserler telif

---

<sup>1</sup> *el-Muhtasar, Vikâyetü'r-rivâye fî mesâili'l-Hidâye ve Kenzü'd-dekâik mütûn-i selâse*'yi; *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâili'l-Hidâye, el-Muhtâr, Mecma'u'l-bahreyn ve Kenzü'd-dekâik mütûn-i erba'a*'yı ve bu beşine ilaveten *el-Hidâye, mütûn-i sitte*'yi oluşturmaktadır. bkz. Recep Cici, **Osmanlı Dönemi İslam Hukuku Çalışmaları**, Arasta Yay., Bursa, 2001, ss. 50, 313; Ahmet Özel, “Fıkıh”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XIII, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 1996, ss. 15-16; Muhittin Eliaçık, “Vikâyetü'r-rivâye'nin Türkçe Tercümeleri ve Şemsi Paşa'nın Manzum Tercümesi”, **Diyanet İlmî Dergi**, Ankara, 2011, C. XLVII, S. 1, ss. 114-120. Tezimizin bundan sonraki kısmında *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâili'l-Hidâye, Mecma'u'l-bahreyn ve Kenzü'd-dekâik* adlı bu üç metnin -uzun isimlerinin başında “el” takısı bulunmadığı için- kısa ismi, *Vikâye, Mecma'* ve *Kenz* şeklinde kullanılacaktır. *el-Muhtasar, el-Hidâye* ve *el-Muhtâr* gibi eserlerde ise, orijinal isimlerinde “el” takısı olduğu için bu şekilde kullanılacaktır.

edilmiştir. Çalışmamızın başlıca konusu *Vikâye* olmakla beraber, bunun mütûn-i sitte grubunda yer alan diğer eserlerle şekil ve muhteva açısından mukayesesi yapılmış, bu çerçevede başta *el-Hidâye* olmak üzere altı temel metin üzerinde değerlendirmelerde bulunulmuştur.

## II. ARAŞTIRMANIN AMACI VE TAKİP EDİLEN YÖNTEMİ

Bu çalışmanın amacı, Hanefî mezhebinde özellikle Osmanlı coğrafyasında önemli bir yeri olan Burhânüşşerîa'nın *Vikâye* adlı fıkıh eserinin çeşitli yazma nüshalarından hareketle tahlilini yapmak; şerh, hâşiye, ta'lik, ihtisâr, risale, reddiye ve tercüme türünden üzerinde yapılan çalışmaları tespit etmek ve bu eseri diğer beş metinle mukayese ederek tahlillerde bulunmaktır.

Buna göre tezimiz, tahkîk ve tahlil olmak üzere iki ana kısımdan oluşmakta olup, Türkçe olan tahlil kısmı; giriş ve üç bölümden meydana gelmektedir.

Girişte, “Konunun Önemi ve Sınırlandırılması” ile “Araştırmanın Amacı ve Takip Edilen Yöntemi” isimli iki alt başlık yer almaktadır.

Birinci bölümde, “Burhânüşşerîa'nın Hayatı, Vikâye Adlı Eseri ve Hanefî Literatüründeki Yeri” üzerinde durulmuş; *Vikâye*'nin müellife nispetiyle ilgili tartışmalar ele alınarak değerlendirmeler yapılmıştır. Ayrıca Hanefî literatürünün oluşumu, muhtasarlar ve muteber metinlerle ilgili bilgiler verildikten sonra, *Vikâye*'nin Hanefî literatüründeki yerine ve üzerinde yapılan çalışmalara ayrıntılı bir şekilde ele alınmıştır.

İkinci bölümde ise, “Vikâye'nin Şekil ve Muhteva Yönünden Tahlili” başlığı altında söz konusu eserden örnekler verilerek detaylı tahlillere gidilmiştir.

Üçüncü bölümde de, “Vikâye'nin el-Hidâye ve Diğer Metinlerle Karşılaştırılması” yapılarak altı temel metin şekil ve muhteva açısından tek tek mukayese edilmiş, kitaplar/bölümler bir tablo halinde gösterilmiştir.

“Sonuç” ve “Kaynaklar” ile tez tamamlanmıştır.

Tezin Arapça olan tahkîk kısmında eserin tüm nüshaları araştırılmış, ancak müellif nüshasına ulaşamadığından, onun yaşadığı döneme en yakın nüshalar kronolojik bir sıralamaya tabi tutularak tam ve okunaklı olanlar tespit edilmiştir. Buna göre ilk beşi esas alınmış ve bunlara dayanılarak tahkîk gerçekleştirilmiştir.

Araştırma sonucunda, *Vikâye* nüshaları arasında Kastamonu İl Halk Kütüphanesi'ndeki hicrî 749 (1349) tarihli ve 37 Hk 2029 numaralı nüshanın en eski nüsha olduğu görülmüştür. Bu nüsha asıl metin kabul edilerek tahkîkte esas alınmış ve onun için “ ق ” (kaf), rumuzu kullanılmıştır. Tahlil bölümünde de dipnot olarak gösterilen yerler, adı geçen nüshanın varak numaralarıdır. Bu nüshadan en iyi şekilde yararlanmak için ihtiyaç halinde yeni başlıklar konulmuş, ana başlık olan kitaplar numaralandırılmış ve varak numaraları [ ] (köşeli parantez) içerisinde belirtilerek gerekli görülen ifadeler, “ ” (çift tırnak) içerisinde verilmiştir. Metin, paragraf başları kullanılarak Arapça kurallarına uygun bir şekilde noktalanmış ve gerekli yerlerde harekeler konulmuştur. Dipnotta nüshalar arasındaki eksikler; “-” (eksi), fazlalıklar ise “+” (artı) işareti ile belirtilmiş ve bu ibareler parantez içine alınmıştır. Nüshalarda eksik olup, kenar notlarda düzeltilen ibarelerin başına “-” işareti ve sonuna “صح هـ” kaydı konulmuştur. Ayrıca eserde geçen âyet ve hadislerin tahriçleri yapılmış, kişilerle ilgili bilgi ve metinde geçen Farsça cümleler Arapça'ya tercüme edilerek dipnotta verilmiştir. Tahkîk metninin sonuna Arapça bir fihrist de eklenmiştir.

Tahkîk çalışmasında temel alınan diğer nüshalar kronolojik olarak sıralanarak; Ankara Milli Kütüphane'nin 06 Mil Yz FB 546 numaralı nüshası “ ا ” (elif), Çorum Hasan Paşa İl Halk Kütüphanesi'nin 19 Hk 4181 numaralı nüshası “ ج ” (cim), Manisa İl Halk Kütüphanesi'nin 45 Hk 614 numaralı nüshası “ م ” (mim) ve Bursa İnebey Yazma Eser Kütüphanesi'nin 16 Or 443 numaralı nüshası da “ ب ” (ba) rumuzlarıyla gösterilmiştir.



**BİRİNCİ BÖLÜM**  
**BURHÂNÜŞŞERÎA'NIN HAYATI, VİKÂYE ADLI ESERİ VE**  
**HANEFÎ LİTERATÜRÜNDEKİ YERİ**

## I. BURHÂNÜŞŞERÎA'NIN YAŞADIĞI DÖNEME GENEL BİR BAKIŞ

Burhânüşşerîa'nın hayatı, doğup bir süre kaldığı Buhârâ ve göç edip vefatına kadar kaldığı Kirmân olmak üzere iki şehirde geçmiştir. Bundan dolayı bu iki merkez, siyasî ve ilmî açıdan incelenecektir.

### A. DÖNEMİN SİYASÎ DURUMU

Zerefşân ırmağının aşağı havzasındaki büyük vahada yer alan Buhârâ, günümüzde Özbekistan Cumhuriyeti sınırlarında bulunmaktadır. Şehir, 54/674 yılında Muâviye'nin Horasan Valisi Ubeydullah b. Ziyâd tarafından fethedilerek ilk defa İslam hâkimiyetine girmiştir. Emevîler zamanında ve Abbâsîler'in ilk devrinde Buhârâ'da yerli hükümdardan başka, Merv'deki Horasan valisi tarafından tayin edilen bir emîr veya âmil bulunuyordu. III/IX. yüzyılda Horasan valileri merkezlerini Merv'den Nişâbur'a taşıyınca Buhârâ'nın idaresi Mâverâünnehir'in diğer kısımlarının idaresinden ayrıldı. 260/874 yılına kadar Buhârâ Sâmânîler'e bağlı değildi. Doğrudan Horasan'daki Tâhirîler'e bağlı bir valinin idaresindeydi. Buhârâ Emîri'nin Tâhirîler'i ortadan kaldırması üzerine şehir halkı ile ulemâ Sâmânîler'den Semerkant hâkimi Nasr b. Ahmed'e başvurarak şehri ona teslim ettiler. Nasr da küçük kardeşi İsmâil'i Buhârâ valiliğine tayin etti. Böylece Buhârâ 389/999 yılına kadar Sâmânîler tarafından idare edildi.

Buhârâ'da hicrî V-VII/XI-XIII. yüzyılları arası "sadr" olarak ilk defa hüküm süren "Burhân Ailesi" bağımsız dini bir idare kurmuş ve Moğol istilasına kadar varlıklarını sürdürmüştür. Şehrin siyasî ve hukukî bürokrasisinin başı anlamında olan "sadr" ünvanlı bu aile, şehir üzerindeki nüfuzu devam etmiştir.

Cengiz Han'ın 616/1220 tarihinde Buhârâ'yı almasıyla şehir, Moğollar tarafından işgal edilip yağmalanarak tahrip edilmiştir. Daha sonra Moğollar'a ve Buhârâ'daki aristokratlara karşı ayaklanma başlatan Mahmûd Târâbî adlı esnaf, şehirde hâkimiyetini güçlendirdikten sonra Mâverâünnehir'in en büyük dini rütbesini taşıyan Burhân ailesinden Ahmed'in yerine 636/1238 yılında Cemâluddîn'in oğlu Şemsuddîn Ahmed'i sadr olarak tayin etmiştir. Bundan sonra da artık sadr görevi bir süre bu ailede kalmıştır.

Sadece sadr göreviyle meşhur olmayıp, aynı zamanda Cemâluddîn Ubeydullâh b. İbrâhîm el-Mahbûbî (ö. 630/1233) ile birlikte VI/XII yüzyıldan itibaren Buhârâ'da önde

gelen bir aile olarak kabul edilmiştir. Bu aile, ilmî özelliğinin yanı sıra, sadr görevini yürüttüğü için siyasette de etkin olmuştur.<sup>1</sup>

Cengiz Han'ın yerini alan Ögedey Han'ın (ö. 639/1241) hüküm sürdüğü 1229-1241 yılları arasında büyük ve kalabalık bir ilim-kültür merkezi haline gelen Buhârâ, 662/1263'te Kubilay ile Arık Söke arasında meydana gelen savaşta, Buhârâlı beş bin kişi katledilip malları yağmalanarak aileler ya öldürülmüş, ya da esir alınmıştır. 671/1273 tarihinde Buhârâ, İlhanlılar tarafından işgal edilip yedi gün yağmalanmıştır. Şehir, halkı ile birlikte ateş ve kılıçla tamamen imha edilerek yedi yıl boyunca Buhârâ'da insan yaşamamıştır.<sup>2</sup>

Burhânüşşerîa'nın mensup olduğu Mahbûbî/Ubâdî ailesi de bu işgalden nasibini alarak 675/1276 yılında Buhârâ'dan göç edip, pek çok âlim gibi Kirmân'a sığınmışlardır. Günümüzde İran İslam Cumhuriyeti'nin sınırlarında bulunan bu şehir, Deştülû Çölü'nün güneybatısını kuşatan dağlık kesiminde yer alır. Kirmân'ın fethine, Hz. Ömer'in hilâfeti sırasında 17/638 yılında başlanmışsa da, çeşitli isyan ve karışıklıklara sahne olan bölgede kesin İslam hâkimiyeti 102/720 yılında Emevî Halifesi Ömer b. Abdülazîz zamanında kurulabilmiştir.<sup>3</sup>

Büyük Selçuklu Devleti'nin kuruluşunun ardından topraklar hanedan mensupları arasında bölüştürülmesinin neticesinde Kirmân bölgesi, Çağrı Bey'in oğlu Kavurd'a verildi. Daha sonra o sıralarda Büveyhîler'in hâkimiyeti altında bulunan Kuzey Kirmân'ı fethederek "Kirmân Selçuklu Devleti"ni kurdu (440/1048). Bu devlet zamanında Kirmân, en parlak dönemlerinden birini yaşadı. 583/1187 tarihinde Oğuz Beyi Melik Dinar'ın bölgeyi ele geçirmesiyle Karahıtay asıllı Barak Hacib 619/1222'de buraya hâkim oldu ve Kutluğhanlılar adıyla bilinen hanedanı kurdu. Kutluğhanlılar'ın Kirmân hâkimiyeti İlhanlı tabiiyetinde 706/1306-1307 yılına kadar sürdü. Kutluğ Türkân (Terken) Hatun döneminde (1257-1283) önemli bir silah üretim merkezi olan şehir, çok müreffeh bir hayat yaşamıştır. Kirmân,

---

<sup>1</sup> bkz. Ali Öngül, "Burhan Ailesi", **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. IX, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 1992, ss. 430-432; Murteza Bedir, "Tâcüşşerîa", **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXIX, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2010, ss. 360-361; Şükrü Özen, "Sadruşşerîa", **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXV, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2008, s. 427.

<sup>2</sup> bkz. Ramazan Şeşen, "Buhara", **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. VI, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 1992, ss. 365-366.

<sup>3</sup> bkz. Marcel Bazın, "Kirman", **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXVI, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2002, s. 62.

741/1340-41'de Muzafferîler hanedanının kurucusu Muzafferuddîn tarafından ele geçirilmiştir.<sup>4</sup>

## B. DÖNEMİN İLMÎ DURUMU

Sâmânîler döneminde Buhârâ, tarihinin en parlak dönemini yaşamış, büyük bir idarî ve kültürel merkez haline gelmiştir. Bu dönemde, Buhârâ'da önemli bir saray kütüphanesi oluşturulmuş ve başta İbn Sînâ olmak üzere pek çok bilim insanı, bu kütüphaneden yararlanmıştı. Sonraki dönemlerde ise, birçok savaş ve karışıklığın yaşanmasına rağmen önemli bir ilim-kültür merkezi olmaya devam etmiştir. Sayısız âlim yetiştiği için bu şehir, "İslam'ın Kubbesi" ve "Doğunun Medine'si" şeklinde isimlendirilmiştir. Gerileme devrinde dahi büyük bir kültür merkezi olarak kalan Buhârâ'dan, başta Muhammed b. İsmâîl el-Buhârî olmak üzere pek çok âlim çıkmıştır.<sup>5</sup>

Târâbî İsyânı'na kadar Burhân Ailesi'nin sadr olduğu dönemde Buhârâ, çok sayıda ilim erbabının yaşadığı ve altı bin fakihin maaş aldığı ilim merkezlerinden biri olmuştur.<sup>6</sup> Bu isyandan sonra sadr görevine getirilen Mahbûbî ailesi ise sadece siyasette değil, aynı zamanda Orta Asya Hanefî mezhebi tarihinde etkin olmuştur.<sup>7</sup> Bu ailenin bireylerinden, başta Sadruşşerîa el-Evvel olmak üzere, oğulları Burhânüşşerîa ve Tâcüşşerîa ve onların da torunları Sadruşşerîa es-Sânî, hem medrese eğitiminde ve ayrıca eser telifinde şöhret bulmuşlardır.

Yukarıdaki detaylardan da anlaşılacağı gibi Buhârâ, hicrî V. asırdan itibaren birçok savaş, tahribat ve yönetim değişiklikleriyle siyasî olarak çalkantılı bir dönem yaşamıştır. Bu durum sadece siyaseti değil, aynı zamanda ilim dünyasını da olumsuz olarak etkilemiştir. Şehrin tahrip edilmesiyle kütüphaneler yakılmış, eserlere ulaşma imkânı ortadan kalkmıştır. Ayrıca birçok âlim ya ölmüş, ya da eğitim-öğretimini bırakarak göç etmek zorunda kalmıştır.

Buhârâ'dan göçe zorlanan ulemânın, nisbî bir refah ve istikrar içinde olan Kirmân'ı tercih etmesine sebep olmuştur. Burhânüşşerîa da, Buhârâ'dan sonra ikinci memleketi olan Kirmân'da Kutbiyye-Sultâniyye Medresesi'nde kardeşi Tâcüşşerîa ile beraber eğitim-

---

<sup>4</sup> bkz. Bazın, a.g.m., C. XXVI, s. 62.

<sup>5</sup> bkz. Şeşen, a.g.m., C. VI, ss. 363-366.

<sup>6</sup> bkz. Öngül, a.g.m., C. IX, s. 431.

<sup>7</sup> bkz. Öngül, a.g.m., C. IX, ss. 430-432; Bedir, "Tâcüşşerîa", C. XXXIX, ss. 360-361; Özen, "Sadruşşerîa", C. XXXV, s. 427.

öğretim görevlerine devam etmiştir. Kirman'da çok iyi karşılanan aile, Kutluğ Türkân (Terken) Hatun'un iltifatlarına mazhar olmuştur. Hayatının sonuna kadar ders veren müellif, muhtemelen eserini de burada kaleme almıştır.<sup>8</sup>

Müellifin çağdaşlarından biri olan kardeşi Tâcüşşerîa Ömer (ö. 709/1309), eserlerinde ilmin Kâbe'si diye tanımladığı Buhârâ için üzüldüğünü, medreselerin tahrip edildiği için Kirman'a yerleştiğini ifade etmiştir. Kirmân'da çok iyi karşılandığını her fırsatta dile getiren Tâcüşşerîa, Kutbiyye-Sultâniyye Medresesi'nde uzun yıllar ders vermiş ve günümüze ulaşan tek eseri *Şerhu'l-Hidâye*'yi burada telif etmiştir. Bununla beraber kendisine nispeti tartışmalı olan *Fevâidü Tâcişşerîa/el-Fevâidü't-Tâciyye/et-Tâciyye* şeklinde farklı isimle anılan ve Farsça kaleme alınan *Me'asiru'l-ikbâl fi mefâhiri's-şâl* adlı iki eser de biyografik kaynaklarda zikredilmiştir.<sup>9</sup>

İki kardeşin kendilerine nispeti kesin olan eserlerinin *el-Hidâye* ile ilgili çalışmalar olması ilginçtir. Aynı dönem, aynı şehir ve aynı medresede Tâcüşşerîa *Şerhu'l-Hidâye*'yi, Burhânüşşerîa ise *el-Hidâye*'ye yönelik muhtasar bir eser olan *Vikâyetü'r-rivâye fi mesâili'l-Hidâye*'yi telif etmiştir. Bu durumda şerh-muhtasar şeklinde iki eserin telifinde bir etkileşim olduğu muhtemeldir. Bununla beraber, çalışmalarında *el-Hidâye*'yi tercih etmesinin sebepleri arasında hem dönemsel, hem de bölgesel yakınlık sayılabilir. Zira Burhânüddîn Merğînânî (ö. 593/1197), Mâverâünnehir'de Fergana bölgesine bağlı bir şehir olan Merğînân'dan olup, hicrî VI. yüzyılda yaşamıştır. Bu şehir, Buhârâ'ya daha yakın olmakla beraber, Kirmân'a da çok uzak değildir. Ayrıca iki kardeşin torunu olan Sadruşşerîa es-Sânî Ubeydullâh'ın (ö. 747/1346) telif ettiği *en-Nükâye/Muhtasaru'l-Vikâye* ve *Şerhu'l-Vikâye* adlı iki eserinin de *Vikâye* üzerinde çalışmalar olması hasebiyle *el-Hidâye*'ye de yöneliktir. Bundan dolayı, Mahbûbî ailesinden bu üç fakihin doğrudan ya da dolaylı olarak aynı eser üzerinde çalışmalar yapması dikkate değerdir.

Burhânüşşerîa'nın bir diğer çağdaşı, Ebu'l-Fadıl el-Mevsilîdir (ö. 683/1284). Müellif, -mütûn-i erba'a ve mütûn-i sitte gruplandırmalarında yer alan- *el-Muhtâr* dışında *el-İhtiyâr* ve *el-Müştemil 'alâ mesâili'l-Muhtâr ve'l-fevâid* adlı eserleri telif etmiştir.<sup>10</sup>

---

<sup>8</sup> bkz. Bedir, "Tâcüşşerîa", C. XXXIX, s. 361; Özen, "Sadruşşerîa", C. XXXV, s. 427-428.

<sup>9</sup> bkz. Bedir, "Tâcüşşerîa", C. XXXIX, ss. 361-362.

<sup>10</sup> Geniş bilgi için bkz. Tez Metni, ss. 32-34.

Hicrî VII. yüzyıl Hanefî fakihlerinden biri de İbnü's-Sâ'âtî el-Bağdâdî'dir (ö. 694/1295). Bu fakih, mütûn-i erba'a ve mütûn-i sitte kısımlandırılmalarında bulunan *Mecma'u'l-bahreyn*'in yanı sıra, *Bedî'u'n-nizâm*, *el-Câmi' beyne Kitâbi'l-Pevdevî ve'l-İhkâm* ve *Nihâyetü'l-vüsûl ilâ 'ilmi'l-usûl ve ed-Dürü'l-mendûd fi'r-reddi 'alâ feylesufi'l-Yehûd* adlı kitapları kaleme almıştır.<sup>11</sup>

Müellifin çağdaşlarından biri de Ebu'l-Berakât Hâfızuddîn Neseî'dir (ö. 710/1310). Neseî, -bütün metin gruplandırılmalarında yer alan- *Kenzü'd-dekâik* dışında *Keşfu'l-esrâr fî usûli'l-fikh*, *Medâriku't-tenzîl ve hakîku't-te'vîl*, *İ'timâdu'l-i'tikâd*, *'Umdetü'l-'akâid fî 'ilmi'l-keîâm* ve *Fezâilu'l-a'mâl* gibi birçok alanda eserler telif etmiştir.<sup>12</sup>

Aynı dönemde ve birbirine yakın coğrafyalarda yaşayan bu fukahânın, benzer bir metot ve hacimle eserlerini kaleme almış olmaları manidardır. Bu husus, müelliflerin eserlerini kaleme alırken şekille birlikte, muhteva açısından da birbirlerini etkilediğinin en açık göstergesidir.

## II. BURHÂNÜŞŞERÎA'NIN HAYATI

### A. İSMİ, NESEBİ, DOĞUM YERİ VE TARİHİ

Asıl adı Mahmûd b. Ahmed b. Ubeydullâh b. İbrâhîm b. Ahmed<sup>13</sup> olup daha ziyade Burhânüşşerîa lâkabıyla tanınmaktadır. Soyu sahâbeden Ubâde b. Sâmit el-Ensârî'ye (r.a.) dayanmasıyla **Ubâdî**; bu sahâbînin torunu Mahbûb b. Velîd'ten dolayı da **Mahbûbî** nispetleriyle anılmaktadır.<sup>14</sup> Müellifin doğum tarihi kesin olmamakla beraber, hicrî VII. (miladî XIII.) asırda yaşadığı bilinmektedir. Moğol İstilasası öncesi Kirmân'a hicret etmeden önce bütün ailesinin Buhârâ'da yaşadığı ve diğer fertlerin kabirlerinin Buhârâ Şer' Âbâd'da medfun olduğundan dolayı doğum yerinin, ailesinin yaşadığı şehir olan Buhârâ olduğu belirtilmiştir.<sup>15</sup>

<sup>11</sup> Geniş bilgi için bkz. Tez Metni, ss. 34-36.

<sup>12</sup> Geniş bilgi için bkz. Tez Metni, ss. 30-31.

<sup>13</sup> bkz. Mustafa b. Abdullâh Kâtib Çelebî Hâcî Halîfe, **Keşfü'z-zunûn 'an esâmi'l-kütübi ve'l-fünûn**, Dâru İhyâi't-Turâsi'l-Arabî, Beyrut, 1943, C. II, s. 2020; Ebu'l-Hasenât Muhammed Abdulhayy el-Leknevî, **el-Fevâidu'l-behiyye fî terâcimi'l-Hanefiyye**, Dâru'l-Marife, Beyrut, ts., s. 207; Ahmet Özel, **Hanefî Fıkıh Âlimleri**, T.D.V. Yay., Ankara, 1990, s. 77; Takiyuddîn b. Abdilkadîr et-Temîmî ed-Dârî el-Ğazzî el-Misrî, **et-Tabakâtu's-seniyye fî terâcimi'l-Hanefiyye**, Dâru'r-Rifâ'i/Hicr, Riyad/Kahire, 1410/1989, C. IV, s. 429.

<sup>14</sup> Özen, "Sadruşşerîa", C. XXXV, s. 427.

<sup>15</sup> bkz. Leknevî, a.g.e., s. 110.

Hanefî literatüründe bütün mütûn (metinler) tasnifleri arasında yer alan *Vikâye*, Osmanlı ve diğer coğrafyalarda ders ve fetva kitabı olarak kullanılmış ve üzerinde birçok çalışma yapılmış olmasına rağmen, müellifi hakkında detaylı bilgiyi hâiz bir çalışma olmaması dikkat çekicidir. Bunun elbette birçok sebebi vardır. Bunların başında Moğol İstilasası'ndan ötürü, birçok kaynağa ulaşılamaması ve bir kısım âlimin ana yurdunu terk ederek hicret etmesi gelmektedir. Bundan dolayı, diğer Orta Asya fıkıhçıları gibi *Vikâye* müellifi hakkında da çok fazla bilgi bulunmamaktadır.

Babasının lâkabı “Sadruşşerîa el-Evvel/el-Ekber” olmakla beraber, hem ismi, hem de sonraki nesep silsilesinde yer alan kişiler hakkında kaynaklarda çelişkili ifadeler yer almaktadır.

Kâtib Çelebî (ö. 1067/1657) babasını *Ubeydullâh*,<sup>16</sup> İbn Kutluboğa (ö. 879/1474) *Ubeydullâh b. Mahmûd*<sup>17</sup> ve Leknevî (ö. 1304/1886) ise “(Ahmed b.) Ubeydullâh b. Ahmed b. Abdilmelik”<sup>18</sup> şeklinde belirtmişlerdir.

Babasından itibaren en doğru şekilde nesebi, “Ahmed (Sadruşşerîa el-Ekber) b. Ubeydullâh (Cemâluddîn Ebu'l-Mekârim) b. İbrâhîm b. Ahmed b. Abdilmelik”<sup>19</sup> olmakla beraber, yukarıda görüldüğü gibi bazı takdim-tehirler yapılmıştır. Bunun sebebi, ya bir ismin düşmesi, ya aynı kişi için farklı bir adın kullanılması, ya da lâkap veya künyelerin ilave edilmesi olabilir.<sup>20</sup>

Torunu (Sadruşşerîa es-Sânî/el-Asğar) (ö. 747/1346) ile ilgili olarak verilen biyografik bilgilerde de aynı karışıklık göze çarpmaktadır. Taşkoprîzade Sadruşşerîa es-Sânî'yi “Ubeydullâh b. Mahmûd b. Muhammed”<sup>21</sup> şeklinde vermiştir. Ancak Ubeydullâh (Sadruşşerîa es-Sânî/el-Asğar), Mahmûd (Burhânüşşerîa)'un değil, Ömer (Tâcüşşerîa)'in (ö. 709/1309) oğlu olan Mesûd'un oğludur. Ubeydullâh ise, Mahmûd (Burhânüşşerîa)'un

---

<sup>16</sup> Kâtib Çelebî, a.g.e., C. II, s. 2020.

<sup>17</sup> Ebu'l-Fidâ Zeynuddîn Kâsım b. Kutluboğa es-Sadûnî, *Tâcu't-terâcim fî tabakâti'l-Hanefiyye*, Dâru'l-Kalem, Dimaşk, 1413/1992, s. 291.

<sup>18</sup> bkz. Leknevî, a.g.e., s. 207; Sadruşşerîa Ubeydullâh b. Mesûd el-Mahbûbî, *Şerhu'l-Vikâye*, Müessesetü'l-Verrâk, Amman, 2006, C. I, ss. 33-34; Özen, “Sadruşşerîa”, C. XXXV, s. 427.

<sup>19</sup> Leknevî, a.g.e., s. 207; Sadruşşerîa, *Şerhu'l-Vikâye*, C. I, ss. 33, 37-38.

<sup>20</sup> Kâtib Çelebî, babasını “Ubeydullah”; İbn Kutluboğa, babasını “Ahmed” ve dedesini “Mahmûd”, Leknevî ise, dedesinin babasını “Ahmed” şeklinde kaydedip “Abdülmelik”i ilave etmiştir. bkz. Kâtib Çelebî, a.g.e., C. II, s. 2020; İbn Kutluboğa, a.g.e., s. 291; Leknevî, a.g.e., s. 207.

<sup>21</sup> Sadruşşerîa, *Şerhu'l-Vikâye*, C. I, s. 33.

kızı tarafından torunudur.<sup>22</sup> Bu durumda Taşköprüzade; torunu, annesi tarafından dedesine nispet ederek oğlu olduğu hususunda yanılmıştır.

Ahmet Özel ise, “Sadruşşerîa es-Sânî (el-Asğar) Ubeydullah b. Mesûd b. Mahmûd b. Ahmed b. Ubeydullah el-Mahbûbî”<sup>23</sup> diye kaydederek, dedesinin ismini “Mahmûd” olarak belirtmiştir. Ancak baba tarafından dedesi Ömer olup, onun kardeşi Mahmûd ise, anne tarafından dedesidir. Yani Ubeydullâh’ın babası Mesûd, Mahmûd’un oğlu olmayıp yeğeni ve damadıdır. Ayrıca anne ve baba taraftan dedeleri Ömer ve Mahmûd’un babası Muhammed olmayıp, Ahmed (Sadruşşerîa el-Evvel/el-Ekber)’dir.<sup>24</sup>

Ziriklî (ö. 1893/1976), “Sadruşşerîa el-Asğar” maddesi altında; “Ubeydullâh b. Mesûd b. Mahmûd b. Ahmed el-Mahbûbî” olarak isim, künye ve nispetini verirken torun Ubeydullâh’ın dedesini (Mesûd’un babasını) Ömer yerine Mahmûd olarak; devamında ise, “Sadruşşerîa el-Asğar b. Sadruşşerîa el-Ekber”<sup>25</sup> diye verdiği lâkaplarda ise, torun Ubeydullâh’ı babasının dedesi Ahmed’e nispet ederek aradaki babası Mesûd ve (Mesûd’un babası) dedesi Ömer (Tâcüşşerîa)’i kaydetmemiştir.

Bütün bu bilgilerin ışığında belirtilmelidir ki, soyunun sahâbeden Ubâde b. Sâmit’e (r.a.) dayandığı belirtilen müellifin silsile halinde tam ismi şöyledir: (Burhânüşşerîa) Mahmûd b. (Sadruşşerîa el-Ekber/el-Evvel Şemsuddîn) Ahmed b. (Cemâluddîn Ebu’l-Mekârim) Ubeydullâh b. İbrahim b. Ahmed b. Abdilmelik b. ‘Umeyr b. Abdilazîz b. Muhammed b. Cafer b. Halef b. Hârûn b. Muhammed b. Muhammed b. Mahbûb b. Velîd b. Ubâde b. Sâmit (r.a.) el-Ensârî el-Mahbûbî.<sup>26</sup>

---

<sup>22</sup> bkz. Murteza Bedir, “Tâcüşşerîa”, C. XXXIX, s. 360; Özen, “Sadruşşerîa”, C. XXXV, s. 427; Murteza Bedir, “Vikâyetü’r-Rivâye”, T.D.V. İslam Ansiklopedisi, I-XLIV, C. XLIII, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2013, s. 106.

<sup>23</sup> Özel, a.g.e., s. 77.

<sup>24</sup> bkz. Kâtib Çelebî, a.g.e., C. II, s. 2020; Leknevî, a.g.e., s. 207; Temîmî, a.g.e., C. IV, s. 429.

<sup>25</sup> bkz. Hayruddîn ez-Ziriklî, **el-A’lâm kamûsu terâcîm li eşherî’r-ricâl ve’n-nisâ’ mine’l-‘Arab ve’l-müste’ribîn ve’l-müsteşrikîn**, Dâru’l-‘İlmi li’l-Melâyîn, Beyrut, 2002, C. IX, ss. 197-198; Sadruşşerîa, **Şerhu’l-Vikâye**, C. I, ss. 33-34.

<sup>26</sup> bkz. Leknevî, a.g.e., s. 110.



## B. LÂKABI

Asıl adı Mahmûd olan müellifin, lâkabı ile ilgili olarak *Burhânüşşerîa* ve *Tâcüşşerîa* olmak üzere iki farklı görüş bulunmaktadır. Bu lâkaplar (*Burhânüşşerîa*/*Tâcüşşerîa*) Sadruşşerîa el-Evvel'in iki oğlu olan Mahmûd ve Ömer'e aittir. İki kardeşin sadece isimleri değil, aynı zamanda lâkapları da karıştırılmış ve eserleri birbirlerine nispet edilmiştir. Bu iki lâkaptan ötürü de farklı görüşler ortaya çıkmıştır. Özellikle *Vikâye* bağlamında müellifin kimliği ile ilgili olarak günümüze ulaşan nüshalarda ve tabakat kitaplarında farklı bilgiler yer alması sebebiyle konu tartışılmıştır.

Ömer ve Mahmûd'un torunu olan Sadruşşerîa es-Sânî<sup>27</sup>, *Vikâye*'nin muhtasarı *en-Nükâye/Muhtasaru'l-Vikâye*'de ve *Şerhu'l-Vikâye*'de silsilesini belirtirken dedesinin ismini anmadan lâkabını "Ubeydullah b. Mesûd b. Tâcüşşerîa"<sup>28</sup> şeklinde; eserle ilgili olarak da, "*Vikâye*'yi dedem *Burhânüşşerîa* benim için telif etti"<sup>29</sup> diyerek yine dedesinin adını zikretmeden lâkabını "*Burhânüşşerîa*" olarak belirtmiştir.

Bundan hareketle, bahse konu olan dedenin asıl lâkabıyla ilgili farklı görüşler ortaya çıkmıştır. Zira ikisini de dede olarak zikretmekle beraber farklı lâkaplarla anmıştır. Bu nedenle, ya aynı şahıs olduğu zannedilmiş, ya da Mahmûd ve Ömer adlı iki kardeşe nispet edilen lâkaplar biyografik eserlerde genellikle karıştırılmıştır.

Sadruşşerîa'nın nispetiyle ilgili ifadesinden gerçek dedesinin Tâcüşşerîa olduğu, ayrıca ismi Mahmûd ve lâkabı *Burhânüşşerîa* olan başka bir dedesinin bulunduğu anlaşılmaktadır. Bu durumda, *Burhânüşşerîa* ve *Tâcüşşerîa* lâkapları ile ilgili olarak iki ihtimal ortaya çıkmaktadır ki, konuyu kısaca şöyle özetlemek mümkündür:

### 1. Tâcüşşerîa İle *Burhânüşşerîa*'nın Aynı Kişi Olduğu Görüşü

Bu görüşe göre Tâcüşşerîa ile asıl adı Mahmûd olan *Burhânüşşerîa* aynı olup, *el-Hidâye*'nin şârihidir. Zira Hanefî fukahâsı, *el-Hidâye* şârihinin Tâcüşşerîa olduğunda müttefiktir. Kefevî (ö. 990/1582), *Ketâibu a'lâmi'l-ahyâr*'da Tâcüşşerîa ve Sadruşşerîa'nın

---

<sup>27</sup> Tezimizde bundan sonraki kısmında; torun "Sadruşşerîa es-Sânî/el-Asğar", sadece "Sadruşşerîa" olarak zikredilecektir.

<sup>28</sup> Sadruşşerîa Ubeydullâh b. Mesûd el-Mahbûbî, *en-Nükâye*, Dâru'l-Erkâm b. Ebi'l-Erkâm, Beyrut, 1997, C. I, ss. 37-38; Sadruşşerîa, *Şerhu'l-Vikâye*, C. I, ss. 3-4.

<sup>29</sup> Sadruşşerîa, *en-Nükâye*, C. I, ss. 37-38; Sadruşşerîa, *Şerhu'l-Vikâye*, C. I, ss. 3-4.

biyografisini verirken İbn Kutluboğa, İbnü'l-Henâî, Taşköprizade ve Ziriklî bu kanaatte olup Murtaza ez-Zebîdî de *Târîhu Buhârâ*'da bu görüşü benimsemiştir.<sup>30</sup>

## 2. Tâcüşşerîa İle Burhânüşşerîa'nın Farklı Kişi Olduğu Görüşü

Tâcüşşerîa ve Burhânüşşerîa, Sadruşşerîa el-Ekber'in iki ayrı oğludur. Sadruşşerîa'nın gerçek dedesi, *el-Hidâye*'nin şârihi Tâcüşşerîa olup Burhânüşşerîa ise, onun anne tarafından dedesi Mahmûd'tur.

Kâtib Çelebî *el-Hidâye*'nin şerhlerinden bahsederken Tâcüşşerîa'ya ait *Şerhu'l-Hidâye*'nin Kitâbu'l-Eymân konusunun sonunda; “*Ebû Abdillâh Ömer b. Sadruşşerîa (el-Evvel), 673 yılı Şabân ayının sonunda Kitâbu'l-Eymân'ın değınilerin yazımını tamamladı*” notunu düşerek bu görüşü tercih etmiştir. Tâcüşşerîa'nın ifadesinden açıkça anlaşılıyor ki ismi Mahmûd değil Ömer olup, babasının ismi de Sadruşşerîa el-Ekber'dir. Kuhistânî, Leknevî, İsmâîl Paşa (ö. 1338/1920) ve Ömer Kehhâle (ö. 1407/1987) de bu görüştedir.<sup>31</sup>

### C. AİLESİ

Ortaçağ'da Türkistan'ın en önemli ilim ve kültür merkezlerinden biri olan Buhârâ, bazı nüfuzlu ailelerinin yönetimindeydi. Bu ailelere -şehrin siyasî ve hukukî bürokrasisinin başı anlamında- “sadr” denilirdi. Sadr olan aileler, aynı zamanda Buhârâ ve bütün Mâverâünnehir'de Hanefî mezhebinin de ileri gelenleriydi.<sup>32</sup>

Buhârâ'da hicrî V-VII (XI-XIII) yüzyılları arası sadr olarak ilk defa hüküm süren aile, soyu Hz. Ömer'e dayandığı rivayet edilen “Burhan” ailesidir. Burhan ailesinin ilk reisi Abdulazîz b. Ömer b. Mâze ile başlayan sadırlık, Târâbî İsyânı'na kadar bu ailede kalmıştır. Moğollara ve Buhârâ'daki aristokratlara karşı ayaklanma başlatan Mahmûd Târâbî adlı esnaf, Buhârâ'da hâkimiyetini güçlendirdikten sonra Mâverâünnehir'in en büyük dini

<sup>30</sup> bkz. İbn Kutluboğa, a.g.e., s. 291; Mahmûd b. Süleymân el-Kefevî, *Ketâ'ibu a'lâmi'l-ahyâr min fukahâ'i mezhebi'n-Nu'mâni'l-muhtâr* (yazma), Süleymaniye Kütüphanesi, arşiv numarası: 690, vr. 213a/257a-b; Leknevî, a.g.e., ss. 110-111; Salâh Muhammed Ebü'l-Hâc, *Münteha'n-Nükâye 'alâ Şerhi'l-Vikâye* (mukaddime), Müessesetü'l-Verrâk, Amman, 2006, C. I, s. 30.

<sup>31</sup> bkz. Leknevî, a.g.e., ss. 110-111; Sadruşşerîa, *Şerhu'l-Vikâye*, C. I, s. 31; İsmâîl Paşa el-Bağdâdî, *Hediyetü'l-ârifin esmâü'l-müellifin ve âsârü'l-musannifin*, Dâru İhyâu't-Turâsi'l-'Arabî, Beyrut, 1951, C. I, s. 787. Ayrıca bu konudaki tartışmalar ve değerlendirmeler için bkz. Orazsahat Orazov, *Burhânüşşerîa ve Vikâye Adlı Eseri*, U.Ü.S.B.E., (Yayımlanmamış Yüksek Lisans Tezi), Bursa, 2001, ss. 15-19.

<sup>32</sup> bkz. Öngül, a.g.m., C. IX, s. 431.

rütbesini taşıyan Burhân ailesinden Ahmed'in yerine 636 (1238) yılında Cemâluddîn'in oğlu Şemsuddîn Ahmed'i sadr olarak tayin etmiştir. Bundan sonra da artık sadr görevi bir süre bu ailede kalmıştır.<sup>33</sup>

Burhân ailesinden sonra sadr görevi yürüten bu aile, sahâbeden Ubâde b. Sâmit'in soyundan geldiği için **Ubâdî** ve onun torunu Mahbûb b. Velîd'den dolayı da **Mahbûbî** nispetiyle anılmıştır. Kaynaklarda bu iki nispet geçmekle beraber daha çok Mahbûbî olarak şöhret bulmuştur. Ubâdî/Mahbûbî ailesi, sadece sadr göreviyle meşhur olmayıp, aynı zamanda Cemâluddîn Ubeydullâh b. İbrâhîm el-Mahbûbî (ö. 630/1233) ile birlikte VI/XII yüzyıldan itibaren Buhârâ'da önde gelen bir aile olarak kabul edilmiştir.<sup>34</sup>

Müellifimiz, Orta Asya Hanefî mezhebi tarihinde ve Buhârâ'da bir taraftan ilmi yönüyle Hanefî mezhebi tarihinde, öbür taraftan da sadr görevini yürüttüğü için siyasette etkin olan bu aileye mensup olmakla beraber, ailenin şeceresiyle ilgili ciddi bir karışıklık olduğu anlaşılmaktadır. Bunun sebebi, Moğol İstilasî yüzünden yaşanan çalkantılı dönemin özellikle Buhârâ ve çevresinde büyük bir tahribata yol açmasının ve ilim merkezlerinin harabeye dönüşmesinin, dolayısıyla kaynakların kaybolmasının rolü olmalıdır.<sup>35</sup>

Bazı modern çalışmalarda mezkûr ailenin muhtemelen yaşadığı coğrafya dikkate alınarak Türk asıllı olduğu ifade edilmiştir. Ancak kaynaklarda verilen ailenin, nesep silsilesi sahâbeden Ubâde b. Sâmit el-Ensârî'ye (r.a.) dayandığını göstermekte ve bu sebeple "Ubâdî", ya da bu sahâbînin torunu Mahbûb b. Velîd'den dolayı da "Mahbûbî" nispetleri ile anılmaktadır. Ayrıca bu ailenin soyu, anne tarafından Hz. Ömer'e (r.a.) dayandığı ifade edilmiştir.<sup>36</sup>

#### D. VEFATI VE KABRİ

Burhânüşşerîa'nın ailesi, memleketleri Buhârâ'nın Moğol İstilasî sırasında İlhanlılar tarafından işgal edilerek şehir ve halkın imha edilmesi ile Kutluğhanlılar'ın hüküm sürdüğü Doğu İran şehirlerinden Kirmân'a sığınmışlardır. Buraya yerleşen aile, Hükümdar Kutluğ Türkan (Terken) Hatun'un iltifatına mazhar olmuştur.

---

<sup>33</sup> Öngül, a.g.m., C. IX, ss. 430-432.

<sup>34</sup> bkz. Öngül, a.g.m., C. IX, ss. 431-432; Özen, "Sadruşşerîa", C. XXXV, s. 427; Bedir, "Tâcüşşerîa", C. XXXIX, ss. 360-361.

<sup>35</sup> Bedir, "Tâcüşşerîa", C. XXXIX, ss. 360-361.

<sup>36</sup> bkz. Özen, "Sadruşşerîa", C. XXXV, s. 427; Bedir, "Tâcüşşerîa", C. XXXIX, s. 360.

Müellif burada Kutbiyye-Sultâniyye Medresesi'ne kardeşi Tâcüşşerîa ile beraber müderris tayin edilmiş ve vefatına kadar Kirmân'da kalmıştır.<sup>37</sup> Bu bilgiler ışığında, Buhârâ'dan hicret eden yazar ve ailesinin vefat ettikleri ve medfun oldukları yerin, Kirmân olduğu anlaşılmaktadır.

#### E. TAHSİL HAYATI, HOCALARI VE TALEBELERİ

Burhânüşşerîa'nın babası (Ahmed Sadruşşerîa el-Evvel), kardeşi (Tâcüşşerîa) ve torunu (Sadruşşerîa)'nın eser ve tedrisat hayatları dikkate alınınca, Burhânüşşerîa'nın ilim ile meşhur olan bir aileden geldiği anlaşılmaktadır.

Hocaları ile ilgili babası Sadruşşerîa el-Evvel dışında bir bilgi bizlere ulaşmamakla beraber Leknevî (ö. 1304/1886), gerek müellif ve gerekse torunu Ubeydullah hakkında verdiği bilgide hoca/ilim silsilesini şu şekilde belirtmiştir:

“İlmi, babası Ahmed Sadruşşerîa'dan, o da Ubeydullah'tan, o da İmâmzâde'den, o da İmaduddîn'den, o da babası Bekr ez-Zerencerî'den, o da Serahsî'den, o da Halvânî'den, o da Ebû Alî en-Neseî'den, o da Muhammed b. Fazl'dan, o da Sebezmunî'den, o da Ebû Abdillâh b. Ebû Hafs el-Kebîr'den, o da babasından ve o da Muhammed'ten almıştır.”<sup>38</sup>

Görüldüğü gibi ilim silsilesindeki zevat, nesep silsilesinden farklıdır. Bu da müellifin bütün atalarının ya ilim ehli olmadığını, ya da atalarının değişik âlimlerden ders alarak farklı tercihlerde bulduklarını gösterir.

Müellifin eserinde kullandığı dil ve ilmin değeriyle ilgili ifadeleri ve torununun -eserini şerh ve ihtisâr ederken- onunla ilgili kullandığı övgü dolu cümlelerinden<sup>39</sup> hareketle, iyi bir Arapça ve din eğitimi aldığı söylenebilir. Bunun yanı sıra, eserinde konuyu izah ederken kullandığı Farsça cümlelerden kendisinin bu dili de bildiği anlaşılmaktadır.<sup>40</sup> Bütün mesaisini ilim iştigaliyle geçiren müellif, Moğol İstilasası öncesi Buhârâ'da, sonrasında ise, Kirmân'da müderrislik yapmış ve vefatına kadar uzun yıllar öğrenci yetiştirmiştir.<sup>41</sup>

<sup>37</sup> bkz. Özen, “Sadruşşerîa”, C. XXXV, ss. 427-428; Bedir, “Tâcüşşerîa”, C. XXXIX, s. 361.

<sup>38</sup> Leknevî, a.g.e., ss. 109, 207.

<sup>39</sup> Sadruşşerîa, **en-Nükâye**, C. I, ss. 37-38; Sadruşşerîa, **Şerhu'l-Vikâye**, C. I, ss. 3-4.

<sup>40</sup> bkz. Vikâye, vr. 26a.

<sup>41</sup> bkz. Bedir, “Tâcüşşerîa”, C. XXXIX, s. 361.

Burhânüşşerîa'nın hayatıyla ilgili yeterince bilgiye sahip olmamakla beraber kendisi için kaleme aldığı eserden hareketle, ismi bilinen tek talebesi, torunu Sadruşşerîa'dır. Müellif Moğol İstilasından sonra hicret ettikleri Kirmân'da kardeşi Tâcüşşerîa ile birlikte Kutbiyye-Sultâniyye Medresesi'nde vefatına kadar uzun yıllar ders verdiğine göre<sup>42</sup> kaynaklarda isimleri belirtilmese de, onun birçok talebe yetiştirdiğini söylemek mümkündür.

### III. VİKÂYE ADLI ESERİ

Asıl adı *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâilî'l-Hidâye* olan eser, kısaca *Vikâye* olarak meşhur olmuştur. Tezimizin de ana konusunu oluşturan bu eser, Merğînânî'nin *el-Hidâye* adlı kitabındaki meseleleri özetleyerek oluşturulmuştur. *el-Hidâye*'nin bir ihtisârı ve metni *Bidâye*'nin farklı ve müstakil bir şerhi sayılabilir. Bu eserin müellife nispeti ile ilgili, çalışmanın "Lâkabı ve Eserin Nispeti" başlığı altında yapılan tartışma ve değerlendirmeler sonucunda ulaşılan kanaat ifade edilmiştir.<sup>43</sup> *Vikâye* ile ilgili olarak ileride detaylı ve diğer muhtasar metinlerle mukayeseli bir şekilde bilgiler verileceğinden burada ayrıntıya girmeksizin bu kadarla yetinilecektir.

Daha önce de ifade edildiği gibi iki kardeşin Tâcüşşerîa ve Burhânüşşerîa şeklindeki lâkapları ikisinin aynı kişi olabileceği izlenimini vermiş, ayrıca ikisinin babası (Sadruşşerîa el-Evvel) ve torunlarının aynı kişi (Sadruşşerîa es-Sânî) olmasından ötürü eserleri, birbirine nispet edilmiştir. Bundan dolayı, biyografik/bibliyografik kaynaklarda *Vikâye*'nin nispetinin yanı sıra, diğer bazı eserlerin de kendisine ait olduğu belirtilmiştir.

Bunlar; *Şerhu'l-Hidâye/el-Kifâye fî şerhi'l-Hidâye*, *el-Fetâvâ* ve *el-Vâkı'at*'tır. Ancak bu eserler kardeşi Tâcüşşerîa'ya (ö. 709/1309) ait olup,<sup>44</sup> lâkap karışıklığı sebebiyle kimi zaman Burhânüşşerîa'ya, kimi zaman da dede Sadruşşerîa el-Evvel'e ve torun Sadruşşerîa'ya nispet edilmiştir.<sup>45</sup>

#### A. ESERİN MÜELLİFE NİSPETİ

Ahmed (Sadruşşerîa el-Evvel)'in iki oğlundan biri olan Ömer'in Mesûd adlı oğlu ile Ahmed'in diğer oğlu Mahmûd'un kızının evliliklerinden (torun) Sadruşşerîa Ubeydullâh

<sup>42</sup> Bedir, "Tâcüşşerîa", C. XXXIX, s. 361.

<sup>43</sup> bkz. Tez Metni, ss. 12-15.

<sup>44</sup> bkz. Temîmî, a.g.e., C. IV, s. 429; Kuraşî, a.g.e., C. IV, ss. 369-370; İbn Kutluboğa, a.g.e., s. 291; Leknevî, a.g.e., 110-111, 207; Özel, a.g.e., s. 77; Bedir, "Tâcüşşerîa", C. XXXIX, s. 361.

<sup>45</sup> bkz. Özel, a.g.e., s. 77; Özen, "Sadruşşerîa", C. XXXV, s. 427; Bedir, "Tâcüşşerîa", C. XXXIX, s. 361.

dünyaya gelmiştir.<sup>46</sup> Bundan dolayı, bu iki kardeşin de torunu dedelerinin birini Tâcüşşerîa, diğerini ise, Burhânüşşerîa olarak zikretmiştir. Böylece biri (Tâcüşşerîa) baba tarafından, diğeri (Burhânüşşerîa) de anne tarafından dedesi olabileceği yukarıda zikrettiğimiz âlimler tarafından farkına varılmayarak ya karıştırılmış ya da aynı kişi zannedilmiştir. Biyografileriyle ilgili bu karışıklık, kendilerine nispet edilen eserlerde de hatalara sebep olmuştur.

Bundan dolayı, aşağıda verilecek olan bilgiler ışığında belirtilmelidir ki *Vikâye*, kimi zaman iki kardeşten Tâcüşşerîa'ya, kimi zaman diğerkardeş Burhânüşşerîa'ya ve kimi zaman da ikisinin babası olan Sadruşşerîa el-Evvel'e nispet edilerek müellifin lâkabı ve bundan da hareketle, *Vikâye*'nin nispeti ile ilgili bir karışıklık söz konusu olmuştur.

Kuraşî (ö. 775/1373), Tâcüşşerîa ile ilgili verdiği biyografik bilgide, adını Ubeydullâh b. Mesûd şeklinde verdiği kişinin dede değil, torunu Sadruşşerîa olduğunu söyleyerek yanlış bir tespitte bulunmuştur.<sup>47</sup> Eserin dipnotunda, *Fevâid*'den alıntıyla “müellifin *Vikâye* 'yi *el-Hidâye* 'den seçerek oğlunun oğlu Sadruşşerîa Ubeydullah b. Mesûd b. Mahmûd'un ezberlemesi için kaleme aldığı”<sup>48</sup> belirtilerek hem eser Tâcüşşerîa'ya nispet edilerek hata yapılmış, hem de Leknevî ve Kâtib Çelebî'ye atıfta bulunarak eserin Burhânüşşerîa'ya ait olduğunu ve kız tarafından torunu için yazdığını<sup>49</sup> beyan eden bilgilerin çelişkiler taşıdığını ifade etmemiş ve kesin bir kanaate ulaşmamıştır.

Temîmî (ö. 1010/1601), Sadruşşerîa'nın hayatı hakkında bilgi verirken *Vikâye*'yi de eserleri arasında sayarak ona nispet etmiştir. Daha sonra da farklı nüshaların kenar notlarına dayanarak şu eklemeyi yapmıştır:

“Ben bu biyografiyi yazdıktan sonra *el-Cevâhiru'l-mudiyye* adlı eserin nüshalardan hâşiyesinin birinde İmâm Allâme Muhammed b. Şeyh Muhammed b. İlyas hattıyla *Vikâye*'nin ne biyografinin sahibine (Sadruşşerîa), ne de Tâcüşşerîa'ya ait olduğunu, aksine Tâcüşşerîa'nın kardeşi ve Sadruşşerîa'nın anne tarafından dedesi olan Burhânüşşerîa Mahmûd'a ait olduğuna vakıf oldum. İkisi de (Tâcüşşerîa ve

<sup>46</sup> bkz. Özen, “Sadruşşerîa”, C. XXXV, s. 427; Murteza Bedir, “Tâcüşşerîa”, C. XXXIX, s. 360; Murteza Bedir, “Vikâyetü'r-rivâye”, C. XLIII, s. 106.

<sup>47</sup> bkz. Muhyuddîn Ebû Muhammed Abdulkâdir b. Muhammed b. Muhammed b. Nasrullâh b. Salim b. Ebu'l-Vefâ el-Kuraşî, *el-Cevâhiru'l-mudiyye fî tabakâti'l-Hanefiyye*, Hicr, y.y., 1993/1413, C. IV, s. 369.

<sup>48</sup> Kuraşî, a.g.e., C. IV, s. 369.

<sup>49</sup> Kuraşî, a.g.e., C. IV, s. 369; Leknevî, a.g.e., ss. 110-111.

Burhânüşşerîa) nesebi İmâm el-Celîl Ubeydullâh b. İbrâhîm el-Mahbûbî'ye dayanan Sadruşşerîa el-Kebîr Ubeydullâh b. Mahmûd el-Mahbûbî'nin oğludur".<sup>50</sup>

Burada Temîmî'nin önce verdiği bilgi ile sonraki arasında bir farklılık olmakla beraber görüşünü tam olarak beyan etmemesi nedeniyle yine nispet meselesindeki müphemlik giderilmemiştir.

Kâtib Çelebî (ö. 1066/1656), eserin tam adını *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâilî'l-Hidâye* şeklinde vermiş ve nispetini "Burhânüşşerîa Mahmûd b. Sadruşşerîa el-Evvel Ubeydullâh" diye belirtmiştir.<sup>51</sup> Ancak Kâtib Çelebî, müellifin ismini ve lâkabını doğru vermekle beraber, Mahmûd'u dedesi Ubeydullâh'a nispet ederek babası Ahmed'i düşürmüştür. Ayrıca Ahmed'e ait olan "Sadruşşerîa el-Evvel" lâkabını ise, babası Ubeydullâh için kullanmıştır.

Leknevî (ö. 1304/1886), *Vikâye*'yi tanıtırken çeşitli kaynaklara dayanarak önce eserin Tâcüşşerîa'ya ait olduğunu, bunu oğlundan olma torunu Sadruşşerîa için telif ettiğini kaydetmiştir. Daha sonra meseleyi etraflıca inceleyip değerlendirmelerde bulunmuş, Kuhistânî ile Kâtib Çelebî'yi referans göstererek Sadruşşerîa'nın gerçek dedesinin Tâcüşşerîa olduğunu, ancak *Vikâye*'nin anne tarafından dedesi Burhânüşşerîa'ya ait olduğunu belirterek karışıklığı ortadan kaldırmış ve bu konudaki yanlış bilgileri düzeltmiştir.<sup>52</sup>

Kehhâle (ö. 1407/1987) ise, (torun) Ubeydullah Sadruşşerîa hakkındaki biyografik bilgide eserleri arasında *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâilî'l-Hidâye*'nin şerhini vermesi açısından doğru bir tespit yapmakla beraber, eseri (*Vikâye*) (dede) Sadruşşerîa el-Evvel'e nispet etmekle apayrı bir bilgi vermiştir.<sup>53</sup>

Ahmet Özel, Tâcüşşerîa hakkında bilgi verirken, Leknevî ile ilgili olarak onun yanlış tespitleri düzelttiğini belirtmiş, ancak eserlerini sıralarken *Vikâye*'yi Tâcüşşerîa'ya nispet etmiştir.<sup>54</sup>

---

<sup>50</sup> Temîmî, a.g.e., C. IV, ss. 429-430.

<sup>51</sup> Kâtib Çelebî, a.g.e., C. II, s. 2020.

<sup>52</sup> bkz. Leknevî, a.g.e., ss. 110-111.

<sup>53</sup> Ömer Rızâ Kehhâle, **Mu'cemü'l-müellifin terâcimu musannifi'l-kütübî'l-'arabiyye**, Dâru İhyai't-Türasi'l-Arabî, Beyrut, ts., C. VI, s. 246.

<sup>54</sup> bkz. Özel, a.g.e., 77; Özel, "Fıkıh", C. XIII, s. 16; Ahmet Özel, "Hanefi Literatürünün Oluşumu", **İmâm-ı A'zam Ebû Hanîfe ve Düşünce Sempozyumu I**, Bursa, 2005, s. 365.

Temelde Hanefî literatürü üzerine ve özelde Osmanlı hukuku ile ilgili çalışmalar yapan Recep Cici ise, önceki çalışmalarında *Vikâye*'yi Tâcüşşerîa'ya nispet ederken<sup>55</sup> sonraki araştırmalarında, özellikle yaptırmış olduğu yüksek lisans tezine dayanarak eserin Burhânüşşerîa'ya ait olduğunu belirtmiştir.<sup>56</sup>

## B. VİKÂYE'NİN HANEFÎ LİTERATÜRÜNDEKİ YERİ

### 1. Genel Olarak Hanefî Literatürü

Hanefî mezhebinin kurucusu Ebû Hanîfe'nin (ö. 150/767) imla yoluyla fıkha dair bir kitap yazıp yazmadığı tartışılmıştır.<sup>57</sup> Ancak kendisine akaid alanında *el-Fıkhu'l-ekber* ve fıkıh kitapları tarzında tertip olunan *Müsned* isimli hadis kitabı isnat edilmiştir. Bunun dışında başka risâlelerinin olduğu da nakledilmiştir.<sup>58</sup>

Her ne kadar fıkıh ile ilgili bir eser yazdığı bize ulaşmamışsa da öğrencilerine verdiği dersler, görüşleri ve verdiği fetvalar doğrultusunda talebeleri tarafından telif edilen eserlerde büyük bir etkisi olmuştur. Burada özellikle belirtilmelidir ki o, yazılı eser değil, başta İmâm Ebû Yûsuf (ö. 182/798) ve İmâm Muhammed (ö. 189/804) olmak üzere içtihat etme seviyesine ulaşmış çok sayıda canlı eser bırakmıştır.<sup>59</sup>

#### a. Hanefî Literatürünün Oluşumu

Ebû Hanîfe, birçok talebe yetiştirmiştir. Bunlardan bazıları bir müddet ders alıp daha sonra memleketlerine dönmüş, bazıları da devamlı olarak derslerine devam etmişlerdir. Bunların yirmi sekizi kâdılık, altısı fetvâ ve ikisi (Ebû Yûsuf ve Züfer) hem baş kâdılık, hem de fetvâ makamına layık olan toplam otuz altı âlim/fakih yetiştirdiği ifade edilmiştir.<sup>60</sup>

Hanefî mezhebini tedvin eden, yayan ve kendi içtihatları ile zenginleştiren ise, Ebû Hanîfe'nin dört talebesidir. Önde gelen bu talebeler; Ebû Yûsuf Ya'kûb b. İbrâhîm el-Ensârî (ö. 182/798), Muhammed b. Hasan eş-Şeybânî (ö. 189/804), Züfer b. el-Hüzeyl (ö. 158/774)

<sup>55</sup> bkz. Recep Cici, "Osmanlı Hukuk Düşüncesini Etkileyen Başlıca Kaynaklar", *U.Ü.İ.F.D.*, C. 8, S. 8, Bursa, 1999, s. 225; Cici, a.g.e., s. 50 vd.

<sup>56</sup> bkz. Recep Cici, "Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları", *TALİD*, C. 3, S. 5, İstanbul, 2005, s. 220; Orazov, a.g.e., ss. 27-28.

<sup>57</sup> bkz. Muhammed Ebû Zehrâ, *Ebû Hanîfe*, çev. Osman Keskiöğlü, D.İ.B. Yay., Ankara, 2005, s. 215; Hayrettin Karaman, *İslam Hukuk Tarihi*, Nesil Yay., İstanbul, ts., s. 187.

<sup>58</sup> bkz. Ebû Zehrâ, a.g.e., s. 218; Karaman, a.g.e., ss. 187, 217.

<sup>59</sup> bkz. Muhammed Hamîdullah, *İmâm-ı A'zam ve Eseri*, çev. Kemal Kuşçu, Çağaloğlu Yay., İstanbul, 1963, s. 37.

<sup>60</sup> bkz. Muhammed Hamîdullah, a.g.e., s. 37; Ebû Zehrâ, a.g.e., s. 223.



ve Hasan b. Ziyâd el-Lü'lû'dir (ö. 204/819).<sup>61</sup> Züfer ve İbn Ziyâd'tan kendilerine nispet edilen görüşlerin dışında herhangi bir eser bizlere ulaşmazken,<sup>62</sup> Hanefî mezhebi, Ebû Yûsuf ve Muhammed eş-Şeybânî'nin kaleme aldığı birçok telife dayanmaktadır. Nitekim bunların telif ettiği eserler, Hanefî literatürü içerisinde tevatür ve şöhret yoluyla nakledilenler "zâhiru'r-rivâye" (el-usûl) ve âhâd yolla rivayet edilenler ise, "nâdiru'r-rivâye" diye bilinmektedir.<sup>63</sup>

Talebeleri Ebû Hanîfe'nin reylerini toplayıp kaydetmek suretiyle eserler oluşturmuşlardır. Hatta bunların bizzat imam tarafından dikte ettirildiği nakledilmiştir.<sup>64</sup> İlk defa Ebû Hanîfe tarafından uygulandığı söylenen bu tedvin ve tasnif usûlü yalnız Hanefî literatürünün şekillenmesinde değil, diğer mezheplerin literatürünün gelişmesinde de etkili olmuştur.<sup>65</sup> Daha sonraki dönemlerde fakihler, Ebû Hanîfe'nin görüşlerini bir araya getirerek kendi içtihatları doğrultusunda müstakil eserler ortaya koymuşlardır. Ebu Hanîfe'nin talebeleri ve onların talebeleri ile daha sonraki fakihler tarafından gerçekleştirilen telifler, Hanefî mezhebinin eserlerini başka bir ifadeyle Hanefî literatürünü oluştururlar.

### ***b. Klâsik Metinler***

Ebû Hanîfe'nin fikhını ve buna ilaveten kendi görüşlerini aldığımız İmâmeyn'in kaleme aldıkları eserleri, klasik Hanefî literatürünün temelini oluşturur. İmâmeyn, üstatlarının kavilleri ile imamlarına ait olmayan diğer görüşleri derleyerek birçok eser bırakmışlardır. Bunların, kendi yaşadıkları döneme ışık tutmasının yanı sıra, daha sonraki eserlerin oluşturulmasında da büyük katkıları olmuştur. Bundan dolayı Ebû Hanîfe ile birlikte İmâmeyn'in içtihatları ve eserlerinin doğrultusunda mezhep teşekkül etmiştir. Daha sonraki kaynaklar da genelde Ebu Yûsuf ve Muhammed eş-Şeybânî'nin çizgisi doğrultusunda geliştirilmiştir.

Hanefî mezhebinde ilk telifler, İmâm Ebû Yûsuf ve İmâm Muhammed ile hicrî II. asırda başlamıştır. Ebû Yûsuf, kendisi ve hocasının görüşlerini derlediği birçok eser kaleme almıştır. Biyografik kaynaklarda, *Kitâbu'l-harâc*, *İhtilâfu Ebî Hanîfe* ve *İbni Ebî Leylâ*,

---

<sup>61</sup> bkz. Karaman, a.g.e., ss. 216-217.

<sup>62</sup> Leknevî, İbn Ziyâd'ın *Kitâbu'l-Mücerred ve'l-Âmâlî* adlı bir eserinin olduğunu kaydediyor. bkz. Leknevî, a.g.e., s. 61.

<sup>63</sup> bkz. Özel, "Hanefî Literatürünün Oluşumu", ss. 361-362.

<sup>64</sup> bkz. Ebû Zehrâ, a.g.e., s. 216.

<sup>65</sup> Özel, "Hanefî Literatürünün Oluşumu", s. 361.

*Kitâbu'r-red 'alâ Siyeri'l-Evzâi, Kitâbu'l-âsâr, Kitâbu'l-cevâmi', Kitâbu'r-red 'alâ Mâlik bin Enes ve Kitâbu ihtilâfi'l-emsâr*<sup>66</sup> adlı birçok kaynak kendisine nispet edilmekle beraber, bugün elimize bu eserlerden sadece ikisi; *Kitâbu'l-harâc ve İhtilâfu Ebî Hanîfe ve İbn-i Ebî Leylâ* ulaşabilmiştir.<sup>67</sup>

Eser telifinde daha velûd olan İmâm Muhammed'den günümüze birçok kitap intikal etmiştir. Bundan dolayı, kendisine “Hanefî mezhebinin nâkili” payesi verilmiştir. Elimize ulaşan eserleri iki ana başlık altında toplanmıştır. Bunlardan; *el-Asl/el-Mebsût, el-Câmi'u's-sağîr, el-Câmi'u'l-kebîr, es-Siyeru's-sağîr, es-Siyeru'l-kebîr, ez-Ziyâdât, el-Âsâr* ve *el-Hücce* adlı kitaplar zâhiru'r-rivâye; *er-Rakkıyât, el-Keysâniyyât, el-Cürcâniyyât, el-Hâruniyyât, el-Hiyel ve'l-mehâric* ve *Ziyâdetü'z-Ziyâdât* adlı eserlere de nâdiru'r-rivâye denilmiştir.<sup>68</sup>

Hanefî mezhebinde sonraki dönemlerde özellikle hicrî III. yüzyılda, fıkıh tedvini ve rivayetiyle öne çıkan fakihleri ve “nevâdir” türündeki eserlerini kısaca şöyle özetlemek mümkündür:

İsâ b. Ebân'ın (ö. 220/836); *Kitâbu'l-hac, Haber-i vâhid, el-Câmi, İsbâtu'l-kıyâs ve İctihâdu'r-re'y,*

Muhammed b. Semâ'n (ö. 233/847); *Edebü'l-kâdî, Kitâbu'l-mehâdir ve's-sicillât ve Nevâdir,*

Hilâl b. Yahyâ'nın (ö. 245/859); *Kitâbu'l-vakf, Tefsîru's-şürût ve Kitâbu'l-hudûd.*

Ahmed b. Hassâf b. Ömer'in (ö. 261/874); *Kitâbu'l-evkâf, Kitâbu'l-hiyel, Kitâbu'l-vesâyâ, Şürûtu kebîr, Şürûtu sağîr, Kitâbu'r-radâ', Mehâdir ve sicillât, Edebü'l-kâdî, Kitâbu'l-harâc li'l-mühtedî, İkrâru'l-verese, Kitâbu'l-kasr* ve *es-Semîr ve'l-kabr*.<sup>69</sup>

<sup>66</sup> Ebû Zehrâ, a.g.e., ss. 225-231.

<sup>67</sup> Karaman, a.g.e., s. 217; Özel, “Fıkıh”, C. XIII, s. 15.

<sup>68</sup> Subhî Mahmasânî, “İslam Hukuku'nun Tedvini”, çev. İbrahim Kafi Dönmez, **M.Ü.İ.F.D.**, S. 3, İstanbul, 1985, s. 323; Karaman, a.g.e., ss. 218-219; Ebû Zehrâ, a.g.e., ss. 235-236; Sadruşşerîa, **Şerhu'l-Vikâye**, C. I, ss. 65-66; Özel, “Fıkıh”, C. XIII, s. 15; Özel, “Hanefî Literatürünün Oluşumu”, ss. 361-362; Ayrıca “zâhiru'r-rivâye” ve “nâdiru'r-rivâye” hakkında geniş bilgi için bkz. Eyyüp Said Kaya, “Zâhiru'r-rivâye”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XLIV, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2013, ss. 101-102; Eyyüp Said Kaya, “Nâdiru'r-rivâye”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXII, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2006, ss. 278-280.

<sup>69</sup> Ebû Zehrâ, a.g.e., ss. 247-248; Sadruşşerîa, **Şerhu'l-Vikâye**, C. I, s. 66; Özel, “Hanefî Literatürünün Oluşumu”, s. 362.

Hanefî mezhebinin geniş bir coğrafyaya yayılması ve Abbâsîler zamanında büyük nüfuz kazanması ile birlikte, ilk birkaç nesil Hanefî müçtehitlerinin (mütekaddimîn) görüşlerini derleyen eserler kaleme alınmıştır. Bunun yanı sıra, çeşitli bölgelerdeki doktrinel ve tatbikî hukuku yansıtan eserler hızla çoğalmıştır. Ayrıca Hanefî fıkının özlü bir şekilde ve genel olarak delillere yer verilmeden derlendiği temel metinler telif edilmeye başlanmıştır.<sup>70</sup>

## 2. Belli Başlı Metinler

İlim ve kültür tarihi boyunca ve İslam telif geleneğinde şerh, hâşiye ve ihtisârlar süregelen ilmî faaliyet ve tartışmalar açısından önemlidir. Farklı gayelerle yazılan bu tür eserler, kimi zaman öğrenci/öğrencilerin talepleri, ya da hocaların belli kişi/kişiler için kaleme almalarının yanı sıra, kimi zaman da müellifin birikimini yansıtmak veya hitap ettiği kitlenin beklentilerine cevap vermek maksadıyla telif edilmiştir.

Hicrî IV. asırda, önceki dönemlerde telif edilen eserlerdeki meseleler derlenerek daha özlü çalışmalar olan “muhtasarlar” meydana getirilmiştir. Örneğin; Muhammed eş-Şeybânî’nin eserleri derlenerek Hâkim eş-Şehîd tarafından *el-Kâfi* kaleme alınmıştır.<sup>71</sup>

Hicrî V. asırda ise, daha ziyade o güne kadar telif edilen eserlerdeki kapalı kalan fikhî konuları açıklamak, orijinal metinde verilmeyen diğer görüşleri serdetmek veya dayandığı delilleri belirtmek üzere şerh edilmeye başlanmıştır. Örneğin hicrî IV. asırda telif edilen *el-Kâfi*, bu asırda Serahsî (ö. 490/1097) tarafından *el-Mebsût* adıyla şerh edilmiştir.<sup>72</sup> Ayrıca bu asırda telif edilen tek muteber muhtasar, Kudûrî’ye (ö. 428/1037) aittir.<sup>73</sup>

Çoğunlukla hicrî IV. asırda kaleme alınan ve V. asra kadar devam Hanefî literatüründeki muhtasar çalışmalar şöyle tasnif edilebilir:

### a. Muhtasarlar

Bilindiği üzere fıkıh kitapları genel olarak ibâdât, muâmelât ve ukûbât bölümlerinden oluşmakta olup geniş bir fûrû bilgisi ile beraber, gramer gibi birçok bilgiyi barındıran bir özelliğe sahiptir. Bu da söz konusu eserlerin kullanımını kimi zaman oldukça zorlaştırmış

<sup>70</sup> Özel, “Hanefî Literatürünün Oluşumu”, s. 362.

<sup>71</sup> bkz. Mahmasânî, “İslam Hukuku’nun Tedvini”, s. 323; Özel, “Hanefî Literatürünün Oluşumu”, s. 363.

<sup>72</sup> bkz. Mahmasânî, “İslam Hukuku’nun Tedvini”, s. 323.

<sup>73</sup> bkz. Özel, “Hanefî Literatürünün Oluşumu”, s. 363.

ve kimi zaman da asıl gayesinden saptırmıştır. Bu nedenle zorlukları gidermek, okuyucuya daha kısa ve genel fikhî bilgi vermek amacına matuf olarak muhtasarlar telif edilmiştir.

Hicrî III. asırda kaleme alınmaya başlanan “muhtasarlar”, kendilerinden önceki dönemlerde telif edilen eserlerin özetlenmesiyle oluşturulmuştur. Bu muhtasarlar, kendine has üslûbuyla Hanefî mezhebinde yapılan ilk özet çalışmaları olup, sonraki dönemlerde yazılan teliflere kaynaklık etmiştir.

“Muhtasar” ile “mûcez/icâz”, “mûlahhas/telhis/hulasa”, “mûhezzeb/tehzib”, “muhtâr/ihtiyâr”, “müntekâ/intikâ”, “müntehâb/intihâb” ve “mücerred/tecrîd” kavramları birbirilerinin yerine kullanılmaktadır. Ancak ortak paydaları “kısaltma yapma” olmakla beraber aralarında bazı farklar bulunmaktadır. “Mûlahhas”, eserin özetlenerek kısaltılması; “mûhezzeb”, eserin gözden geçirilerek zayıf ve fazla bilgilerin ayıklanarak kısaltılması; “muhtâr/müntekâ/müntehâb”, eserin muhtevâsından seçmeler yaparak kısaltılması ve “mücerred” ise, delil ve senet gibi bilgilerin ayıklanarak kısaltılması anlamlarında kullanılmaktadır.<sup>74</sup>

Muhtasar çalışmaları belli bir gayeye matuf olarak hazırlanmış olabilir. Öğrencinin eğitimine yönelik gereksiz görülen kısımların çıkarılması, anlaşılmayan noktaların açık ve özlü biçimde ifade edilmesi, eserin hacminin kabarmasının önüne geçilmesi, bilgi akışının kesintiye uğramasına sebep olan isnat zincirinin düşürülmesi, belli bir birikim sahibi olmayan okuyucu için anlaşılması zor olan yerlerin çıkarılması ve bazı eserlerin sonraki dönemlere hitap etmez hale gelmesi gibi bazı sebeplerden dolayı, ihtisâr faaliyetleri yapılmıştır.<sup>75</sup>

Bu ve benzeri düşüncelerle telif edilen muhtasarlar, genellikle asıl eserin bir yorumu konumunda bulunduğu için her ihtisâr kendine has belirli bir ferdiliğe sahiptir. Zira bu eserler yazarın birikim, zevk ve ölçülerine göre farklı bir özgün anlayış içinde kaleme alınmıştır.

---

<sup>74</sup> bkz. İsmail Durmuş, “Muhtasar”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXI, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2006, s. 57.

<sup>75</sup> bkz. Durmuş, a.g.m., C. XXXI, s. 58.

### **(1). Tür olarak muhtasarlar ve özellikleri**

Fıkıh mezheplerinin teşekkül süreçlerini tamamlaması ile birlikte özel bir telif şekli ve müstakil bir literatür halini alan muhtasar eserler yazılmaya başlanmıştır. Bu tarz eserlerin amacı, mezhep imamı ile talebelerinin mesaisini, gelişen fıkıh diliyle kapsayıcı bir hedefe matuf olarak hazırlanmaktır. Bu tür eserlerde müelliflerin mezhep ile ilgili bütün görüşlerini ihata etmekten ziyade, meseleyi ana hatlarıyla sunma maksadı güdülmüştür. Zira yazarın, ihtisâr ettiği bir eserin bütün birikimini ortaya koyma gibi bir amacı yoktur. Müellif, kaleme aldığı muhtasarda, sadece meseleyi zapt ederek ana hatlarıyla kaydetmeyi hedeflemiştir.<sup>76</sup>

Bu çalışmaların şerh döneminde ortaya çıkması muhtasar-şerh olarak iki farklı maksatla kaleme alındığının bir işareti olduğu gibi bu husustaki bilgi ve delil açısından detaylı bir bilgiye ulaşma kolaylığını da beraberinde getirmiştir.

### **(2). Belli başlı muhtasarlar**

Ebû Hanîfe ve talebeleri başta olmak üzere Hanefî mezhebinin görüşlerini toplayan ve baplar halinde tertip edilen eserlerin başında muhtasar türü kitaplar gelmektedir. Hicrî IV. asırda telif edilmeye başlanan muhtasar eserlerin ilk örneklerini Tahâvî, Kerhî, Hâkim eş-Şehîd ve Kudûrî vermiştir.<sup>77</sup> Burada hicrî IV. asırda telif edilen ilk üç muhtasar ile ilgili bilgi verilecek, hicrî V. asırda yazılıp mütûn-i selâse'den sayılan *Muhtasaru'l-Kudûrî* ile ilgili bilgi ise, bu çalışmanın "Metinler" başlığı altında tanıtılacaktır.<sup>78</sup>

#### **(a). Muhtasaru't-Tahâvî**

Hanefî mezhebinin ilk muhtasarı sayılan bu eser,<sup>79</sup> Ebû Ca'fer Ahmed b. Muhammed et-Tahâvî (ö. 321/933) tarafından telif edilmiştir. Asıl adı *el-Muhtasar* olan bu eserin, bazı kaynaklarda *el-Muhtasaru'l-kebir* ve *el-Muhtasaru's-sağir* şeklinde iki versiyonu bulunduğu kaydedilmektedir.<sup>80</sup> Büyük ölçüde Müzenî'nin (ö. 264/878) *el-Muhtasar*'ındaki tertibi esas alan müellif, eserini; "*Ben kitabımda insanların bilmeleri gereken fikhî konuları bir araya topladım. Ebû Hanîfe, Ebû Yûsuf ve İmâm Muhammed'in kavillerinden hareketle,*

<sup>76</sup> bkz. Eyyüp Said Kaya, "Muhtasar", **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXI, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2006, s. 61.

<sup>77</sup> bkz. Cici, "Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları", s. 219; Kaya, a.g.m., C. XXXI, s. 61.

<sup>78</sup> bkz. Tez Metni, ss. 28-30.

<sup>79</sup> Davut İltaş, "Tahâvî" **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXIX, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2010, s. 387.

<sup>80</sup> İltaş, a.g.m., C. XXXIX, s. 387.

*o konuların cevaplarını da beyan ettim*"<sup>81</sup> ifadeleriyle tanıtılsa da, bu üç imamın yanı sıra, Züfer b. el-Hüzeyl'in fikirlerine de yer vermiştir. Eserde dikkati çeken bir özellik, imamlar arasında ihtilaf bulunması halinde "ve bihî ne'huz = bunu esas alırız" sözüyle bu görüşlerden birinin tercih edilmiş olmasıdır.<sup>82</sup>

Kâtib Çelebî (ö. 1067/1657), *el-Muhtasar*'ın dokuz şerhini -bazı özelliklerine de yer vererek- şöyle zikretmiştir: Ebû Bekr Ahmed b. Alî el-Cessâs (ö. 370/981), Ebû Abdillâh Hüseyin b. Alî es-Saymerî (ö. 436/1045), Ebû Nasr Ahmed b. Muhammed el-Akta' (ö. 474/1081), Ebû Nasr Ahmed b. Mansûr el-Mutahharî el-İsbîcâbî (ö. 480/1088), Muhammed b. Ahmed b. Ebî Sehl es-Serahsî (ö. 490/1097), Alâeddin Alî b. Muhammed es-Semerkindî el-İsbîcâbî (ö. 535/1140), Muhammed b. Ahmed el-Hacedî el-İsbîcâbî (ö. 539/1144), Ebû Nasr Ahmed b. Mansûr et-Taberî es-Semerkindî ve Ebû Nasr Ahmed b. Muhammed b. Mesûd el-Veberî.<sup>83</sup> Cessâs'a ait şerhin birinci cüzü Muhammed İsmetullâh b. İnâyetullah, ikinci cüzü Saîd Muhammed Yahyâ Bekdaş, üçüncü cüzü Muhammed Ubeydullah Han ve dördüncü cüzü Zeyneb Fülâte tarafından Mekke Ümmü'l-Kurâ Üniversitesi'nde doktora tezi olarak tahkik edilmiştir.<sup>84</sup> Ayrıca Soner DUMAN tarafından *Mukayeseli Hanefî Fıkhi, Tahâvî Muhtasarı* adıyla Türkçe'ye kazandırılmıştır.<sup>85</sup>

### **(b). Muhtasaru'l-Kerhî**

Bu eser, Kerhî diye meşhur olan Ebu'l-Hasan Ubeydullah b. el-Hüseyin b. Dellâl (ö. 340/952) tarafından telif edilmiştir. Sonraki âlimler bu eseri gerek mezhep imamlarının görüşlerinin bir yorumu ve gerekse de Kerhî'nin şahsi görüşleri konusunda kaynak olarak kullanmıştır.<sup>86</sup>

Kerhî'nin muhtasarına Ebû Abdillâh el-Basrî (ö. 369/979-80), Cessâs, Ebu'l-Hüseyin Ahmed b. Muhammed el-Kudûrî (ö. 478/1078), İsbîcâbî ve Rüknuddîn el-Kirmânî (ö. 543/1149) gibi fakihler şerh yazmışlardır.<sup>87</sup>

---

<sup>81</sup> Kâtib Çelebî, a.g.e., C. II, s. 1627; Özel, "Fıkıh", C. XIII, s. 15.

<sup>82</sup> İltaş, a.g.m., C. XXXIX, s. 387.

<sup>83</sup> Kâtib Çelebî, a.g.e., C. II, s. 1627-1628.

<sup>84</sup> bkz. Kâtib Çelebî, a.g.e., C. II, s. 1627; Özel, "Hanefî Literatürünün Oluşumu", s. 363; İltaş, a.g.m., C. XXXIX, s. 387.

<sup>85</sup> Eser, 2013 yılında Beka Yayınları'ndan yayımlanmıştır.

<sup>86</sup> H. Yunus Apaydın, "Kerhî", **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXV, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2002, s. 287.

<sup>87</sup> bkz. Kâtib Çelebî, a.g.e., C. II, ss. 1634-35; Apaydın, a.g.m., C. XXV, s. 287.

### (c). *Muhtasaru'l-Hâkim eş-Şehîd*

Asıl adı *el-Kâfi* olan bu eser, eş-Şehîd lâkaplı Muhammed b. Muhammed b. Abdillâh b. Abdilmecîd b. İsmail b. Hâkim el-Mervezî (ö. 344/945) tarafından telif edilmiştir. Müellif, Muhammed eş-Şeybânî'nin zâhiru'r-rivâye kitaplarındaki görüşleri ile nevâdire dair eserlerini derleyerek bu muhtasarı kaleme almıştır.<sup>88</sup>

Bu muhtasar üzerine İbn Ya'kûb el-Enbârî (ö. 331/943), İbn Mansûr el-İsbîcâbî (ö. 480/1087) ve Serahsî şerh kaleme almıştır.<sup>89</sup> Bunların en önemlisi olan Serahsî'ye ait *el-Mebsût*, Hanefî fikhının temellendirildiği, bu mezhebe ait görüşlerin delillerinin açıklandığı ve sistemli bir tahlilin yapıldığı ilk ve en hacimli eserdir.<sup>90</sup> Bu şerh, ilk olarak Kahire'de otuz cilt ve on cilt olarak neşredilmiştir. Bu neşirden sonra 1421/2001'de Beyrut'ta Ebû Abdillâh Muhammed Hasan İsmâîl eş-Şâfiî'nin tahkikiyle tekrar yayımlanmıştır. Türkiye'de çeşitli üniversitelerde *el-Mebsût*'taki hadislerin tahrîcini ve metin tenkidini konu edinen yüksek lisans tezleri yapılmış, doktora tezi hazırlanmış,<sup>91</sup> Türkçe'ye tercüme edilmiş,<sup>92</sup> Halîl el-Meys tarafından eserin Kahire baskısı esas alınarak hazırlanan ve titiz bir çalışma özelliği taşımaktan uzak bulunan tek ciltlik indeksi *Fehârisü'l-Mebsût* adıyla yayımlanmıştır.<sup>93</sup>

### b. *Metinler*

Hicrî IV. asırdan itibaren telif edilen muhtasarlar, genellikle VII. asrın başlarında kaleme alınmaya başlayan metinlere kaynaklık etmiştir. Bu dönemde kaleme alınan muhtasar eserlere mütûn/metinler denilmiştir. Bu metinler de esasında önceki muhtasarlarda olduğu gibi kendilerinden önceki eserlerden derlenerek hazırlanmış birer ihtisâr çalışması olup, sayıları hakkında ihtilaf vardır.

---

<sup>88</sup> bkz. Özel, "Fıkıh", C. XIII, s. 15; Beşir Gözübenli, "Hâkim eş-Şehîd", **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XV, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 1997, s. 196.

<sup>89</sup> bkz. Kâtib Çelebî, a.g.e., C. II, s. 1378; Özel, "Fıkıh", C. XIII, s. 15; Gözübenli, a.g.m., C. XV, s. 196.

<sup>90</sup> Özel, "Fıkıh", C. XIII, s. 15; Özel, "Hanefî Literatürünün Oluşumu", s. 363.

<sup>91</sup> Yunus Vehbi YAVUZ tarafından "el-Mebsût'a Göre Hanefî Mezhebi'nde İctihad Usulu" adıyla hazırlanan tez, bilahere "*Hanefî Mezhebi'nde İctihad Felsefesi*" adıyla neşredilmiştir.

<sup>92</sup> Mustafa Cevat AKŞİT'in editörlüğünde muhtelif akademisyenler tarafından tercüme edilerek 31 cilt halinde 2008 yılında Gümüşev Yayıncılık'tan yayımlanmıştır.

<sup>93</sup> bkz. Eyyüp Said Kaya, "el-Mebsût", **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXVIII, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2003, s. 215.

Mütûn olarak bilinen bu eserler; Kudûrî'nin (ö. 428/1037) *el-Muhtasar*'ı, Merğînânî'nin (ö. 593/1197) *el-Hidâye*'si, Burhânüşşerîa'nın *Vikâye*'si, Mevsılî'nin (ö. 683/1284) *el-Muhtâr*'ı, İbnü's-Sâ'âtî'nin (ö. 694/1284) *Mecma'*ı ve Neseî'nin (ö. 710/1310) *Kenz*'inden oluşmaktadır.<sup>94</sup>

Haneî fakihleri tarafından bu metinler gruplandırılarak *el-Muhtasar*, *Vikâye* ve *Kenz*'i mütûn-i selâse; *Vikâye*, *el-Muhtâr*, *Mecma'* ve *Kenz*'i mütûn-i erba'a ve bunlara *el-Hidâye* eklenerek mütûn-i sitte şeklinde isimlendirilmiştir.

Bu kısa girişten sonra üçlü tasnife göre sıralanan metinler hakkında aşağıda bilgi verilecektir.

### (1). *Mütûn-i selâse/üç temel metin*

Haneî literatüründe metinlerle ilgili en dar gruplandırma mütûn-i selâse'dir. İsminden de anlaşıldığı gibi bu üç metin; Burhânüşşerîa'nın *Vikâye*'si, Neseî'nin *Kenz*'i ve Kudûrî'nin *el-Muhtasar*'ıdır. Mütûn-i selâse, mütûn-i erba'a ve mütûn-i sitte şeklindeki üçlü tasnifte yer alan ortak eserler sadece *Vikâye* ve *Kenz*'dir. Diğerleri ise, kimi zaman sadece selâse'de ve kimi zaman da tümü olan sitte içinde mütalaa edilir.<sup>95</sup> Tezimizin konusunu teşkil eden *Vikâye* ayrıca incelendiğinden burada üç temel metinden *el-Muhtasar* ve *Kenz* üzerinde durulacaktır.

### *Muhtasaru'l-Kudûrî:*

Asıl adı *el-Kitâb* olup *Muhtasaru'l-Kudûrî* ya da kısaca *el-Muhtasar* olarak meşhur olan eser, Kudûrî diye bilinen Ebu'l-Hüseyn Ahmed b. Muhammed b. Ahmed b. Ca'fer b. Hamdân el-Bağdâdî'ye (ö. 428/1037) aittir.<sup>96</sup>

Kudûrî, eserinin ilk konusu olan **Kitâbu't-Tahâret**/Temizlik Kitabı'na abdest âyeti ile başlar ve sözlerini şu ifadelerle devam ettirir:

قال الله تعالى : 'يا أيها الذين آمنوا إذا قمتم إلى الصلوة فاغسلوا وجوهكم وأيديكم إلى المرافق وامسحوا برؤوسكم وأرجلكم إلى الكعبين'. ففرض الطهارة : غسل الأعضاء الثلاثة ومسح الرأس والمرفقان والكعبان يدخلان في الغسل، والمفروض في مسح الرأس مقدار الناصية لما روى المغيرة بن شعبة : 'أن النبي (صلى

<sup>94</sup> Cici, "Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları", s. 219.

<sup>95</sup> bkz. Cici, a.g.e, s. 50.

<sup>96</sup> bkz. Abdulğani el-Ğanîmî el-Meydânî, **el-Lübâb fi şerhi'l-Kitâb**, Dâru'l-Kitâbi'l-Arabî, Beyrut, 2012, C. I, s. 25.



‘الله عليه وسلم) أتى سباطة قوم فبال وتوضأ ومسح على ناصيته وخفيه‘  
‘Ey iman edenler! Namaza kalkacağınız zaman yüzlerinizi, dirseklere kadar ellerinizi ve -başlarınıza mesh edip- her iki topuğa kadar da ayaklarınızı yıkayın’. Tahâret/abdestin farzları; üç azayı (yüz, kol ve ayak) yıkamak ve başı mesh etmektir. İki dirsek ve iki ökçe de yıkamaya dâhildir. Başı mesh etmede farz olan; nâsiye/perçem miktarıdır. (Bunun delili:) Muğîre b. Şu‘be’nin ‘Peygamber (s.a.v.) bir kavmin helasında bevletti, perçemini ve mestlerini mesh ederek abdest aldı’<sup>97</sup> şeklinde rivayet ettiği (hadis)’dir’.<sup>98</sup>

Kudûrî, eserini **Kitâbu’l-Ferâiz**’in son konusu olan **Hisâbu’l-Ferâiz**’i şu ibareyle bitirmiştir:

وإذا صحت مسألة المناخة وأردت معرفة ما يصيب كل واحد من حبات الدرهم قسمت ما صحت منه ثمانية“  
= Münâsaha meselesi sahih olup her birine kaç dirhem düştüğünü bilmek istersen, bundan meselenin sahih olduğunu kırk sekize taksim edersin. Bundan çıkanı da her vârisin payından bir tanesini alırsın.”<sup>99</sup>

Kudûrî, *el-Muhtasar*’ı yazarken yararlandığı kaynaklar hakkında bilgi vermemekle birlikte, yapılan karşılaştırmalardan eserde hem muhteva, hem sistem bakımından Ebû Ca‘fer et-Tahâvî’nin (ö. 321/933) *el-Muhtasar*’ından büyük ölçüde istifade ettiği anlaşılmaktadır. Hatta Kudûrî’nin bu eseri ile ilgili Tahâvî’nin *el-Muhtasar*’ının bir özeti olduğu söylenebilir.<sup>100</sup>

Hicrî V. asırda kaleme alınan *el-Muhtasar*, “muhtasarlar” kapsamında değerlendirilmemiş, VI. asırda telif edilmeye başlanan “metinler”den sayılmıştır. Bunun muhtemel sebepleri arasında; adı geçen eserin, IV. asırda telif edilen muhtasarlar ile VI.

<sup>97</sup> Bu şekilde verilen hadis, iki farklı rivayetten oluşmaktadır. Birincisi, Huzeýfe’nin (r.a.) şu rivayetidir: “أتى رسول الله ﷺ سباطة قوم فبال قائماً ثم دعا بماء فمسح على خفيه“ *Allâh’ın elçisi (s.a.v.) bir kavmin helasına geldi ve ayakta bevletti. Sonra su isteyip mestleri üzerine mesh etti.*” (bkz. Ebû Dâvûd Süleymân b. Eş‘as [ö. 275/889], **Sünen**, Tahâret, 23, Beytü’l-Efkârî’d-Devliyye, Amman, ts., C. I, s. 27). İkincisi Ebû Muğîre (r.a.) rivayetidir: “إنه مسح على ناصيته وعمامته“ *O, nâsiyesine/perçemine ve sarığına mesh etti.*” (bkz. Ebû ‘Îsâ Muhammed b. ‘Îsâ b. Sevre et-Tirmizî [ö. 279/892], **el-Câmi‘u’s-sahîh**, Tahâret, 100, Şirketu Mektebeti ve Matbaati Mustafâ el-Halebî ve Evlâdih, y.y., ts., C. I, s. 171).

<sup>98</sup> Kudûrî, a.g.e., C. I, ss. 31-32.

<sup>99</sup> Kudûrî, a.g.e., C. III, ss. 251-252.

<sup>100</sup> Ferhat Koca, “el-Muhtasar”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXI, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2006, s. 65.

asırda kaleme alınmaya başlanan metinler arası geçiş dönemi olan V. asırda oluşturulmuş olması ve diğer metinler gibi el ve ders kitabı olarak kullanılmış olması sayılabilir.

İslam hukukçuları ve halk nezdinde en çok itibar gören *el-Muhtasar*, birçok eserin kaleme alınmasında kaynaklık etmiştir. Bedruddin Simâvî'nin (ö. 823/1420) *Letâifü'l-işârât* adlı eseri, *el-Manzûme* ve *Mecma'u'l-bahreyn* ile beraber *el-Muhtasar*'a dayanır.<sup>101</sup> Halebî (ö. 956/1549) de, *Mültekâ* adlı eserini mütûn-i erba'a ile birlikte *el-Muhtasar*'ı esas alarak kaleme almıştır.<sup>102</sup>

Eseri, Alâuddîn Muhammed b. Ahmed es-Semerkandî (ö. 539/1144) *Tuhfetü'l-fukahâ'* adıyla üç cilt halinde şerh etmiş ve bu şerh üzerine de Alâuddîn Ebû Bekr b. Mesûd el-Kâsânî (ö. 587/1191) de *Bedâi'u's-sanâi' fi tertîbi's-şerâi'* ismiyle on ciltlik uzun bir hâşiyeye yazmıştır.<sup>103</sup> Ayrıca Abdulğani el-Ğanîmî el-Meydânî (ö. 1298/1881) de bir cilt içinde üç cüz olarak *el-Lübâb fi şerhi'l-Kitâb* adıyla şerh etmiştir.<sup>104</sup> Bunlara ilaveten belirtmelidir ki *el-Muhtasar*, Türkçe'ye, Latince'ye ve Fransızca'ya tercüme edilmiştir.<sup>105</sup>

#### ***Kenzü'd-dekâik:***

Mütûn-i selâse, erba'a ve sitte'nin tümünde bulunan *Vikâye*'nin yanı sıra, diğer eser *Kenzü'd-dekâik*'tir. Eseri, Abdullâh b. Ahmed b. Mahmûd Ebu'l-Berakât Hâfızzeddîn (ö. 710/1310) kaleme almıştır. Müellif, Ceyhun ve Semerkant arasında büyük bir şehir olan Nesef'e nispetle "Nesefî" nispetini alarak meşhur olmuştur.<sup>106</sup>

<sup>101</sup> bkz. Cici, "Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları", s. 223; Bedruddin Simâvî, **Letâifü'l-işârât fi beyâni'l-mesâilî'l-hilafiyât**, çev. Heyet, Kültür ve Turizm Bakanlığı Yay., İstanbul, 2012, s. 32.

<sup>102</sup> İbrâhîm b. Muhammed b. İbrâhîm el-Halebî, **Mülteka'l-ebhur**, Dâru'l-Kütübi'l-İlmiyye, Beyrut, 1998, C. I, s. 13.

<sup>103</sup> Bedâ'i'in, Tuhfe'nin hâşiyesi olup olmadığı araştırmacılar tarafından tartışılmıştır. Geniş bilgi için bkz. Halit Ünal, "Bedâi'u's-sanâi'", **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. V, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 1992, s. 294.

<sup>104</sup> bkz. Alâuddîn Muhammed b. Ahmed es-Semerkandî, **Tuhfetü'l-fukahâ'**, Dâru'l-Kütübi'l-İlmiyye, Beyrut, 2009, C. I, s. 5; Alâuddîn Ebû Bekr b. Mesûd el-Kâsânî (ö. 587/1191), **Bedâi'u's-sanâi' fi tertîbi's-şerâi'**, Dâru'l-Kütübi'l-İlmiyye, Beyrut, 2010, C. I, s. 88; Meydânî, a.g.e., s. 7.

<sup>105</sup> Cici, "Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları", s. 223; Eser hakkında geniş bilgi için bkz. Cengiz Kallek, "Kudûri", **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXVI, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2002, s. 322; Koca, a.g.m., C. XXXI, ss. 65-66.

<sup>106</sup> bkz. Fahrüddîn Osman b. Ali ez-Zeyla'î, **Tebyînu'l-hakâik şerhu Kenzi'd-Dekâik**, Dâru'l-Kütübi'l-İlmiyye, Beyrut, 2010, C. I, s. 5.

Nesefî, kitabının telifiyle ilgili olarak şu açıklamayı yapmaktadır:

“Fakihlerin himmetlerini hacimli eserlerden muhtasar olanlarına yönelttiğini görünce, *el-Vâfi* adlı eserimi özetleyerek bazı saygın âlimlerin ricaları üzerine telife başladım ve *Kenzü’l-dekâik* adını verdim.”<sup>107</sup>

Nesefî’nin bu ifadelerinden kendisine ait *el-Vâfi* adlı eserin ihtisâr edilerek *Kenz*’in kaleme alındığı anlaşılmaktadır.

Nesefî, eserinin ilk konusu olan **Kitâbu’t-Tahâret**’e şu ifadelerle başlamıştır:

فرض الوضوء : غسل الوجه وهو من قصاص الشعر إلى أسفل الذقن وإلى شحمتي الأذن ويديه بمرفقيه  
ورجليه بكعبيه ومسح ربع الرأس ولحيته = Abdestin farz(lar)ı (şunlardır): Yüzü -ki o (yüz)  
saçın kâkülünden çene kemiğinin altına ve iki kulak memesine kadar (olan kısım)’dır-, iki kolu iki dirseğiyle beraber ve iki ayağı iki ökçesiyle beraber yıkamak  
ve başın dörtte birini ve sakalı (/dörtte birini) mesh etmek.”<sup>108</sup>

Nesefî, eserini **Kitâbu’l-Feraiz**’de kaydettiği şu bilgilerle tamamlamıştır:

ومن صالح من الورثة على شيء فاجعله كأن لم يكن واقسم ما بقي على سهام من بقي = Kim vârislerden  
(biri ile) bir şey üzerinde anlaşma yaparsa bunu yok hükmünde kılsın. Geri kalanı da  
geri kalanların paylarına taksim etsin.”<sup>109</sup>

Osmanlı döneminde medreselerde yıllarca ders kitabı olarak okutulan *Kenz*, birçok esere de kaynaklık etmiştir.<sup>110</sup> Zeyla’î’nin (ö. 743/1343) *Tebyînu’l-hakâik*, Zeynuddîn b. Nüceym el-Mısrî’nin (ö. 970/1563) *el-Bahru’r-râik* ve Siracuddîn Ömer b. Nüceym’in (ö. 1005/1596) *en-Nehru’l-fâik* adlı eserler *Kenz*’in üzerine yazılmış şerhlerdir.<sup>111</sup>

Nesefî fıkıh, usûl-ı fıkıh, tefsir ve kelâm alanlarında birçok eser telif etmiştir. Fürû-ı fıkıh alanında yazdığı *el-Vâfi*’yi ihtisâr ederek *Kenz*’i ve bunu şerh ederek *el-Kafi*’yi meydana getirmiştir. Bunun dışında pek çok telifi bulunan Nesefî’nin, *Keşfu’l-esrâr fi*

<sup>107</sup> bkz. Zeyla’î, a.g.e., C. I., s. 9.

<sup>108</sup> Zeyla’î, a.g.e., C. I, ss. 17, 30-33.

<sup>109</sup> Zeyla’î, a.g.e., C. VII, ss. 22, 511.

<sup>110</sup> Cici, “Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları”, s. 222.

<sup>111</sup> bkz. Zeyla’î, a.g.e., C. I, s. 6; Diğer şerhler için bkz. Cici, “Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları”, s. 222; Ahmet Yaman, “Kenzü’l-dekâik”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXV, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2002, ss. 261-262.

*usûli'l-fikh, Medâriku't-tenzîl ve hakîku't-te'vîl, İ'timâdu'l-i'tikâd, 'Umdetü'l-'akâid fi 'ilmi'l-kelâm ve Fezâilu'l-a'mâl* adlı eserleri, bunlardan bir kaçıdır.<sup>112</sup>

## (2). *Mütûn-i erba'a/dört temel metin*

Yukarıda da belirtildiği gibi bu dört metin Burhânüşşerîa'nın *Vikâye'si*, el-Mevsilî'nin (ö. 683/1284) *el-Muhtâr*'ı, İbnü's-Sâ'âtî'nin (ö. 694/1284) *Mecma'*ı ve Ebu'l-Berakât en-Nesefî'nin (ö. 710/1310) *Kenz*'idir.

Hanefî mezhebinin en muteber görüşlerini esas alarak bir araya toplayan bu eserler, onların icmâî telakki edilmiş, kadılar için el kitabı niteliği taşımış ve onlar, bu metinlere göre fetva vermişlerdir. Metinler içerisinde en meşhur olan tasnif, mütûn-i erba'a'dır.

Bu dört metinden biri olan *Kenz* ile ilgili bilgi, yukarıda “Mütûn-i Selâse” kısmında verilmiştir. *Vikâye* ile alakalı bilgi de ileride verileceğinden<sup>113</sup> burada sadece *el-Muhtâr* ve *Mecma'* ele alınacaktır.

### *el-Muhtâr:*

Asıl adı *el-Muhtâr li'l-fetvâ* olup kısaca *el-Muhtâr* diye meşhur olan eserin müellifi, Ebu'l-Fadıl Mecduddîn Abdullâh b. Mahmûd (ö. 683/1284) olup, müellif doğum yeri Musul'a nispeten “el-Mevsilî” diye meşhur olmuştur. Hanefî mezhebinde usûl ve fûrûda önde gelen fakihlerden olan ve “ashâb-ı temyiz”den kabul edilen Mevsilî, önce Musul'da babasından dersler almış ve daha sonra Dımaşk'a giderek Cemâluddîn el-Hasîrî'nin derslerine devam etmiştir. Bir süre tayin edildiği Kûfe kadılığı da yapan Mevsilî, azledilince Bağdat'a giderek Meşhûde Ebû Hanîfe' adlı medresede dersler vermiştir. Bağdat'ta geçirmiş olduğu süreden dolayı, Mevsilî ile birlikte ayrıca “el-Bağdâdî” nispetini de almıştır.<sup>114</sup>

Mevsilî, besmele, hamdele ve salveleden sonra reddedemeyeceği kişilerin talebi üzerine Ebû Hanîfe'nin (ö. 150/767) fikhında İmâm'ın fetvalarını esas alan bir kitap yazdığını ve bunu *el-Muhtâr li'l-fetvâ* diye isimlendirdiğini belirtmektedir.<sup>115</sup>

<sup>112</sup> Geniş bilgi için bkz. Murteza Bedir, “Nesefî, Ebû'l-Berakât”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXII, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2006, ss. 567-568.

<sup>113</sup> bkz. Tez Metni, ss. 52-71.

<sup>114</sup> bkz. Özel, a.g.e., s. 69; Davut Yaylalı, “Mevsilî, Abdullah b. Mahmûd”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXIX, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2004, s. 487.

<sup>115</sup> bkz. Abdullâh b. Mahmûd b. Mevdûd el-Mevsilî, **el-Muhtâr li'l-fetvâ**, Çağrı Yay., İstanbul, 1980, C. I, ss. 5-6.

Müellif, sadece Ebû Hanîfe'nin tercihleriyle yetinmeyip, Hanefî fukahası ile Şâfiî mezhebinin görüşlerinden de istifade edilebilmesi için rumuzlar kullanmıştır. Nitekim İmâm Ebû Yûsuf (س), İmâm Muhammed (م), bu ikisi (سم), İmâm Züfer (ز) ve Şâfiî mezhebi ise, (ف) rumuzları ile verilmiştir. Burada görüldüğü üzere sadece Ebû Hanîfe'nin üç talebesi ile diğer üç mezhepten sadece Şâfiî mezhebinin ihtilaflarına işaret etmiştir.

Hanefî mezhebinin temelini teşkil eden üç fakih olduğu için Ebû Hanîfe'nin söz konusu talebelerinin görüş ayrılıklarına yer yer işaret etmiş, diğer mezheplerden ise, sadece Şâfiî ekolünün görüşlerine rumuzla işaret etmiştir. Bu, müellifin yaşadığı dönemde bölgedeki Şâfiîlerin varlığından dolayı mensuplarını bilgilendirme, ya da Hanefî görüşüyle karşılaştırma amacıyla yapılmış olabilir.

Mevsilî, eserinin **Kitâbu't-Tahâret** bölümüne şöyle başlamıştır:

من أراد الصلاة وهو محدث فليتوضأ، وفرضه : غسل الوجه وغسل اليدين مع المرفقين (ز) ومسح ربع  
= Her kim abdestsiz olup namaz kılmak isterse  
abdest alsın. Abdestin farzları; yüzü yıkamak, iki kolu dirseklerle beraber yıkamak,  
başın dörtte birini mesh etmek ve iki ayağı ökçelerle beraber yıkamaktır.”<sup>116</sup>

Metinde görüldüğü gibi (ز) ve (ف) rumuzları kullanılmış ve böylece, Züfer (ö. 158/774) ve Ebû Yûsuf'a (ö. 182/798) atıfta bulunmuştur.

Müellif, eserini **Kitâbu'l-Ferâiz**'in son konusu olan **Kısmetu't-Terikât**'ı şu ibareyle bitirmiştir:

ومن صالح من الغرماء أو الورثة على شيء من التركة فاطرحه كأن لم يكن ثم أقسم الباقي على سهام الباقيين  
= Kim borçlular ya da vârislerle terekeden bir şey üzerinde anlaşma yaparsa bunu  
atsın. Zira bu yok hükmündedir. Sonradan geri kalanı da, geri kalanların paylarına  
taksim etsin.”<sup>117</sup>

Mevsilî, bu eserinin üzerine *el-İhtiyâr li ta'lîli'l-Muhtâr* adlı şerhini yazmıştır. *el-Muhtâr*'ın şerhinin girişinde şu ifadelerle yer vermiştir:

<sup>116</sup> Mevsilî, a.g.e., C. I, s. 7.

<sup>117</sup> Mevsilî, a.g.e., C. V, s. 126.

“Gençliğimin baharında bazı arkadaşlarımla isteği üzerine fıkıhta bir muhtasar cem edip, onu *el-Muhtâr li'l-fetvâ* diye isimlendirdim. Bu kitapta İmâm Ebû Hanîfe'nin görüşlerini tercih ettim. Zira o, evvel ve evlâ olandır. Bu kitap, âlimler arasında sürekli kullanılıp, fakihler onunla iştilal edince, benden ona bir şerh yazmamı, mesâil ve meânisindeki illetlere işaret etmemi istediler.”<sup>118</sup>

Buradan hareketle onun, metni genç yaşlarında, şerhi ise, olgunluk döneminde kaleme aldığı anlaşılmakta ve ayrıca şerhte takip ettiği metodu da açıkladığı görülmektedir.

Müellif dışında İbn Emîr el-Hâc el- Halebî (ö. 799/1397), Şemsuddîn el-Şirîsî ve İbn Kutluboğa (ö. 879/1474) *el-Muhtâr*'ı şerh etmiş, Ebû Abdillâh Tâcuddîn Abdullâh b. Alî el-Buhârî (ö. 799/1397) nazmetmiş ve İbn Kutluboğa da *el-İhtiyâr*'da geçen hadisleri tahrîc etmiştir. Ayrıca müellifin *el-Müştemil 'alâ mesâil-i'l-Muhtâr ve'l-fevâid* adında başka bir eseri de bulunmaktadır.<sup>119</sup>

Mütûn-i selâse grubunda yer almayan *el-Muhtâr*, mütûn-i erba'a ve mütûn-i sitte arasında zikredilmiştir.

#### ***Mecma'u'l-bahreyn:***

Asıl adı *Mecma'u'l-bahreyn ve mülteka'n-neyyireyn* olan ve kısaca *Mecma'u'l-bahreyn* ya da *Mecma'* diye bilinen eserin yazarı, “İbnü's-Sâ'âtî” diye meşhur olan Muzafferuddîn Ahmed b. Ali b. Tağlib el-Ba'lebekkî el-Bağdâdî'dir (ö. 694/1295). Babası astronomi ve saat yapımında mahir birisi olup, Bağdat'ta el-Muntansırıyye'nin kapısı üzerindeki meşhur saati yaptığı için İbnü's-Sâ'âtî (saatçının oğlu) diye meşhur olmuş, Ba'lebek asıllı olduğu için el-Ba'lebekkî ve Bağdat doğumlu olup hayatını burada devam ettirdiği için de el-Bağdâdî nispetini almıştır. Kimi kaynaklarda dedesinin ismi “Sa'leb” olarak geçse de doğru olanı “Tağlib”tir.<sup>120</sup>

Müellif, Ebu'l-Hüseyn el-Kudûrî'nin *el-Muhtasar*'ı ile Ebû Hafs en-Nesefî'nin (ö. 537/1142) *Manzûmesi*'ni bir araya getirerek eserini kaleme almıştır. Bu iki eserin üzerine

<sup>118</sup> Mevsilî, a.g.e., C. I, s. 6.

<sup>119</sup> Özel, a.g.e., s. 69; Üzerinde yapılan diğer çalışmalar için bkz. Cici, “Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları”, s. 220.

<sup>120</sup> bkz. Muzafferuddîn Ahmed b. Ali b. Tağlib İbnü's-Sâ'âtî, **el-Mecma'u'l-bahreyn ve mülteka'n-neyyireyn**, Dâru'l-Kütübî'l-İlmiyye, Beyrut, 2005, s. 7; Özel, a.g.e., s. 70; Ahmet Özel, “İbnü's-Sâ'âtî, Muzafferüddin”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXI, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2000, s. 190.

ilavelerde bulunarak hazırlamış ve “*hacmi küçük ama ilimde derinleşmek isteyenleri yükselten bir kitap*”<sup>121</sup> gibi övgü ifadeleriyle giriş yapmıştır.

Müellif, mukaddimeden sonra konulara başlamadan önce “*sadru’l-kitâb*” diye bir başlık açarak eserinin metodunu zikretmiştir. Tercih ettiği görüş sıralamalarını, ihtilafli konularda kullandığı cümle çeşitlerini, bu cümlelerin kiplerini, takdim-tehirleri, ara cümleleri ve bu ihtilaf sahipler için kullandığı rumuzları bütün ayrıntılarıyla belirtmiştir. Eserinde sadece Hanefî mezhebiyle ilgili ihtilaflara değil, aynı zamanda diğer mezheplerle ilgili görüş ayrılıklarına da işaret etmiştir. Eserde Ebû Hanîfe (ح), İmâm Ebû Yûsuf (س), İmâm Muhammed (د), İmâm Züfer (ز), Mâlikî mezhebi (ك) ve Şâfiî mezhebi (ع) rumuzları ile ifade edilmiştir.<sup>122</sup> Ancak eserde, ihtilaflara işaret edilmesi, bununla ilgili belli bir metodun izlenmesi ve meselenin etraflıca ele alınması, konunun anlaşılmasını kimi zaman zorlaştırmıştır.

İbnü’s-Sa‘atî, eserinin ilk konusu olan **Kitâbu’t-Tahâret**’e şöyle giriş yapmıştır:

يفترض في الوضوء غسل الوجه ويسقطه (س) عما وراء العذار واليدين والرجلين إلى المرفقين والكعبين “وأدخلناهما (ز) ولم يفرضوا (ك) مسح كل الرأس فنقدره (ع) بالربع لا بالأقل ومنعنا (ز) فيه مد الأصابع = Yüzün yıkanması -favoriden arda kalanını Ebû Yûsuf düşürmüş-, iki kolu ve iki ayağı dirseklere ve ökçelere kadar yıkamak -Züfer’in hilâfına- biz ikisini de dâhil ettik,-Mâlikilerin hilâfına- başın tümünü farz kılmadık, biz -Şâfiîlerin hilâfına- dörtte biri olarak takdir ettik, daha azıyla değil, biz -Züfer’in hilâfına- onda parmakları çekmeyi men ettik. Ebû Hanîfe’ye göre sakalın farzı, dörtte birini mesh etmektir. Muhammed’e göre en doğru görüş -Ebû Hanîfe’nin hilâfına- deriye denk gelenin (tümünü) mesh etmektir.”<sup>123</sup>

Metinde görüldüğü gibi İbnü’s-Sâ‘atî (ح), (س), (د), (ز), (ك) ve (ع) rumuzlarını kullanarak mezhep içi ve mezhep dışı birçok görüş sahiplerini belirtmiş ve böylece ilmî bir eser telif etmiştir.

<sup>121</sup> bkz. İbnü’s-Sâ‘atî, a.g.e., s. 57; Özel, “İbnü’s-Sâ‘atî, Muzafferuddîn”, C. XXI, s. 190; Cici, “Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları”, s. 221.

<sup>122</sup> bkz. İbnü’s-Sâ‘atî, a.g.e., ss. 60-67.

<sup>123</sup> İbnü’s-Sâ‘atî, a.g.e., s. 69.

Müellif, kitabını hatimesindeki şükre vurgu yapan şu ifadelerle bitirmiştir:

“والله هو المشكور على إفاضة نعمه والمسؤول خاتمة السعادة بفضلته وكرمه = Allâh nimetlerini bol bol verdiği için şükredilmeye, fazlı ve keremiyle de nihaî mutluluk istenilmeye layık olandır.”<sup>124</sup>

*Mecma* ‘ birçok telife kaynaklık etmiştir. Nitekim bu eserin müellifi İbnü’s-Sâ‘âtî olmak üzere Ahmed b. İbrahim el-Antabî (ö. 767/1365), İbn Melek (ö. 797/1395), Muhammed et-Trablusî (ö. 967/1559) ve Bedruddîn el-Aynî (ö. 855/1455) gibi birçok fakih *Mecma* ‘a şerh yazmıştır.<sup>125</sup>

Müellif, fûrû-ı fıkıhla ilgili bu eserin dışında, fıkıh usûlüne dair de *Bedî‘u’n-nizâm*, *el-Câmi‘ beyne Kitâbi‘l-Pevdevî ve‘l-İhkâm* ve *Nihâyetü‘l-vüsûl ilâ ‘ilmi‘l-usûl* ve *ed-Dürru‘l-mendûd fi‘r-reddi ‘alâ feylesufi‘l-Yehûd* <sup>126</sup> adlı kitapları kaleme almıştır.

*Mecma* ‘ da *el-Muhtâr* gibi, mütûn-i selâse‘den değil, mütûn-i erba‘a ve mütûn-i sitte içerisinde değerlendirilen eserlerden biridir.

### (3). *Mütûn-i sitte/altı temel metin*

Yukarıda zikredilen mütûn-i selâse ve mütûn-i erba‘a’yı meydana getiren beş muteber metne, Merğînânî‘nin (ö. 593/1197) *el-Hidâye*‘si ilave edilmekle beraber, mütûn-i sitte oluşmaktadır. Bunlardan kronolojik olarak ilk kaleme alınan *el-Muhtasar*; sonuncusu ise, *Kenz*‘dir. Hanefî mezhebinde bu altı metin, telif edildiğinden kısa bir süre sonra en etkili kaynaklar haline gelmiş ve başka eserlere kaynaklık etmiştir. Bu altı metinden beşi hakkında, mütûn-i selâse ve mütûn-i erba‘a başlıkları altında verilmişti.<sup>127</sup> Dolayısıyla burada mütûn-i sitte başlığı altında sadece *el-Hidâye* ile ilgili bilgi verilecektir.

#### *el-Hidâye:*

Ebü‘l-Hasan Burhânüddîn Ali b. Ebî Bekr b. Abdilcelîl el-Merğînânî (ö. 593/1197) tarafından kaleme alınan *el-Hidâye*, aynı müellife ait *Bidâyetü‘l-mübtedî* adlı eserin şerhidir. Merğînânî (ö. 593/1197), İmâm Muhammed‘in (ö. 189/804) *el-Câmi‘u’s-sağîr*‘i ile

<sup>124</sup> İbnü’s-Sâ‘âtî, a.g.e., s. 856.

<sup>125</sup> Özel, a.g.e., s. 70; Cici, “Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları”, s. 221.

<sup>126</sup> İbnü’s-Sâ‘âtî, a.g.e., ss. 13-14.

<sup>127</sup> bkz. Tez Metni, ss. 28-36.



Kudûrî'nin (ö. 428/1037) *el-Muhtasar*'ını derleyip metin olarak *Bidâyetü'l-mübtedî*'yi kaleme almış, daha sonra da *Kifâyetü'l-müntehî* adıyla şerh etmeye başlamıştır. Ancak müellif, eserin büyük bir hacme ulaşınca okuyucuya bıkkınlık vereceğini ve kullanım zorluğu sebebiyle yeterince faydalı olmayacağını düşünerek *el-Hidâye*'yi hazırlamıştır. *el-Hidâye*'de ayrıntılarına girmediği bazı meseleler için de bu şerhe atıflarda bulunmuştur.<sup>128</sup>

Muhtasar bir metin olmadığı halde *el-Hidâye*, bu altı metin arasında sayılırken, *el-Hidâye*'nin metni olan *Bidâye* bunlardan sayılmamıştır. Hâlbuki doğrusu, şerh olan *el-Hidâye*'nin değil, muhtasar olan *Bidâye*'nin metin olarak değerlendirilmesidir. Bu iki eseri de kaleme alan yazarın aynı olması ve metinden ziyade şerhin şöhret bulmasından dolayı *el-Hidâye*, *Bidâye*'nin önüne geçmiştir. Bu nedenle altı metinden biri *Bidâye* değil, *el-Hidâye* olarak zikredilmiştir.

*el-Hidâye* diğer muteber metinler gibi, ulema tarafından hem ders kitabı, hem de referans olarak kullanılmasına rağmen, mütûn-i erba'a ve mütûn-i selâse içinde yer almamasının sebebi, diğer metinlerden hacim olarak daha geniş olmasından kaynaklanmış olabilir.

*el-Hidâye*, *Vikâye* dâhil birçok çalışmaya kaynaklık etmiştir.<sup>129</sup> Burhânüşşerîa, *el-Hidâye*'deki meseleleri derleyerek *Vikâye*'yi kaleme almıştır. Bu iki eseri mukayese çerçevesinde ileride *el-Hidâye* ile ilgili daha geniş bilgi verileceğinden şimdilik bu kadarla iktifa edilmiştir.<sup>130</sup>

### 3. Vikâye'nin Hanefî Literatüründeki Yeri

Hanefî literatüründe, muhtasar ve mütûn olarak iki ana başlık altında ihtisâr çalışmaları yapıldığı yukarıda belirtilmişti. Bir taraftan hicrî IV. asırdan itibaren Tahâvî, Hakîm eş-Şehîd ve Kerhî gibi Hanefî fakihleri tarafından kaleme alınan ilk dönem muhtasarlara, diğer taraftan da çoğunluğu VI. ve VII. asırda telif edilen metinler şöhret bulmuştur.

---

<sup>128</sup> Cengiz Kallek, "el-Hidâye", **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XVII, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 1998, s. 471.

<sup>129</sup> Üzerinde yapılan çalışmalar için bkz. Cici, "Osmanlı Hukuk Düşüncesini Etkileyen Başlıca Kaynaklar", ss. 234-235; Cici, "Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları", s. 223.

<sup>130</sup> bkz. Tez Metni, ss. 75-80.

Bu metinlerin mütûn-i selâse, mütûn-i erba'a ve mütûn-i sitte diye yapılan bütün gruplandırmalarda yer alan eserlerden biri *Vikâye*'dir. Burhânüşşerîa'ya ait olan bu eser, muhtasarlardan değil, metinlerden kabul edilir. *Vikâye*, *Bidâye*'nin şerhi ve *el-Hidâye*'nin muhtasarı mesabesinde olması, üzerine çok sayıda şerh, hâşiye, ta'lik, ihtisâr, risâle ve reddiye türünde eserlerin yazılması, tercüme edilmesi ve hakkında akademik çalışmalar yapılması itibariyle Hanefî literatüründe büyük bir öneme sahiptir.

*Vikâye*, ayrıca Osmanlı hukuk düşüncesinin şekillenmesinde önemli bir rol oynamış, ulema tarafından esas alınmakla beraber, padişah fermanları ile ders kitabı listesinde yerini almıştır. Osmanlı döneminde fûrû-ı fıkıhta tevarüs edilen eserlerden biri olan *Vikâye*, Osmanlı âlimleri için mürâcaat kaynağı olmuş ve medreselerde ders kitabı olarak okutulmuştur.<sup>131</sup>

#### **a. *Vikâye* Şeklinde Adlandırılması ve Telif Sebebi**

Eserin tam adı, isimlendirilmesi ve telif sebebiyle ilgili bilgi, *Vikâye*'nin mukaddimesinde ve torununa ait olan ihtisârî *en-Nükâye* ile şerhi *Şerhu'l-Vikâye*'de açık bir şekilde verilmiştir.

##### **(1). *Vikâye*'nin adlandırılması**

Kısaca *Vikâye* olarak bilinen ve tam adı *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâili'l-Hidâye* olan bu eser, *el-Hidâye*'nin metni olan *Bidâyetü'l-mübtedî*'nin bir nevi kısa şerhi ve *el-Hidâye*'nin muhtasarı durumundadır. Müellif, *el-Hidâye*'de geçen meseleleri derleyerek özetlemiş ve kendine özgü bir eser ortaya koymuştur.

Eserin isminden de anlaşıldığı gibi *el-Hidâye*'ye dayalı bir çalışma olup, müellifi muhtemelen *el-Hidâye*'de geçen meselelerin rivayetlerini/nakillerini koruma amacıyla bu adlandırmayı yapmıştır.

Yukarıda da belirtildiği üzere *Vikâye*, daha ziyade *Bidâye* esas alınarak telif edilmiştir. Ancak *Bidâye*'nin şerhi *el-Hidâye*'nin daha çok meşhur olup metnin önüne geçmesi ve *Vikâye*'nin de metinden ziyade şerhi esas alan bir inceleme olması nedeniyle farklı bir adlandırmaya gidilmiştir. Bundan dolayı eserin tam adında *Bidâye* olmayıp,

---

<sup>131</sup> bkz. Cici, "Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları", s. 215.

*el-Hidâye* yer almış ve bu yeni çalışma *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâili'l-Hidâye* şeklinde isimlendirmiştir.

## (2). *Vikâye'nin telif sebebi*

Müellif, telif etme sebebini eserin mukaddimesinde şöyle ifade eder:

“Aziz evladım Ubeydullâh -Allâh onun hayatını hoşnut ve razı olduğu şeye yönlendirsin- gramer ve edebiyat kitaplarını duyup ezberlemeyi (hıfzı) bitirince, ona ezberleyebilsin diye ahkâm ilminde/fıkıhta harika bir kitap yazmak istedim (...)”<sup>132</sup>  
(...) *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâili'l-Hidâye* diye isimlendirdiğim bu kitabın, genel olarak ezberleyen ve ona rağbet edenlere, özel olarak da aziz evladım Ubeydullâh’a faydalı olmasını Allâh’tan dilerim.”<sup>133</sup>

Eseri şerh ve ihtisâr eden torunu Sadruşşerîa da *Şerhu'l-Vikâye*’de; “*Vikâye*’yi dedem Burhânüşşerîa benim için telif etti”<sup>134</sup> ve ihtisâr ettiği *en-Nükâye*’de; “dedem Burhânüşşerîa ezberlemem için *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâili'l-Hidâye* adlı kitabı telif etti”<sup>135</sup> cümleleri ile dedesinin ifadelerini teyit etmektedir.

Bu üç eserden de anlaşılmaktadır ki *Vikâye* başta kız tarafından torunu Ubeydullâh b. Mesûd b. Tâcüşşerîa (ö. 747/1346) olmak üzere bütün talebeler için kaleme alınmıştır. Bu bilgilerden hareketle, biyografik kaynaklarda da aynı bilgiler verilmiş ve telif sebebi aynı şekilde belirtilmiştir.<sup>136</sup> Bu konuda hiçbir ihtilaf bulunmamakta, ancak torun Sadruşşerîa ve dedeleri Burhânüşşerîa/Tâcüşşerîa’nın (ö. 709/1309) lâkaplarından dolayı, sadece nispette karışıklık bulunmaktadır.<sup>137</sup>

### *b. Vikâye ve Haneî Literatürü*

Hicrî II. asırda İmâmeyn’le başlayan telif faaliyeti, III. asırda daha sınırlı sayıda yazılan eserlerle devam etmiştir. Hicrî IV. ve V. asırda ise, daha çok muhtasarlar telif edilmiştir.

---

<sup>132</sup> *Vikâye*, vr. 2a.

<sup>133</sup> *Vikâye*, vr. 2b.

<sup>134</sup> Sadruşşerîa, *Şerhu'l-Vikâye*, C. I, s. 4.

<sup>135</sup> Sadruşşerîa, *en-Nükâye*, C. I, ss. 38-39.

<sup>136</sup> bkz. Kâtib Çelebî, a.g.e., C. II, s. 2020.

<sup>137</sup> bkz. Tez Metni, ss. 12-15.

Altınca asırda, önceki asırlarda yazılan kimi eserler şerh edilmiş,<sup>138</sup> ayrıca müstakil yeni eserler de vücuda getirilmiştir. Bu asırda telif edilen eserlerden biri de metin türünde *Bidâyetü'l-mübtedî* ve şerhi *el-Hidâye*'dir. Hanefiler nezdinde çok meşhur ve muteber bir metin olan *el-Hidâye*, birçok esere kaynaklık etmiştir.

Hicrî VII. asırda, önceki eserler kısaltılarak kendilerine has üslup ve muhtevada yeni çalışmalar gerçekleştirilmiştir. Çoğu, VII. asırda telif edilen bu tür çalışmalar, muhtasar eserlerden farklı olarak “mütûn/metinler” diye meşhur olmuş ve “mütûn-i selâse”, “mütûn-i erba'a” ve “mütûn-i sitte” şeklinde gruplandırılmıştır. Bu altı metinden sayılmakla beraber, Kudûrî'nin *el-Muhtasar*'ı, V. ve Merğînânî'nin *el-Hidâye*'si ise, VI. asırda telif edilmiştir. Bu metinlerden biri olup üç metin, dört metin ve altı metin grubunun her birinde yer alan *Vikâye*, *Bidâye*'nin şerhi ve *el-Hidâye*'nin muhtasarı niteliğini taşımaktadır.

Bu eser, *el-Hidâye* ve *Kenz* ile birlikte Osmanlı fakihlerinin başlıca atıf kaynakları olmuş, İslam coğrafyasında ve özellikle Osmanlı medreselerinde uzun yıllar ders kitabı olarak takip edilmiştir. Bu üç metin, Osmanlı Devleti'nin bir nevi yarı resmi hukuk kodu olarak kabul edilmiştir. Osmanlı hukuk düşüncesini etkileyen bu kitaplar, birçok çalışmaya konu olmuş ve Osmanlı fukahâsının hem nazarî (usûl), hem de tatbîkî (fürû) hukuk açısından yetişmelerinde büyük bir katkısı olmuştur.<sup>139</sup>

Özellikle İslam Hukuku'nun tedvininde, mezhep hükümlerinin ihtiyârî olarak biraya getirilmesi sürecini oluşturan ikinci merhalede; yöneticiler tarafından, resmi veya yaygın bulunan mezhebin hükümleri -öğretimde kolaylık sağlaması amacıyla- toplatılmıştır.<sup>140</sup> Böylece resmi bir kanun olmayıp sadece kâdırlara, hukuk öğreticisi ve öğrencilerine mütalaa kolaylığı sağlamak amacıyla yarı resmi bir kitap şeklinde eserler telif edilmiştir.<sup>141</sup> Örneğin; Kanunî Sultan Süleyman, Şeyh Ahmed el-Halebî'den fıkıh hükümlerini muhtasar bir kitapta toplamasını istemiştir. Bunun üzerine Halebî, Hanefî fıkhının temel kitaplarından

---

<sup>138</sup> Meselâ, *Muhtasaru't-Tahâvi* el-İsbîcâbî, *Muhtasaru'l-Kerhî* el-Kirmânî ve *Muhtasaru'l-Kudûrî* es-Semerkindî tarafından şerh edilmiştir.

<sup>139</sup> bkz. Mahmasânî, “İslam Hukuku'nun Tedvini”, s. 323; Cici, a.g.e., s. 347; Özel, “Fıkıh”, C. XIII, ss. 15-16.

<sup>140</sup> “**Birinci merhalede**; resmen bir mezhep benimsenmiş, **ikinci merhalede**; mezhep hükümleri ihtiyârî olarak bir araya getirilmiş ve **üçüncü merhalede**; bir mezhep resmen tedvin edilmiştir.” Bu merhaleler hakkında geniş bilgi için bkz. Mahmasânî, “İslam Hukuku'nun Tedvini”, ss. 318-328.

<sup>141</sup> Subhî Mahmasânî, “İslam Hukuku'nun Tedvini II”, çev. İbrahim Kafî Dönmez, **M.Ü.İ.F.D.**, S. 4, İstanbul, 1986, s. 381.

*Muhtasaru'l-Kudûrî, el-Muhtâr, Vikâye* ve *Kenz*'deki meseleleri derlemiş ve eserine *Mülteka'l-ebhur* adını vermiştir.<sup>142</sup>

Yukarıda adı geçen ve etkileri belirtilen metinlerden biri olan *Vikâye*, birçok çalışmaya kaynaklık etmiştir. Bu eserin telifinden hemen sonra sekizinci asırda torunu Sadruşşerîa tarafından ihtisâr edilmiş ve üzerine şerh yazılmıştır. Daha sonraki dönemlerde de üzerine birçok şerh, hâşiye, ta'lik, risale ve reddiye yazılmış ve tercümesi yapılmıştır.

### ***c. Vikâye Üzerine Yapılan Çalışmalar***

Yukarıda belirtildiği gibi Hanefî literatüründe önemli bir yeri olan, Osmanlı ve diğer coğrafyalarda ders ve fetva kaynağı olarak kullanılan ve bütün mütûn çeşitlerinde yer alan eserlerden biri *Vikâye*'dir. Bu özelliğinden dolayı, çok sayıda istinsah edilerek diğer coğrafyalara ulaştırılmış, üzerinde şerh, hâşiye, ta'lik, ihtisâr, risâle, reddiye ve tercüme çalışmaları yapılmıştır. Bu çalışmaların çoğu, muhtasar niteliğinde olan *Vikâye*'den daha çok istifade edilmesi amacına matuftur. Ayrıca eserin dili Arapça olması sebebiyle başka dillere tercüme de edilmiştir. İhtisar özelliği taşımasına rağmen, tekrar ihtisâr edilmiş ve ibareleri tashih edilerek reddiye niteliğinde eserler kaleme alınmıştır.

#### ***(1). Vikâye'nin şerh ve hâşiyeleri***

Medreselerde ders kitabı olarak okutulan *Vikâye*'nin muhtasar niteliğinde olmasından dolayı, kapalı kalan veya eksiklik taşıyan noktaların daha iyi anlaşılmasını sağlamak ve farklı görüşlere ve delillere yer verilip tercihte bulunularak daha fazla istifade etmek amacıyla pek çok şerh kaleme alınmıştır. Kütüphane kayıtlarında dört yüzü aşkın nüshası bulunan *Vikâye*'nin şerhlerinden bazıları şunlardır:

***Şerhu'l-Vikâye li Sadrişşerîa:*** Burhânüşşerîa'nın torunu Sadruşşerîa tarafından kaleme alınan bu eser, ***Münteha'n-Nükâye 'alâ Şerhi'l-Vikâye*** adıyla Salâh Muhammed Ebü'l-Hâc tarafından tahkik edilerek Amman'da Müessesetü'l-Verrâk'da iki cilt halinde beş cüz olarak basılmıştır. ***Şerhu'l-Vikâye*** üzerine hukukçular tarafından ***Hâşiye 'ala Şerhi'l-Vikâye*** adında eserler yazılmıştır. Kütüphane kayıtlarında altmıştan fazla olan hâşiye nüshalarından bazıları şunlardır:

---

<sup>142</sup> bkz. Mahmasânî, "İslam Hukuku'nun Tedvini" s. 322; Halil Cin-Ahmet Akgündüz, **Türk Hukuk Tarihi**, Selçuk Üniversitesi Yay., Konya, 1989, C. I, ss. 115-117.

“Kara Sinân” lâkaplı Sinânuddîn Yûsuf b. Abdilmelik (ö. 852/1448), eserinin mukaddimesinde ilim ve ulemayı öven âyet ve hadislerden sonra, fıkıh ve fakihin önemi hakkında hadisler zikretmiştir. Kavramların sözlük ve terim anlamlarını veren müellif, tartışma olan konularda kendi kanaatini belirtmiştir.<sup>143</sup>

Fenârîzâde Hasan Çelebî (ö. 841-886/1437-1481), sadece abdestle ilgili konulara değinerek küçük hacimli bir hâşiye kalem almıştır. Diğer eserleri de referans göstererek mezhebin görüşünü savunan müellif, konuyu açıklayıcı cümlelerin yanı sıra, problemlere dikkat çekmiştir.<sup>144</sup>

Ya’kûb Paşa (ö. 891/1486) hâşiyesinde, başka eserlerden de yararlanarak kavramların sözlük ve terimlerin anlamlarını vermiş ve açıklamalarda bulunmuştur. Ulema tarafından beğenilen bu eserde müellif, özellikle ihtilafı konularda Şâfiî’ye yer vermiş, bazen onun görüşlerini savunduğunu açık bir dille ifade etmiştir.<sup>145</sup>

Sinân Paşa (ö. 891/1486), sadece *Şerhu’l-Vikâye*’deki Kitâbu’t-Tahâret’i ele almış, başta Hanefî mezhebinin üç imamıyla Şâfiî ve diğer fakihlerin görüşlerine yer vermiştir. Tercihlerde bulunarak aklî ve naklî delillere mürâcaat ederek müdellel bir çalışma meydana getirmiştir.<sup>146</sup>

***Şerhu’l-Vikâye li’bni Melek***: “İbn Melek” ya da “Ferişteoğlu” diye meşhur olan İzzeddin Abdullatîf b. Abdilazîz b. Melek (ö. 797/1395)” tarafından kaleme alınmıştır. Matbu olmayan bu eserin yazma nüshaları, birçok kütüphanede mevcuttur.<sup>147</sup>

Oğlu Ca’fer’i okutmak amacıyla *Vikâye*’ye şerh yazan İbn Melek, “ey” ve “ya’nî” ifadeleriyle açıklamalar yapmış, “in kulte” şart cümlelerinin peşinden “kultu/kulnâ” diyerek bunlara cevap vermiştir. Hemen her konuda muhtemel sorulara verdiği cevaplarla, delilleri

---

<sup>143</sup> Geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e, ss. 134-136.

<sup>144</sup> Geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e, ss. 222-223.

<sup>145</sup> Geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e, ss. 229-231.

<sup>146</sup> Geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e, ss. 233-234. Hâşiyelerin kütüphane kayıtları için bkz. Manisa İl Halk Kütüphanesi 45 Hk 650, Ankara Milli Kütüphane 01 Hk 45 ve 01 Hk 147/3, Atıf Efendi Yazma Eser Kütüphanesi 34 Atf Ek 1705, Köprülü Yazma Eser Kütüphanesi 34 Ma 77 vd. Hâşiyeler hakkında geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e., ss. 134, 222, 229, 233 vd; Salâh Muhammed Ebü’l-Hâc, a.g.e., C. I, ss. 71-74.

<sup>147</sup> Kütüphane kayıtları için bkz. Kastamonu İl Halk Kütüphanesi 37 Hk 1075, Ankara Milli Kütüphane 50 Damad 388, Atıf Efendi Yazma Eser Kütüphanesi 34 Atf 952, İstanbul Millet Kütüphanesi 34 Fe 857/3, Edirne Selimiye Yazma Eser Kütüphanesi 22 Sel 4598 vd.

zikretmiş ve tartışma zemini oluşturmuştur. Genel olarak kaynak belirtmeyen şârih, Ebû Hanîfe ve İmâmeyn'in görüşlerine öncelik vermiştir.<sup>148</sup>

***el-‘Înâye fi Şerhi’l-Vikâye***: “Alâeddin Esved” veya “Kara Hoca” lâkabıyla bilinen Alâeddin b. Ömer (ö. 800/1397) tarafından kaleme alınan bir şerhtir. Halen yazma olan bu şerhin nüshaları, kütüphanelerde kayıtlıdır.<sup>149</sup>

Alâeddin Esved İznik Medresesi'nde müderris iken, *Vikâye*'deki müşkülleri çözmek için *el-Înâye*'yi telif etmiştir. Bu şerh *Vikâye* ile birlikte kendisi ve başkaları tarafından ders kitabı olarak okutulmuştur. İki cilt halinde istinsah edilen bu eserin birinci cildi Kitâbu't-Tahâret'ten Kitâbu'l-Vakf'a, ikinci cildi ise, Kitâbu'l-Büyû'dan Kitâbu'l-Hünsâ'ya kadardır. İbareleri şerh ederken bazı takdirlerde bulunan şârih, Hanefî mezhebinin dışındaki görüşlere de değinmiştir.<sup>150</sup>

***el-Înâye fi Şerhi’l-Vikâye***: Tokat yakınlarında bir yer olan Kumenât (Gümenek)'li Seyyid Hasan Kumenâtî (ö. 840/1436) tarafından yazılan bir eserdir. Yazma halinde bulunan bu eserin nüshaları, kütüphanelerde mevcuttur.<sup>151</sup>

Eserin mukaddimesinde *Vikâye*'nin önemine ve icaz özelliğine değinen şârih, bundan hareketle, kendisinden tam anlamıyla yararlanılacak bir şerhin olmadığını ileri sürerek bir şerh yazmaya karar verdiğini ifade etmektedir. Kumenâtî eserinde, yapılan içtihatlarla karşı getirilen delillerin kritiğini yapmış ve mezhep görüşünü savunmaya çalışmıştır.<sup>152</sup>

***Şerhu’l-Vikâye li Musannifek***: “Musannifek” lâkabıyla meşhur olan Ali b. Muhyuddîn eş-Şahrudî'nin (ö. 875/1470) bir çalışmasıdır. Yazma olan bu şerhin nüshaları, kütüphanelerde kayıtlıdır.<sup>153</sup>

Şârih, eserini Osmanlı toprakları dışında Herat'ta kaleme almış ve 839/1435 tarihinde tamamlamıştır. Bu şerhin en önemli yönlerinden biri, -kendisinin de üzerinde

---

<sup>148</sup> Geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e., ss. 74-77.

<sup>149</sup> Kütüphane kayıtları için bkz. Amasya Beyazıt İl Halk Kütüphanesi 05 Ba 333, Konya Bölge Yazma Eser Kütüphanesi 15 Hk 2058 ve Manisa İl Halk Kütüphanesi 45 Ak Ze 543.

<sup>150</sup> Geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e., ss. 80-82.

<sup>151</sup> Kütüphane kayıtları için bkz. Amasya İl Halk Kütüphanesi 05 Ba 295 ve Ankara Milli Kütüphane 26 Hk 49.

<sup>152</sup> Geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e., ss. 126-129.

<sup>153</sup> Kütüphane kayıtları için bkz. Amasya Beyazıt İl Halk Kütüphanesi Ba 985/3 ve Ba 985/2, Köprülü Yazma Eser Kütüphanesi 34 Fa 555, İstanbul Millet Kütüphanesi 34 Fe 862 ve 34 Fe 863.

durduğu- taassuptan uzak bir özelliğe sahip olmasıdır. Bundan dolayı, başka mezhep ve fakihlere ait görüşleri tercih etmiş ve şahsî kanaatlerde bulunmuştur. Ayrıca görüşlerle ilgili âyet, hadis ve terimlere dayanarak açıklamalar yapmış ve genel olarak kavramların tanımlarına yer vermiştir.<sup>154</sup>

**Şerhu'l-Vikâye li Şeyhzâde:** “Şeyhzâde” lâkabıyla meşhur olan Mahmûd Çelebî (ö. 950/1543) tarafından iki cilt olarak telif edilmiştir. Yazma olan bu eserin nüshaları, kütüphanelerde mevcuttur.<sup>155</sup>

## **(2). Vikâye üzerine yazılan ta'lik ve risâleler**

*Vikâye*'ye şerhler yazılmakla birlikte belli bir kısmı üzerine ve konularına yönelik birçok ta'lik ve risâle telif edilmiştir. Bunlardan bazıları ise, şunlardır:

**Ta'lika 'alâ babi's-şehid mine'l-Hidâye ve'l-Vikâye:** “İbnü'l-Meddâs”, “Hüsâm Çelebî” veya “Nalbantzâde” diye meşhur olan Hüsâmuddîn et-Tokâdî'ye (ö. 860/1456) aittir.

Eserin isminden de anlaşılacağı üzere, şehitlerin hükmüyle ilgilidir. Şehitlerin yıkanması konusundaki “tâhir” ve “bâliğ” kayıtları bağlamında yapılan tartışmalar ve bu tartışmalara verilen cevap ve itirazlara değinen Tokâdî, Hanefî mezhebinin bu konudaki görüşünü savunmuştur.<sup>156</sup>

**Ta'lika 'alâ kavli sahibi'l-Vikâye hilâfen li Züfer:** İbn Kemal Paşa'nın (ö. 940/1534) eseridir.

**Ta'lika 'ala'l-Vikâye:** Fenârîzâde Muhyuddîn Muhammed b. Ali b. Yûsuf tarafından kaleme alınmıştır.

**Risâle fî bâbî's-şehâde mine'l-Vikâye:** Yahya b. Zekeriyâ'ya aittir.

**Risâle fî beyân-ı hıyâru's-şart ale'l-Vikâye:** Yunus el-Hâcc'a aittir.

---

<sup>154</sup> Geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e., ss. 183-184.

<sup>155</sup> Kütüphane kayıtları için bkz. Atıf Efendi Yazma Eser Kütüphanesi 34 Atf 954, Köprülü Yazma Eser Kütüphanesi 34 Fa 615 ve 34 Fa 616. Diğer şerhler, kütüphane kayıtları ve bununla ilgili geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e., ss. 69-264; Cici, “Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları”, s. 221; Orazov, a.g.e., ss. 65-78; Bedir, “Vikâyetü'r-rivâye”, C. XLIII, s. 107; Ebü'l-Hâc, a.g.e., C. I, ss. 49-50.

<sup>156</sup> Geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e., ss. 161-162.



*Risâle fî îzâhi kavli'l-Vikâye fî bâbi'l-'ıtk*, İbnü's-Sâiğ Seriyuddîn Muhammed b. İbrahim ed-Darurî tarafından kaleme alınmıştır.<sup>157</sup>

### (3). *Vikâye'nin muhtasarlari*

*Vikâye*, kendisi muhtasar bir metin olmakla beraber, ihtisâr da edilmiştir. Bu alanda bilinen ilk ve tek çalışma; *-Vikâye'nin de aynı zamanda şârihi olan-* torunu Sadruşşerîa tarafından *en-Nükâye/Muhtasaru'l-Vikâye* adıyla kaleme alınmıştır.

Sadruşşerîa eseri yazma gayesini şöyle ifade eder:

“Ben, *Vikâye* taliplerinin bazısının onu ezberlemede gevşek davrandığını görünce, kendisinden hâli olmayan/mesâilini kapsayan bu muhtasarı kaleme aldım. Kim *el-Hidâye'nin* mesâilini öğrenmek isterse *Vikâye'yi* hıfzetsin, kim de vakti dar olur (*Vikâye'yi* ezberleyemezse) bu muhtasarı ezberlesin.”<sup>158</sup>

Burhânüşşerîa, eserini oluştururken *el-Hidâye'nin* meselelerini derleyerek bir ihtisâr çalışması yaptığı gibi, Sadruşşerîa da *Vikâye'den* seçmeler yapıp konuları daha da kısaltmak suretiyle yeni bir muhtasar metin ortaya koymuştur. Nitekim *en-Nükâye'deki* cümlelerin çoğunluğu *Vikâye'den* alınmakla beraber, hemen hemen bütün konularda ihtisâra gidildiği görülmektedir. Elbette her muhtasarın kendine has bir ihtisâr özelliği vardır ve müellif de konuları belli bir üslupla özetlemiştir.

Her iki muhtasarın konu tertipleri çoğunlukla aynı olmakla birlikte *en-Nükâye'de*, *Vikâye'de* bulunan bazı alt başlıklar kaldırılmış ve bir kısmının sıralaması değiştirilmiştir. Örneğin; *Vikâye'deki* tertipte Kitâbu'l-I'tak'tan sonra Kitâbu'l-Eymân gelirken, *en-Nükâye'de* ise, Kitâbu'l-Mükâtebe işlenmiştir. *Vikâye'de* Kitâbu't-Tahâret konularına âyet ile başlarken, *en-Nükâye'de* doğrudan abdestin farzları sıralanarak başlanılmıştır.

Kütüphane kayıtlarında onu aşkın nüshası bulunan *en-Nükâye*, Najib Muhsin Shakır tarafından tahkik edilmiştir.<sup>159</sup> *Vikâye'nin* bilinen tek muhtasarı olan *en-Nükâye* üzerine de

<sup>157</sup> Kütüphane kayıtları için bkz. Nuruosmaniye Yazma Eser Kütüphanesi 34 Nk 2148/2 ve Ankara Milli Kütüphane 18 Hk 510/1. Diğer ta'lik ve risâleler hakkında geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e., ss. 314, 331; Orazov, a.g.e., ss. 78-80; Bedir, “Vikâyetü'r-rivâye”, C. XLIII, s. 107.

<sup>158</sup> Sadruşşerîa, *en-Nükâye*, C. I, ss. 39-40.

<sup>159</sup> Kütüphane kayıtları ve geniş bilgi için bkz. Ankara Milli Kütüphane 06 Mil Yz A 1441/5, Konya Bölge Yazma Eser Kütüphanesi 42 Kon 2578, Atif Efendi Yazma Eser Kütüphanesi 34 Atf 2200/2, Nuruosmaniye Yazma Eser Kütüphanesi 34 Nk 129/1 vd.; Najib Muhsin Shakır, Sadru's-Serî'a es-Sânî'nin en-Nükâye Adlı Eserinin Tahkiki, U.Ü.S.B.E., (Yayımlanmamış Yüksek Lisans Tezi), Bursa, 2014, ss. 29-30.

farklı türde birçok çalışma yapılmıştır. Bu cümleden olarak el-Kuhistânî, Alî el-Kârî, Musannifek, İbn Kutluboğa (ö. 879/1474), Molla Cami (ö. 898/1492), Abdulalî b. Muhammed el-Bircendî ve Abdurrahmân b. Ebî Bekr el-‘Aynî’nin şerhleri en meşhurlarıdır. Bunlardan Alî el-Kârî’nin *Fethu bâbi’l-‘inâye bi şerhi’n-Nükâye* adlı eseri tahkik edilerek üç cilt halinde ve Kuhistânî’nin *Câmiu’r-rumûz fi şerhi’n-Nükâye* adlı eseri bir ciltte iki cüz olarak basılmıştır.<sup>160</sup>

#### (4). *Vikâye üzerine yazılan reddiyeler*

Eser üzerine sadece kitaptaki muğlak ve müphem ifadeleri açıklamaya yönelik şerh ve ta‘likler yazılmamış, aynı zamanda eleştirel çalışmalar olan reddiyeler de kaleme alınmıştır. Reddiyeler sadece eserle ilgili tenkit niteliğinde değil, aynı zamanda gerekli ilave ve çıkarmalar yapıldığından esere katkı sağlayıcı çalışmalardır.

*Vikâye* üzerine yapılan ve ulaşabildiğimiz tek reddiye niteliğindeki eser, *el-Îzâh fi şerhi’l-İslâh*’tır. Bu eser, Osmanlı âlimlerinden İbn Kemal Paşa veya Kemalpaşazâde diye meşhur olan Şeyhülislam Ahmed b. Süleyman b. Kemal Paşa (ö. 940/1534) tarafından telif edilmiştir. Söz konusu reddiye, Abdullâh Dâvûd Halef el-Muhammedî ve Mahmûd Şemsuddîn Emîr el-Hazâ‘î tarafından tahkik edilerek Beyrut’ta Dâru’l-Kütübi’l-‘İlmiyye’de iki cilt olarak basılmıştır.

*Vikâye* veya *Şerhu’l-Vikâye* kadar olmasa da Kemalpaşazâde’ye ait bu eserin, günümüze kadar ulaşan nüshaları ve hakkındaki çalışmaların çokluğuna bakılarak değerlendirildiğinde fakihler üzerinde etki bırakan bir çalışma olduğunu söylemek mümkündür.<sup>161</sup>

İbn Kemal Paşa mukaddimede, eserini kaleme alma sebebini şöyle ortaya koymuştur:

“*Vikâye* diye adlandırılan muhtasar, hacmi küçük, nazmı veciz, tüm maksat ve yararları hâvi bir kitaptır (...) Ancak eserdeki bazı konularda yanılma ve hatalar olduğu için tashih etmek ve birtakım değişiklikler yaparak tenkîh etmek istedim (...) Birtakım anlam ve çıkartmalar yaparak anlatım, açıklama ve düzeltme yolunda

---

<sup>160</sup> Nûruddîn Ebu’l-Hasan Alî b. Sultan Muhammed el-Herevî el-Kârî, *Fethu bâbi’l-‘inâye bi şerhi’n-Nükâye*, Dâru’l-Erkâm b. Ebi’l-Erkâm, Beyrut, 1997; Geniş bilgi için bkz. Cici, “Osmanlı Hukuk Düşüncesini Etkileyen Başlıca Kaynaklar”, ss. 225-227; Cici, “Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları”, s. 221; Orazov, a.g.e, s. 86.

<sup>161</sup> bkz. Orazov, a.g.e., s. 81.

tamamlayıcı bilgiler ilave etmeyi arzuladım (...) Hataya düştüğü yerler hariç müellifin izinden gittim. *Vikâye*'deki hataları tashih için *el-İslâh* ve bunun şerhindeki açıklamaları kapsamasından dolayı da şerhine *el-Îzâh* ismini verdim.”<sup>162</sup>

Eserin yazılış amacıyla ilgili bu ifadelerden de anlaşıldığı gibi *el-İslâh*, sadece *Vikâye*'ye yönelik bir çalışma olmayıp, torunu Sadruşşerîa tarafından yapılan şerhi de kapsayan bir eserdir. *el-İslâh*, *Vikâye*; *el-Îzâh* ise, *Şerhu'l-Vikâye* için telif edilmiştir. Dolayısıyla *el-İslâh*'ta, *Vikâye*'deki hatalı noktalar düzeltilmiş, daha sonra da *el-Îzâh fi şerhi'l-İslâh* adıyla *el-İslâh* şerh edilmiş ve kimi yerde de *Vikâye* ve *Şerhu'l-Vikâye* tenkit edilmiştir. Ayrıca Kemalpaşazâde, *Şerhu'l-Vikâye* müellifine ait olan ve Osmanlı medreselerinde ders kitabı olarak okutulan *Tenkîhu'l-usûl* adlı eserine yönelik *Tağyîrû't-Tenkîh* adıyla eleştirel bir metin de kaleme almıştır.<sup>163</sup>

Kemalpaşazâde'nin, *Vikâye*'ye yönelik düzeltmeye ilişkin şu örnek verilebilir:

“العمره سنّة، وهي : طواف وسعي ولا وقوف لها = Umre; tavâf ve sa'ydan oluşur. Umrede (Arefe) vakfesi yapılmaz.”<sup>164</sup>

Kemalpaşazâde, *Vikâye*'de geçen bu metni *el-İslâh*'ta şöyle düzeltilmiş ve ilavelerde bulunmuştur:

“العمره سنّة، وهي : إحرام وطواف وسعي وحلق أو تقصير = Umre; ihrâm, tavâf, sa'y ve halk (kazıtma) ya da taksîr (kısaltma)'den oluşur.”<sup>165</sup>

Yukarıdaki iki ibarede benzerlikler açık bir şekilde göze çarpmakla beraber, bazı farklılıkların olduğu da açıktır. *Vikâye*'de umrenin “tavâf” ve “sa'y” olarak iki fiilden oluştuğu belirtilirken, *el-İslâh*'ta ise; buna “ihrâm” ve “halk/taksîr” ilave edilerek dört şey zikredilmiştir. Ayrıca *Vikâye*'de, umrede Arefe vakfesinin olmadığı ifade edilirken, *el-İslâh*'ta bunu belirtmeye ihtiyaç duyulmamıştır.

<sup>162</sup> Ahmed b. Süleymân b. Kemâl Pâşâ, *el-Îzâh fi şerhi'l-İslâh*, Dâru'l-Kütübi'l-İlmiyye, Beyrut, 2007, C. I, ss. 3-4.

<sup>163</sup> bkz. Şükrü Özen, “Tenkîhu'l-Usûl”, *T.D.V. İslam Ansiklopedisi*, I-XLIV, C. XL, Diyanet Vakfı Yay., İstanbul, 2011, s. 457.

<sup>164</sup> *Vikâye*, vr. 20b.

<sup>165</sup> İbn Kemâl Pâşâ, *el-İslâh*, Dâru'l-Kütübi'l-İlmiyye, Beyrut, 2007, C. I, s. 238.

*el-İslâh*'ta düzeltilip ilaveler yapılan bu ibare, *el-İzâh*'ta ise, şöyle şerh edilmiştir:

‘والعمرة سنة، وهي : إحرام وطواف وسعي وحلق أو تقصير.’ الطواف ركن وغيرهما واجب، ذكره في “**Umre; ihrâm, tavâf, sa’y ve halk (kazıtma) ya da taksir (kısaltma)’den oluşur**’. Tavâf, rükün; diğer ikisi vaciptir. Bu, el-Kâfi ve Şerhu’t-Tahâvî’de geçiyor.”<sup>166</sup>

Yukarıdaki şerhten de anlaşıldığı gibi metinde verilen fiillerin farz ya da vacip olarak hükümleri verilmiş ve bunun hangi eserlerde geçtiği belirtilmiştir.

Kemalpaşazâde’nin bu eseri üzerine de Birgivî (ö. 981/1573), *Risâle fî reddi’l-İslâh ve’l-İzâh* adlı bir reddiye yazmıştır. Bu reddiye, kitabın sadece Tahâret bahisleri ile alakalıdır. Tahâret bölümünün isimlendirilmesinden, “Maddî Pisliklerin Temizlenmesi”ne kadar on bir ana başlık ve bu başlıkların alt başlıklarında *Vikâye*’nin yazarı Burhânüşşerîa ve şerh eden torunu Sadruşşerîa’yı eleştiren Kemalpaşazâde’yi eleştirmiş ve görüşlerini reddederek cevaplar vermiştir. Birgivî sadece Kemalpaşazâde’nin *Vikâye*’ye yaptığı itirazlara cevap vermekle kalmaz, verdiği bilgilere de eleştiriler getirmiştir. Bunlara şu örnek verilebilir:

Burhânüşşerîa, “Kitâbu’t-Tahâret” şeklinde, diğer bölüm başlıklarında da olduğu gibi bölüm isimlendirmesini müfret (tekil) lafız olarak kullanmış ve sebebini şu şekilde açıklamıştır:

“Tahâret lafzı, müsennâ (ikil) ve cemi (çoğul)’si olmayan mastar bir lafızdır. İsm-i cins olması hasebiyle şamil olduğu bütün tür ve neveleri içine alır. Bundan dolayı, cem’ lafız kullanılmasına ihtiyaç yoktur.”<sup>167</sup>

Kemalpaşazâde bunu; “*Bilakis cem’ lafız kullanmaya ihtiyaç vardır. Eğer lafız müfret olarak getirirsek tahâretin şâmil olduğu bütün cinsleri içine almaz. Buna delâlet etmesi için mutlaka cem’ lafız kullanmak gerekmektedir*”<sup>168</sup> diyerek eleştirmektedir.

<sup>166</sup> İbn Kemal Paşa, *el-İzâh*, C. I, s. 238.

<sup>167</sup> Muhammed Atıf Yıldırım, Birgivî’nin Şeyhayn (Burhânüşşerîa ve Sadruşşerîa) Savunması (*Risâle fî Reddi’l-İslâh ve’l-İzâh*), M.Ü.S.B.E., (Yayımlanmamış Yüksek Lisans Tezi), İstanbul, 2009, ss. 19-20.

<sup>168</sup> Yıldırım, a.g.e., ss. 19-20.

Birgivî ise, Kemalpaşazâde'nin görüşüne katılmayarak şöyle cevap vermektedir:

“Burası başlık makamıdır, başlık da, bölümü diğer bölümlerden ayırmaya yarar. Yani söylenmek istenen; bu bölümde tahâretten bahsedilecektir, namazdan, zekâtan veya herhangi başka bir bölümden değil. Dolayısıyla tahâret lafzının muhtelif cinsleri kapsayan ism-i cins olduğu söylenmesi gerekenin dışında, fazlalık bir şeydir. Bir kelamı (sözü) muktezâ-ı hâlin gereklerinden noksan bir şekilde ifade etmek kelamın belâgatine zarar vermek, muktezâ-ı hâlin gereğinden fazlasıyla ifade etmek ise, belâgatın sınırlarını aşmaktır. Eğer gerçekten başlık makamında bütün cinsleri şamil bir ifade kullanmak gerekiyorsa diğer bölüm başlıklarında da bunu yapmak gerekirdi; Kitâbu's-Salavât, Kitâbu'z-Zekavât gibi. Dolayısıyla bölüm başlıkları, bölümde bahsedilenlerin altına giren bütün cinsleri kapsar. Buradan da Burhânüşşerîa'nın belâgat ilmindeki yerinin ne kadar yüksek olduğunu anlayabiliriz. Onu kınayanın ise, muktezâ-ı hâlden haberdar olmadığını görmekteyiz.”<sup>169</sup>

Ayrıca Birgivî, *el-Hidâye* müellifinin bölüm başlığı olarak cem' lafız kullanmasını ise, şöyle açıklar:

“*el-Hidâye* müellifi bununla birçok faydayı kastetmek ve diğer bölümlerde de cinslerin farklılığına işaret etmek amacını taşır. Böylece *el-Hidâye* sahibi başlangıçta doğru bir şey yapmış ve belâgatın gereklerini yerine getirmiştir. İbarede de belâgatın gereklerini açık bir şekilde görmekteyiz.”<sup>170</sup>

Birgivî, daha sonra Kemalpaşazâde'nin tahâret tarifiyle alakalı olarak da eleştirilerde bulunmuştur. Kemalpaşazâde ise, kendi eserinde çoğul lafız kullanmış ve başlığı “Kitâbu't-Tahârât” diye vererek bu konuda şöyle demiştir:

“Kemalpaşazâde, tahâreti, nezâfetle; guslü, guslü gerektiren şeylerden temizlenmekle ve abdesti de abdesti bozan şeylerden temizlenmekle açıklar. Bu tarifler yeterli değil, zayıftır. Çünkü birinci tarif, daha kapalı bir şeyle açıklanmıştır. Diğer iki tarifte de devir vardır. Yani muarref tarifte tekrar kullanılmıştır.”<sup>171</sup>

---

<sup>169</sup> Yıldırım, a.g.e., s. 20.

<sup>170</sup> Yıldırım, a.g.e., s. 20.

<sup>171</sup> Geniş bilgi için bkz. Yıldırım, a.g.e., ss. 19-21.

##### (5). *Vikâye'nin tercümeleri*

*Vikâye* Arapça yazılmış ve daha sonra Türkçe'ye birçok tercümesi yapılmıştır. Devletoğlu Yûsuf el-Balikesîrî'ye, Kurt Efendi'ye, Abdulcemîl b. Muhammed b. Muhammed es-Sâfi'ye, Ömer b. Muharrem'e ve Üsküdârî Kasım b. Süleyman'a ait beş tane *Vikâye* tercümesi günümüze ulaşmıştır. Bunlardan es-Sâfi'nin ***Menâfi'u'l-Müslimîn*** adlı tercümesi Farsça; diğer dördü ise, Osmanlıca olup, kütüphane kayıtlarında yetmiş aşkın nüshası bulunmaktadır. Bunların en önemlileri Kurt Efendi ve Devletoğlu Yûsuf'un tercümeleridir.<sup>172</sup>

Doğum ve ölüm tarihleri kesin olmamakla beraber, II. Murad döneminde yaşadığı bilinen Devletoğlu Yusuf, *Vikâye*'yi şiirsel bir şekilde tercüme ederek Osmanlı Türk okuyucusuna kazandırmıştır. Bu hukukçu, II. Murad'a ithafen kaleme aldığı bu tercümeyle 827/1423'te başlayarak 828'de tamamlamıştır. *Vikâye*'nin Anadolu sahasında yapılmış en önemli tercümesi olan bu eser, Türkçe'de ilk manzum fıkıh kitapları arasında yerini almış, hem İslam Hukuku alanına, hem de Türkçe'ye katkıda bulunmuştur. Kütüphanelerde otuz yakın nüshası bulunan bu tercüme, 6970 beyit halinde olup, ***Vikâyenâme*** olarak adlandırılmıştır. Tercümesinde şer'î hükümleri tamamladıktan sonra bunları bilmenin herkese farz olduğunu belirterek, kadıların bu kitabı iyi okuması gerektiğini kaydetmiş ve Türkçe olmasından dolayı, zorluk çekmeyeceklerini ifade etmiştir. Ayrıca ilm-i fûrû öğrenilmesi amacıyla oluşturduğu bu eseri, sadece tercüme olmayıp, aynı zamanda diğer fakihlerden de yararlanarak içeriğini zenginleştirmiştir.<sup>173</sup>

Asıl adı, Muhammed b. Ömer er-Rûmî (ö. 996/1588) olan müellif, Kurt Efendi diye meşhur olmuştur. Sahn-ı seman medresesinde müderris yardımcılığına kadar yükselmiş olan müellifin, pek çok eseri bulunmaktadır. Kaleme aldığı eserlerden biri de *Vikâye* tercümesidir. Yurt içi ve dışında birçok nüshası bulunan bu eser, nesir halinde olup, önce metin yazılmış sonra da direkt olarak çevirisi yapılarak gerektiğinde açıklamalar yapılmıştır.<sup>174</sup>

---

<sup>172</sup> Kütüphane kayıtları için bkz. Çorum Hasan Paşa İl Halk Kütüphanesi 19 Hk 1493/1, Konya Bölge Yazma Eser Kütüphanesi 32 Hk 1840/2, Ankara Milli Kütüphane 60 Hk 1731 vd. Diğer tercümeler ve geniş bilgi için bkz. Orazov, a.g.e., ss. 83-85; Cici, a.g.e., ss. 142, 143; Eliaçık, a.g.m., s. 117-120.

<sup>173</sup> Geniş bilgi için bkz. Cici, a.g.e., ss. 142-145; Eliaçık, a.g.m., s. 117.

<sup>174</sup> Geniş bilgi için bkz. Eliaçık, a.g.m., s. 118.



## **İKİNCİ BÖLÜM**

### **VİKÂYE'NİN ŞEKİL VE MUHTEVA AÇISINDAN TAHLİLİ**

## I. VİKÂYE’NİN ŞEKİL ÖZELLİKLERİ

*Vikâye*’nin, *Bidâye/el-Hidâye* ile lafız ve konu olarak benzerlik arz etmesi, iki eserin birebir aynı olduğunu göstermez. Zira *Vikâye*’nin kendine has bir özgünlüğü olup farklı bir telif ve tasnif özelliği bulunmaktadır. Bu özellikler tespit edilirken, ana kaynak olan *el-Hidâye* göz önünde bulundurularak iki metin arasında mukayeseler yapılması uygun olacaktır. Böylece aralarındaki benzer ve farklı yönler ortaya konacaktır.

Özellikle belirtilmelidir ki, *el-Hidâye*’ye dayalı bir muhtasar çalışma olmakla beraber, asıl eserin bir yorumu konumunda bulunduğu için her ihtisâr gibi *Vikâye* de, yazarının birikim, zevk ve ölçülerine göre kendine özgü bir şekle sahiptir. Eserin şekil açısından bu özgün anlayışını tespit etmek için *Vikâye*, yöntem, dil-üslûp, hacim, tertip ve diğer özellikler açısından incelenecektir.

### A. İZLEDİĞİ YÖNTEM

Müellif, eserin adından anlaşılacağı gibi Merğînânî’nin (ö. 593/1197) *el-Hidâye* adlı eserindeki meseleleri delilleri olmaksızın seçerek özetlemek suretiyle derlemiştir. Bu çalışma, *el-Hidâye*’nin metni olan *Bidâyetü’l-mübtedî*’nin şerhi ve *el-Hidâye*’nin muhtasarı niteliğindedir. Müellif, öncelikle *Bidâye*’nin metnini kendi ifadeleriyle yaptığı değişiklikler yanında *el-Hidâye*’den yaptığı alıntılarla konuyu derlemektedir.

### B. DİL VE ÜSLÛP ÖZELLİKLERİ

Muhtasar metinlerde olduğu gibi *Vikâye*, konuyu açıklamaktan ziyade mezhep doktrinini ezberletme maksadıyla telif edildiği için anlaşılması zor bir üslûba sahiptir. Çoğu zaman hemen anlaşılmamakta, ancak bir fikhî altyapı ya da şerh yardımıyla açıklığa kavuşmaktadır. Karmaşık ve birçok takdiri gerektiren bu şekildeki ihtisâr metodu yaklaşımı, müteahhirin dönemine ait bir özellik olarak göze çarpmaktadır.<sup>1</sup>

Kendine özgü bir metodu olan *Vikâye*’de müellif, *el-Hidâye*’nin uzun olan cümlelerinin anlamını kapsayacak tarzda kısaltmış, ayrıntılı bir şekilde işlenen meseleleri kısa ibarelere dönüştürerek ifade etmiştir. İbarelerinde *el-Hidâye* ile örtüşmeyi sağlamaya çalışırken, amaç ve lafzın birbirine uygunluk arz etmesi için yoğun bir çaba sarf etmiştir.

---

<sup>1</sup> bkz. *Vikâye*, vr. 6b, 10a, 13b vd.



Zira bu cümlelerin terkinde aynı manayı verecek kısa ifadeleri kullanmak maharet ister. Bunun için de musannif, atıf ve zamirler kullanarak ihtisâr etmede başarılı olmuştur.

Ayrıca eserin dili Arapça olmakla beraber, nadir de olsa konu izah edilirken gündelik hayattan Farsça cümleler de kullanılmıştır. Bunun sebebi, ya müellifin ana dilinin Farsça olması, ya da bulunduğu bölgede Farsça'nın etkin olmasındandır.

*Vikâye*'nin genel özellikleri bunlar olup, ayrıntılar aşağıdaki başlıklarda incelenecektir:

### 1. Cümle Yapısı

*Vikâye*'deki konular, daha çok isim ve fiil cümleleriyle izah edilmiş, mesele ile ilgili örnekler ise, genel olarak şart cümleleriyle verilmiştir. Emir ve soru cümlelerine pek rastlanmayan ibarede fiil, genellikle muzari olarak geniş zaman kipinde ifade edilmiştir.

Kitabın muhtasar olması sebebiyle cümle-i mu'tariza/ara cümlelerle konu izah edilerek takdim ve tehirler yapılmış, zâhir (açık) isimlerden ziyade kısa olsun diye zamirler kullanılmıştır. Bu husus Arapça gramerini bilmeyenler açısından bir zorluk olarak görülse de müzekker-müennes zamirin merci açısından kolayca anlaşılabilir. Örneğin Bâbu'l-Hayz ve'n-Nifâs başlığında; “يمنع الصلاة والصوم، ويقضى هو لا هي = *Hayız, namaz ve oruca engeldir. O kaza edilir; o ise, kaza edilmez*”<sup>2</sup> ibaresi yer alır.

Burada هو ve هي zamiri, Türkçe'de üçüncü tekil şahıs olarak “o” manasında olup, bir anlam karışıklığına sebep verdiği düşünülse de, هو zamiri ile müzekker (eril) bir kelime olan الصوم (oruç); هي zamiri ile ise, müennes (dişil) bir kelime olan الصلاة (namaz) kastedilmiştir. Buna göre ibarenin tam anlamı şöyledir: “*Oruç kaza edilir; ancak namaz kaza edilmez.*”

Görüldüğü gibi kısa olan bu ibareleri çözmek için belli düzeyde Arapça gramer alt yapısının olması gerekir. Aksi takdirde zamirlerin mercileri bilinmeyip büsbütün bir anlam karışıklığına sebep olacak ve müellifin neyi kastettiği anlaşılacaktır. *Vikâye* ve benzeri eserler üzerinde çalışma yapan bazı araştırmacılar, yazar ile ilgili itirazlarda bulunarak kimi konularda eleştirilerini ifade etmişlerdir.<sup>3</sup>

<sup>2</sup> *Vikâye*, vr. 4b.

<sup>3</sup> “*Vikâye* şerhlerinde belirtildiği gibi atıf harfleri ve zamirlerin çok kullanılması bazı cümlelerin kapalı kalmasına neden olmuştur. Örneğin kaza namazlarında ezan ve kametin birlikte getirilmesiyle ilgili ‘*ye ‘tı bihimâ ev bihâ*’ cümlesini kullanmaktadır ki, ‘ezan ve kameti birlikte getirir veya yalnız kamete yetinir’ anlamlarından hangisinin kastedildiğine dair zikredilen cümle içinde somut bir işaret yoktur.” (Orazov,

Ayrıca ibarelerde bağlaçlarla yapılan atıflar çokça kullanılmaktadır. Bunun muzaf (tamlanan) üzerine mi, yoksa muzafun ileyh (tamlayan) üzerine mi yapıldığı ancak mana ve irap açısından bilenebilecek bir husustur. Arapça grameri iyi bilinmediği takdirde bunun anlaşılması güç olacaktır. Örneğin Kitâbu't-Tahâret konusunda abdestin farzları sayılırken; “ومسحُ رِيعِ الرَّأْسِ وَاللَّحْيَةِ = *Başın dörtte birini ve sakalı mesh etmek/başın ve sakalın dörtte birini mesh etmek*”<sup>4</sup> ibaresi yer alır. Burada اللحية (sakal) kelimesi mecrûr (esre) olarak, kendisi de mecrûr olan muzafun ileyh الرأس (baş) kelimesine atıf yapılabileceği gibi -kendisinden sonraki kelimeye muzaf, kendisinden önceki kelimeye muzafun ileyh olan-mecrûr رِيع (dörtte bir) kelimesine de atıf yapmaya uygundur. Bu durumda ilk yoruma göre tercümesi, “*başın ve sakalın dörtte birini mesh etmek*”; ikincisine göre ise, “*başın dörtte birini ve sakalı mesh etmek*” şeklinde olması mümkündür.

İbarenin bu iki tarzda da anlaşılmaya uygun bir formatta yazılması, bir yönüyle mana karışıklığına sebep olması şeklinde düşünülebileceği gibi, sakalın tümünü ya da dörtte birini mesh etme gerekliliği ile ilgili iki farklı görüşe işaret edilmiş de olabilir. Zira Ebû Hanîfe sakalla örtülü olan deriyi başa kıyas ederek dörtte birinin mesh edilmesini yeterli görürken; Ebû Yûsuf (ö. 182/798), sakal olmaması halinde altındaki derinin yıkanması gerektiğine göre, sakalla örtülü olduğunda da tümünün mesh edilmesini gerektiğini benimsemiştir.<sup>5</sup>

Müellifin, eserinde bu iki yorumu kapsayacak şekilde bir ibareyle maksadını ifade etmesi, Arap diline olan vukufiyetini ve Arapça'yı çok iyi kullandığını gösterir.

## 2. Seçtiği Örnekler

Özellikle muâmelât bölümünde Arapça'da sıklıkla kullanılan “Zeyd” ve “Amr” gibi özel isimlere yer verilerek konular izah edilmeye çalışılmaktadır.<sup>6</sup> Meselenin vaz'ından sonra da gündelik hayatta kullanılan cümlelerle konu pekiştirilmektedir.

Bu örneklerin yanı sıra, bölgenin/yazarın dili olması hasebiyle Farsça örneklerin de verildiği müşahede edilmektedir.

---

a.g.e., s. 57). Bu eleştiriye şöyle bir itiraz yöneltilebilir: Yukarıda belirtilen tesniye (ikil) zamir olan بهما (ikisini) ile kasıt “ezan ve kamet” iken; müfred (tekil) zamir olan بها (onu) ile müennes olan “kamet” kastedilmiştir. Zira kamet kelimesi müennes olup ezan müzekkerdir. Müennes zamir, müzekker olan ezana râci olmayacağına göre bir tek ihtimal kalıyor ki, o da müennes olan “kamet”tir. Bu noktayı göz ardı ederek metinde bir kapalılık olduğunu belirtip, müellifi ve kitabını eleştirmek tutarlı bir yaklaşım değildir.

<sup>4</sup> Vikâye, vr. 2b.

<sup>5</sup> bkz. Sadruşşerîa, *Şerhu'l-Vikâye*, C. I, s. 15.

<sup>6</sup> bkz. Vikâye, vr, 63b, 72b, 109b, 115b vd.

Mesela bir kişi karısını boşarken; “كل حل علي حرام = Her helal olan bana haramdır”<sup>7</sup> şeklinde; Arapça olan cümlelerin peşinden; “هرچه بدست راست كيرم بروي حرام = Elimin tuttuğu her şey bana haramdır”<sup>8</sup> tarzında Farsça cümlesini kullanarak örfeye göre talâkın gerçekleşeceğini belirtmiştir.<sup>9</sup>

### 3. Konuyu Tarif Etmesi

*Vikâye*, muhtasar bir metin olduğundan konuyla ilgili detaylı tarifler verilmemiştir. Yine de kelimenin lügavî/sözlük anlamı zikredilmeden kimi zaman ıstılahî/terim manası ifade edilmiştir. Tanımını yapmadığı kavramlarda daha çok formel boyutunu ifade ederek konunun rükünlerini ve uygulanışını belirtir.

Ele alınacak konuya kavramın müzekker ya da müennes oluşuna göre zamir (هي/هو) kullanarak başlanır. Bu konuda şu örnekler verilebilir:

(1) **Kitâbu'n-Nikâh**'a şöyle başlanılmıştır:

“هو ينعد بايجاب وقبول = O (nikâh), icap ve kabul ile münakid olur.”<sup>10</sup>

(2) **Kitâbu'l-Mudârabe**'ye şu ibarelerle başlangıç yapılmıştır:

“هي عقد شركة في الربح بمال من رجل وعمل من آخر = O (mudarebe), bir taraftan mal, diğer taraftan emek olmakla kâr üzerinde anlaşılan bir ortaklık akdidir.”<sup>11</sup>

(3) **Kitâbu'ş-Şirket**'te konunun kısımları ve bunlarla ilgili verdiği bilgiye dair şu örnek verilebilir:

هي ضربان : شركة ملك؛ وهي أن يملك اثنان عيناً (...) وشركة عقد؛ وركنهما الإيجاب والقبول (...) وهي “أربعة أوجه : مفاوضة؛ وهي شركة متساويين مالاً وتصرفاً ودينياً (...) وعنان؛ وهو شركة في كل تجارة، أو في نوع (...) وشركة الصنائع والتقبل؛ وهي أن يشترك صانعان (...) وشركة الوجوه؛ وهي أن يشتركا بلا مال = O (ortaklık), iki kısımdır: (1) Mülk ortaklığı; o, iki kişinin bir aynı mülk edinmesidir (...). (2) Akit ortaklığı; rükünü, icap ve kabuldür (...). O da dört vecihtir: (a) Mufâvaza; mal, tasarruf ve borç olarak eşit olan iki kişinin ortaklığıdır (...).

<sup>7</sup> Vikâye, vr. 36a.

<sup>8</sup> Vikâye, vr. 36a.

<sup>9</sup> Diğer Farsça örnekler için bkz. Vikâye, vr. 39a, 65a-b.

<sup>10</sup> Vikâye, vr. 26a.

<sup>11</sup> Vikâye, vr. 83b.

(b) ‘Înân; bütün ticaret veya çeşitlerinde ortaklıktır (...). (c) Sanâi ve Tâkabbül; iki sanatkârın ortak olmasıdır (...). (d) Vücûh; mal olmaksızın iki kişinin ortak olmasıdır.’<sup>12</sup>

(4) **Kitâbu’l-Havâle**’ye giriş yaptıktan sonra, bu akit hakkında verdiği diğer detaylara şu örnek verilebilir:

“هي تصح بالدين برضا المحيل والمحتال والمحتال عليه = O (havale), muhil (havale eden), muhtâl (alacaklı) ve muhtâl aleyh (havaleyi kabul eden)’in rızası neticesinde borçlanmakla sahih olur.”<sup>13</sup>

### C. HACMÎ

*Vikâye*, hacim olarak küçük olmakla beraber, kısa cümlelerle neredeyse bütün fûrû meseleleri kapsayan muhtasar bir teliftir. *Bidâye*’den daha geniş olup, *el-Hidâye*’nin dörtte biri kadardır. Tasnif ve içerik olarak da bu iki kitaba göre düzenlenmiştir. Çoğu zaman teferruata inmeden bir talebenin beraberinde taşıyabileceği bir el kitabı hacmindedir.

### D. TERTİBÎ

Müellif, eserinin mukaddimesinde, ihtisâr için meselelerin işlenişindeki intizam ve en sahih görüşleri içermesi sebebiyle *el-Hidâye*’yi tercih ettiğini ifade eder. İhtilafî meselelerde tercih ettiği görüşleri almış ve bundan dolayı, bazı ana ve alt başlıklar işlenmemiştir.

Her ne kadar *Vikâye*, tertip/tasnif açısından *el-Hidâye* ile paralellik arz ediyorsa da sadece metin ihtisâr edilmemiş, aynı zamanda başlıklarda da bazı tasarruflarda bulunulmuştur. Gerekli değişiklikler yapılarak bazı başlıklar birleştirilmiş ve kimi zaman da ana başlıklar alt başlıklara dönüştürülmüştür. Örneğin ayrı ayrı olan “Kitâbu’ş-Şehâde” ve “Kitâbu’r-Rücû’ ani’ş-Şehâde”yi, “Kitâbu’ş-Şehâde ve’r-Rücû’ ‘anha” olarak tek bir başlık altında cem edilmiştir.

İki eserin başında kaleme alınan mukaddime dışında *el-Hidâye*, 57 kitap, 154 bap, 112 fasıl ve 7 mesâil-i şettâ (muhtelif meseleler) iken *Vikâye*’de bu başlıklar azaltılarak 56

<sup>12</sup> Vikâye, vr. 56b, 57a.

<sup>13</sup> Vikâye, vr. 69a.

kitap, 104 bap, 24 fasıl ve 3 mesâil-i şettâya düşürülmüştür.<sup>14</sup> *Vikâye*'de bulunan 56 kitabın ana başlık ve sıralaması şöyledir:

(1) Tahâret, (2) Salât, (3) Zekât, (4) Savm, (5) Hac, (6) Nikâh, (7) Radâ', (8) Talâk, (9) 'Itâk, (10) Eymân, (11) Hudûd, (12) Sirkat, (13) Cihâd, (14) Lakît, (15) Lukata, (16) Âbık, (17) Mefkûd, (18) Şirket, (19) Vakf, (20) Bey', (21) Sarf, (22) Kefâlet, (23) Havâle, (24) Kadâ', (25) Şehâdât ve Rücû' 'anhâ, (26) Vekâlet, (27) Da'vâ, (28) İkrâr, (29) Sulh, (30) Mudârebe, (31) Vedî'a, (32) 'Âriyet, (33) Hibe, (34) İcâre, (35) Mükâteb, (36) Velâ', (37) İkrâh, (38) Hacr, (39) Me'zûn, (40) Ğasb, (41) Şuf'a, (42) Kısmet, (43) Müzâra'at, (44) Müsâkat, (45) Zebâih, (46) Udhiye, (47) Kerâhiyet, (48) İhyâu'l-Mevât, (49) Eşribe, (50) Sayd, (51) Rehn, (52) Cinâyât, (53) Diyât, (54) Me'âkil, (55) Vesâyâ, (56) Hünsâ.

Diğer bütün fıkıh kitapları gibi *Vikâye* de ibâdât, muâmelât ve ukûbât olarak üç ana bölümden oluşmaktadır. Esere, ibâdât mevzularının ilk beş kitabı olan; tahâret, salât, zekât, savm ve hac başlıklarıyla başlanılmış, bunlardan sonra talâk konusuyla devam edilerek diğer başlık ve konular, karışık olarak işlenmiş ve daha çok muâmelât konularına yer verilmiştir.

Kendi dışındaki diğer metinlerin tümünde olup da sadece *-el-Hidâye*'de olmadığı gibi- *Vikâye*'de de işlenmeyen tek konu Kitâbu'l-Ferâiz'dir. Ancak hem *el-Hidâye*, hem de muhtasarı *Vikâye*'de talâk, kadâ', sulh ve vesâyâ kitaplarında dağınık bir şekilde miras konularına değinildiği müşahede edilmektedir.

Diğer muhtasar metinlerle kıyaslandığında *Vikâye*'nin başlık tertiplerinin farklı olduğu anlaşılmakta, bunlardan en çok benzerlik arz eden eserin *Kenz* olduğu görülmektedir.

#### E. DİĞER ÖZELLİKLERİ

Kendine özgü bir yöntemle kaleme alınan *Vikâye*'nin yukarıda zikredilen şekil özelliklerinin yanı sıra, burada metin ve vaz edilen mesele, tercih edilen kavramlar ve diğer teliflerden farklı kendine has ifadeler gibi hususiyetleri de belirtmek, eserin tanıtımı açısından yararlı olacaktır.

---

<sup>14</sup> Geniş bilgi için bkz. Tez Metni, ss. 75-76.

## 1. Metin Yapısı ve Meselenin Vaz' Edilmesi

*Vikâye*'de öncelikle konuyla ilgili genel hususlar belirtilmiş, daha sonra da bu meselelerle ilgili açıklamaya geçilmiştir. Bu, meselenin vaz'ında son derece önemlidir. Zira önce mesele temel olarak ifade edilip, sonraki cümlelerde geçen kayıtlar ayrıntı olmakla beraber, diğer görüş ve mezheplere yönelik bir reddiyeye matuftur.

Yapılması gereken yükümlülüklerden sonra, yapılmaması gereken menhiyatlar sıralanır. Bununla ilgili istisna harfi لا ya da olumsuzluk harfi olan لا zikredilerek önceki konulara atıflarda bulunulur. Kimi zaman da mesele, ara cümlelerle izah edilmeye çalışılmıştır.

Örneğin mest üzerine mesh ile ilgili hükümleri belirttikten sonra cümlelerin sonunda olumsuz bir bağlaç olan لا ile üzerine mesh edilmeyecekleri şu şekilde sıralamıştır:

“لا على عمامة وقلنسوة وبرقع وقفازين = (Mesh) (...) sarık, takke, burka ve eldiven üzerine olmaz.”<sup>15</sup>

Konuda belirtilen mesele, teklifi hükümler sırasına göre farz, vacip, sünnet, mendup, mekruh ve haram olarak zikredilmiştir. Örneğin; Bâbu Sıfatı's-Salât başlığı altında namazın sırasıyla farzları, vacipleri, sünnetleri ve mendupları şöyle belirtilmiştir:

= فرضها التحريمة والقيام والقراءة (...) وواجبها قراءة الفاتحة وضم سورة (...) وسن غيرهما أو ندب = Namazın farzları; tahrim, kıyam, kıraat, (...). Vacipleri; Fatiha ve zamm-ı sure okumak (...). Bu ikisinin dışındakiler ya sünnet, ya da menduptur.”<sup>16</sup>

## 2. Vikâye'de Sıkça Kullanılan Bazı Özel Kelimeler

Muhtasar olma özelliğinden dolayı, eserde zamirler yoğun bir şekilde kullanılmıştır. Kimi zaman kendisinden önceki kelimeye râci olarak, kimi zaman da bir fakihin görüşünü ifade etmek için ihtisâren verilmiştir. Bu zamirler, cinsiyet (müzekker/müennes) ve nicelik (müfret/tesniye/cem') olarak farklı şekillerde kullanılmış ve böylelikle mercii bulmakta bazen güçlük yaşanmıştır. Kendinden önceki kelimeye cinsiyet ve nicelik olarak göstermesi Arapça kurallarla bulunması mümkün olmakla beraber, görüşünü tercih ettiği kişi/kişilerin

<sup>15</sup> Vikâye, vr. 4a.

<sup>16</sup> Vikâye, vr. 7a.

kim olduğu ile ilgili olarak özel kalıplar kullanılmıştır. Bunlar; “هما = ikisi” gibi tek başına zamir veya “قالوا / قالوا = ikisi dedi/onlar dediler” gibi fiil ve “عندهما = ikisine göre”<sup>17</sup> gibi zarf ile beraber zikredilmiştir. “هنا = burada” ve “ثمة = orada”<sup>18</sup> gibi mekân/zaman için işaret zamirleri de kullanılmıştır.

Ayrıca bunun yanında isimlerini zikretmeksizin “المشايخ = meşâyah/büyük âlimler” ve “المتأخرون / المتأخرين = müteahhirîn/sonrakiler”<sup>19</sup> gibi kelimeler de kullanılmıştır. Buradaki zamir, işaret zamirleri ve belli anlamlarda kullanılan tabirler şöyle açıklanabilir:

“قالا ve عندهما هما”<sup>20</sup> olarak kullanılan tesniye (ikil) lafızlar, Ebû Hanîfe’nin (ö. 150/767) iki talebesi İmâm Ebû Yûsuf (ö. 182/798) ve İmâm Muhammed (ö. 189/804) için kullanılmıştır.

“قال مشائخنا”<sup>21</sup> ve “اختلف المشايخ = meşâyah ihtilaf etti”<sup>22</sup> cümleleriyle belli bir mekân ve zamanda yaşayan Hanefî fukahası kastedilmiştir. Zira bu tür ifadeler, mezhep içi ihtilafı olan hususlarda bölgesel görüş ayrılıkları için kullanılmıştır.<sup>23</sup> “المتأخرون / المتأخرين”<sup>24</sup> lafızları ile de Hanefî mezhebinin son dönem âlimler ifade edilmiştir.

“هنا” yakın mekân ism-i işaretiyle özelde kendi topraklarını ya da genelde İslam vatanını ifade etmek için kullanılırken; uzak mekân için kullanılan ism-i işaret ve zamirle beraber “دارهم = yurtları/toprakları”<sup>25</sup> ile belirtilen yerler, İslam’ın hâkim olmadığı ve aralarında bir barış olmayan savaş toprakları için zikredilmiştir.

## II. VİKÂYE’NİN MUHTEVA ÖZELLİKLERİ

Fıkıh eğitimi gören talebelerin ezberlemeleri için yazılan *Vikâye*, ihtiva ettiği konular açısından kaleme alındığı dönem ve coğrafyadaki bir müslümanın fıkıh alanıyla ilgili pratik

<sup>17</sup> bkz. Vikâye, vr. 69b, 72a, 94a, 116a vd.

<sup>18</sup> bkz. Vikâye, vr. 31b, 52b vd.

<sup>19</sup> bkz. Vikâye, vr. 14b, 70b vd.

<sup>20</sup> bkz. Vikâye, vr. 69b, 72a, 116a vd.

<sup>21</sup> bkz. Vikâye, vr. 69b.

<sup>22</sup> bkz. Vikâye, vr. 14b.

<sup>23</sup> bkz. Sadruşşerîa, *Şerhu'l-Vikâye*, C. I, ss. 190-191; Ekmeluddîn Muhammed b. Muhammed b. Mahmûd el-Bâbertî (ö. 786/1384), *el-‘Înâye şerhu'l-Hidâye*, Dâru'l-Kütübi'l-‘İlmiyye, Beyrut, 2007, C. I, ss. 492-493; Alî el-Kârî, a.g.e., C. I, ss. 448-449, C. II, s. 353.

<sup>24</sup> bkz. Vikâye, vr. 6b, 14a, 27b, 70b.

<sup>25</sup> bkz. Vikâye vr. 52b, 53a vd.

hayatta karşılaşıcağı birçok sorunu cevaplayacak niteliktedir. Bu amaçla eserde fūrū-ı fıkıh meselelerine dair yer yer örnekler verilmiştir.

*Vikâye* metnini anlayabilmek için sadece Arapça bilmek yeterli değildir. Lafızları anlaşılır ve açık olmasına rağmen, vecizliği dolayısıyla kişinin konuya vakıf olması veya bir hoca eşliğinde okuması gerekmektedir. Zira *Vikâye*, Hanefî fıkıh tarihinde işlenen başlıca meseleleri, tabiri caizse formüle etmiş, bu meselelerin temel kavramlarını kullanarak telif edilmiştir. Eserde sadece birkaç kelimeyle ifade edilen bir hüküm, aynı zamanda Hanefî literatüründeki birçok tartışmaya, bu tartışmadaki taraflar arasında yapılan bir tercihe, bu literatürde yer alan önceki birçok metne, bu metinde kullanılan ifade kalıplarına ve ibarelere, bu kalıplar ve ibareler arasında müellifin daha doğru ve uygun bulduğu unsurlara işaret etmektedir. Nitekim *el-Hidâye* konularının genişliği ve delillerinin çokluğu nedeniyle daha anlaşılır ve kolaydır. Buna karşın *Vikâye*'nin önemli özelliklerinden biri, cümlelerin akıcı ve kolay ezberlenebilir nitelikte olmasıdır.

Bilgilerinin sahih ve güvenilir oluşu da diğer bir önemli özelliğidir ki, İbn Kemal Paşa (ö. 940/1534) dışındaki müteahhirin Hanefî fakihleri, *Vikâye*'de zikredilen meseleler hakkında, bu meselelerin Hanefî tarihi ve literatürünü doğru bir şekilde yansıttığına dair ittifak etmişlerdir.

*Vikâye*'nin muhtevası incelendiğinde fikhî meseleleri öğretmesi yanında, bir hükümler manzumesi ve bir fetva kitabı olduğu görülmektedir. Nitekim müellif fikhî meselelerde kendi tercihini yapmış ve aynı zamanda konu hakkındaki fetvasını vermiştir.

## A. VİKÂYE'NİN KAYNAKLARI

Muhtasar bir metin olan *Vikâye*, her eser gibi müellife göre belli esaslar dâhilinde ve sınırlı kaynaklara dayanarak ihtisâr edilmiştir. Bu kaynaklar, eserin bir fıkıh kitabı olması hasebiyle sadece fikhîdir. Eserde diğer kaynaklara yer verilmemiş olması, ancak ihtisâr özelliğinden dolayıdır. Bu nedenle burada, başlıkları çeşitlendirmeden sadece usûl ve fūrū kaynakları üzerinde durulacaktır.

### 1. Usûl Kaynakları

*Vikâye*, muhtasar bir metin olduğu için usûle dair herhangi bir kaynağın ismi açıkça zikredilmemiştir. Bundan dolayı, bu başlıkta *Vikâye*'nin yararlanmış olduğu usûl kaynakları verilemeyecektir.



## 2. Fürû Kaynakları

Eserin adından da anlaşılacağı üzere, *Vikâye*'nin en temel fürû kaynağı *el-Hidâye* olmakla beraber, başka eserlere de atıfta bulunulmuş ve onlardan yararlanılmıştır. Burada *el-Hidâye*'den başlanarak diğer kaynaklar üzerinde durulacaktır.

### a. *el-Hidâye*

Müellif, ihtisâr etmeye uygun *el-Hidâye* gibi değerli bir kitap bulamadığını, bundan dolayı, en doğru ve tercihleri içeren ve delilleri olmaksızın kitapta bulunan bütün meseleleri kapsayıcı nitelikte telif ederek *Vikâyetü'r-rivâye fi mesâili'l-Hidâye* diye isimlendirdiğini belirtmektedir.<sup>26</sup>

*Vikâye*'nin mukaddimesinden de anlaşılacağı gibi eserin telifinde bazı fetva ve örneklendirmeler dışında temel kaynak *el-Hidâye*'dir. Ancak müellif, *el-Hidâye*'nin metni olan *Bidâyetü'l-mübtedî*'den daha çok istifade etmekle beraber, eserinde bu iki kaynağı zikretmemiş, sadece mukaddimedede *el-Hidâye*'nin ismini vermiştir.<sup>27</sup>

Merğînânî, *el-Câmi'u's-sağîr* ile *el-Muhtasar*'ı derleyerek *Bidâyetü'l-mübtedî*'yi kaleme aldığına göre,<sup>28</sup> bütün bu eserler de dolaylı olarak *Vikâye*'nin kaynağını oluşturmaktadır.

### b. *Fetâvâ Kâdîhân*

Müellif, Kitâbu'n-Nikâh'ın Bâbu'l-Veli ve'l-Küfv başlığı altında fetvasının esas alınmasıyla ilgili olarak Kâdîhân'ın (ö. 592/1196) eseri *Fetâvâ Kâdîhân*'ı zikretmektedir.<sup>29</sup> Ancak şu husus belirtilmelidir ki, Merğînânî (ö. 593/1197) ve Kâdîhân çağdaş olmakla beraber, *Fetâvâ Kâdîhân*'ın *el-Hidâye*'de geçmemesi dikkat çekicidir. Bu durum, *el-Hidâye* dışında başka eserlerin de *Vikâye*'ye kaynaklık ettiğine dair en somut delillerden biri olduğunu göstermektedir.

Ayrıca “*Vikâye*'de Adı Geçen Fakihler” başlığında işleneceği gibi<sup>30</sup> eserde; Ebû Hanîfe (ö. 150/767), Züfer b. el-Hüzeyl (ö. 158/775), Ebû Yûsuf (ö. 182/798), Muhammed

---

<sup>26</sup> *Vikâye*, vr. 2b.

<sup>27</sup> *Vikâye*, vr. 2a.

<sup>28</sup> bkz. Kallek, “*el-Hidâye*”, C. XVII, s. 471.

<sup>29</sup> *Vikâye*, vr. 26b.

<sup>30</sup> bkz. Tez Metni, ss. 69-71.

eş-Şeybânî (ö. 189/805), Hasan b. Ziyâd (ö. 204/819), Ebû Leys es-Semerkindî (ö. 373/983), Ebû Bekr el-Fazlî (ö. 381/991) ve Serahsî (ö. 490/1097) adlı fakihlerin kitapları belirtilmeksizin görüşleriyle ilgili olarak isimleri zikredilmiştir.

Müellif, bazen de eser ve eserin sahibini belirtmeksizin *-el-Hidâye* dışındaki bir görüşü ifade etmek için- Hanefî mezhebinde en sahih görüş olan “zâhiru’r-rivâye”yi, *Vikâye*’nin dört yerinde zikretmiştir.<sup>31</sup>

Bütün bunlar *Vikâye*’nin tek kaynağının *el-Hidâye* olmadığını, bunun yanında *Fetâvâ Kâdîhân* gibi ismi zikredilen veya adı zikredilmeyen diğer fakih ve eserlerinden de istifade edildiği anlaşılmaktadır.

## B. DELİLLERE YER VERİLMESİ

Her eserde içtihat oluşturulurken veya başka bir içtihat dikkate alındığında referans alınan deliller olduğu gibi, muhtasar bir metin olan *Vikâye*’nin de dayandığı belli başlı edille-i şeriyesi vardır. Ancak bu eserde Kitap, Sünnet, İcmâ, İstihsân ve Örf gibi delillerle ilgili az sayıda ifadeler bulunmaktadır.

Meselâ; kâdî hükümde bulunurken; Kitap, Sünnet, İcmâ ve cumhurun görüşü ile ilgili olarak; “إلا ما خالف الكتاب أو السنة المشهورة أو الإجماع وفيما اجتمع عليه الجمهور” (...) = (...) *Kitap’a, Meşhur Sünnet’e, İcmâ’a ve cumhurun icmâ’ına muhâlif olmayacak*”<sup>32</sup> ifadesi ile dört delili zikretmektedir. Bu bilgi de ayrıntılı değil, sadece genel bir ifade olarak kullanılmıştır.

Ayrıca eserin mukaddimesinde yazma sebebini ifade ederken *el-Hidâye* gibi üstün özelliklere sahip bir eserin olmadığını ve telif edeceği kitabın bu eserin rivayetleri hakkında olacağını belirten müellif, “öyle bir muhtasar olacak ki bütün meseleleri kapsayan, asah kavilleri ve tercihleri muhtevi ve delillerden hali olacağını”<sup>33</sup> kaydetmektedir.

Bundan dolayı, Kitâbu’t-Tahâret’in girişinde; “يا أيها الذين آمنوا إذا قمتم إلى الصلوة فاغسلوا (...) = *Ey iman edenler! Namaza kalkacağınız zaman yüzlerinizi (...) yıkayın*”<sup>34</sup> âyetinin tamamı değil, sadece bu kadarlık kısmı zikredilmiş, bunun dışında Kur’an-ı

<sup>31</sup> bkz. *Vikâye*, vr. 19b, 29a, 84b, 100b.

<sup>32</sup> *Vikâye*, vr. 70b, 71a.

<sup>33</sup> *Vikâye*, vr. 2b.

<sup>34</sup> *Mâide Sûresi*, 5/6; *Vikâye*, vr. 2b.

Kerim'den hiçbir âyet delil olarak kullanılmamıştır. Ancak kitapta müellifin âyetlere açıkça atıfta bulunmaması, hiçbir âyetten yararlanmadığı anlamına gelmez.

Müellifin, konuları serdederken Hadis-i Şerif'lerden mülhem ifadeler kullanması,<sup>35</sup> dayandığı kaynağı belirtmediği halde Sünnet'ten istifade ettiğini göstermektedir. Ancak Sünnet'ten delil getirerek konu işlenmemekle beraber, mest üzerine mesh ile ilgili olarak; “هو على الخفين جائز بالسنة” = *Mest üzerine mesh etmek Sünnet ile sabittir*<sup>36</sup> ifadesi ile bunun Sünnet ile sabit olduğunu belirtmiştir.

Bazen de Hadis-i Şerif'lerde geçen ifadeleri, Bâbu'l-Müsâfir konusunda olduğu gibi; “ويقول ندباً: أتموا صلاتكم فإني مسافرٌ” = *Müsâfir (yolcu) olan imamın, 'namazlarınızı tamamlayın, ben yolcuym'*<sup>37</sup> demesi mendubtur<sup>38</sup> şeklinde aynen zikretmiştir. Hz. Peygamber (s.a.v.) bunu, Mekke ehline misafir olarak namaz kıldırırken söylemiştir.<sup>39</sup> Bunun gibi başka hadislerin metni ya da ondan mülhem ifadeler eserde kullanılmıştır. Bu örneklerden de anlaşıldığı gibi eserde, hadislere açıkça yer verilmiş, Sünnet delil olarak kullanılmıştır.

İcma ise, “إجماعاً = *icmâan*” lafzı ile fer'î bir hükmü ifade etmek için eserin altı yerinde geçmektedir.<sup>40</sup> Bununla ilgili olarak şu örnek verilebilir:

“وانقضاء العدة من الآخر إجماعاً” = İddetin bitişi -icmâan- (ikizlerden) son (olarak doğan çocuk)'la biter.<sup>41</sup>

Kitap, Sünnet ve İcmâ dışında yararlandığı diğer bir delil ise, istihsândır. Açık bir şekilde belirterek hüküm çıkardığı kaynaklardan biri olan istihsân, sekiz yerde “صح (...) = *o istihsândır*”<sup>42</sup> şeklinde toplam dokuz defa belirtilmiştir. Bununla ilgili olarak şu örnek verilebilir:

<sup>35</sup> Vikâye, vr. 12b.

<sup>36</sup> Vikâye, vr. 4a.

<sup>37</sup> Hadis-i Şerif; “يا أهل مكة: أتموا صلاتكم، فإننا قوم سفر” = *Ey Mekke Ehli! Biz yolcu olan bir topluluğuz. Siz namazlarınızı tam kılın.*” şeklindedir. bkz. Mâlik b. Enes (ö. 179/795), **el-Muvatta'**, Dâru'l-Ğarbi'l-İslâmî, Beyrut, 1997, Salât, 404, C. I, s. 213.

<sup>38</sup> Vikâye, vr. 12b.

<sup>39</sup> Burhânüddîn Ebu'l-Hasan Alî b. Ebî Bekr b. Abdilcelîl er-Rüşdânî el-Merğînânî, **el-Hidâye şerhu Bidâyeti'l-mübtedî**, el-Mektebetü'l-Hanifiyye, İstanbul, ts., C. I, s. 81; Alî el-Kârî, a.g.e., C. I, s. 396.

<sup>40</sup> Vikâye, vr. 5a, 18b, 28b, 29a, 74b, 78a.

<sup>41</sup> Vikâye, vr. 5a.

<sup>42</sup> bkz. Vikâye, vr. 61a, 71b, 74a, 100a-b, 105b.

“ولم تجز راكبا استحسانا” = Biniek olarak (cenaze namazı kılmak) -istihsânen- caiz değildir.”<sup>43</sup>

Müellifin kitabında kullandığı Farsça örnekler ile örf deliline işaret etmiştir.<sup>44</sup> Her ne kadar örften hareketle, bir hükümde bulunulmamışsa da, kitabın asıl dili Arapça dışında verdiği örnekler, bölgenin ya da hitap ettiği kesim için dikkate aldığı örf kaynağını ifade etmektedir.

### C. MEZHEP İÇİ İHTİLAFLARA YER VERİLMESİ

Müellifin çoğunlukla Ebû Hanîfe ve İmâmeyn'den oluşan üç fakihin görüşleri doğrultusunda eserini telif ettiği, onların dışındaki fukahâyı nadiren zikrettiği ve diğer mezheplerle ilgili ihtilaflara yer vermediği anlaşılmaktadır.

Ancak kullandığı kısa ifadeler, diğer mezheplere bir red/cevap niteliği taşıdığını göstermektedir. Önce konuyu Hanefî fikhî açısından ifade ederken, kullandığı kayıtlarla diğer mezheplerin görüşlerine de işaret etmektedir. Bununla ilgili şu örneği verebiliriz:

Kitâbu't-Tahâret'e abdesti bozan hususlar tek tek sayıldıktan sonra; “ولا مسّ الذكر والمرأة” = *Cinsel organa ve kadına dokunmak ise, abdesti bozmaz*<sup>45</sup> şeklindeki ifadeyle zımnen, Hanefî dışındaki üç mezhebin hilâfına bunlar abdesti bozmaz,<sup>46</sup> diye anlaşılabilir.

Bu tür örneklere kitapta sıklıkla karşılaşılır. Önce mezhepteki temel görüşü ve yaklaşımı belirttikten sonra, konunun sonuna doğru koyduğu kayıtlarda farklı bir mezhep ve görüşü açıkça belirtmemekle beraber, bu görüşü zımnen reddettiği anlaşılmaktadır.

### D. TERCİHLERE YER VERİLMESİ

Diğer mezheplerde de olduğu, Hanefî mezhebini ihtiva eden eserlerde farklı görüşler bulunmaktadır. Bu bir yönüyle içtihatteki zenginlik olarak görülebileceği gibi, kimi zaman da belli bir konudaki farklı görüşlerden hareketle, hükümler arasında bir tebâyün nedeniyle

<sup>43</sup> Vikâye, vr. 14b.

<sup>44</sup> bkz. Vikâye, vr. 26a, 36a, 45a vd.

<sup>45</sup> Vikâye, vr. 3a.

<sup>46</sup> bkz. Şemsuddîn Muhammed b. el-Hatîb eş-Şirbînî (ö. 977/1570), **Muğni'l-muhtâc ilâ ma'rifeti me'ânî elfâzi'l-Minhâc**, Dâru'l-Ma'rife, Beyrut, 2004, C. I, ss. 68-70; Bedruddîn Simâvî, a.g.e., s. 37.

en isabetli görüşe varmanın zorluğuyla karşı karşıya kalılabilmektedir. Şüphesiz birçok sebebi bulunan bu husus, Hanefî mezhebinde daha çok ortaya çıkmaktadır.

Kimi zaman Ebû Hanîfe ve öğrencilerinden farklı rivayetler aktarılmış, aynı meselede bir rivayete göre farklı, başka bir rivayete göre de farklı bir hüküm verilmiştir. Ebû Yûsuf (ö. 182/798) ve İmâm Muhammed'in (ö. 189/804) ikisi ya da birinin Ebû Hanîfe'ye muhalefet etmesiyle birlikte, ihtilaflar artmıştır. Ebû Hanîfe'nin bazı görüşlerinden rücû etmesi ve bunun bizlere ulaşmaması, ya da önceki görüşün ne olduğunun bilinmemesiyle farklı içtihatlarla gidilmiştir. Ayrıca bir eseri kaleme alan yazarın kendi dönemine göre bütün içtihatlardan farklı bir görüş ortaya koyması gibi, birçok sebepten ötürü ihtilaf ve tercih konusunu derinleştirmiştir.

Bu ihtilafların mevcudiyeti ile beraber *Vikâye* müellifi, muhtasar bir eser olması hasebiyle çoğu zaman farklı görüşleri belirtmeden fetvaya esas olan görüşü, ya da sahih olan görüşü belirtmekle beraber, kimi zaman görüşünü tercih ettiğini belirtmeksizin muhâlif edeni ya da içtihadını tercih ettiği fakihin ismini açık bir şekilde zikretmiştir. Bunun için de tercihi ifade edecek kavramlar kullanmıştır.

### 1. Tercihle Kullanılan Kavramlar

*Vikâye* müellifi, kendine has bir üslûp muvâcehesinde kullandığı lafızlarla eserini kaleme almıştır. Eserde, genellikle ihtilaflı olan birkaç görüşten birini tercih ederek bunun “به يفتى = onunla fetva verilir” ve “بفتى اليوم = bugün (bu şekilde) fetva verilir”<sup>47</sup> gibi tabirler kullanarak delil ya da dönemle ilgili olarak kendisinin veya başkasının tercihi belirtmiştir.

Bununla beraber müellif, delil açısından birkaç görüşten yaptığı tercihler için “أصح = en sahih/en geçerli (görüş)”, “في الأصح = en sahih/en geçerli (görüş) inde” ve “صحيح = sahih/geçerli (görüş)”<sup>48</sup> gibi ifadeler kullanmıştır. Ayrıca tercihi ifade etmek için “يعتبر = muteber sayılır” ve “هو المختار = tercih edilen budur”<sup>49</sup> gibi tabirlerle de en uygun olanı; ayrıca istihsâna dayanan görüş için “استحسانا = istihsânen”<sup>50</sup> lafzını kullanmıştır.

<sup>47</sup> bkz. *Vikâye*, vr. 5a, 16a, 89a vd.

<sup>48</sup> bkz. *Vikâye*, vr. 37a, 65a, 70a vd.

<sup>49</sup> bkz. *Vikâye*, vr. 14b, 41b vd.

<sup>50</sup> bkz. *Vikâye*, vr. 62a, 100b vd.

“ليس = *en sevimli*” ile “يستحب = *müstehab*” gibi tabirler tercihi ifade etmek ve “ليس = *bir şey olmaz*” ile “لا جرم له = *ona günah olmaz*”<sup>51</sup> gibi cümleleri ise, yapılmadığı takdirde mesuliyetin olmadığını belirtmek için zikretmiştir.

Ayrıca benimsenmeyen ve yapılmaması gereken hükümlerle ilgili olarak “كره = *mekruh kılındı*”, “مسيء = *kötü yapan*” ve “لا يجوز / لم يجز = *caiz değildir*”<sup>52</sup> tabirlerini kullanmıştır.

Müellifin, -Hanefî mezhebinin imamları arasında- tercihlerde izlediği yöntemi şöyle hülâsa edilebilir:

## 2. Ebû Hanîfe'nin Görüşünün Tercih Edilmesi

Müellif, genelde bir meseleyi ele aldığında İmâm Ebû Hanîfe'ye ait olan görüşü belirterek tercihinin ortaya koymuş, bazen de muhalefet eden İmâmeyn'in görüşlerini “خلفا = *ikisinin hilâfına*” ya da “عندهما = *ikisine göre*”<sup>53</sup> şeklinde belirtmiştir. Bundan da, fetvaya esas olan ya da kendisinin tercih ettiği görüşün, Ebû Hanîfe'nin re'yi olduğu anlaşılmaktadır. Bununla ilgili olarak şu örnek verilebilir:

**Bâbu Sıfatı's-Salât** başlığı altında ve namazın farzları arasında; “والخروج بصنعه = *Kendi fiiliyle namazdan çıkmak*”<sup>54</sup> diyerek Ebû Hanîfe'nin görüşünü ifade etmiş, buna muhâlif olan İmâmeyn'i belirtmeden bir tercihte bulunmuştur. Zira Ebû Hanîfe'ye göre namazın farzlarından biri, kişinin namazdan kendi fiiliyle yani iradesiyle çıkması iken İmâmeyn'e göre bu farz olmayıp, son oturuş yapıldığı takdirde gayri ihtiyarî namazı bozan bir durum söz konusu olsa da namazı geçerlidir.<sup>55</sup>

Bununla ilgili bir tercihte bulunurken ihtilafı sadece İmâmeyn'le sınırlandırmamak gerekir. Zira bu konuda tercihin dışında kalan herkes kastedilmiş de olabilir. Nitekim **Bâbu'l-Mürted** başlığında zikredilen; “وكسب إسلامه لو ارثه المسلم وكسب رده فيء = *Mürtedin müslüman iken kazandıkları vârislerine ait iken; irtidat müddetinde kazandıkları ise, fey'dir*”<sup>56</sup> şeklindeki görüş Ebû Hanîfe'ye ait olup, İmâmeyn ve Şâfiî'nin kanaatleri böyle

<sup>51</sup> bkz. Vikâye, vr. 2b, 5a, 75a, 100b vd.

<sup>52</sup> bkz. Vikâye, vr. 8a, 21b, 56a, 100b vd.

<sup>53</sup> Vikâye, vr. 4a, 31b, 42a, 58a, 60b, 71a, 98b, 101a, 113a vd.

<sup>54</sup> Vikâye, vr. 7a.

<sup>55</sup> bkz. Alî el-Kârî, a.g.e., C. I, s. 230.

<sup>56</sup> Vikâye, vr. 55a.

değildir. İmâmeyn'e göre iki kazanç da vârislerine ait iken, Şâfiî'ye göre ise, ikisi de fey' kapsamındadır.<sup>57</sup> Bu bilgiler ışığında, yazarın bir konuda tercih ettiği görüş, sadece İmâmeyn'in reyine değil, aynı zamanda diğer mezhep imamlarının içtihatlarına da muhâlifdir.

Kitabın tümü dikkate alındığında ağırlıklı olarak Ebû Hanîfe'nin görüşünün tercih edildiği söylenebilir. Başka bir ifadeyle eser, Ebû Hanîfe'nin içtihatları üzerine binâ edilmiş, nadiren İmâmeyn'e ve diğer Hanefî fakihlerine yer verilmiştir. Bunlar da daha ziyade zaman ve bölge farkına dayanan içtihatlardır.

Buna şu örnek verilebilir:

“ وعن محمد صحّة وقف منقول فيه تعامل كالفأس والمرّ والقنوم والمنشار والجنّازة وثيابها والقدر والمرجل = *İmâm Muhammed'ten -kendisiyle muâmele/ticaret yapılan nacak, kürek, keser, testere, tabut, cenaze levâzımâtı, tencere, kazan ve Mushaf gibi- menkulleri vakfetmenin sahih olduğu nakledilmiştir. Bölge fukahâsının çoğu da bu görüştedir.*”<sup>58</sup>

Görüldüğü gibi ihtilafli olan bu konuda, Muhammed eş-Şeybânî'nin içtihadı nakledilmiş ve o şehirlerde yaşayan fakihlerin de bu görüşte olduğu belirtilmiştir. Böylelikle Ebû Hanîfe'nin içtihatları doğrultusunda kaleme alınan bu eserde, bölgesel farklılıklara binâen farklı bir görüş zikredilmiştir.

### 3. İmâmeyn'in Görüşünün Tercih Edilmesi

Hanefî fıkhında, İmâm Ebû Yûsuf ve İmâm Muhammed için iki imam manasında “İmâmeyn” tabiri kullanılmaktadır. Müellif, metin içinde İmâmeyn'i zaman zaman beraber, zaman zaman da ayrı zikretmekle beraber, diğer fakihlerin farklı görüşlerini de belirtmiştir.

Müellifin, ihtilafli olan bir konu ile ilgili olarak fetvaya esas olan görüşün İmâmeyn'e ait olduğunu tercih etmesine şu örnek zikredilebilir:

**Kitâbu'l-Müzâra'at** başlığı altında; “ هي عقد الزرع ببعض الخارج ولا تصح عند أبي حنيفة = *Müzâra'at, Ebû Hanîfe'ye göre sahih olmayıp, İmâmeyn'e göre*

<sup>57</sup> bkz. Alî el-Kârî, a.g.e., C. III, ss. 303-304.

<sup>58</sup> Vikâye, vr. 58a.

sahihdir ki bununla fetva verilir”<sup>59</sup> şeklindeki ifadesiyle İmâmeyn’in görüşünün fetvaya esas olduğunu kaydetmektedir.

#### 4. Şeyhayn’in Görüşünün Tercih Edilmesi

Bilindiği üzere İmâm Ebû Hanîfe ile birlikte İmâm Ebû Yûsuf için “Şeyhayn” tabiri kullanılmaktadır. Müellif, eserinde -yukarıda belirtildiği gibi- metin içinde “*Muhammed’in hilâfına (...)*”<sup>60</sup> şeklindeki ibareyle, isim zikretmeksizin Şeyhayn’in görüşünü tercih ettiğini ve buna, İmâm Muhammed’in muhalefet ettiğini belirtmiştir.

Fukahânın isimleri belirtilerek tercih yapıldığı anlaşılan mesele ile ilgili olarak **Bâbu Talâki’l-Marîz** başlığı altında; “*وإن كان في صحته لا ترث إلا فيما لا بد لها منه عند أبي حنيفة وأبي يوسف = Kişi sağlıklı iken eşini şarta bağlayarak boşarsa eşi vâris olamaz. Ancak -Muhammed ve Züfer’in hilâfına- Ebû Hanîfe ve Ebû Yûsuf’a göre eşinin yapması kaçınılmaz olan durum müstesna (bu durumda vâris olur)*”<sup>61</sup> şeklindeki ifadelerle dört fakihin görüşü de zikredilmiş ve Şeyhayn’in görüşü zımnen tercih edilmiştir.

Yukarıda verilen örnekten anlaşıldığı gibi, ihtilafli olan bir konuda kimi zaman bütün isimler verilirken, kimi zaman da tercih edilen fakihin isimleri zikredilmeksizin, sadece muhalefet eden imam belirtilmiştir. Bununla ilgili olarak **Bâbu’l-Hayz ve’n-Nifâs** başlığında zikredilen; “*وهو أم التوأمين من الأول خلافا لمحمد = İkiz doğuran annenin loğusalığı, -Muhammed’in hilâfına- ilk çocuğun doğumu ile başlamasıdır*”<sup>62</sup> ibaresinden de anlaşılacağı gibi, İmâm Muhammed’in farklı olan görüşünü açık bir şekilde tercih etmeksizin nakletmiştir. Bu durum, onun hiçbir görüşü tercih etmediği anlamına gelmeyip, İmâm Muhammed dışındaki fakihlerin, özellikle Şeyhayn’in görüşü benimsediğini ortaya koymaktadır. Zira ilk görüşün sahiplerinden bahsetmemesi bir kabul ve tercihe hamledilebilirken, farklı görüşü de meselenin ihtilafli olduğuna işaret için ifade etmiş olabilir. Yukarıdaki ibare, daha açık olarak şöyle de ifade edilebilir: “*Bu konuda tercih edilen görüş ikiz doğuran annenin loğusalığı ilk çocuğun doğumundan itibaren başlamasıdır. Ancak İmâm Muhammed, ikinci çocuğun doğumundan itibaren başladığını belirterek bu konuda farklı bir içtihatla bulunmuştur.*”

<sup>59</sup> Vikâye, vr. 98b.

<sup>60</sup> Vikâye, 5a, 18a, 32a, 35a vd.

<sup>61</sup> Vikâye, vr. 35a.

<sup>62</sup> Vikâye, vr. 5a.



İhtilafli bir konuda hiçbir fakihin ismi belirtilmeksizin sadece Şeyhayn'ın görüşü verilerek tercih edilmesine örnek olarak **Bâbu Nikâhi'r-Rakîk** başlığı altında; “ وارتداد كل = *Eşlerden her birinin irtidat etmesi (dinden dönmesi)* 'yle, *âcil bir fesih vukû bulur*”<sup>63</sup> şeklinde belirtildiği gibi bu görüş, Şeyhayn'a ait olup İmâm Muhammed'e göre ise, “irtidat eden kadınsa fesih, erkekse talâk gerçekleşir”<sup>64</sup> şeklindedir. Bundan da anlaşıldığı gibi müellif, metin içinde İmâm Muhammed'in görüşünü belirtmeden sadece tercih ettiği Şeyhayn'ın görüşünü zikretmiştir.

### 5. Tarafeyn'in Görüşünün Tercih Edilmesi

İmâm Ebû Hanîfe ve İmâm Muhammed'i ifade etmek için “Tarafeyn” tabiri kullanılmaktadır. Yazar, yukarıda da ifade edildiği gibi kimi zaman sarîh, bazen de kinâh olarak Ebû Yûsuf'un görüşüne muhâlif olarak Tarafeyn'in rey'ini tercih etmiştir.

Sarîh olarak muhâlif olduğuna dair iki yerde ismi geçen Ebû Yûsuf, **Bâbu'l-Mesârif** başlığı altında; “ وإن بان غناه أو كفره أو أنه أبوه أو ابنه أو هاشمي لم يعد خلافا لأبي يوسف = *Zekât verdiği kişinin zengin olduğu, kâfir olduğu, babası, oğlu ya da Hâşimî olduğu ortaya çıkarsa, -Ebû Yûsuf'un hilâfına- zekât iade edilmez*”<sup>65</sup> şeklinde belirtildiği gibi Ebû Yûsuf'un görüşüne karşı Tarafeyn'in görüşü zımnen tercih edilmiştir.

Kimi zaman da Ebû Yûsuf'un görüşünün bu konuda muhâlif olduğunu belirtmeden sadece tercih ettiği görüşü zikretmiştir. Buna örnek olarak **Kitâbu'ş-Şirket** başlığı altında; “ مفاوضة وهي شركة متساويين مالا وتصرفا ودينا = *Mufâvaza ortaklığı; mal, mal üzerinde tasarruf ve dinde eşit olanların arasında olur*”<sup>66</sup> şeklindeki ifadeden, dini farklı olan müslüman ve kâfir arasında bu ortaklığın olamayacağını belirtmiştir. Bu görüş Tarafeyn'e ait olup İmâm Ebû Yûsuf buna muhâlifdir.<sup>67</sup> Ancak metin içerisinde muhâlif olan görüş ve kişi açıkça belirtilmemiş, diğer iki fakihin görüşü belirtilerek tercih edilmiştir.

<sup>63</sup> Vikâye, vr. 30a.

<sup>64</sup> Alî el-Kârî, a.g.e., C. II, s. 77.

<sup>65</sup> Vikâye, vr. 17b.

<sup>66</sup> Vikâye, vr. 56b, 57a.

<sup>67</sup> bkz. Alî el-Kârî, a.g.e., C. II, s. 527.

## E. VİKÂYE'DE ADI GEÇEN FAKİHLER

Eserde az sayıda da olsa sahâbe, tâbiûn, tebe-i tâbiûn ve daha sonraki fukahânın adı geçmektedir.

Ebû Hanîfe'den önce yaşayıp *Vikâye*'de adı geçen fakihler; sahâbeden Hz. Ömer (ö. 23/644) (r.a.) ile Abdullâh b. Mesûd (ö. 32/652-653) (r.a.) ve tâbiûndan Şa'bî (ö. 103/721)'dir.

Sahâbeden sadece Hz. Ömer (r.a.) ve Hz. Abdullâh b. Mesûd'un (r.a.) ismi birer defa geçmektedir. Hz. Ömer'in (r.a.) adı Kitâbu'l-Cihâd'ın Bâbu'l-Vezâif başlığı altında “*öşür ve haraç arazilerinden*” bahisle kendi döneminde koyduğu tarım arazilerinden alınan haraçla ilgili olarak; Hz. Abdullâh b. Mesûd'unki ise, Kitâbu's-Salât'ın Bâbu Sıfatı's-Salât başlığı altında “*onun rivayet ettiği teşehhüd/tehiyyâtın*” oturuşta okunacağından söz ederken anılmıştır.<sup>68</sup>

Tâbiûndan ise, sadece Şa'bî'nin adı, Kitâbu'l-Hünsâ başlığı altında “*hünsânın mirastan alacağı paydan*” bahisle farklı görüşünden dolayı, bir kere zikredilmiştir.<sup>69</sup>

Ebû Hanîfe (ö. 150/767) ile aynı dönemde yaşayıp *Vikâye*'de adı geçen fakihler ise, Ebû Yûsuf (ö. 182/798), Muhammed eş-Şeybânî (ö. 189/804), Züfer b. Hüzeyl (ö. 158/774) ve Hasan b. Ziyâd (ö. 204/819)'tır.

Eserde İmâm Ebû Hanîfe'nin ismi açıkça on yedi, İmâm Ebû Yûsuf otuz ve İmâm Muhammed ise, yirmi üç yerde geçmektedir.<sup>70</sup> Buna göre *Vikâye*'de en çok adı zikredilen fakihler bu üç imamdır.

Züfer b. el-Hüzeyl, Kitâbu't-Talâk'ın Bâbu Talâki'l-Marîz'de Muhammed ile beraber ve Bâbu'n-Nefeka başlıkları altında farklı görüşlerinden dolayı, iki defa adı zikredilmektedir.<sup>71</sup>

Hasan b. Ziyâd'ın adı ise, Kitâbu'n-Nikâh ve Kitâbu'l-Mudârebe konularında Ebû Hanîfe'den rivayeti ile iki kez anılmaktadır.<sup>72</sup>

---

<sup>68</sup> bkz. *Vikâye*, vr. 7b, 54a.

<sup>69</sup> bkz. *Vikâye*, vr. 108a.

<sup>70</sup> bkz. *Vikâye*, vr. 3a, 28b, 43b, 63a, 108a, 115a vd.

<sup>71</sup> bkz. *Vikâye*, vr. 35a, 41a.

<sup>72</sup> bkz. *Vikâye*, vr. 26b, 84b.

Ebû Hanîfe sonrası adı geçen fakihler ise, Ebû Leys es-Semerkândî (ö. 373/983), el-Fazlî (ö. 381/991), Serahsî (ö. 490/1097) ve Kâdîhân'dır (ö. 592/1196).

Ebû Leys, Kitâbu'n-Nikâh'ın Bâbu'l-Mehir başlığı altında verdiği fetvaya binâen bütün eserde sadece bir kere adı geçmektedir.<sup>73</sup>

el-Fazlî Ebû Bekr Muhammed b. el-Fazl el-Kumârî el-Buhârî, Kitâbu'n-Nikâh'ın Bâbu'l-Velî ve'l-Küfv başlığı altında; diyaneten kefâet (denklik) ile ilgili olarak “*sâlih bir kişinin kızı, fâsık birisine denk değildir. el-Fazlî'nin tercihinine göre fâsıklığı ilan edilmezse dahi*”<sup>74</sup> şeklinde bir kere adı zikredilmiştir.

Serahsî, Kitâbu'l-Kazâ ve Kitâbu'l-Müzâra'at başlıkları altında farklı görüşlerinden dolayı, iki defa geçmiştir.<sup>75</sup>

Kâdîhân, Kitâbu'n-Nikâh'ın Bâbu'l-Velî ve'l-Küfv başlığı altında fetvasının esas alınmasından ötürü, sadece bir kez anılmıştır.<sup>76</sup>

Ayrıca müellif, açıkça isimlerini vermese de مشايخنا, مشايخ ve متأخرون gibi genel ifadelerle de isimlerini anmadan belli bir fukahâyı zikretmiştir.

#### F. VİKÂYE'DE DÖNEMİN GÜNDELİK HAYATI VE KÜLTÜREL DURUMU

*Vikâye*'de dönemiyle ilgili olarak çok fazla bilgi bulamıyoruz. Ancak eserde verilen küçük bir ayrıntıdan hareketle, gündelik hayat ve kültürel durumla ilgili verilere ulaşabiliriz.

Eserde; abanoz, sandal, yakut, zebercet, mızrak ve hesap defteri gibi malzemeler ile satranç ve tavla gibi oyun ve oyun âletlerinden bahsedilmiştir.<sup>77</sup> Bunlardan her biri, dönemin ekonomik, kültürel ve estetik anlayışı hakkında fikir vermektedir.

Kuş beslemek, tambur çalmak, şarkı söylemek, tavla ve satranç oynamak gibi davranışların şahitliğe engel olduğunu<sup>78</sup> belirtmiş olması, toplumda hoş karşılanmayan ve mürüvvete/kişiliğe zarar veren meşguliyetleri ifade etmesinden hareketle, kendi dönemindeki toplumun kişiye bakış açısı ile ilgili bir tespittir.

---

<sup>73</sup> Vikâye, vr. 69a.

<sup>74</sup> Vikâye, vr. 27b.

<sup>75</sup> Vikâye, vr. 70b, 99a.

<sup>76</sup> Vikâye, vr. 26b.

<sup>77</sup> bkz. Vikâye, vr. 50a.

<sup>78</sup> bkz. Vikâye, vr. 73a, 73b.

### III. VİKÂYE'NİN NÜSHALARI

Muhtasar bir metin olan *Vikâye*'nin ders kitabı olarak özellikle Osmanlı medreselerinde okutulmasından dolayı, farklı kütüphanelerde yüzlerce nüshası bulunmaktadır. Bu nüshaları, genel ve tahkîkte esas alınanlar şeklinde iki farklı başlıkta vermek uygun olacaktır.

#### A. GENEL OLARAK NÜSHALARI

*Vikâye*'nin gerek yurt dışında, gerekse yurt içinde çok sayıda yazma nüshası bulunmaktadır. Nitekim Türkiye'deki bütün kütüphanelerde bir ya da birden fazla yazma nüshası bulunmaktadır. Otuzdan fazla nüsha ile en çok Ankara Milli Kütüphane'de bulunmakta olup onu, on beşi aşkın nüsha ile İstanbul Süleymaniye takip etmektedir. Diğer halk ve yazma eser kütüphanelerinde ise, kırkı aşkın nüsha mevcut olup, tümünde seksenden fazla nüsha bulunmaktadır. Yurt dışında ise, Suudi Arabistan başta olmak üzere, Mısır, Fransa ve Vatikan gibi ülkelerin kütüphanelerinde de yazma nüshaları mevcuttur.

#### B. TAHKİKTE ESAS ALINAN NÜSHALARI

Özellikle belirtmek isteriz ki, yapmış olduğumuz araştırmalara dayanarak müellif nüshasına veya müellif döneminde kaleme alınan nüsha, ya da nüshalara ulaşılamamıştır.

Kütüphanelerdeki arşiv kayıtlarına göre en eski tarihli olan, Çorum Hasan Paşa İl Halk Kütüphanesi'ndeki 19 Hk 14481 arşiv numaralı nüshadır. Ancak bunun tarihi ebced hesabına göre “الله نخوف”<sup>79</sup> şeklinde belirlenerek 727/1326<sup>80</sup> olarak tespit edilmesi yanlıştır. Arapça gramerine aykırı yazılmış olmakla beraber,<sup>81</sup> ebced hesabına göre de bu ibare 832 tarihinin karşılığıdır. Dolayısıyla Çorum nüshasının her ne kadar en eskisi olduğu belirtilse de, tespitlerimize göre en eski olan Kastamonu İl Halk Kütüphanesi'nde 37 Hk 2029 arşiv numaralı 749 tarihli nüshadır.

Ulaşabildiğimiz nüshalar arasında kronoloji gözetilerek, tam ve okunaklı olma kriterleri ile sıralamaya tabi tutulmuş ve beş tanesi tahkîk için esas alınmıştır. Bu nüshalardan tarih olarak en eski olan Kastamonu nüshası asıl metin kabul ederek tahkîk edilmiştir. Tahkîkte esas aldığımız beş nüsha şunlardır:

<sup>79</sup> bkz. Çorum Hasan Paşa İl Halk Kütüphanesi, 19 Hk 14481 arşiv numaralı nüsha, vr. 117a.

<sup>80</sup> bkz. Türkiye Yazmaları, [https://www.yazmalar.gov.tr/detay\\_goster.php?k=54809](https://www.yazmalar.gov.tr/detay_goster.php?k=54809), (16.09.2015), p. 8.

<sup>81</sup> Doğru olarak yazılması gereken الله نخاف'dır.

### **1. Kastamonu Nüshası**

Kastamonu İl Halk Kütüphanesi'nin 37 Hk 2029 arşiv numaralı bu nüsha, 118 varak olup, Muhammed b. Ali tarafından 749/1349 tarihinde ta'lik hattıyla istinsah edilmiştir.

Ulaşabildiğimiz tam ve okunaklı en eski nüsha bu olduğu için, tahkikte temel olarak kabul edilmiş ve metinde “ق” rumuzu ile gösterilmiştir.

### **2. Ankara Nüshası**

Ankara Milli Kütüphane'nin 06 Mil Yz FB 546 arşiv numaralı bu nüsha, 160 varak olup, Menteş b. İsa el-Alayî tarafından 774/1373 tarihinde harekeli kaba nesih kırması hattıyla istinsah edilmiştir.

Tahkikte bu nüsha için “ا” rumuzu kullanılmıştır.

### **3. Çorum Nüshası**

Çorum Hasan Paşa İl Halk Kütüphanesi'nin 19 Hk 4181 arşiv numaralı bu nüsha, 133 varak olup, Mustafa b. Hasan tarafından 795/1393 tarihinde nesih kırması hattıyla istinsah edilmiştir.

Tahkik işleminde bu nüsha için “ج” rumuzu kullanılmıştır.

### **4. Manisa Nüshası**


Manisa İl Halk Kütüphanesi'nin 45 Hk 614 arşiv numaralı bu nüsha, 104 varak olup, İbn Hacı Bedi b. Hacı Gafur tarafından 799/1397 tarihinde bozuk nesih hattıyla istinsah edilmiştir.

Tahkik işleminde bu nüsha için “م” rumuzu kullanılmıştır.

### **5. Bursa Nüshası**

Bursa İnebey Yazma Eser Kütüphanesi'nin 16 Or 443 arşiv numaralı bu nüsha, 117 varak olup, 801/1399 tarihinde müstensihî belirtilmeden nesih hattıyla istinsah edilmiştir.

Tahkik işleminde bu nüsha için “ب” rumuzu kullanılmıştır.



**ÜÇÜNCÜ BÖLÜM**  
**VİKÂYE'NİN EL-HİDÂYE VE DİĞER METİNLERLE**  
**KARŞILAŞTIRILMASI**

## I. VİKÂYE’NİN EL-HİDÂYE İLE KARŞILAŞTIRILMASI

Müellif, *Bidâye/el-Hidâye*’den yararlanırken kullandığı başarılı dil ve üslûbuyla esere bir farklılık katmıştır. Böylelikle *Vikâye*, asıl metin olan *Bidâye*’nin kısa bir şerhi ve *Bidâye*’nin şerhi olan *el-Hidâye*’nin bir ihtisârı mesabesinde. Bundan dolayı, burada her iki eser mukayese edilerek, aralarındaki farklar tespit edilmeye çalışılacaktır. Karşılaştırma şekil ve muhteva olarak iki başlık altında yapılacaktır.

### A. ŞEKİL YÖNÜNDEN

*el-Hidâye*’de bulunan kitap adları sırasıyla şöyledir: (1) Tahâret, (2) Salât, (3) Zekât, (4) Savm, (5) Hac, (6) Nikâh, (7) Radâ’, (8) Talâk, (9) ‘Itâk, (10) Eymân, (11) Hudûd, (12) Sirkat, (13) Cihâd, (14) Lakît, (15) Lukata, (16) Âbık, (17) Mefkûd, (18) Şirket, (19) Vakf, (20) Bey’, (21) Sarf, (22) Kefâlet, (23) Havâle, (24) Kadâ’, (25) Şehâdât, (26) Rücû‘-‘ani’ş-Şehâdât, (27) Vekâlet, (28) Da‘vâ, (29) İkrâr, (30) Sulh, (31) Mudârebe, (32) Vedî‘a, (33) ‘Âriyet, (34) Hibe, (35) İcâre, (36) Mükâteb, (37) Velâ’, (38) İkrâh, (39) Hacr, (40) Me‘zûn, (41) Ğasb, (42) Şuf‘a, (43) Kısmet, (44) Müzâra‘at, (45) Mûsâkat, (46) Zebâih, (47) Udhiye, (48) Kerâhiyet, (49) İhyâu‘l-Mevât, (50) Eşribe, (51) Rehn, (52) Cinâyât, (53) Me‘âkil, (54) Vesâyâ, (55) Hünsâ. Buna göre *el-Hidâye*, 55 kitap/bölümden oluşmaktadır.

*Vikâye*’de bulunan kitap adları ise, sırasıyla şöyledir: (1) Tahâret, (2) Salât, (3) Zekât, (4) Savm, (5) Hac, (6) Nikâh, (7) Radâ’, (8) Talâk, (9) ‘Itâk, (10) Eymân, (11) Hudûd, (12) Sirkat, (13) Cihâd, (14) Lakît, (15) Lukata, (16) Âbık, (17) Mefkûd, (18) Şirket, (19) Vakf, (20) Bey’, (21) Sarf, (22) Kefâlet, (23) Havâle, (24) Kadâ’, (25) Şehâdât ve Rücû‘ ‘anhâ, (26) Vekâlet, (27) Da‘vâ, (28) İkrâr, (29) Sulh, (30) Mudârebe, (31) Vedî‘a, (32) ‘Âriyet, (33) Hibe, (34) İcâre, (35) Mükâteb, (36) Velâ’, (37) İkrâh, (38) Hacr, (39) Me‘zûn, (40) Ğasb, (41) Şuf‘a, (42) Kısmet, (43) Müzâra‘at, (44) Mûsâkat, (45) Zebâih, (46) Udhiye, (47) Kerâhiyet, (48) İhyâu‘l-Mevât, (49) Eşribe, (50) Sayd, (51) Rehn, (52) Cinâyât, (53) Diyât, (54) Me‘âkil, (55) Vesâyâ, (56) Hünsâ. Buna göre *Vikâye*’deki kitap sayısı 56 adettir.

*Vikâye*’de *el-Hidâye*’deki kitapların sıralaması ile ilgili bir değişiklik yapılmamıştır. Ancak *el-Hidâye*’de “(25) Şehâdât” ve “(26) Rücû‘ ‘ani’ş-Şehâdât” şeklinde kayıtlı iki

başlık bulunurken, *Vikâye*'de ikisi “(25) Şehâdât ve Rücû‘ ‘anhâ” tarzında tek başlık altında birleştirilmiştir. *el-Hidâye*'de “(50) Sayd” ve “(53) Diyât” kitapları yer almamakla beraber, *Vikâye*'de her iki kitap da görülmektedir. Diğer dört metnin tümünde bulunup da *el-Hidâye*'de bulunmadığı için onun ihtisârî mesabesinde olan *Vikâye*'de olmayan tek kitap ise, “Ferâiz” dir.

*el-Hidâye*'deki 55 kitap; 154 bap, 112 fasıl ve 7 mesâil-i şettâ (muhtelif meseleler) şeklinde detaylandırılırken; *Vikâye*'de 56 kitabın alt başlıklarında sayı düşerek 104 bap, 24 fasıl ve 3 mesâil-i şettâ yer almaktadır. Örneğin *el-Hidâye*'de; Kitâbu's-Savm ana başlığı altında -“Faslun fî Rü'yeti'l-Hilâl”, “Bâbu mâ Yûcibu'l-Kazâ' ve'l-Keffâre”, “Faslu 've Men Kâne Merîzan fî Ramazân””, “Faslun fimâ Yûcibuhû 'alâ nefsih” ve “Bâbu'l-İ'tikâf” olmak üzere- alt başlık olarak iki bap ve üç fasıl şeklinde sıralanmıştır.<sup>1</sup> *Vikâye*'de ise; alt başlıklar sadece “Bâbu Mûcibu'l-İfsâd” ve “Bâbu'l-İ'tikâf” olarak verilmiştir.<sup>2</sup> Burada hem iki fasıl başlığı düşürülmüş, hem de “mâ Yûcibu'l-Kazâ' ve'l-Keffâre” babı, “Mûcibu'l-İfsâd” olarak değiştirilmiştir.

Ayrıca *Vikâye*'de bazı başlıklar *el-Hidâye*'den farklı olarak kitap, bap ve fasıl şeklinde değiştirildiği gibi, birbirleriyle irtibatlı olan iki başlık tek başlık altında toplanmıştır. Örneğin *el-Hidâye*'de; Kitâbu's-Salât ana başlığı altında “Bâbu Salâti'l-Küsûf” ve “Bâbu'l-İstiskâ” olarak verilirken,<sup>3</sup> *Vikâye*'de ise; bu konu, sadece “Faslun” şeklinde zikredilmiştir.<sup>4</sup> Böylece başlıklar, bap-fasıl olarak değiştirilerek iki konu birleştirilmiş ve tek başlık (fasıl) altında işlenmiştir.

## B. MUHTEVA YÖNÜNDEN

*Vikâye*, cümle ve kelime açısından metinde birçok yönüyle *el-Hidâye*'ye benzerlik arz etmekle beraber, kendine has üslûbuyla bazı farklılıkları da bulunmaktadır. Bunu tespit etmek için iki kitaptan aynı konuyla ilgili metin karşılaştırmaları yapılarak muhteva açısından değerlendirilmelerde bulunulacaktır.

---

<sup>1</sup> Merğînânî, *el-Hidâye*, C. I, ss. 119, 122, 126, 131, 132.

<sup>2</sup> *Vikâye*, vr. 18b, 20a.

<sup>3</sup> Merğînânî, *el-Hidâye*, C. I, s. 88.

<sup>4</sup> *Vikâye*, vr. 10b.



## 1. Bidâye'den Çokça Yararlanması

Burhânüşşerîa, *Vikâye*'yi kaleme alarak *Bidâye*'den daha kapsamlı bir metin oluşturmuş ve *Bidâye*'nin şerhi *el-Hidâye*'den istifade etmiştir. Ancak *el-Hidâye* bir şerh olarak *Bidâye* metninden daha fazla meşhur olması nedeniyle *Vikâye*, *el-Hidâye*'nin bir özeti şeklinde görülmüştür.

*Vikâye*'deki bir konunun neredeyse dörtte üçünü *Bidâye*'deki bilgiler, dörtte birini ise, *el-Hidâye*'deki açıklamalar oluşturur. Müellif, asıl konuyu *Bidâye*'deki meselelerden derleyerek ifade etmiş, tetimme niteliğindeki bilgiler çerçevesinde *el-Hidâye*'den alıntıda bulunmuştur. Bununla ilgili olarak metinler üzerinden şu örnekleri vererek bir karşılaştırma yapmak mümkündür:

### *Bidâye*'de:

قال الله تعالى : 'يا أيها الذين آمنوا إذا قمتم إلى الصلوة فاغسلوا وجوهكم...' ففرض الطهارة غسل الأعضاء “الثلاثة ومسح الرأس، والمرفقان والكعبان يدخلان في الغسل، والمفروض في مسح الرأس مقدار الناصية وهو ربع الرأس. Yüce Allâh şöyle buyurur: ‘Ey iman edenler! Namaza kalkacağınız zaman yüzlerinizi (...) yıkayın’.<sup>5</sup> Tahâretin/abdestin farzları; üç azayı yıkamak, başı mesh etmektir. İki dirsek ve iki ökçe de yıkamaya dâhildir. Başı mesh etmekte farz kılınanı perçem miktarıdır ki o da başın dörtte biridir.”<sup>6</sup>

### *Vikâye*'de:

قال الله تعالى : 'يا أيها الذين آمنوا إذا قمتم إلى الصلوة فاغسلوا وجوهكم' الآية. ففرض الوضوء غسل الوجه “Yüce Allâh şöyle buyurur: ‘Ey iman edenler! Namaza kalkacağınız zaman yüzlerinizi (...) yıkayın’<sup>7</sup>âyeti. Abdestin farzları yüzü yıkamak -iki favori arası ve kulak yüzden sayılır-, iki kolu dirseklerle ve iki ayağı ökçelerle beraber yıkamak ve başın ve sakalın dörtte birini mesh etmektir.”<sup>8</sup>

<sup>5</sup> Mâide Süresi, 5/6.

<sup>6</sup> Merğînânî, *Bidâyetü'l-mübtedî*, el-Mektebetü'l-Hanifiyye, İstanbul, ts., C. I, s. 12.

<sup>7</sup> Mâide Süresi, 5/6.

<sup>8</sup> *Vikâye*, vr. 2b.

Verilen iki örnekte de görüldüğü gibi, çoğunlukla *Vikâye*'nin ifadeleri ile *Bidâye*'nin ifadeleri örtüşmekte ve benzerlikler taşımaktadır. Ancak az da olsa farklılıklar söz konusudur. Örneğin, *Bidâye*'deki “فرض الطهارة (...)” ifadesi, *Vikâye*'de “(...) ففرض الوضوء” şeklindedir. Ayrıca *Bidâye*'de üç organ, ayrı ayrı zikredilmeksizin yıkanması gerektiği belirtilirken, *Vikâye*'de ise; bu üç organ yüz, kol ve ayak şeklinde tek tek sayılmıştır. İki eserdeki farklılık açık bir şekilde görülmektedir. Bu tür örnekler, *Vikâye*'nin neredeyse *Bidâye*'den bağımsız bir metin olduğunu göstermektedir.

*el-Hidâye*'de:

“قال الله تعالى : يا أيها الذين آمنوا إذا قمتم إلى الصلوة فاغسلوا وجوهكم. ففرض الطهارة غسل الأعضاء “الثلاثة ومسح الرأس) بهذا النص. والغسل هو الإسالة والمسح هو الإصابة، وحد الوجه من قصاص الشعر إلى أسفل الذقن وإلى شحمتي الأذن لأن المواجهة تقع بهذه الجملة وهو مشتق منها (والمرفقان والكعبان يدخلان إلى أسفل الذقن) = (في الغسل) عندنا خلافا لزرر رحمه الله. *Namaza kalkacağınız zaman yüzlerinizi (...) yıkayın*’<sup>9</sup>. Bu nasla (abdestin farzları; üç azayı yıkamak, başı mesh etmektir). Gasil/yıkamak; akıtmak, mesh etmek o da değdirmek/dokunmaktır. Yüzün sınırları; boyuna saçın kâkülünden başlar çene kemiğinin altına kadar uzanır, enine ise iki kulak memesi arasındır. Zira muvâcehe/yüzleşme bunun tümüyle olur. ‘Vech’, muvâcehedden türemiştir. Bize göre -Züfer’in (rahimehullah) hilâfına- (iki dirsek ve iki ökçe yıkamaya dâhildir).”<sup>10</sup>

Ancak yukarıdaki ibareden de anlaşılacağı gibi, aynı konunun *el-Hidâye*'de çok daha taferruatlı bir şekilde ele alındığı görülmektedir. Bundan dolayı, *Vikâye* müellifinin daha çok *Bidâye*'den istifade ettiğini ve ihtiyaç halinde *el-Hidâye*'den yararlanmış, kendisi de ilaveler yaparak konuyu ele aldığı görülmektedir.

## 2. Kelime Seçiminde Aynı Olmasına Dikkat Etmesi

Yukarıdaki metinden de anlaşıldığı gibi, *Bidâye*'den kelime ve ifadeler alındığı görülmektedir. Kimi zaman bazı kelimeler düşürülmüş, kimi zaman eş anlamlı kelimeler kullanılmış, kimi zaman da takdim-tehir yapılarak değişiklikler yapılmıştır. Bu konuda şu örnek verilebilir:

<sup>9</sup> Mâide Sûresi, 5/6.

<sup>10</sup> Merğînânî, *el-Hidâye*, C. I, s. 12.

***Bidâye***'de:

“ويجهر بالقراءة في الفجر وفي الركعتين الأوليين من المغرب والعشاء إن كان إماماً، وإن كان منفرداً فهو“  
= مخير إن شاء جهر وأسمع نفسه وإن شاء خافت. Eđer (namaz kılan) imam ise, sabah, akşam ve yatsının ilk iki rekâtında açıktan okur. Eđer tek başına kılıyorsa dilerse kendisi duyacak kadar açıktan veya dilerse gizli okumakta muhayyerdir.”<sup>11</sup>

***Vikâye***'de:

“خير إن أدى وخافت. يجهر الإمام في الجمعة والعيدين والفجر وأوليي العشاءين أداء وقضاء لا غير، والمنفرد“  
= حتما إن قضى İmam, cumada, Ramazan ve kurban bayramlarında, sabah namazında ve akşam ile yatsı namazının ilk iki rekâtında eda ve kaza olarak (kıraati) açıktan okur, gizli okumaz. Tek başına namaz kılan ise, eda ediyorsa muhayyer, kaza kılıyorsa kesinlikle hafi okur.”<sup>12</sup>

Örnekte de görüldüğü gibi, ibare benzer ifadelerle kurulmakla beraber, birebir aynı değildir. Şayet *Vikâye* yazarının, eserini isimlendirirken *el-Hidâye*'deki meseleleri derlediğini ifade etmemiş olsa idi, bu iki kitabın apayrı bir telif olduğuna kanaat getirilirdi.

İkisi de fiil cümlesi ile başlamakla birlikte *Bidâye*'de fâil (özne) kullanılmamış, *Vikâye*'de “الإمام = imam” olarak verilmiştir. *Bidâye*'de akşam ve yatsı ayrı ayrı verilirken, *Vikâye*'de tağlib sanatıyla “العشاءين = iki yatsı: akşam-yatsı” olarak kısaltmaya gidilmiştir. *Vikâye*'de açıktan okunan namazların tümü (cuma, iki bayram, sabah ile akşam ve yatsının ilk iki rekâtı) aynı cümlede verilirken, *Bidâye*'de sadece sabah, akşam ve yatsı namazları ile ilgili hükümler burada belirtilmiş, cuma ve iki bayram namazı ile ilgili hüküm sonraki cümlelerde verilmiştir.<sup>13</sup>

### 3. İlaveler Yapması

Asıl metni korumakla birlikte konuyu izah açısından ihtiyaç halinde bazı ilaveler yapılmıştır. Örneğin; “ومن الحجرات طوال إلى البروج، ومنها أوساط إلى لم يكن، ومنها قصار إلى الآخر وفي“  
= الضرورة بقدر الحال *Hucurât*'tan *Bürûc*'a kadar tivâl, ondan *Lem Yekün* (*Beyyine*)'e kadar

<sup>11</sup> Merğînânî, *el-Hidâye*, C. I, s. 53.

<sup>12</sup> bkz. *Vikâye*, vr. 8a.

<sup>13</sup> bkz. Merğînânî, *el-Hidâye*, C. I, s. 53.

*evsât ve ondan sona kadar kısârdır. Zarurette ise, durumu miktarıncadır*”<sup>14</sup> şeklinde zikredilen cümle *Bidâye/el-Hidâye*’de yer almamaktadır.

#### 4. el-Hidâye’den Farklı Görüşü Tercih Etmesi

Yukarıda da belirtildiği gibi her ne kadar *Vikâye, el-Hidâye* esas alınarak telif edilmiş olsa da kendine özgü bir metoda sahiptir. Bunun bir sonucu olarak da *el-Hidâye*’de bir konudaki birkaç görüş arasından tercih edilenden farklı bir içtihat alınmıştır. Bu da eserin, *Bidâye* bağlamında *el-Hidâye*’nin birebir özeti olmadığı, kendine özgü bir metodunun olduğuna kanıttır. Buna şu örnek verilebilir:

*el-Hidâye*’de, cehrî kıraatin minimum ölçüsü, Kerhî’nin görüşüne dayanılarak; “أدنى المخافاة تصحيح الحروف = قال الكرخي : أدنى الجهر؛ أن يسمع نفسه، وأدنى المخافاة تصحيح الحروف” *alt sınırı, başkasının duyacağı kadar; sırrî kıraatin alt sınırı harfleri düzgün telaffuz edecek şekilde kendi duyacağı kadardır*”<sup>15</sup> şeklinde belirtilirken, *Vikâye*’de; “وأدنى الجهر؛ إسماع غيره، = وأدنى المخافاة إسماع نفسه هو الصحيح = *Cehrî kıraatin alt sınırı, başkasının duyacağı kadar; sırrî kıraatin alt sınırı ise, kendi duyacağı kadardır ki sahih olan da budur*”<sup>16</sup> olarak belirtmiş ve farklı bir tercihte bulunmuştur.

#### 5. el-Hidâye Metnini Dikkate Alması

Verilen metin örneklerinde de anlaşıldığı gibi, müellifin daha çok *Bidâye*’den istifade ettiği için *Vikâye*’nin onu kuşatıcı bir yönü bulunmaktadır. Bunun yanında *el-Hidâye*’den de alıntılar yapılarak konular işlenmiştir. Eser, muhteva olarak *Bidâye*’den daha zengin olduğu için bir şerhi ve şerhi olan *el-Hidâye*’den daha dar olduğu için de bir ihtisârı mesabesinde dir.

## II. VİKÂYE’NİN DİĞER METİNLERLE KARŞILAŞTIRILMASI

Mütûn-i sitte’den biri olan ve asıl kaynağı mesabesindeki *el-Hidâye* ile yukarıda detaylı olarak karşılaştırılması yapılan *Vikâye*’nin, kendisi dışında geri kalan diğer dört eser ile mukayesesi bu başlık altında yapılacaktır. Böylece bu beş metin arasındaki farklılıklar tespit edilerek tahlilde bulunulacaktır. Bu karşılaştırma, içerik ve iki farklı başlıktaki metin örnekleri üzerinden yapılacaktır.

<sup>14</sup> Vikâye, vr. 8a.

<sup>15</sup> Merğînânî, *el-Hidâye*, C. I, s. 54.

<sup>16</sup> Vikâye, vr. 8a.

## A. ŐEKİL YÖNÜNDEN

*el-Hidâye* ile yapılan karşılařtırmada belirtildiđi gibi *Vikâye*, 56 kitap, 104 bap, 24 fasıl ve 3 mesâil olarak tertip edilmiřtir. Burada, *Vikâye*'de geçen konular diđer dört metinle karşılařtırılacak ve hepsi bir tablo ile gösterilecektir.

### 1. Dört Metindeki Kitap Adları

#### a. *el-Muhtasar*

Kudûrî'nin (ö. 428/1037) *el-Muhtasar*'ında bulunan kitaplar sırasıyla řöyledir: (1) Tahâret, (2) Salât, (3) Zekât, (4) Savm, (5) Hac, (6) Büyû', (7) Sarf, (8) Rehn, (9) Hacr, (10) İkrâr, (11) İcâre, (12) Őuf'a, (13) Őirket, (14) Mudârebe, (15) Vekâlet, (16) Kefâlet, (17) Havâle, (18) Sulh, (19) Hibe, (20) Vakf, (21) Ğasb, (22) Vedî'a, (23) 'Âriyet, (24) Lakît, (25) Lukata, (26) Hünsâ, (27) Mefkûd, (28) İbâk, (29) İhyâu'l-Mevât, (30) Me'zûn, (31) Müzâra'at, (32) Müsâkat, (33) Nikâh, (34) Radâ', (35) Talâk, (36) Ric'at, (37) İlâ, (38) Hul', (39) Zihâr, (40) Li'an, (41) İddet, (42) Nefâkât, (43) Hadâne, (44) Itk, (45) Tedbîr, (46) Mükâteb, (47) Velâ, (48) Cinâyât, (49) Diyât, (50) Me'âkil, (51) Hudûd, (52) Sırcat, (53) Eřribe, (54) Sayd ve'z-Zebâih, (55) Udhiye, (56) Eymân, (57) Da'vâ, (58) Őehâdet, (59) Rücû' ani'ş-Şehâdet, (60) Edebü'l-Kâdî, (61) Kısmet, (62) İkrâh, (63) Seyr, (64) Hazar ve'l-İbâha, (65) Vesâyâ, (66) Ferâiz.

Yukarıda da belirtildiđi gibi *Vikâye*'de sadece 56 kitap varken; *el-Muhtasar*'da 66 kitap bulunmaktadır. *el-Muhtasar*'da bulunup, *Vikâye*'de bulunmayan kitaplar; “(36) Ric'at”, “(37) İlâ”, “(38) Hul'”, “(39) Zihâr”, “(40) Li'an”, “(41) İddet”, “(42) Nefâkât”, “(43) Hadâne”, “(64) Hazar ve İbâha” ve “(66) Ferâiz” olmak üzere on adettir. Bunlardan ilk sekizi sadece *Vikâye*'de deđil, diđer metinlerde de bulunmamaktadır. *Vikâye*'de tek kitap olan “Şehâdet ve Rücû' 'anha”; *el-Muhtasar*'da “(58) Şehâdet” ve “(59) Rücû' ani'ş-Şehâdet” olmak üzere iki kitap halinde; *Vikâye*'de iki kitap olan “Sayd” ve “Zebâih” ise; *el-Muhtasar*'da “(54) Sayd ve'z-Zebâih” řeklinde tek kitap olarak yer almaktadır.<sup>17</sup>

<sup>17</sup> bkz. Kudûrî, a.g.e., C. III, ss. 86, 140, 153.

### ***b. el-Muhtâr***

*el-Muhtâr li'l-fetvâ*'da bulunan kitaplar sırasıyla şöyledir: (1) Tahâret, (2) Salât, (3) Zekât, (4) Savm, (5) Hac, (6) Büyû',(7) Şuf'a, (8) İcâre, (9) Rehn, (10) Edebü'l-Kâdî, (11) Hacr, (12) Me'zûn, (13) İkrâh, (14) Da'vâ, (15) İkrâr, (16) Şehâdât, (17) Vekâlet, (18) Kefâlet, (19) Havâle, (20) Sulh, (21) Şirket, (22) Mudârebe, (23) Vedî'a, (24) Lakît, (25) Lukata, (26) Âbık, (27) Mefkûd, (28) Hünsâ, (29) Vakf, (30) Hibe, (31) 'Âriyet, (32) Ğasb, (33) İhyâu'l-Mevât, (34) Şurb, (35) Müzâra'at, (36) Müsâkat, (37) Nikâh, (38) Radâ', (39) Talâk, (40) İtk, (41) Mükâteb, (42) Velâ', (43) Eymân, (44) Hudûd, (45) Eşribe, (46) Sirkat, (47) Seyr, (48) Kerâhiyet, (49) Sayd, (50) Zebâih, (51) Udhiye, (52) Cinâyât, (53) Diyât, (54) Vesâyâ, (55) Ferâiz.

*Vikâye*'de ana başlık olan kitap sayısı 56 iken, *el-Muhtâr*'da bu rakam 55'tir. *Vikâye*'de bulunup da *el-Muhtâr*'da olmayan "Sarf", "Kısmet" ve "Mu'akil" iken; *el-Muhtâr*'da bulunup da *Vikâye*'de olmayan "(34) Şurb" ve "(55) Ferâiz" kitaplarıdır. *Vikâye*'de iki başlık birleştirilerek "Şehâdât ve Rücü' 'anhâ" altında tek başlık şeklinde işlenirken, *el-Muhtâr*'da bu başlık sadece "(16) Şehâdât" olarak vardır.

### ***c. Mecma'***

*Mecma'u'l-bahreyn*'de bulunan kitaplar sırasıyla şöyledir: (1) Tahâret, (2) Salât, (3) Zekât, (4) Savm, (5) Hac, (6) Büyû',(7) Rehn, (8) Hacr, (9) Me'zûn, (10) İkrâr, (11) İcâre, (12) Şuf'a, (13) Şirket, (14) Mudârebe, (15) Vekâlet, (16) Kefâlet, (17) Havâle, (18) Sulh, (19) Hibe, (20) Vakf, (21) Ğasb, (22) Vedî'a, (23) 'Âriyet, (24) Lakît, (25) Lukata, (26) Hünsâ, (27) Mefkûd, (28) İbâk, (29) İhyâu'l-Mevât, (30) Müzâra'at, (31) Müsâkat, (32) Nikâh, (33) Radâ',(34) Talâk, (35) Cinâyât, (36) Diyât, (37) Hudûd, (38) İtk, (39) Sayd ve'z-Zebâih, (40) Udhiye, (41) Eymân, (42) Edebü'l-Kâdî, (43) Da'vâ, (44) Şehâdât, (45) Rücü' 'ani'-Şehâdât, (46) Kısmet, (47) İkrâh, (48) Seyr, (49) Hazar ve'l-İbâha, (50) Vesâyâ, (51) Ferâiz.

*Vikâye*'de ana başlık olan kitap sayısı 56 iken, *Mecma'*'da bu rakam 51'dir. *Vikâye*'de bulunup da *el-Muhtâr*'da olmayan "Sirkat", "Sarf", "Mükâteb", "Velâ", "Kerâhiyet", "Eşribe" ve "Mu'akil" iken; *Mecma'*'da bulunup da *Vikâye*'de olmayan "(49) Hazar ve'l-İbâha" ve "(51) Ferâiz" kitaplarıdır.

#### d. *Kenz*

*Kenzü'd-dekâik*'te bulunan kitaplar sırasıyla şöyledir: (1) Tahâret, (2) Salât, (3) Zekât, (4) Savm, (5) Hac, (6) Nikâh, (7) Radâ', (8) Talâk, (9) 'Itâk, (10) Eymân, (11) Hudûd, (12) Sirkat, (13) Seyr, (14) Lakît, (15) Lukata, (16) Âbık, (17) Mefkûd, (18) Şirket, (19) Vakf, (20) Büyû', (21) Sarf, (22) Kefâlet, (23) Havâle, (24) Kadâ', (25) Şehâdât, (26) Rücü' 'ani'-ş-Şehâdât, (27) Vekâlet, (28) Da'vâ, (29) İkrâr, (30) Sulh, (31) Mudârebe, (32) Vedî'a, (33) 'Âriyet, (34) Hibe, (35) İcâre, (36) Mükâteb, (37) Velâ', (38) İkrâh, (39) Hacr, (40) Me'zûn, (41) Ğasb, (42) Şuf'a, (43) Kısmet, (44) Müzâra'at, (45) Müsâkat, (46) Zebâih, (47) Udhiye, (48) Kerâhiyet, (49) İhyâu'l-Mevât, (50) Eşribe, (51) Sayd, (52) Rehn, (53) Cinâyât, (54) Diyât, (55) Me'âkil, (56) Vesâyâ, (57) Hünsâ, (58) Ferâiz.

*Vikâye*'de ana başlık olan kitap sayısı 56 iken, *Kenz*'de bu rakam 58'dir. *Vikâye*'de bulunup da *Kenz*'de olmayan hiçbir kitap yokken; *Kenz*'de bulunup da *Vikâye*'de olmayan tek kitap "(58) Ferâiz"dir. Ayrıca *Vikâye*'de iki başlık birleştirilerek "Şehâdât ve Rücü' 'anhâ" altında tek başlık şeklinde işlenirken, *Kenz*'de ise bu, "(25) Şehâdât" ve "(26) Rücü' 'ani'-ş-Şehâdât" olarak ayrı ayrı iki kitap halinde işlenmiştir.

Mütûn-i sitte/altı metin'de bulunan toplam kitap sayısı altmış sekiz olup, diğerlerinde bulunup da *Vikâye*'de bulunmayanlar; "Şurb", "Hazar ve İbâhe" ve "Ferâiz" olmak üzere üç tanedir. Sadece *Vikâye*'de bulunup da diğerlerinde bulunmayan kitap yoktur. "Ferâiz" kitabı ise, sadece *el-Hidâye* ve ihtisârı mesabesinde olan *Vikâye*'de bulunmayıp diğer bütün metinlerde vardır. Diğer metinlerde "Seyr" kitabı olarak geçen konular "Cihâd"; "Edebü'l-Kâdî" ise, "Kadâ" kitabı şeklinde işlenmiştir. Bir kısmında "Büyû'" olarak çoğul geçerken *Vikâye*'de tekil şeklinde "Bey"; "İbâk" mastarı yerine ism-i fail olan "Âbık" ve "İtk" mastarı yerine farklı bir mastar olan "İ'tâk" kullanılmıştır. "Şehâdât" ve "Rücü' 'ani'-ş-Şehâdât" adlı iki kitabı da "Şehâdât ve Rücü' 'anhâ"<sup>18</sup> olarak tek bir başlık altında toplamış ve böylelikle 56 kitaptan oluşmuştur.

Toplam altmış sekiz kitaptan *el-Muhtâr*'da bulunmayanlar; "Sarf", "Rücü' 'anhâ/'ani'-ş-Şehâdât", "Kısmet", "Me'âkil" ve "Hazar ve İbâhe" olmak üzere beş adettir. Sadece kendisinde bulunup diğer üç metinde bulunmayan "Şurb" olup, diğer üçünde

---

<sup>18</sup> Bazılarında da bu şekilde iki kitap aynı başlık altında toplanmış ancak "Şehâdât ve Rücü' 'ani'-ş-Şehâdât" olarak belirtilmiştir.

bulunup kendisinde bulunmayan kitaplar ise; ‘Rücû‘ ‘anhâ/‘ani’ş-Şehâdât” ve ‘Kısmet” olup ihtiva ettiği kitap sayısı 55’tir.

*Mecma’* da bulunmayan kitaplar; ‘Sirkat’, ‘Sarf’, ‘Mükâteb’, ‘Velâ’”, ‘Şurb’, ‘Kerâhiyet’, ‘Eşribe” ve ‘Me‘âkil” olmak üzere sekiz tanedir. Kendisinde bulunup diğer üç metinde bulunmayan kitap sadece ‘Hazar ve İbâha” olup, üçünde bulunup kendisinde bulunmayan kitaplar ise; ‘Sirkat’, ‘Mükâteb’, ‘Velâ’”, ‘Kerâhiyet” ve ‘Eşribe” dir. Diğerlerinde iki ayrı kitap olarak işlenen ‘Sayd” ve ‘Zebâih” başlıkları cem edilerek ‘Sayd ve Zebâih” şeklinde tek bir kitap birleştirilmiş ve böylece toplamda 51 kitap olan *Mecma’* dört metin arasında en az ana başlığa sahip olmaktadır.

Altmış sekiz kitap arasından *Kenz*’de bulunmayanlar; ‘Şurb” ve ‘Hazar ve İbâha” kitaplarıdır. Sadece kendisinde bulunup diğer üç metinde bulunmayan veya diğer üç metin tümünde bulunup kendisinde bulunmayan kitap yoktur. *Kenz*, toplam 58 kitap ihtiva ederek, diğer üç metinden en fazla başlığa sahip olmaktadır.

Ayrıca dört metnin tertibinde başlıklarda takdim-tehirler olmuş, yukarıda da belirtildiği gibi kimi başlıklar cem edilmiştir. Altı metnin tümünde ‘Tahâret”, ‘Salât”, ‘Zekât”, ‘Savm” ve ‘Hac” olarak işlenen ibâdât kısmında ilk beş başlığın sıralaması aynı olmakla beraber, diğer sıralamalar farklıdır. Ana başlık olan kitapların tertibinde *Vikâye* ve *Kenz* birbirine, *el-Muhtâr* ve *Mecma’* da birbirine benzemektedir.

## 2. Altı Metnin Kitap Adları Tablosu

Yukarıda, mütûn-i sitte’de yer alan tüm kitap adları detaylı olarak verilerek mukayesesi yapılmıştır. Burada ise, bu metinlerde geçen kitap adları bir tablo halinde verilerek hepsinin toplu halde görülmesi sağlanacaktır. Tabloda *Vikâye*’nin tertibi esas alınarak kitap adları düzenlenmiş, ancak metinlerin sıralanmasında müelliflerin vefat tarihleri itibariyle kronolojiye uyulmuştur.



“MÛTÛN-İ SİTTE”DE BULUNAN KİTAP ADLARI VE SIRALAMASI							
Sıra No	KİTAP ADLARI	MUHTASAR	HİDÂYE	VİKÂYE	MUHTÂR	MECMA‘	KENZ
1	Tahâret	1	1	1	1	1	1
2	Salât	2	2	2	2	2	2
3	Zekât	3	3	3	3	3	3
4	Savm	4	4	4	4	4	4
5	Hac	5	5	5	5	5	5
6	Nikâh	32	6	6	37	32	6
7	Radâ‘	33	7	7	38	33	7
8	Talâk	34	8	8	39	34	8
9	Ric‘at	35	-	-	-	-	-
10	Îlâ	36	-	-	-	-	-
11	Hul‘	37	-	-	-	-	-
12	Zihâr	38	-	-	-	-	-
13	Li‘an	39	-	-	-	-	-
14	İddet	40	-	-	-	-	-
15	Nefâkât	41	-	-	-	-	-
16	Hadâne	42	-	-	-	-	-
17	‘Itâk/‘Itk	43	9	9	40	38	9
18	Eymân	56	10	10	43	41	10
19	Hudûd	51	11	11	44	37	11
20	Sirkat	52	12	12	46	-	12
21	Seyr/Cihâd	63	13	13	47	48	13
22	Lakît	24	14	14	24	24	14

23	Lukata	25	15	15	25	25	15
24	Âbık/İbâk	28	16	16	26	28	16
25	Mefkûd	27	17	17	27	27	17
26	Şirket	13	18	18	21	13	18
27	Vakf	20	19	19	29	20	19
28	Bey'/Büyû'	6	20	20	6	6	20
29	Sarf	7	21	21	-	-	21
30	Kefâlet	16	22	22	18	16	22
31	Havâle	17	23	23	19	17	23
32	Kadâ'/Edebü'l-Kâdî	60	24	24	10	42	24
33	Şehâdât	58	25	25	16	44	25
34	Rücû' 'ani'ş-Şehâdât	59	26	25	-	45	26
35	Vekâlet	15	27	26	17	15	27
36	Da'vâ	57	28	27	14	43	28
37	İkrâr	10	29	28	15	10	29
38	Sulh	18	30	29	20	18	30
39	Mudârebe	14	31	30	22	14	31
40	Vedî'a	22	32	31	23	22	32
41	'Âriyet	23	33	32	31	23	33
42	Hibe	19	34	33	30	19	34
43	İcâre	11	35	34	8	11	35
44	Mükâteb	46	36	35	41	-	36
45	Velâ'	47	37	36	42	-	37
46	İkrâh	62	38	37	13	47	38

47	Hacr	9	39	38	11	8	39
48	Me'zûn	29	40	39	12	9	40
49	Ğasb	21	41	40	32	21	41
50	Şuf'a	12	42	41	7	12	42
51	Kısmet	61	43	42	-	46	43
52	Şurb	-	-	-	34	-	-
53	Müzâra'at	30	44	43	35	30	44
54	Müsâkat	31	45	44	36	31	45
55	Zebâih	54	46	45	50	39	46
56	Udhiye	55	47	46	51	40	47
57	Kerâhiyet	-	48	47	48	-	48
58	İhyâu'l-Mevât	-	49	48	33	29	49
59	Eşribe	53	50	49	45	-	50
60	Sayd	54	-	50	49	39	51
61	Rehn	8	51	51	9	7	52
62	Cinâyât	48	52	52	52	35	53
63	Diyât	49	-	53	53	36	54
64	Me'âkil	50	53	54	-	-	55
65	Hazar ve İbâhe	64	-	-	-	49	-
66	Vesâyâ	65	54	55	54	50	56
67	Hünsâ	26	55	56	28	26	57
68	Ferâiz	66	-	-	55	51	58

## B. MUHTEVA YÖNÜNDEN

Metinlerden her birinin **ibâdât ve muâmelât** kitapları ile ilgili konularından seçilen örnekler üzerinde açıklamalar yapılacaktır. Dolayısıyla burada ibâdât ile ilgili **Kitâbu't-Tahâret'nin abdestin farzları**, muâmelâtla ilgili de **Kitâbu'n-Nikâh'ın muharramât** bahsinden metin örnekleri verilecektir.

### 1. Vikâye

#### **Kitâbu't-Tahâret:**

قال الله تعالى : 'يا أيها الذين آمنوا إذا قمتم إلى الصلوة فاغسلوا وجوهكم' الآية. ففرض الوضوء غسل الوجه = Yüce Allâh şöyle buyurur: 'Ey iman edenler! Namaza kalkacağınız zaman yüzlerinizi (...) yıkayın'.<sup>19</sup> Abdestin farzları yüzü yıkamak -iki favori arası ve kulak yüzden sayılır-, iki kolu ve ayağı dirsekler ve ökçelerle beraber yıkamak ve başın ve sakalın dörtte birini mesh etmek."<sup>20</sup>

#### **Kitâbu'n-Nikâh:**

وحرّم على المرء أصله وفرعه وأخته وبناتها وبنات أخيه وعمته وخالته وبنات زوجته وبنات أم زوجته وإن لم توطأ وزوجة أصله وفرعه وكل هذه رضاعاً وفرع مزيّته وممسوسته وماسته ومنظور إلى فرجها الداخل بشهوة وأصلهن وما دون تسع سنين ليست بمشتهاة به يفتى والجمع بين الأختين نكاحاً وعدة ولو من بائن ووطناً = Kişiyeye aslı (annesi-ninesi), ferî (kızı-torunu), kız kardeşi, kız kardeşinin kızı, erkek kardeşinin kızı, halası, teyzesi, ilişkiye girdiği hanımının kızı, ilişkiye girmezse de hanımının annesi, aslının ve ferî'inin hanımı, radâ'at açısından bütün bunlar, zinâ ettiği, şehvetle dokunduğu, dokunduğu ya da fercinin içine bakılan kadının kızı ve asılları, dokuz yaşın altında olana şehvet duyulmaz -ki fetva buna göredir-. Nikâh, bâin de olsa iddet veya satın alarak ilişkiye girdiği iki kız kardeşi cem ederek (evlenmek) haramdır."<sup>21</sup>

<sup>19</sup> Mâide Sûresi, 5/6.

<sup>20</sup> Vikâye, vr. 2b.

<sup>21</sup> Vikâye, vr. 26a-26b.

## 2. el-Muhtasar

### *Kitâbu't-Tahâret:*

قال الله تعالى : 'يا أيها الذين آمنوا إذا قمتم إلى الصلوة فاغسلوا وجوهكم وأيديكم إلى المرافق وامسحوا برؤوسكم وأرجلكم إلى الكعبين'. ففرض الطهارة : غسل الأعضاء الثلاثة ومسح الرأس والمرفقان والكعبان يدخلان في الغسل. والمفروض في مسح الرأس مقدار الناصية لما روى المغيرة بن شعبة 'أن النبي (صلى الله عليه وسلم) أتى سباطة قوم فبال وتوضأ ومسح على ناصيته وخفيه' Yüce Allâh şöyle buyurur: 'Ey iman edenler! Namaza kalkacağınız zaman yüzlerinizi, dirseklere kadar ellerinizi ve -başlarınıza mesh edip- her iki topuğa kadar da ayaklarınızı yıkayın'. Tahâret/abdestin farzları; üç azayı (yüz, kol ve ayak) yıkamak ve başı mesh etmektir. İki dirsek ve iki ökçe de yıkamaya dâhildir. Başı mesh etmede farz olan; nâsiye/perçem miktarıdır. (Bunun delili:) Muğîre b. Şu'be'nin 'Peygamber (s.a.v.) bir kavmin helasında bevletti, perçemini ve mestlerini mesh ederek abdest aldı'<sup>22</sup> şeklinde rivayet ettiği (hadis)'dir.'<sup>23</sup>

Merğînânî (ö. 593/1197), *el-Hidâye*'nin metni olan *Bidâye*'yi telif ederken başvurduğunu ifade ettiği eserlerden biri de *el-Muhtasar*'dır. *Vikâye*, *Bidâye/el-Hidâye*'den istifade ederek ihtisâr çalışmasını yaptığı gibi, *Bidâye* de *el-Muhtasar*'dan yararlanılarak telif edilmiştir. Bundan dolayı da bu üç eser, birbiriyle paralellik arz etmektedir.

Görüldüğü gibi *el-Muhtasar*, abdest âyetinin tümünü zikrederek konuya başlamış, abdest azalarıyla ilgili detaylı bilgiler vermiştir. Bir aza (baş mesh etmek) ile ilgili ihtilafı olan bir hususu da delili (hadis)'ni getirerek görüşü desteklemiş ve konuyu vuzuha kavuşturmuştur. Bu teferruat *Vikâye*'de bulunmamakla beraber, konu delillerle de desteklenmemiştir.<sup>24</sup> Ayrıca *Bidâye*'de *el-Muhtasar* kadar olmasa da konu ile ilgili ayrıntılar verilmiş, ancak âyetin baş tarafı dışında herhangi bir delil kullanılmamıştır.<sup>25</sup> Dolayısıyla bu üçünden sırayla en tafsilatlı bilgiyi veren *el-Muhtasar* iken, bundan sonra *Bidâye* ve en son da *Vikâye* gelmektedir.

<sup>22</sup> bkz. Tez Metni, s. 28, dipnot 94.

<sup>23</sup> Kudûrî, a.g.e., C. I, ss. 31-32.

<sup>24</sup> Vikâye vr. 2b.

<sup>25</sup> bkz. Merğînânî, *Bidâye*, C. I, s. 12.

### **Kitâbu'n-Nikâh:**

ولا يحل للرجل أن يتزوج بأمه ولا بجذاته من قبل الرجال والنساء ولا ببنته ولا ببنت ولده وإن سفلت ولا بأخته ولا ببنات أخته ولا ببنات أخيه ولا بعمته ولا بخالته ولا بأم امرأة دخل ببنتها أو لم يدخل ولا ببنت امرأته التي دخل بها سواء كانت في حجره أو في حجر غيره ولا بامرأة أبيه وأجداده ولا بامرأة ابنه وبني أولاده ولا بأمه من الرضاعة ولا بأخته من الرضاعة، ولا يجمع بين أختين بنكاح ولا بملك يمين وطناً، ولا يجمع بين المرأة وبين عمته وخالتها ولا ابنة أخيها ولا ابنة أختها، ولا يجمع بين امرأتين لو كانت كل واحدة منهما رجلاً لم يجز له أن يتزوج بالأخرى، ولا بأس أن يجمع بين امرأة وابنة زوج كان لها من قبل، ومن زنى بامرأة = Bir erkeğin ne annesi, ne erkek ve kadın tarafından nineleri, ne kızı, -aşağıya doğru inse de- ne oğlunun kızı, ne kız kardeşi, ne kız kardeşinin kızı, ne erkek kardeşinin kızı, ne halası, ne teyzesi, -duhul etsin ya da etmesin- eşinin annesi, -evinde olsun ya da başkasının evinde olsun- duhul ettiği eşinin kızı, ne babasının ve dedelerinin eşi, ne oğlunun ve evlatlarının oğullarının eşi, ne sütannesi ve ne de sütkardeşiyle evlenmesi helal değildir. İki kız kardeşi ne nikâh ne de cinsel olarak beraber olacak şekilde satın alarak (aynı nikâh altında) cem edilmez. Eşi ile ne halası, ne teyzesi, ne erkek kardeşinin kızı ve ne de kız kardeşinin kızı ile cem edilmez. Biri erkek olduğu halde, birinin diğeri ile evlenmesi caiz olmadığı iki kadın cem edilmez. Bir kadın ile daha önceki kocasının kızını cem etmede bir beis yoktur. Kim bir kadınla zina ederse o kadının annesi ve kızı (ile evlenmesi) o adama haram olur.”<sup>26</sup>

Yukarıda da görüldüğü gibi neredeyse *Vikâye*'ye kıyasla iki katı bir ibareyle konu daha teferruatlı işlenmiştir. *Vikâye*'de “haram olur” fiili ile başlarken; *el-Muhtasar* “helal olmaz” fiilini tercih etmiştir. Daimi ve geçici evlenme engelleri kategorize edilmeden peş peşe cümlelerle ayrı ayrı zikredilmiştir. Bazen detaylı olarak verilen bilgiden sonra temel bir formül verilmiş,<sup>27</sup> bundan sonra müstesna olanı da ifade edilerek<sup>28</sup> konu itmam edilmiştir. *Vikâye*'de ise muharramât, diğer tafsilatı da altına alacak şekilde daha temel cümleler kurularak ifade edilmiştir. Ancak kimi cümlelerden sonra verilen bilgiler, *el-Muhtasar*'dan daha ayrıntılı olup, ihtilafı olan konuda fetvaya esas olan görüş de belirtilmiştir.<sup>29</sup>

<sup>26</sup> Kudûrî, a.g.e., C. II, ss. 141-142.

<sup>27</sup> İki kadını aynı nikâh altında cem etme ile ilgili verdiği “iki kadından birini erkek olarak varsaydığımız takdirde birinin diğeri ile evlenmesi caiz değilse, onları cem etmek de caiz olmaz” temel kuralı gibi.

<sup>28</sup> Yukarıda ifade edilen “bir kadın ile önceki kocasının kızını cem etmek” iki kadını aynı nikâh altında cem etme ile ilgili formülden istisna tutulmuştur. Zira bunlardan birini erkek yaptığımız takdirde evlenmesi caiz olmamakla beraber, cem edilmeleri caizdir.

<sup>29</sup> *Vikâye*, vr. 26a-26b.

### 3. el-Muhtâr

#### ***Kitâbu't-Tahâret:***

من أراد الصلاة وهو محدث فليتوضأ. وفرضه : غسل الوجه وغسل اليدين مع المرفقين (ز) ومسح ربع “  
(ف) الرأس وغسل الرجلين مع الكعبين (ز) = Her kim abdestsiz olup namaz kılmak isterse  
abdest alsın. Farzları: Yüzü yıkamak, iki kolu dirseklerle beraber yıkamak, başın  
dörtte birini mesh etmek ve iki ayağı ökçelerle beraber yıkamaktır.”<sup>30</sup>

Yukarıdaki metinden de anlaşıldığı üzere *el-Muhtâr*, *Vikâye*'den farklı olarak âyet ile değil, bir şart cümlesiyle başlamaktadır. Azalarla ilgili hiçbir teferruata girmeksizin farzlarını sayar. Ayrıntı noktasında *Vikâye*'den daha az bilgi vermekle beraber, mezhep içi ve dışı ihtilaflara işarette rumuzlar kullanmıştır.

#### ***Kitâbu'n-Nikâh:***

ويحرم على الرجل نكاح أمه وجداته وبنته وبنات ولده وأخته وبناتها وبنات أخيه وعمته وخالته وأم امرأته “  
وبنتها إن دخل بها وامرأة أبيه وأجداده وبنيه وبنات أولاده والجمع بين الأختين نكاحاً ووطناً بملك يمين ويحرم  
= Erkeğe annesini, ninelerini, kızını, çocuğunun kızlarını,  
kız kardeşini, kız kardeşinin kızını, erkek kardeşinin kızını, halasını, teyzesini,  
hanımının annesini, hanımının ilişkiye girdiği kızını, babasının ve dedelerinin,  
oğullarının ve evlatlarının oğullarının hanımlarını nikâhlanması ve nikâh veya satın  
olarak ilişkiye girdiği iki kız kardeşi cem ederek (nikâhlanması) haramdır. Nesep  
olarak zikrettiklerimiz radâ'at açısından da haramdır.”<sup>31</sup>

*el-Muhtâr* da *Vikâye*'de olduğu gibi “haram” fiili ile cümleye başlar. Birbirine yakın ayrıntılarla konu işlenirken *Vikâye*'nin daha çok teferruat verdiği görülmektedir. Ayrıca *el-Muhtâr*, detaydan ziyade genel bir ifadeyle konu ile ilgili temel bir cümle kullanmıştır.<sup>32</sup> Tahâret konusunda da görüldüğü gibi mezhep içi ve dışı ihtilaflara rumuzlarla işaret edilmekle birlikte, muharramât konusunda bu rumuzların kullanılmadığı müşahede edilmektedir.

<sup>30</sup> Mevsîlî, a.g.e., C. I, s. 7.

<sup>31</sup> Mevsîlî, a.g.e., C. III, s. 84.

<sup>32</sup> “Nesep ile haram olan radâ'at ile de haram olur” kuralını zikrederek bununla ilgili detaya girmemiştir.

#### 4. Mecma‘

##### *Kitâbu't-Tahâret:*

يفترض في الوضوء غسل الوجه ويسقطه (س) عما وراء العذار واليدين والرجلين إلى المرفقين والكعبين “ وأدخلناهما (ز) ولم يفرضوا (ك) مسح كل الرأس فنقدره (ع) بالربع لا بالأقل ومنعنا (ز) فيه مد الأصابع = Yüzün yıkanması = وفرض اللحية مسح ربعها (ح) والأصح (د) مسح ما يلاقي (ح) البشرة -favorilerden arda kalanını Ebû Yûsuf düşürmüş-, iki kolu ve iki ayağı dirseklere ve ökçelere kadar yıkamak biz -Züfer’in hilâfına- ikisini de dâhil ettik, başın tümünü - Mâlikilerin hilâfına- farz kılmadılar, biz -Şâfiîlerin hilâfına- dörtte biri olarak takdir ettik daha azıyla değil, biz -Züfer’in hilâfına- onda parmakları çekmeyi men ettik. Ebû Hanîfe’ye göre sakalın farzı, dörtte birini mesh etmektir. Muhammed’e göre en doğru görüş -Ebû Hanîfe’nin hilâfına- deriye denk gelenin (tümünü) mesh etmektir.”<sup>33</sup>

*Vikâye*’de konuya âyet ile başlanırken *Mecma‘*’da, konuya direk olarak başlanmaktadır. Ancak *Vikâye*’den farklı olarak, *-el-Muhtâr*’da da olduğu gibi- rumuzlar kullanılarak mezhep içi/dışı hilâflara işaret edilmiş, bununla ilgili ihtilafı olan en doğru görüşü belirtilerek detaylar verilmiştir. Bu farklı içtihatlar, net olarak verilmese de mefhum-i muhalefet yoluyla zımnem ne olduğu anlaşılabilir.

##### *Kitâbu'n-Nikâh:*

تحرم الأم والجدة مطلقا والبنت ونحرمها (ع) من الزنا وبنت الولد وإن سفلت والأخت مطلقا (د) والخالة “ والعمة مطلقا (د) وبنت الأخ والأخت مطلقا (د) وإن سفلت وأم المرأة بالعقد الصحيح (د) وبنت المدخول بها ولا يشترط فيها الحجر وحليلة أبيه وأجداده وبنيه وبنو أولاده وتثبت (ع) المصاهرة بالزنا وبالمس (ع) والنظر إلى الفرج بشهوة ويثبتها (س) بوطء صغيرة لا تشتت ويحرم من الرضاع ما يحرم من النسب إلا أم الأخ = Mutlak olarak anne ve nine, kız evlat -Şâfiîlerin hilâfına zinadan olan kızı haram kıldık-, aşağıya doğru inse de evladın kızı, -Muhammed’in hilâfına- mutlak olarak kız kardeş, -Muhammed’in hilâfına- mutlak olarak teyze ve hala, -Muhammed’in hilâfına- mutlak olarak aşağıya doğru inse de erkek kardeş ve kız kardeşin kızı, -Muhammed’in hilâfına- sahih bir akitle olan hanımın annesi, ilişkiye girdiği kadının kızı -bunda aynı ev/odada olma şart değildir-, babasının, dedesinin, oğlunun, evlatlarının, oğullarının hanımları (ile evlenmesi) haramdır. -Şâfiîlerin hilâfına- zina ve -Şâfiîlerin hilâfına- şehvetle

<sup>33</sup> İbnü’s-Sâ‘âtî, a.g.e., s. 69.



dokunma ve ferce bakma ile sihriyet sabit olur. -Ebû Yûsuf'un hilâfına- şehvet duyulmayan küçük bir kızla ilişkiye girme ile de sihriyet sabit olur. Neseple haram olan -(süt) kardeşin annesi ve (süt) oğlunun kız kardeşi müstesna- radâ'la da haram olur. Nikâh ve satın alarak ilişkiye girilen iki kız kardeşi cem ederek de.”<sup>34</sup>

İbâdât konusunda da anlaşıldığı gibi, burada da ara cümle olacak tarzda rumuzlarla ihtilafları belirtilerek konu işlenmiştir. Mesele ile ilgili detayları vermeyerek “mutlaka” lafzını kullanmış, böylelikle zikretmediklerini de bu hüküm altına almıştır. Ayrıca konu ile ilgili temel kurallar ve bununla ilgili diğer kayıtlar verilerek okuyucuyu bilgilendirmiştir. Ancak teferruat belli bir sistematik dâhilinde verilmekten ziyade, ihtilaflar karışık bir şekilde verilmiştir.<sup>35</sup>

## 5. Kenz

### *Kitâbu't-Tahâret:*

فرض الوضوء : غسل الوجه وهو من قصاص الشعر إلى أسفل الذقن وإلى شحمتي الأذن ويديه بمرفقيه “  
= Abdestin farzı: yüzü -ki o da saçın kâkülünden çene kemiğinin altına ve iki kulak memesine kadar-, iki kolu iki dirseğiyle beraber ve iki ayağı iki ökçesiyle beraber yıkamak ve başın dörtte birini ve sakalın (/dörtte birini) mesh etmek.”<sup>36</sup>

Bütün metinler arasında en öz ve kısa ibarelerle mesele anlatılmıştır. *Vikâye*'de verilen âyet dışında büyük oranda benzerlik gösterdiği müşahede edilmektedir. *Vikâye*'de bahse konu azalar içerisinde olup olmayacağı cümlelerle açıklanırken, *Kenz*'de organın ölçüleri verilmiştir.

### *Kitâbu'n-Nikâh:*

حرم تزوج أمه وبنته وإن بعدتا وأخته وبنتها وبننت أخيه وعمته وخالته وأم امرأته وبننتها إن دخل بها وامرأة “  
= İkisi uzak da olsa annesi ve kızıyla, kız kardeşiyle, onun kızıyla, erkek kardeşinin kızıyla, halasıyla, teyzesiyle, hanımının annesi ve (annesiyle) ilişkiye girdiyse kızıyla, ikisi uzak da

<sup>34</sup> İbnü's-Sâ'âtî, a.g.e., ss. 512, 513.

<sup>35</sup> Evlenmesi haram olan bayanlar zikredilirken arada zina ile olan kızın da haram olduğunu belirtmesi gibi.

<sup>36</sup> Zeyla'î, a.g.e, C. I, s. 17.

olsa babasının ve oğlunun hanımıyla, radâ‘ açısından tümü ve nikâh veya satın alarak ilişkiye girdiği iki kız kardeşi cem ederek evlenmesi haram kılınmıştır.”<sup>37</sup>

İbâdât konusunda da görüldüğü gibi, fazlaca teferruata girmeden mesele ana hatlarıyla işlenmiştir. *Vikâye*’ye nispetle daha az ayrıntının verildiği, bununla ilgili ihtilaflı konulara girilmediği müşahede edilmektedir.

Yukarıdaki metin örnekleri ve tahlillerinden de anlaşıldığı gibi, konuyu en detaylı şekilde işleyen *el-Muhtasar* iken, ondan sonra sırasıyla *el-Hidâye*, *Mecma‘*, *el-Muhtâr*, *Vikâye* ve *Kenz* gelmektedir. *Mecma‘* ve *el-Muhtâr*’ın üslûbu ve ihtilaflara işaretle kullandığı rumuzlar birbirine benzerken; daha geniş olan *Vikâye* ile *Kenz* birbiriyle paralellik arz etmektedir. Bu metinlerin arasında en özet olanı ise *Kenzü’-d-dekâik*’tır.

---

<sup>37</sup> Zeyla‘î, a.g.e., C. II, s. 13.

## SONUÇ

Bu çalışma, hicrî VII. asır Hanefî fakihlerinden Burhânüşşerîa'nın *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâilî'l-Hidâye* adlı eserinin **tahkik** ve **tahlil**inden oluşmaktadır. *Vikâye*'nin yurtiçi ve yurt dışında yaklaşık yüz kütüphanede birden fazla nüshası mevcut olmakla birlikte müellif hattına ya da müellif döneminde istinsah edilen nüshaya ulaşılammıştır. Bundan dolayı bütün nüshalar kronolojik bir sıralamaya tabi tutulmuş ve hicrî 749 tarihli en eski nüsha başta olmak üzere tam ve okunaklı olan beş tanesi tahkikte esas alınmıştır.

Hicrî II. asırdan itibaren kaleme alınan fıkıh eserlerinde konular, genellikle detaylı bir şekilde ele alınarak hazırlanmıştır. Bu durum bir yönüyle literatür için zenginlik sayılmakla birlikte, beraberinde bazı zorluklar getirmiştir. Zira tafsilatlı olan söz konusu kaynaklarda, geniş fûrû bilgisi verilirken; delillere yer vermenin yanı sıra, özellikle kavramların ve nasların (şer'î delillerin) gramer ve belâgat yönlerine de işaret edilmiştir. Bu da, bazen eserin tümünden istifade etmeyi zorlaştırmış ve bazen de eserin, asıl amacının dışına çıkmasına neden olmuştur. Bahis konusu zorlukları gidermek üzere hicrî II. asırda telif edilen eserler, IV. asırdan itibaren ihtisâr edilmeye başlanmıştır. Bu tür eserlerde konular, bütün fikhî görüşlere yer verilmeksizin ana hatlarıyla ele alınmıştır. Böylece kapsamlı fıkıh kitaplarını ihtisâr eden müellifler, eserlerinde birikimlerini kullanarak toplumun beklentilerini karşılayacak tarzda konuları derlemiş ve bu yeni muhtasar metinleri okuyucunun istifadesine sunmuşlardır.

Hanefî literatüründe kendine has üslûbuyla kaleme alınan ilk ihtisâr çalışmaları, “muhtasarlar” diye adlandırılmış olup, ilk örnekler; Tahâvî, Kerhî ve Hâkim eş-Şehîd'e aittir. Bu eserler, sonraki dönemlerde teliflere tür olarak örnek olmuş ve ayrıca kaynaklık etmiştir. Nitekim bunlardan ilham alınarak gerçekleştirilen ihtisâr çalışmaları, çoğunluğu hicrî VII. asırda ortaya çıkan ve kısaca “mütûn (metinler)” diye bilinen eserlerdir. Söz konusu metinler genel olarak Hanefî literatürü arasında mütûn-i selâse, mütûn-i erba'a ve mütûn-i sitte şeklinde isimlendirilmiştir. Mütûn olarak bilinen bu eserler; Kudûrî'nin *el-Muhtasar*'ı, Merğînânî'nin *el-Hidâye*'si, Burhânüşşerîa'nın *el-Vikâye*'si, Mevsilî'nin *el-Muhtâr*'ı, İbnü's-Sâ'âtî'nin *Mecma'u'l-bahreyn*'i ve Neseî'nin *Kenzü'd-dekâik*'ı olmak

üzere altı tanedir. Bu metinlerden Kudûrî'nin *el-Muhtasar*'ı V, Merğînânî'nin *el-Hidâye*'si VI ve diğer dördü ise, VII. asırda telif edilmiştir.

Bunlardan *el-Muhtasar*, *Vikâye* ve *Kenz* mütûn-i selâse'yi; *Vikâye*, *el-Muhtâr*, *Mecma'* ve *Kenz* mütûn-i erba'a'yi; bunlara *el-Hidâye* eklenerek mütûn-i sitte'yi oluşturmaktadır. Görüldüğü gibi bu üçlü tasnifte iki ortak eser, *Vikâye* ve *Kenz*'dir. Ayrıca yukarıda zikredilen eserlerin tümü özet çalışmalar niteliğindedir. Muhtasar bir çalışma değil de şerh olduğu halde metinlerden kabul edilen tek eser *el-Hidâye*'dir. *el-Hidâye*, aynı müellif tarafından yazılan *Bidâyetü'l-mübtedî* adlı eserin şerhidir. Özet bir çalışma olmakla beraber, *Bidâye*'nin mütûndan kabul edilmeyip, daha kapsamlı bir eser olan *el-Hidâye*'nin kabul edilmesinin sebebi, iki eserin aynı müellif tarafından kaleme alınması, şerhinin metinden daha çok meşhur olup medreselerde ders kitabı olarak okunması ve yeni teliflerde başlıca müracaat edilen eser olarak kabul edilmesidir. *el-Hidâye*'deki meseleler derlenerek oluşturulan metinlerden birisi de *Vikâyetü'r-rivâye fî mesâilî'l-Hidâye* adlı eserdir.

Bu çalışma vesilesiyle, diğer Orta Asya fıkıhçıları gibi, Burhânüşşerîa'nın hayatı hakkında geniş bilgiye ulaşamadığımızı belirtmek isteriz. T.D.V. İslam Ansiklopedisi başta olmak üzere biyografik ve bibliyografik kaynaklarda müellifle ilgili müstakil maddenin bulunmaması veya bilgilerin cüzî/yetersiz olması nedeniyle, onun hakkındaki bilgilere ancak diğer şahıs ve eserlerden ulaşılabilmektedir. Bunun temel sebepleri arasında; Moğol İstilasından yüzünden yaşanan çalkantılar sebebiyle ailenin ana yurtları olan Buhârâ'dan hicret ederek Kirmân'a yerleşmek zorunda kalması, ilim merkezlerinin harabeye dönmesiyle birçok kaynağın zamanımıza ulaşamaması ve müellifin mensup olduğu aile bireylerinin isimlerinden ziyade lâkapları ile anılması sayılabilir.

Burhânüşşerîa'nın doğum ve vefat tarihi ile ilgili kesin bir bilgi olmamakla beraber, hicrî VII. yüzyılda yaşadığı bilinmektedir. Aile bireylerinin daha ziyade lâkaplarla anılmasından dolayı, *Vikâye*'nin müellifi ve lâkabıyla ilgili ciddi bir karışıklık söz konusudur. Bunun sebebi, müellifin torununun *Vikâye* üzerine yapmış olduğu çalışmalarda, eserin müellifini "Burhânüşşerîa Mahmûd", kendisini de "Ubeydullah b. Mesûd b. Tâcüşşerîa Ömer" şeklinde kaydetmesidir. Buna göre aynı torun, dedesini iki farklı lâkapla anarak tartışmalara yol açmıştır.

İki kardeş olan Ömer ve Mahmûd'un çocuklarının evliliğini gözden kaçırarak kimi yazarlar, bu iki şahsı karıştırmışlardır. Halbuki bu evlilikten doğan Sadruşşerîa'nın, ikisini

de dedem diye ifade etmesinin altında yatan gerçek, çocukları arasındaki evliliğdir. Dolayısıyla Burhânüşşerîa onun anne tarafından dedesi, Tâcüşşerîa ise baba tarafından dedesidir. Kısacası bu araştırmada incelediğimiz biyografik eserlere dayanarak denilebilir ki, *Vikâye* müellifinin lâkabı Burhânüşşerîa, adı ise Mahmûd b. (Sadruşşerîa el-Evvel) Ahmed b. Ubeydullâh b. İbrâhîm b. Ahmed'dir.

Lâkapla ilgili karışıklık, sadece kardeşi Tâcüşşerîa Ömer ile değil, bazen babası Sadruşşerîa el-Evvel Ahmed ve bazen de torunu Sadruşşerîa Ubeydullah ile ilgili de olmuştur. Bundan dolayı, eserleri birbirlerine nispet edilmiş ve özellikle *Vikâye*'nin kime ait olduğu konusunda farklı görüşler ileri sürülmüştür. Bu tezde, lâkap ve isim karışıklığı giderilerek eserlerin nispetiyle ilgili tartışma ortadan kaldırılmıştır. Buna göre kaynaklarda belirtilen ve bizlere ulaşan Burhânüşşerîa'ya ait tek eser, *Vikâye*'dir.

Burhânüşşerîa, hem Buhârâ'da siyasi mahiyeti olan "sadr" görevini yürüten hem de Hanefî mezhebi tarihinde ilmî yönüyle şöret bulan bir aileye mensuptur. Ailesinin yaşadığı coğrafya dikkate alınarak Türk asıllı olduğu ifade edilmişse de, biyografik kaynaklar, nesep silsilesinin sahâbeden Ubâde b. Sâmit el-Ensârî'ye dayandığını göstermektedir. Bundan ötürü aile, "Ubâdî" ve bu sahâbînin torunu Mahbûb b. Velîd'den dolayı da kaynaklarda daha çok "Mahbûbî" nispeti ile bilinmektedir.

Metinler içerisinde *Vikâye*'nin, Hanefî literatüründe özellikle de Osmanlı'da ve diğer İslam coğrafyasında önemli bir yeri vardır. Hatta *Vikâye*, Osmanlı hukuk düşüncesinin şekillenmesinde önemli rol oynayan eserlerden biridir. Osmanlı döneminde fûrû-ı fıkıhta tevarüs edilen bir eser olarak *Vikâye*, ulemânın mürâcaat kaynağı olmanın yanı sıra, padişah fermanları ile medreselerde ders kitabı olarak okutulmuştur.

Bu özellikleri hâiz olan eser, sürekli bir şekilde istinsah yoluyla çoğaltılarak diğer coğrafyalara ulaştırılmıştır. Sekseni aşkın yazma nüshasının bulunması da bunu göstermektedir. Söz konusu metinler içerisinde üzerine şerh, hâşiye, ta'lik, ihtisâr, risâle, reddiye ve tercüme gibi en çok çalışma yapılan eserler arasında *Vikâye* ilk sıralarda yer alır. Bu çalışmaların genel olarak amacı, muhtasar niteliğinde olan bu eserden daha çok istifade edilmesine matuftur.

*Vikâye* üzerinde yapılan ilk çalışma, torunu Sadruşşerîa'ya aittir. Eseri *Şerhu'l-Vikâye* adıyla şerh etmiş, ayrıca *Vikâye* muhtasar bir metin olmasına rağmen *en-Nükâye* ismiyle de yeniden ihtisâr etmiştir ki bu, *Vikâye* üzerinde bilinen tek ihtisâr çalışmasıdır.

*Vikâye*'nin elimize ulaşan biri Farsça, dördü ise Osmanlı Türkçesi olmak üzere beş tercümesi bulunmaktadır. Bu tercümelerden bazılarının manzum olması, fikhın yanı sıra edebiyata ve Türk dilinin gelişmesine de katkı sağlamıştır.

*Vikâye*'ye yönelik bir çalışma da, Kemalpaşazâde'ye ait olan reddiyedir. İki çalışmadan oluşan bu eserde Kemalpaşazâde, önce *Vikâye*'nin ibarelerini tashih etmek için *el-İslâh*'ı kaleme almış, daha sonra bu eserini *el-Îzâh fî şerhi'l-İslâh* adıyla şerh etmiş ve çeşitli konularda itirazlarda bulunmuştur. Söz konusu reddiye de Birgivî tarafından *Risâle fî reddi'l-İslâh ve'l-Îzâh* adlı bir reddiye yazılmıştır. Kitabın sadece tahâret bahislerini ihtiva eden bu risâlede Birgivî, sadece Burhânüşşerîa ve Sadruşşerîa'nın görüşlerine yapılan itirazlara cevap vermekle kalmamış, aynı zamanda Kemalpaşazâde'nin verdiği bilgileri de eleştirmiştir.

*el-Hidâye*'deki meselelerin derlenmesi niteliğinde bir ihtisâr çalışması olan *Vikâye*, bir yönüyle Merğînânî'nin *Bidâye* metninin şerhi, diğer yönüyle *Bidâye*'nin şerhi olan *el-Hidâye*'nin bir özeti niteliğindedir. Burhânüşşerîa *Vikâye*'yi kendine has üslûbu ve birikimiyle gerekli tasarruflarda bulunarak kaleme almıştır. Ancak müellif, genel olarak *el-Hidâye*'nin tertibini muhafaza etmekle beraber, kimi başlıklarda değişiklikler yapmıştır. Bunlar, sadece şekle değil, aynı zamanda muhtevaya yönelik olmuştur. *el-Hidâye*'nin ibarelerini özetlemenin yanı sıra, farklı görüş ve tercihlerde de bulunulmuştur.

*el-Hidâye* dışındaki muhtasar metinler arasında, *Vikâye*'nin şekli ve muhtevası en çok *Kenz*'e benzemektedir. Verilen bilgiler açısından birbirlerine yakın olmakla beraber, metinler arasında konuları en detaylı şekilde işleyen *el-Muhtasar* iken, ondan sonra sırasıyla *el-Hidâye*, *Mecma'*, *el-Muhtâr*, *Vikâye* ve *Kenz* gelmektedir. *Mecma'* ve *el-Muhtâr*'ın üslûbu ve ihtilaflara işaretle kullandığı rumuzlar birbirine benzerken; *Vikâye* daha geniş olmakla beraber, *Kenz*'le paralellik arz etmektedir. Metinler arasında en özet olanı ise *Kenz*'dir. Bütün metinlerde bulunup da *Vikâye*'de bulunmayan tek kitap (bölüm) ferâizdir. *el-Hidâye*'de de müstakil bir başlık olarak işlenmeyen ferâiz, *Vikâye*'de de mevcut olmamakla birlikte, bazı bilgiler diğer başlıklar altında dağınık bir şekilde verilmiştir.

Fikhî delillerden hali olan *Vikâye*'de, sadece bir âyetin baş tarafı ve bir tane de hadis kullanılmıştır. Bu ikisinin dışında açıkça başka delil olmamakla birlikte icmâ, istihsân ve örfî işaret eden bilgiler mevcuttur. Ayrıca yaşadığı coğrafyada hâkim olan dil dikkate alınarak bazı yerlerde konu Farsça cümlelerle izah edilmiştir.

Muhtasar olması hasebiyle *Vikâye*'de, eser isimlerinden sadece Kâdîhân'a nispetle *Fetâvâ*'sı zikredilmekte ve bunun dışında sınırlı sayıda fakih ismi geçmektedir. Bunlar; sahâbeden Hz. Ömer, Abdullâh b. Mesûd, tâbiûndan Şa'bî ve Ebû Hanîfe, Ebû Yûsuf, Muhammed, Züfer, Hasan, Ebû Leys, el-Fazlî, Serahsî ve Kâdîhân'dır.

*Vikâye*'de müellif, genel olarak Ebû Hanîfe'nin görüşleri doğrultusunda hareket etmekle beraber, sahih ve fetvaya esas olan içtihadı belirterek tercihte bulunmuş, bazen de konuyla ilgili farklı bir görüşü tercih ettiğini ifade etmeksizin belirtmiştir. Kimi zaman farklı görüş sahibini açıkça zikretmekle birlikte, çoğu zaman zımnen işaret etmekle yetinmiştir. Ancak açık olarak adlarını zikrettiği kişiler sadece Hanefî fukahâsıdır. Genel hatlarla işlediği konunun peşinden, ya o fakihin ismini vermiş ya da çeşitli kayıtlarla -mezhep dışı içtihatlar dâhil olmak üzere- zımnen ihtilaflara ve reddiyelere işaret etmiştir. Ancak *el-Muhtâr* ve *Mecma*'da farklı bir yöntemle ihtilaflı hususlara parantez içi rumuzlar kullanılarak yer verilmiştir.

Kısacası *Vikâye* türü eserler, tarihte olduğu gibi günümüzde de mezhebin temel görüşlerini özet olarak sunmanın yanı sıra bunların insanların hafızalarında kalmasını sağlamak açısından da önemli işleve sahip çalışmalardır.

## KAYNAKLAR

### Kitaplar

- ALÎ EL-KÂRÎ Nûruddîn Ebu'l-Hasan Alî b. Sultan Muhammed el-Herevî, **Fethu bâbi'l-'inâye bi şerhi'n-Nükâye**, Dâru'l-Erkâm b. Ebi'l-Erkâm, Beyrut, ts.
- BÂBERTÎ Ekmeluddîn Muhammed b. Muhammed b. Mahmûd, **el-'Înâye şerhu'l-Hidâye**, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 2007.
- BAĞDÂDÎ İsmâîl Paşa, **Hediyetü'l-'ârifîn esmâü'l-müellifîn ve âsârü'l-musannifîn**, Dâru İhyâu't-Turâsi'l-'Arabî, Beyrut, 1951.
- BEDRUDDÎN SİMÂVÎ, **Letâifü'l-işârât fî beyâni'l-mesâili'l-hilâfiyyât**, çev. heyet, Kültür ve Turizm Bakanlığı Yay., İstanbul, 2012.
- BURHÂNÜŞŞERÎA Mahmûd b. Ahmed el-Mahbûbî, **Vikâyetü'r-rivaye fî mesâili'l-Hidâye** (yazma), Kastamonu İl Halk Kütüphanesi, arşiv numarası: 37 Hk 2029, 749.
- CİCİ Recep, **Osmanlı Dönemi İslam Hukuku Çalışmaları**, Arasta Yay., Bursa, 2001.
- CİN Halil-AGGÜNDÜZ Ahmet, **Türk Hukuk Tarihi**, Selçuk Üniversitesi Yay., Konya, 1989.
- EBÛ DÂVÛD Süleymân b. Eş'as, **Sünen**, Tahâret, 23, Beytü'l-Efkâri'd-Devliyye, Amman, ts.
- EBÛ ZEHRÂ, **Ebû Hanîfe**, çev. Osman Keskiöglü, D.İ.B. Yay., Ankara, 2005.
- HALEBÎ İbrâhîm b. Muhammed b. İbrâhîm, **Mülteka'l-ebhur**, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 1998.
- İBN KEMAL PAŞA Şemsuddîn Ahmed b. Süleymân, **el-İslâh**, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 2007.
- İBN KEMAL PAŞA Şemsuddîn Ahmed b. Süleymân, **el-İzâh fî şerhi'l-İslâh**, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 2007.



- İBN KUTLUBOĞA Ebu'l-Fidâ Zeynuddîn Kâsım es-Sadûnî, **Tâcu't-terâcim fî tabakâti'l-Hanefiyye**, Dâru'l-Kalem, Dimaşk, 1992.
- İBNÜ'SÂ'ÂTÎ Muzafferuddîn Ahmed b. Alî b. Tağlib, **Mecma'u'l-bahreyn ve mülteka'l-neyyireyn**, Dâru'l-Kütübi'l-İlmiyye, Beyrut, 2005.
- KARAMAN Hayrettin, **İslam Hukuk Tarihi**, Nesil Yay., İstanbul, 1989.
- KÂSÂNÎ 'Alâuddîn Ebû Bekr b. Mesûd, **Bedâi'u's-sanâi' fî tertîbi's-şerâi'**, Dâru'l-Kütübi'l-İlmiyye, Beyrut, 2010.
- KÂTİB ÇELEBÎ Mustafa b. Abdillâh Hâcî Halîfe, **Keşfü'z-zunûn 'an esâmi'l-kütübi ve'l-fünûn**, Dâru İhyâi't-Turâsi'l-Arabî, Beyrut, 1943.
- KEFEVÎ Mahmûd b. Süleyman, **Ketâ'ibu a'lâmi'l-ahyâr min fukahâ'i mezhebi'n-Nu'mâni'l-muhtâr** (yazma), Süleymaniye Kütüphanesi, arşiv numarası: 690.
- KEHHÂLE Ömer Rızâ, **Mu'cemü'l-müellifin terâcimu musannifi'l-kütübi'l-'arabiyye**, Dâru İhyâi't-Turâsi'l-Arabî, Beyrut, ts.
- KUDÛRÎ Ebu'l-Hüseyn Ahmed b. Muhammed b. Ahmed b. Ca'fer b. Hamdân, **el-Kitâb**, Dâru'l-Kitâbi'l-Arabî, Beyrut, 2012.
- KURÂŞÎ Muhyuddîn Ebû Muhammed Abdulkâdir b. Muhammed b. Muhammed b. Nasrillâh b. Salim b. Ebu'l-Vefâ, **el-Cevâhiru'l-mudiyye fî tabakâti'l-Hanefiyye**, Hicr, y.y., 1993.
- LEKNEVÎ Ebu'l-Hasenât Muhammed Abdulhây, **el-Fevâidu'l-behiyye fî terâcimi'l-Hanefiyye**, Dâru'l-Ma'rife, Beyrut, ts.
- MÂLİK B. ENES, **el-Muvatta'**, Dâru'l-Ğarbi'l-İslâmî, Beyrut, 1997.
- MERĞİNÂNÎ Burhânüddîn Ebu'l-Hasan Alî b. Ebî Bekr b. Abdilcelîl er-Rüşdânî, **Bidâyetü'l-mübtedî**, el-Mektebetü'l-Hanifiyye, İstanbul, ts.
- MERĞİNÂNÎ Burhânüddîn Ebu'l-Hasan Alî b. Ebî Bekr b. Abdilcelîl er-Rüşdânî, **el-Hidâye şerhu Bidâyeti'l-mübtedî**, el-Mektebetü'l-Hanifiyye, İstanbul, ts.
- MEVSİLÎ Abdullâh b. Mahmûd b. Mevdûd, **el-İhtiyâr li ta'lîli'l-Muhtâr**, Çağrı Yay., İstanbul, 1980.

- MEVSİLÎ Abdullâh b. Mahmûd b. Mevdûd, **el-Muhtâr li'l-fetvâ**, Çağrı Yay., İstanbul, 1980.
- MEYDÂNÎ Abdulğani el-Ğanîmî, **el-Lübâb fî şerhi'l-Kitâb**, Dâru'l-Kitâbi'l-Arabî, Beyrut, 2012.
- MUHAMMED HAMÎDULLAH, **İmâm-ı A'zam ve Eseri**, çev. Kemal Kuşçu, Çağaloğlu Yay. İstanbul, 1963.
- NESEFÎ Ebu'l-Berakât Hâfizuddîn Abdullâh b. Ahmed, **Kenzü'd-dekâik**, Dâru'l-Kütübi'l-İlmiyye, Beyrut, 2010.
- ÖZEL Ahmet, **Hanefî Fıkıh Alimleri**, T.D.V. Yay., Ankara, 1990.
- SADRUŞŞERÎA Ubeydullâh b. Mesûd el-Mahbûbî, **en-Nükâye**, Dâru'l-Erkâm b. Ebi'l-Erkâm, Beyrut, ts.
- SADRUŞŞERÎA Ubeydullâh b. Mesûd el-Mahbûbî, **Şerhu'l-Vikâye**, Müessesetü'l-Verrâk, Amman, 2006.
- SALÂH MUHAMMED EBÛ'L-HÂC, **Münteha'n-nükâye 'alâ Şerhi'l-Vikâye**, Müessesetü'l-Verrâk, Amman, 2006.
- SEMERKÂNDÎ 'Alâuddîn Muhammed b. Ahmed, **Tuhfetü'l-fukahâ**, Dâru'l-Kütübi'l-İlmiyye, Beyrut, 2009.
- ŞİRBÎNÎ Şemsuddîn Muhammed b. el-Hatîb, **Muğni'l-muhtâc ilâ ma'rifeti me'âni elfâzi'l-Minhâc**, Dâru'l-Ma'rife, Beyrut, 2004.
- TEMÎMÎ Takiyyuddîn b. Abdilkadîr ed-Dârî el-Ğazzî el-Mısrî, **et-Tabakâtu's-seniyye fî terâcimi'l-Hanefiyye**, Dâru'r-Rifâ'î/Hicr, Riyad/Kahire, 1989.
- TİRMİZÎ Ebû 'Îsâ Muhammed b. 'Îsâ b. Sevre, **el-Câmi'u's-sahîh**, Tahâret, 100, Şirketu Mektebeti ve Matbaati Mustafâ el-Halebî ve Evlâdih, y.y., ts.
- ZEYLA'Î Fahrüddîn Osman b. Alî, **Tebyînü'l-hakâik şerhu Kenzi'd-dekâik**, Dâru'l-Kütübi'l-İlmiyye, Beyrut, 2010.
- ZİRİKLÎ Hayruddîn, **el-A'lâm kamûsu terâcim li eşheri'r-ricâl ve'n-nisâ mine'l-'Arab ve'l-müste'ribîn ve'l-müsteşrikîn**, Dâru'l-İlmi li'l-Melâyîn, Beyrut, 2002.

## **Makaleler**

- APAYDIN H. Yunus, “Kerhî”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXV, İstanbul, 2002, ss. 285-287.
- BAZIN Marcel, “Kirman”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXVI, İstanbul, 2002, ss. 62-63.
- BEDİR Murteza, “Nesefî, Ebü'l-Berekât”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXII, İstanbul, 2006, ss. 567-568.
- BEDİR Murteza, “Tâcüşşerîa”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXIX, İstanbul, 2010, ss. 360-362.
- BEDİR Murteza, “Vikâyetü'r-rivâye”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XLIII, İstanbul, 2013, ss. 106-108.
- CİCİ Recep, “Osmanlı Hukuk Düşüncesini Etkileyen Başlıca Kaynaklar”, **U.Ü.İ.F.D.**, C. 8, S. 8, Bursa, 1999, ss. 225-228.
- CİCİ Recep, “Osmanlı Klâsik Dönemi Fıkıh Kitapları”, **TALİD**, C. 3, S. 5, İstanbul, 2005, ss. 215-224.
- DURMUŞ İsmail, “Muhtasar”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXI, İstanbul, 2006, ss. 57-59.
- ELİAÇIK Muhittin, “Vikâyetü'r-rivâye'nin Türkçe Tercümeleri Ve Şemsi Paşa'nın Manzum Tercümesi”, **Diyanet İlmî Dergi**, C. XLVII, Ankara, 2011, ss. 109-119.
- GÖZÜBENLİ Beşir, “Hâkim eş-Şehîd”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XV, İstanbul, 1997, ss. 195-196.
- İLTAŞ Davut, “Tahâvî”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXIX, İstanbul, 2010, ss. 385-388.
- KALLEK Cengiz, “el-Hidâye”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XVII, İstanbul, 1998, ss. 471-473.

- KALLEK Cengiz, “Kudûrî”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXVI, İstanbul, 2002, ss. 321-322.
- KAYA Eyyüp Said, “el-Mebsût”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXVIII, İstanbul, 2003, ss. 214-216.
- KAYA Eyyüp Said, “Muhtasar”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXI, İstanbul, 2006, ss. 61-62.
- KAYA Eyyüp Said, “Nâdiru’r-rivâye”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXII, İstanbul, 2006, ss. 278-280.
- KAYA Eyyüp Said, “Zâhiru’r-rivâye”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XLIV, İstanbul, 2013, ss. 101-102.
- KOCA Ferhat, “el-Muhtasar”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXI, İstanbul, 2006, ss. 64-66.
- MAHMASÂNÎ Subhî, “İslam Hukuku’nun Tedvini”, çev. İbrahim Kafî Dönmez, **M.Ü.İ.F.D.**, S. 3, İstanbul, 1985, ss. 313-328.
- MAHMASÂNÎ Subhî, “İslam Hukuku’nun Tedvini II”, çev. İbrahim Kafî Dönmez, **M.Ü.İ.F.D.**, S. 4, İstanbul, 1986, ss. 361-383.
- ÖNGÜL Ali, “Burhan Ailesi”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. IX, İstanbul, 1992, ss. 430-432.
- ÖZEL Ahmet, “Fıkıh”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XIII, İstanbul, 1996, ss. 14-21.
- ÖZEL Ahmet, “İbnu’s-Sââtî, Muzafferuddîn”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXI, İstanbul, 2000, ss. 190-192.
- ÖZEL Ahmet, “Hanefî Literatürünün Oluşumu”, **İmâm-ı A’zam Ebû Hanîfe ve Düşünce Sempozyumu I**, Bursa, 2005, ss. 361-375.
- ÖZEN Şükrü, “Sadruşşerîa”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXXV, İstanbul, 2008, ss. 427-431.
- ÖZEN Şükrü, “Tenkîhu’l-usûl”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XL, İstanbul, 2011, ss. 454-458.

ŞEŞEN Ramazan, “Buhara”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. VI, İstanbul, 1992, ss. 363-367.

ÜNAL Halit, “Bedâi‘u’s-sanâi‘”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. V, İstanbul, 1992, s. 294.

YAMAN Ahmet, “Kenzü’d-dekâik”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXV, İstanbul, 2002, ss. 261-262.

YAYLALI Davut, “Mevsılî, Abdullah b. Mahmûd”, **T.D.V. İslam Ansiklopedisi**, I-XLIV, C. XXIX, İstanbul, 2004, ss. 487-488.

### **Diğer Kaynaklar**

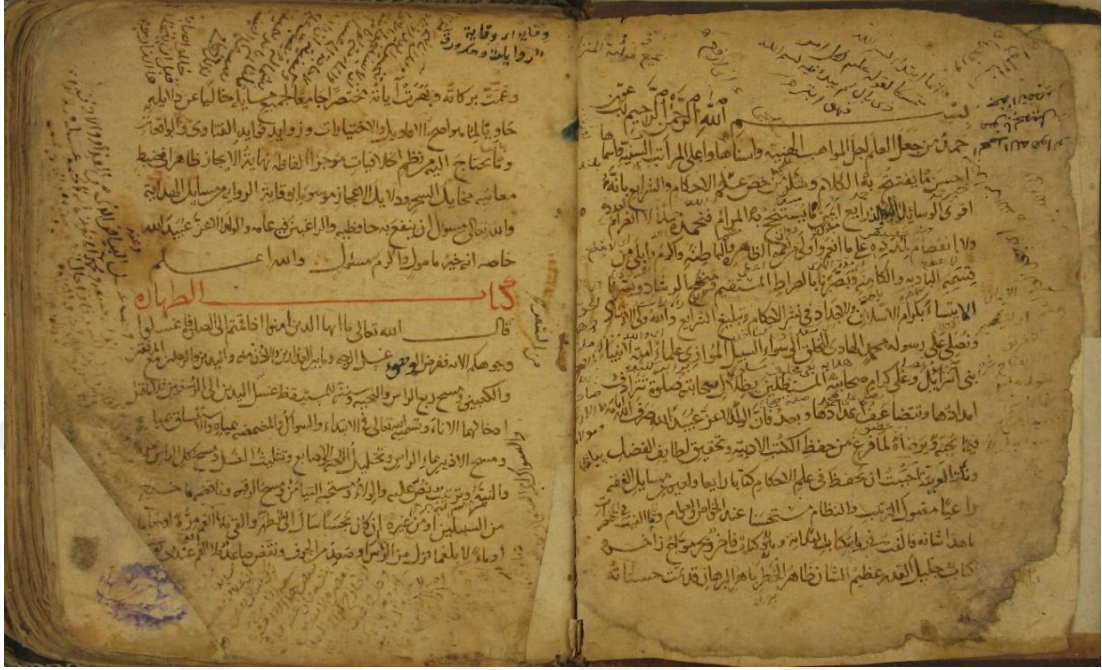
ORAZOV Orazsahat, *Burhânüşşerîa ve Vikâye Adlı Eseri*, U.Ü.S.B.E., (Yayımlanmamış Yüksek Lisans Tezi), Bursa, 2001.

SHAKIR Najib Muhsin, *Sadru’s-Serî’a es-Sânî’nin en-Nukâye Adlı Eserinin Tahkiki*, U.Ü.S.B.E., (Yayımlanmamış Yüksek Lisans Tezi), Bursa, 2014.

YILDIRIM Muhammed Atif, *Birgivî’nin Şeyhayn (Burhânüşşerîa ve Sadruşşerîa) Savunması (Risâle fî reddi’l-İslâh ve’l-Îzâh)*, M.Ü.S.B.E., (Yayımlanmamış Yüksek Lisans Tezi), İstanbul, 2009.

# EKLER

Ek-1: Kastamonu İl Halk Kütüphanesi'nin 37 Hk 2029 Arşiv numaralı nüshası



Varak 2a-2b

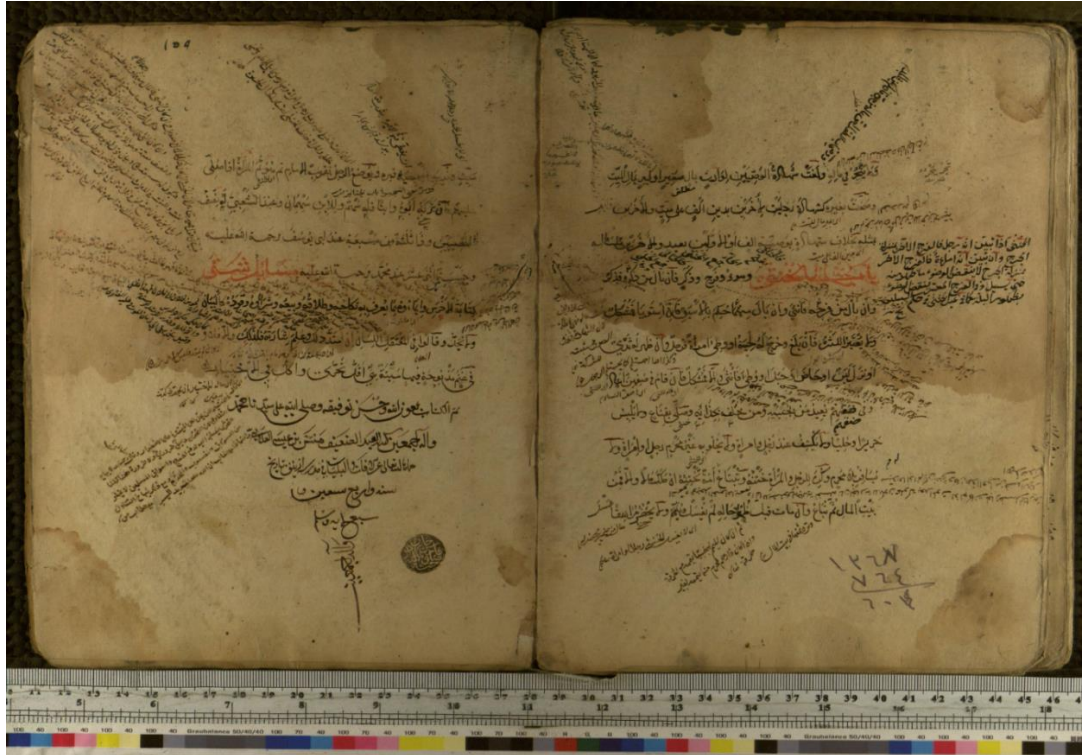


Varak 118a-118b

Ek-2:Ankara Milli Kütüphane'nin 06 Mil Yz FB 546 arşiv numaralı nüshası

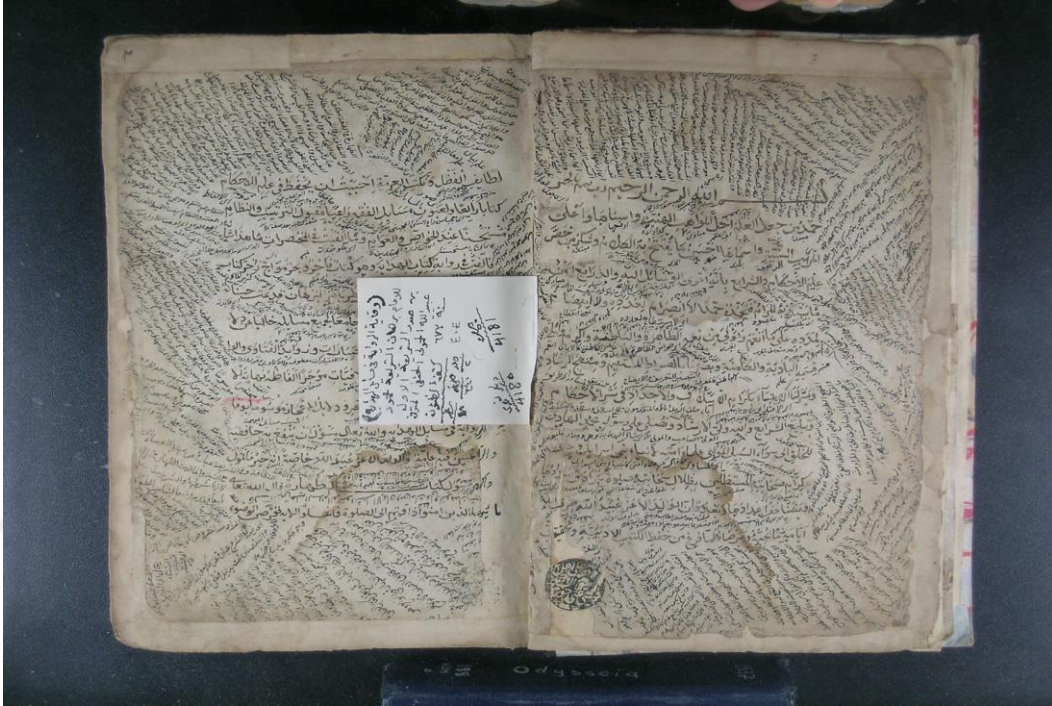


Varak 2a-2b

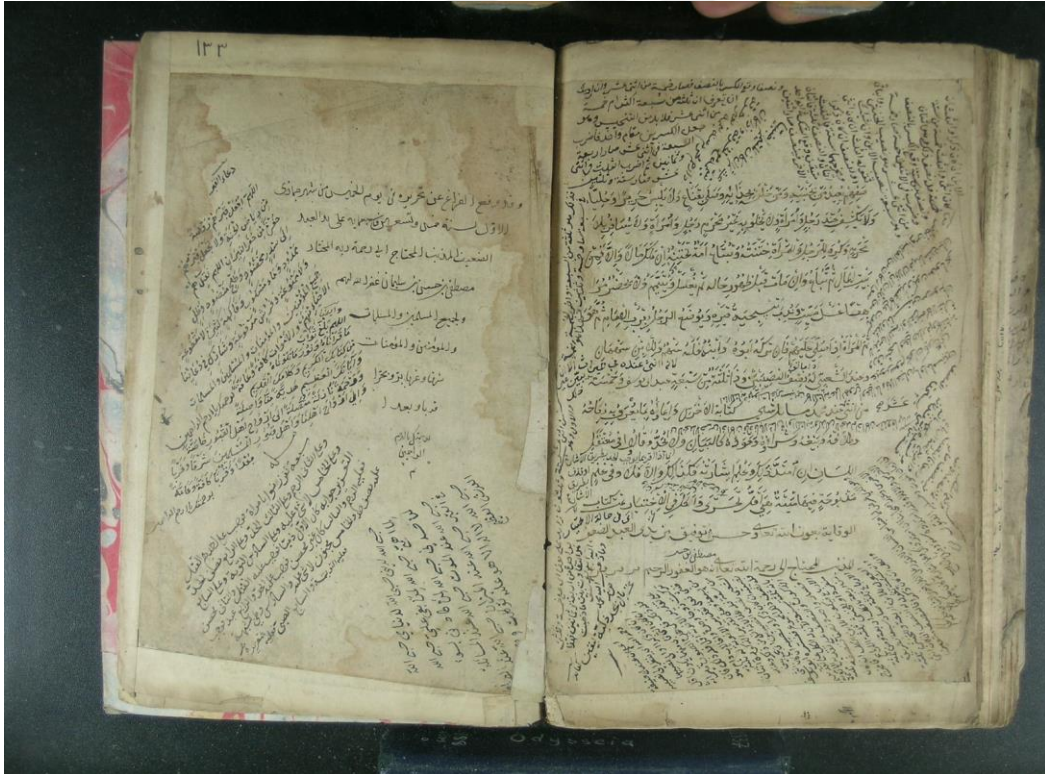


Varak 160a-160b

Ek-3: Çorum Hasan Paşa İl Halk Kütüphanesi'nin 19 Hk 4181 arşiv numaralı nüshası



Varak 2a-2b



Varak 133a-133b



Ek-4: Manisa İl Halk Kütüphanesi'nin 45 Hk 614 arşiv numaralı nüshası



Varak 2a-2b



Varak 104a-104b

Ek-5: Bursa İnebey Yazma Eser Kütüphanesi'nin 16 Or 443 arşiv numaralı nüshası



Varak 2a-2b



Varak 117a-117b

<b>ÖZGEÇMİŞ</b>		
<b>Adı, Soyadı</b>	Ömer Faruk	ATAN
<b>Doğum Yeri ve Yılı</b>	Kızıltepe	1977
<b>Bildiği Yabancı Diller ve Düzeyi</b>	Arapça	
<b>Eğitim Durumu</b>	<b>Başlama - Bitirme Yılı</b>	<b>Kurum Adı</b>
<b>Lise</b>	1990 - 1993	İnegöl Lisesi/Bursa
<b>Lisans</b>	1995 - 2000	Harran Üniversitesi İlahiyat Fakültesi
<b>Yüksek Lisans</b>	2001 - 2005	Harran Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü
<b>Doktora</b>	2011 - 2015	Uludağ Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü
<b>Çalıştığı Kurum (lar)</b>	<b>Başlama - Ayrılma Yılı</b>	<b>Çalışılan Kurumun Adı</b>
1.	2001 - 2003	Mardin Adliyesi
2.	2003 - 2008	Kızıltepe Müftülüğü/Mardin
3.	2008 - 2014	İnegöl Müftülüğü/Bursa
<b>Üye Olduğu Bilimsel ve Mesleki Kuruluşlar</b>		
<b>Katıldığı Proje ve Toplantılar</b>		
<b>Yayımlar:</b>	1-Usul-i Fıkıhta Nesih (Yayımlanmamış Yüksek Lisans Tezi) 2-Hicrî VII. Yüzyıl Hanefî Fakihlerinden Burhânüşşerîa'nın Vikâye Adlı Eseri (Makale)	
<b>Diğer:</b>		
<b>İletişim (e-posta):</b>	<a href="mailto:ofarukatan@hotmail.com">ofarukatan@hotmail.com</a>	
	<b>Tarih</b>	11/12/2015
	<b>İmza</b>	
	<b>Adı Soyadı</b>	Ömer Faruk ATAN

القسم الثاني

# وقاية الرواية في مسائل الهداية

للإمام برهان الشريعة محمود بن أحمد المحبوبيّ

تحقيق

## [2a] بسم الله الرحمن الرحيم<sup>1</sup> به<sup>2</sup> عون<sup>3</sup>

حمد من جعل العلم أجلّ المواهب الهنيئة وأسناها، وأعلى المراتب السنيّة وأسمائها، أحسنُ ما يفتح<sup>4</sup> به الكلام، وشكر من خصّ علم الأحكام والشرائع، بأنّه أقوى الوسائل إليه والذرائع، أبعثُ ما يُستنجح به المرام، فحمده حمداً لا انصرام لعدده، ولا انفصام لمدده على ما أنعم وأولى من نعمه الظاهرة والباطنة، وأكرم وأبلى من قسمه البادية والكامنة، وبصّرنا بالصراط المستقيم، ومنهج الرشاد، ويسّرنا<sup>5</sup> الايتساء بكرام الأسلاف والأجداد في نشر الأحكام وتبليغ الشرائع، والله وليّ الإرشاد، ونصليّ على رسوله محمّد الهادي للخلق إلى سواء السبيل المُوازي علماء أمته لأنبياء بني إسرائيل وعلى كرام صحابته المستظّلين بظلال سحابتها، صلاةً تترادف<sup>6</sup> أمدادها وتتضاعف<sup>7</sup> أعدادها.

وبعد : فإن الولد الأعزّ عبيد الله -صرف الله أياته فيما<sup>8</sup> يحبّه ويرضاه- لما فرغ من حفظ الكتب الأدبيّة، وتحقيق لطائف الفضل، ونكت العربيّة، أحببْتُ أن يحفظ في علم الأحكام كتاباً رائعاً، ولعيون مسائل الفقه راعياً، مقبول الترتيب والنظام، مستحسناً عند الخواصّ والعوامّ، وما ألفتُ في المختصرات ما هذا شأنه، فألّفتُ في رواية كتاب "الهداية"، وهو كتاب فاخر، وبحر مَواج زاخر، كتاب جليل القدر عظيم الشأن، ظاهر<sup>9</sup> الخطر باهر البرهان قد تمّت حسناته، [2b] وعمّت بركاته، وبهرت آياته، مختصراً جامعاً لجميع مسائله، خالياً عن دلائله، حاوياً لما هو أصحّ الأقاويل والاختيارات، وزوائد فوائد<sup>10</sup> الفتاوى والوقائع، وما يحتاج إليه من نظم الخلافات، موجزاً ألفاظه نهاية الإيجاز، ظاهراً في ضبط معانيه، مخابيل السحر ودلائل الإعجاز، موسوماً بـ"وقاية الرواية في مسائل الهداية"، والله تعالى مسؤول أن ينفع به حافظيه والراغبين فيه عامّةً والولد الأعزّ عبيد الله خاصّةً، أنّه خير مأمول، وأكرم مسؤول، والله أعلم.

1 ج ، م + (رب تمم بالخير).

2 أ : (وبه).

3 أ : (العون) ؛ ج ، م ، ب - (به عون).

4 أ ، م ، ب : (يفتتح).

5 ج ، م ، ب : (ويسر لنا).

6 أ ، م : (يترادف).

7 أ ، م : (ويتضاعف).

8 م : (بما).

9 أ ، ج ، م ، ب : (زاهر).

10 ج - (فوائد).

## ١- كتاب الطهارة

قال الله تعالى : ﴿ يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا إِذَا قُمْتُمْ إِلَى الصَّلَاةِ فَاغْسِلُوا وُجُوهَكُمْ... ﴾<sup>1</sup> الآية ففرضُ الوضوء: غسلُ الوجه<sup>2</sup> - وما بين العذارين والأذن منه<sup>3</sup> - واليدين، والرجلين مع المرفقين والكعبين، ومسحُ رُبعِ الرأسِ واللحية.

وسُننه<sup>4</sup>: للمستيقظ غسلُ اليدين<sup>5</sup> إلى الرُّسغين<sup>6</sup> ثلاثاً قبل إدخالهما الإناء، وتسميةُ الله تعالى في الابتداء<sup>7</sup> والسواك، والمضمضةُ بمياه، والاستنشاقُ بمياه،<sup>8</sup> ومسحُ الأذنين بماء الرأس،<sup>9</sup> وتخليلُ اللحية والأصابع، وتليثُ الغسل، ومسحُ كلِّ الرأسِ مرَّةً،<sup>10</sup> والنيةُ، وترتيبُ نصِّ عليه، والولاءُ. ومستحبه: التيامن، ومسحُ الرِّقبة. وناقضه: ما خرج من السبيلين أو من غيره<sup>11</sup> إن كان نجساً سال إلى ما يطهره، والقيءُ<sup>12</sup> ملأ الفم<sup>13</sup> مرَّةً<sup>14</sup> أو طعاماً أو ماءً<sup>15</sup> لا بلغماً<sup>16</sup> نزل من الرأس أو صعد من الجوف.<sup>17</sup> ونقض صاعد ملأ الفم عند أبي يوسف، [3a] وهو يعتبر الاتِّحاد في المجلس، ومحمَّد في السبب بجمع<sup>18</sup> ما فاء قليلاً قليلاً وما ليس بحدثٍ ليس بنجسٍ. ونومٌ مُضطَّجعٌ ومُتَّكئٌ ومستندٌ إلى ما لو أزيل لسقط لا غير،<sup>19</sup> والإغماءُ، والجنونُ، وقهقهةُ مصلٍّ بالغ

- 1 أ، ج، م - (وجوهكم)؛ سورة المائدة، ٥/٦.
- 2 أ، م، ب + (من الشعر إلى الأذن وأسفل الذقن)؛ ج + (من الشعر إلى الأذن وإلى أسفل الذقن).
- 3 أ، ج، م، ب - (وما بين العذارين والأذن منه).
- 4 ج، م، ب: (وسننه).
- 5 أ، ج، م، ب: (يديه).
- 6 م، ب: (إلى رسغيه).
- 7 أ، ج، م، ب: (ابتداءً).
- 8 ج - (والاستنشاق بمياه) صح هـ.
- 9 أ، ج، م، ب - (ومسح الأذنين بماء الرأس).
- 10 أ، ج، م، ب + (والأذنين بمائه).
- 11 ب: (أو غيره).
- 12 أ، ج، م، ب + (دما رقيقاً إن ساوى البزاق).
- 13 أ، ج، م، ب - (ملأ الفم).
- 14 أ، ج، م، ب: (أو مرَّة).
- 15 أ، ج، م + (أو علقاً إن ملأ الفم)؛ ب + (أو علقاً).
- 16 أ، ج، م، ب + (أصلاً).
- 17 أ، ج، ب - (نزل من الرأس أو صعد من الجوف)؛ م - (نزل من الرأس أو صعد من الجوف) صح هـ.
- 18 م: (لجمع).
- 19 م: (لا غيره).

يركع ويسجد، والمباشرة الفاحشة إلا عند محمد، ودودة<sup>20</sup> خرجت من الدُّبُر لا التي<sup>21</sup> خرجت من جُرْح ولا لحم<sup>22</sup> سقط منه ولا مس<sup>23</sup> الذكر<sup>24</sup> والمرأة<sup>25</sup>.

وفرض الغسل : المَضمضة، والاستنشاق، وغسلُ البدن لا دَلُّكُه. وسننه :<sup>26</sup> أن يغسلَ يديه وفرجه، ويزيلَ نجساً إن كان على بدنه، ثمَّ يتوضأُ إلا رجليه، ثمَّ يُفيضُ الماءَ على كلِّ بدنه ثلاثاً، ثمَّ يغسلُ رجليه لا في مكانه. وليس على المرأة نقضُ ضَفيرتها ولا بَلُّها إذا ابتلَّ أصلها.

وموجبه : إنزالُ منيّ ذي دَفَقٍ وشهوةٍ عند الانفصال ولو في نوم،<sup>27</sup> وغيبَةُ حَشَفَةٍ في قُبُلٍ أو دبرٍ على الفاعل والمفعول به، لا وطءٌ بهيمة بلا إنزال،<sup>28</sup> ورؤيَةُ المستيقظ المنِيّ أو المَدْيِ وإن لم يحتلم، وانقطاعُ الحيض والنفاس.<sup>29</sup> وسنّ للجمعة والعيدين والإحرام وعرفة.

ويجوز الوضوء : بماء السماء والأرض المطر والعين وإن تغيّر بطول المُكث أو غيّر أحد أوصافه شيء طاهر كالثراب والأشنان والصابون والزَعْفَران، وبماءٍ جارٍ فيه نجس لم يُرَ أثره : أي طعمه أو لونه أو ريحه، وبماءٍ في جانب غدِيرٍ لا يحركه تحريك جانبه الآخر الذي نجس ماؤه،<sup>30</sup> وبماءٍ مات فيه حيوان مائي المولد كالسمك والضفدع وما ليس له دم سائل كالبق والذباب، لا بما اعتصر من شجر أو ثمر، ولا بماءٍ زال طبعه [3b] بغلبة غيره أجزاء أو بالطبخ كالأشربة والخل، وماء الباقلي<sup>31</sup> والمرق، ولا بماءٍ راكد وقع فيه نجس إلا إذا كان عشرة أذرع في عشرة، ولا تنجس<sup>32</sup> أرضه بالعرَف، ولا بماءٍ استعمل لقربة أو رفع حدث.

20 أ، ج، م : (لا دودة).

21 أ، ج، م - (خرجت من الدبر لا التي).

22 أ، ج، م : (ولحم).

23 أ، ج، م : (ومس).

24 م : (المرأة).

25 م : (والذكر).

26 ج، م، ب : (سننه).

27 أ - (ولو في نوم) صح هـ.

28 أ، ج، م - (لا وطء بهيمة بلا إنزال).

29 أ، ج، م + (لا وطء بهيمة بلا إنزال).

30 م - (وبماء في جانب غدِيرٍ لا يحركه تحريك جانبه الآخر الذي نجس ماؤه).

31 أ، ج : (الباقلأ).

32 أ، ج : (ولا ينجس).

## [فصل في الدباغ]

وكلُّ إهاب دُبغ فقد طهر<sup>33</sup> إلا جلد الخنزير والآدمي، وما طهر جلده بالدبغ طهر بالدُّكَاة، وكذا لحمه وإن لم ليؤكّل وما لا فلا، وشعرُ الميتة وعظمُها وعصبُها وحافزُها وقرنُها وشعرُ الإنسان وعظمُه طاهرٌ. وتجوز<sup>34</sup> صلاةٌ من أعاد سنَّه إلى فمه وإن جاوز قدر الدرهم.

## [فصل في الآبار]

بئرٌ فيها نجس، أو مات فيها<sup>35</sup> حيوان وانتفخ أو تفسَّخ، أو مات آدمي أو شاة أو كلب يُنزع كلُّ مائها إن أمكن وإلا فقدّر ما فيها، وفي نحو حَمَامَة أو دجاجة ماتت فيها أربعين<sup>36</sup> إلى ستين، وفي نحو<sup>37</sup> قَأْرَة أو عُصفور<sup>38</sup> عشرين<sup>39</sup> إلى ثلاثين. والمعتبر الدلو الوسط، وما جاوزه احتسب به. وتنجس البئر من وقت الوقوع إن عُلم ذلك، وإلا فمُنذ يومٍ وليلةٍ إن لم ينتفخ، ومنذ ثلاثة<sup>40</sup> أيّامٍ ولياليتها إن انتفخ، وقالوا : منذ وجد.

والسُّورُ<sup>41</sup> للآدمي<sup>42</sup> وكلِّ مأكول طاهرٍ، والكلبِ والخنزيرِ وسباعِ البهائمِ نجسٌ، والهرةُ والدجاجةُ المخلاةُ وسباعِ الطيرِ وسواكنِ البيوتِ مكروهةٌ، والحمارِ والبغلِ مشكوكٌ : يتوضأُ به ويتيمّمُ إن عدم غيره. والعرقُ معتبرٌ بالسُّورِ فإن عدم إلا نبذ التمر، قال أبو حنيفة : بالوضوء به فقط، وأبو يوسف : بالتيمم فحسب، ومحمّد : بهما.

## باب التيمم

هو لمحدثٍ، وجنبٍ، [4a] وحائضٍ، ونفساءٍ لم يقدرُوا على الماءِ ليُعيده ميلاً، أو لِمريضٍ، أو بردٍ، أو عدوٍّ، أو عطشٍ، أو عدمِ آله، أو خوفِ فوتِ صلاةِ العيدِ في الابتداء، وبعد الشروعِ متوضئاً والحديثُ للبناء، أو صلاةِ الجنائزَةِ لغيرِ الوليِّ، لا لفوتِ الجمعةِ والوقتيةِ.

33 أ، ج، ب : (طهر).

34 أ، ج : (ويجوز).

35 ج : (فيه).

36 ج، م، ب : (أربعون).

37 م - (نحو).

38 م، ب : (أو عصفورة).

39 أ، ج، م، ب : (عشرون).

40 ب : (ومذ ثلاثة).

41 أ، ج، م، ب : (وسور).

42 أ، ج، م، ب : (الآدمي والفرس).



ضربةٌ لمسح وجهه، وضربةٌ ليديه مع مرفقيه<sup>43</sup> على كلِّ طاهر من جنس الأرض كالتراب، والرمل، والحجر ولو بلا نفع، وعليه مع قدرته على الصعيد بنية أداء الصلاة. فلا يجوز تيمم كافر لإسلامه، وجاز وضوؤه بلا نية<sup>44</sup>. ويصحّ في الوقت وقبله، وبعد طلبه من رفيق له ماء منعه، وقبل طلبه جاز خلافاً لهما، ويصلي به ما شاء من فرض ونفل.

وينقضه : ناقضُ الوضوء، وقدرته على ماء كافٍ لظهره لا ردّته فيبقى<sup>45</sup> تيمم مسلم ارتدّ -العياذ<sup>46</sup> بالله- ثمّ أسلم.<sup>47</sup> وتُذب لراجيه صلاته آخر الوقت. ويجب طلبه قدر غلوة لو ظنّه قريباً وإلا فلا، ولو نسيه مسافر في رحله، فصلّى<sup>48</sup> متيمماً، ثمّ ذكره لم يُعد إلا عند أبي يوسف.

### باب المسح<sup>49</sup> [على الخفين]

هو على الخفين<sup>50</sup> جائز<sup>51</sup> بالسنة للمحدث دون من عليه الغسل خُطوطاً بأصابع مفرجة، يبدأ من أصابع الرجل إلى الساق على ظاهر<sup>52</sup> خفيه، أو جرموقيه، أو جوربيه التّخينين، أو مُنعلين<sup>53</sup> أو مُجلّدين<sup>54</sup> ملبوسين على ظهر تامّ عند الحدث، لا على عِمامة، وقلنسوة، وبقّازين.

وفرضه : قدر ثلاث أصابع اليد، ومدّته : للمقيم يوم وليلة، وللمسافر ثلاثة أيّام ولياليها [4b] من حين الحدث.

وناقضه :<sup>55</sup> ناقضُ الوضوء، ونزعُ الخف، ومضيّ المدّة، وبعد أحد هذين على المتوضّئ غسل رجله فحسب، وخروجُ أكثر العقب إلى الساق نزع، ومنعه خرقٌ يبدو منه قدر ثلاث أصابع الرجل أصغرهما لا ما دونه، وتجمع خروق خف لا خفين.

43 ب : (المرفقين).

44 م : (بلا نيّته).

45 ج : (فيقي).

46 أ، ج، ب : (والعياذ).

47 م - (فيبقى تيمم مسلم ارتدّ العياذ بالله ثمّ أسلم).

48 م : (وصلّى).

49 أ، ج، م + (على الخفين).

50 أ، ج، م - (هو على الخفين).

51 أ، ج، م : (جاز).

52 أ، ج، ب : (على ظهر).

53 أ، ج، م : (أو المنعلين).

54 أ، ج، م : (أو المجلدين).

55 ب : (وينقضه).

ويتمّ مدّة السفر ماسحٌ سافر قبل تمام يوم وليلة ويتمّهما إن أقام قبلهما، وينزع إن أقام بعدهما. ويجوز على جَبيرة محدث، ولا يبطله السقوط إلا عن بُرء.

## باب الحيض [والنفاس]

هو دم ينفسه رحم بالغة لا داء بها، وأقلّه ثلاثة أيّام ولياليها، وأكثره عشرة، والطهر المُتخلّل في مدّته وما رأت من لون فيها سوى البياض حيضٌ.

تمنع الصلاة، والصوم ويقضى<sup>56</sup> هو<sup>57</sup> لا هي، ودخول المسجد، والطواف، واستمتاع ما تحت الإزار، ولا تقرأ<sup>58</sup> هي كجنب ونفساء بخلاف المحدث، ولا يمسه هؤلاء مصحفاً<sup>59</sup> إلا بغلاف متجاف وكُره بالكم، ولا درهماً فيه سورة إلا بصرة.

وحلّ وطء من قطع دمها لأكثر الحيض، أو النفاس قبل الغسل دون من قطع لأقلّ منه إلا إذا مضى وقت يسع الغسل والتحريم.

وأقلّ الطهر خمسة عشر يوماً ولا حدّ لأكثره، وما نقص عن أقلّ الحيض، أو زاد على أكثره، أو أكثر النفاس، أو على عادة عرفت بحيض<sup>60</sup> وجاوز العشرة أو نفاس وجاوز<sup>61</sup> الأربعين، أو على عشرة حيض. من بلغت مستحاضة [5a] أو على أربعين نفاسها<sup>62</sup> أو رأت حامل فهو استحاضة لا تمنع صلاةً وصوماً ووطئاً. ومن لم يمض عليه وقت فرض إلا وبه حدثه<sup>63</sup> من استحاض،<sup>64</sup> أو رعا، أو نحوها يتوضأ لوقت كلّ فرض ويصليّ به فيه ما شاء من فرض ونفل، وينقضه خروج الوقت لا دخوله، فيصليّ من توضأ قبل الزوال إلى آخر وقت الظهر، لا بعد طلوع الشمس من توضأ قبله.

والنفاس دم يعقب الولد، ولا حدّ لأقلّه وأكثره أربعون يوماً، وهو لأمّ التوأمن من الأوّل خلافاً لمحمد، وانقضاء العدة من الآخر إجماعاً.

56 أ : (وتقضيه).

57 أ - (هو).

58 ج ، م - (هي).

59 ج ، م ، ب : (المصحف).

60 أ ، ج ، ب : (لحيض).

61 أ - (العشرة أو نفاس وجاوز) صح هـ.

62 ج - (أو على عشرة حيض من بلغت مستحاضة أو على أربعين نفاسها) صح هـ.

63 ج : (حدث).

64 أ ، ج ، م ، ب : (من استحاضة).

وسقط يُرى بعض خلقه ولدًا، فتصير<sup>65</sup> به<sup>66</sup> هي<sup>67</sup> نفساء، والأمة أمّ الولد، ويقع المعلق بالولد، وتنقضي العدة به.

## باب الأنجاس

يطهر بدنُ المصلّي وثوبه ومكانه عن نجس مرئيّ بزوال عينه، وإن بقي أثر يشقّ زواله بالماء، وبكلّ مائع طاهر مُزيل كخلّ ونحوه، وعمّا لم يُر بغسله ثلاثاً، وعصره في كلّ مرّة إن أمكن وإلّا يغسل ويترك إلى عدم القطرات، ثمّ وثمّ هكذا.

وحقّه عن ذي جرم جفّ بالدلّك بالأرض وجوّزه أبو يوسف في رطبه إذا بالغ وبه يفتى، وعمّا لا جرم له بالغسل فقط، وعن المنيّ بغسله أو فرك يابسه، والسيّف ونحوه بالمسح، والبساطُ بجري الماء عليه ليلةً، والأرضُ والآجرُ المفروش باليُبس، وذهاب الأثر للصلاة لا للتيّم، وكذا الخُصُّ يعني تَوارة<sup>68</sup> والشجرُ والكلأ<sup>69</sup> القائم<sup>70</sup> في أرض لو تنجس ثمّ جفّ هو المختار، وما قطع منهما بغسله لا غير<sup>71</sup> [5b] وقدّر الدرهم من نجس غلظ كبول ودم وخمر وحُرء دجاج وبول حمار وهرة وفأرة ورُوث وحُثي، وما دون ربع ثوب ممّا خفّ كبول فرس وما أكل لحمه وحُرء طير لا يؤكل عفوّ وإن زاد لا. ويعتبر وزن الدرهم بقدر مثقال في الكثيف، ومساحته بقدر عرض كفّ في الرقيق، ودم السمك ليس بنجس، ولعاب البغل والحمار لا ينجس طاهراً، وبول انتضح مثل رؤوس الإبر ليس بشيء، وماء ورد على نجس نجس كعكسه دون<sup>72</sup> زَماد قَدْر، وملحّ كان حماراً. ويصليّ على ثوب بطانته نجسة<sup>73</sup>، وعلى طرف بساط طرف<sup>74</sup> آخر منه نجس يتحرك<sup>75</sup> أحدهما بتحريك<sup>76</sup> الآخر أو لا، وفي ثوب<sup>77</sup> ظهر فيه<sup>78</sup> ندوة ثوب رطب نجس لفّ فيه، لا كما يقطر شيء لو عصر أو وضع رطباً على ما طُين

65 ب : (فيصير).

66 أ، ج، م - (به).

67 ج + (به).

68 أ، ب - (يعني تَوارة).

69 ج، م، ب : (وكلا).

70 ج، م، ب : (قائم).

71 ج، م، ب : (فحسب).

72 أ، ج، م، ب : (لا).

73 ب : (نجس).

74 ج - (بساط طرف) صح هـ.

75 أ، ج، م، ب : (تحرك).

76 ب : (بتحرك).

77 ب + (طاهر).

78 ق - (طرف آخر منه نجس يتحرك أحدهما بتحريك الآخر أو لا وفي ثوب ظهر فيه) صح هـ ؛ ب : (منه).

بطين فيه سرفين ويس،<sup>79</sup> أو تنجس طرف منه فنسيه وغسل طرفاً آخر<sup>80</sup> بلا تحرّ، كحنطة بال عليها حمر تدوسها فغسل أو ذهب بعضها فيطهر ما بقي.

### [فصل في الاستنجاء]

الاستنجاء من كلّ حدث غير النوم، والريح بنحو حجر يمسه حتى ينقيه بلا عدد سنة. يُدبر بالحجر الأول، ويُقيل بالثاني، ويُدبر بالثالث صيفاً، ويُقيل الرجل بالأول، ويُدبر بالثاني وبالثالث<sup>81</sup> شتاءً. وغسله بعد الحجر أدب، فيغسل يديه، ثمَّ يُرخي المخرج بمبالغة ويغسل بطن إصبع أو إصبعين أو ثلاث<sup>82</sup> لا برؤوسها، ثمَّ يغسل يديه ثانياً. ويجب في نجس جاوز المخرج أكثر من درهم،<sup>83</sup> ولا يستنجي بعظم وروث ويمين. وكره استقبال القبلة واستدبارها في الخلاء.



79 ج : (فبيس).

80 ج - (آخر).

81 م ، ب : (والثالث).

82 ب + (أصابع).

83 ج : (من قدر درهم).

## ٢- كتاب الصلاة

### [فصل في أوقات الصلاة]

الوقت للفجر من الصبح المعتز إلى طلوع دُكَاء، وللظهر من زوالها إلى بلوغ ظل كل شيء مثليه [6a] سوى فيء الزوال، وللعصر منه إلى غيبتها، وللمغرب منه إلى مغيب الشفق، وهو الحُمْرة عندهما وبه يفتى، وللعشاء منه، وللوتر مما بعد العشاء إلى الفجر. <sup>84</sup> ويُستحب <sup>85</sup> للفجر البداية <sup>86</sup> عند انتشار البياض بحيث يمكن أدائه مرتلاً قراءة <sup>87</sup> أربعين آيةً أو أكثر وبعد فراغه الوضوء <sup>88</sup> والإعادة <sup>89</sup> لو ظهر <sup>90</sup> فساد وضوئه الأول، <sup>91</sup> والتأخير لظهر الصيف وللعصر ما لم يتغير، <sup>92</sup> وللعشاء إلى ثلث الليل، وللوتر إلى آخره لمن وثق بالانتباه فحسب، والتعجيل لظهر الشتاء والمغرب، ويوم غيم يعجل العصر والعشاء ويؤخر غيرهما.

### [فصل في الأوقات التي تكره فيها الصلاة]

ولا يجوز صلاة، وسجدة تلاوة، وصلاة جنازة عند طلوعها وقيامها وغروبها إلا عصر يومه. وكره النفل إذا خرج الإمام لخطبة الجمعة، وبعد الصبح إلا سنته، وبعد أداء <sup>93</sup> العصر <sup>94</sup> إلى أداء <sup>95</sup> المغرب. <sup>96</sup> وصح الفوائض، وصلاة الجنازة، وسجدة التلاوة فيهما الوقتين. <sup>97</sup>

ولا يُجمع فرضان في وقت بلا حجٍّ ومن طهرت في وقت عصر، أو عشاء صلتهما فقط، ومن هو أهل فرض في آخر وقته يقضيه لا من حاضته فيه.

84 أ، ج، ب + (لهما) ؛ م + (لهما) صح هـ.

85 ب : (وتستحب).

86 أ، ج، م + (مسفراً حيث يمكنه ترتيل) ؛ ب + (مسفراً بحيث يمكنه ترتيل).

87 أ، ج، م، ب - (عند انتشار البياض بحيث يمكن أدائه مرتلاً قراءة).

88 أ، ج، م، ب - (وبعد فراغه الوضوء).

89 أ، ج، م، ب : (ثم إعادته).

90 أ، ج، م، ب : (إن ظهر).

91 م، ب - (الأول).

92 م : (لم يتغير).

93 أ، ب : (فرض).

94 أ، ب + (في وقته).

95 أ : (إلى فرض) ؛ م - (أداء) ؛ ب + (فرض).

96 ب + (في وقته).

97 أ، م، ب - (الوقتين).

## باب الأذان

هو سنة الفرائض<sup>98</sup> فحسب في وقتها، فيعاد لو أذن قبله، ويؤذن عالمياً بالأوقات لينال الثواب، مستقبل القبلة، وإصبعاه في أذنيه، يترسل فيه بلا لحن ولا ترجيع،<sup>99</sup> ويحول وجهه في الحيعلتين يمنة ويسرة، ويستدير في صومعته [6b] إن لم يمكن التحويل مع الثبات في مكانه ويقول<sup>100</sup> بعد فلاح الفجر : "الصلاة خير من النوم" مرتين. والإقامة مثله، لكن يحدر فيها ويقول بعد فلاحها : "قد قامت الصلاة" مرتين. ولا يتكلم فيهما، واستحسن المتأخرون تثويب الصلوات كلها، ويجلس بينهما إلا في المغرب، ويؤذن للفائتة، ويقيم وكذا لأولى الفائتة،<sup>101</sup> ولكل من البواقي يأتي بهما إن شاء،<sup>102</sup> أو بها. وجاز أذان المحدث، وكُره إقامته ولم يعاد،<sup>103</sup> وكُره<sup>104</sup> أذان الجنب وإقامته، ولا تعاد<sup>105</sup> هي بل هو، كأذان المرأة، والمجنون، والسكران، ويأتي بهما المسافر، والمصلّي في المسجد جماعة، أو في بيته في مصر، وكُره تركهما للأولين لا للثالث، ويقوم الإمام والقوم عند "حي على الصلاة"، ويشرع عند "قد قامت الصلاة".

## باب شروط الصلاة

هي طهّر بدن المصلّي من حدث وخبث، وثوبه، ومكانه، وستر عورته، واستقبال القبلة والنيّة. والعورة<sup>106</sup> للرجل من تحت سرتة إلى تحت ركبته، وللأمة مثله مع ظهرها وبطنها، وللحرّة بدنها إلا الوجه والكفّ والقدم، وكشف ربع ساقها، وبطنها، وفخذها، ودبرها، وشعر نزل من رأسها، وربيع<sup>107</sup> ذكره منفرداً، والأنتيين يمنع. وعادماً مزيل النجس صلّى معه ولم يُعد، فإن صلّى<sup>108</sup> عارياً وربيع ثوبه طاهر لم يجز، وفي أقل من ربعه الأفضل صلّاته فيه، وإن عدم<sup>109</sup> ثوباً فصلّى<sup>110</sup> قائماً صحّ، وقاعداً مومئاً نُدب.

98 م : (للفرائض).

99 م ، ب : (وترجيع).

100 أ : (فيقول).

101 أ ، م ، ب : (الفوائت).

102 م ، ب - (إن شاء).

103 م ، ب : (ولم يعادا).

104 ب - (أذان محدث وكره إقامته ولم يعادا وكره) صح هـ.

105 ب : (ولا يعاد).

106 أ - (والنيّة والعورة) صح هـ.

107 ب : (أو ربيع).

108 ب : (وإن صلّى).

109 أ ، م ، ب : (ومن عدم).

110 م : (بصلّي).

وقبله خائف الاستقبال جهه قدرته، فإن جهلها وعدم من يسأل تحرى، ولم يُعد إن أخطأ،<sup>111</sup> وإن علم به [7a] مصلياً، أو تحوّل رأيه إلى أخرى استدار، وإن شرع بلا تحرّم لم تجز وإن أصاب، فإن تحرى<sup>112</sup> كلّ جهه بلا علم حال إمامهم، وهم خلفه جاز، لا لمن علم حاله أو تقدّمه.<sup>113</sup>

ويصل قصد قلبه صلاته بتحريماتها، والقصد مع لفظه أفضل، ويكفي للنفل والتراويح وسائر السنن نية مطلق الصلاة، وللغرض شرط تعيينه<sup>114</sup> لا نية عدد ركعاته، وللمقتدي نية صلاته واقدائه.

## باب صفة الصلاة

فرضها : التحريم، والقيام، والقراءة، والركوع، والسجود بالجبهة والأنف به أخذ، والقعدة الأخيرة قدر التشهد، والخروج بصنعه.

وواجبها : قراءة الفاتحة، وضّم سورة، ورعاية الترتيب فيما تكرر، والقعدة الأولى، والتشهدان، ولفظ السلام، وقنوت الوتر، وتكبيرات العيد،<sup>115</sup> وتعيين الأوليين للقراءة، وتعديل الأركان، والجهر<sup>116</sup> والإخفاء<sup>117</sup> فيما يجهر<sup>118</sup> ويخفى.<sup>119</sup> وسنّ غيرها أو ندب.

فإذا أراد الشروع كبر حاذفاً بعد رفع يديه غير مفرّج أصابعه ولا ضامّ ماساً بإبهاميه شحمتي أذنيه، والمرأة ترفع حذاء منكبها، فإن أبدل التكبير بـ"الله أجل"، أو "أعظم"، أو "الرحمن أكبر"، أو "لا إله إلا الله"، أو بالفارسية، أو قرأ بعذر<sup>120</sup> عاجزاً بها أو ذبح وسمّى بها جاز، وبـ"اللهم اغفر لي" لا، ويضع يمينه على شماله تحت سترته كالفنوت وصلاة الجنّاة، ويرسل في قومة الركوع وبين تكبيرات العيد،<sup>121</sup> ثمّ يثني ولا يوجّه ويتعوذ للقراءة لا للثناء، فيقوله<sup>122</sup> المسبوق لا المؤتمّم، ويؤخّر عن تكبيرات العيد، ويسمّي<sup>123</sup> لا بين الفاتحة والسورة، [7b] ويسرهنّ ثمّ يقرأ، ويؤمن بعد "ولا الضالّين" سرّاً كالمأموم، ثمّ يكبر للركوع خافضاً، ويعتمد بيديه<sup>124</sup> على ركبتيه

<sup>111</sup> لم تحقق a8 و b8 من ج لسقوطها.

<sup>112</sup> م : (وإن تحروا).

<sup>113</sup> م - (لا لمن علم حاله أو تقدّمه) صح هـ.

<sup>114</sup> ب : (تعيّنه).

<sup>115</sup> أ ، ج ، ب : (العيدين).

<sup>116</sup> م : (والإخفاء).

<sup>117</sup> م : (والجهر).

<sup>118</sup> م : (يخفى).

<sup>119</sup> م : (ويجهر).

<sup>120</sup> أ ، ج ، م ، ب - (بعذر).

<sup>121</sup> أ ، ج ، ب : (العيدين).

<sup>122</sup> أ : (فيقول).

<sup>123</sup> ج : (سمّي).

<sup>124</sup> أ : (بيديه).

مفرجاً أصابعه باسطاً ظهره غير رافع ولا مُنكس رأسه، ويسبح ثلاثاً وهو أدناه، ثم يسمع رافعاً رأسه، ويكتفي به الإمام، وبالتحميد المؤتم، والمنفرد يجمع بينهما، ويقوم مستوياً، ثم يكبر ويسجد، فيضع<sup>125</sup> ركبتيه أولاً، ثم يديه، ثم وجهه بين كفي يديه جذاء أذنيه ضاماً أصابعه، مُبدياً ضبعيه، مُجافياً بطنه عن فخذه، مُوجّهاً أصابعه رجليه نحو القبلة، ويسبح<sup>126</sup> فيه ثلاثاً، فإن سجد على كور عمامته، أو فاضل ثوبه، أو شيء يجد حجمه ويستقر<sup>127</sup> جبهته جاز، وإن لم يستقر لا، وكذا لو سجد للرحام على ظهر من يصلي صلاته لا من لا يصلّيها والمرأة تنخفض وتلرق بطنها بفخذيها ويرفع<sup>128</sup> مكبراً، ويجلس مطمئناً ويكبر ويسجد مطمئناً، ويكبر<sup>129</sup> ويرفع رأسه أولاً ثم يديه ثم ركبتيه، ويقوم مستوياً بلا اعتماد على الأرض ولا قعود، والركعة الثانية كالأولى<sup>130</sup> لكن لا ثناء،<sup>131</sup> ولا تعوذ،<sup>132</sup> ولا رفع يد فيها، وإذا أتمها افترش رجليه اليسرى وجلس عليها ناصباً يُمناه مُوجّهاً أصابعه نحو<sup>133</sup> القبلة واضعاً يديه على فخذه موجّهاً أصابعه نحو القبلة<sup>134</sup> مبسوطة، وتشهد كابن مسعود رضي الله عنه، ولا يزيد عليه في القعدة الأولى، ويقرأ فيما بعد الأولين الفاتحة فقط، وهي أفضل، وإن سبح أو سكت جاز، ويقعد كالأولى، والمرأة تجلس على أليتها اليسرى مخرجة رجليها من الجانب الأيمن فيهما، وتشهد<sup>135</sup> ويصلي [8a] على النبي صلى الله عليه وسلم ويدعو بما يشبه القرآن، أو المأثور من الدعاء لا كلام الناس، ثم يسلم عن يمينه بيته من ثمة من البشر والملك ثم عن يساره كذلك، والمؤتم ينوي إمامه في جانبه، وفيهما إن حاذاه، والإمام بهما، والمنفرد الملك فقط.

## فصل [في القراءة]

يجهر الإمام في الجمعة والعيدين<sup>136</sup> والفجر<sup>137</sup> وأولي العشائين أداءً وقضاءً لا غير، والمنفرد خير إن أدّى، وخافت حتماً إن قضى. وأدى الجهر إسماع غيره، وأدى المخافتة إسماع نفسه، هو<sup>138</sup> الصحيح، وكذا في

125 م : (ويضع).

126 ج : (سبح).

127 ب : (وتستقر).

128 ج + (رأسه).

129 ج - (ويكبر).

130 ب : (كالأول).

131 ج : (لا يثنى).

132 ج : (ولا يتعوذ).

133 ج : (إلى).

134 ج - (واضعاً يديه على فخذه موجّهاً أصابعه نحو القبلة).

135 م : (ويتشهد).

136 م : (والفجر).

137 م : (والعيدين).

138 م : (وهو).



كلّ ما تعلّق بالنطق كالطلاق والعتاق والاستثناء وغيرها. فإن ترك<sup>139</sup> سورة أوليي العشاء قرأها بعد فاتحة أخريه، وجهر بهما إن أمّ، ولو ترك فاتحتهما لم يُعد. <sup>140</sup> فرضُ القراءة آيةً، والمكثفي بها مسيءٌ، وسُنَّتْها في السفر عجلةً الفاتحة وأيُّ سورة شاء، وأمنةً نحو "البروج" و"إنشقت"، وفي الخصر استحَبُّوا<sup>141</sup> طوال المفصل في الفجر والظهر، وأوساطه في العصر والعشاء، وقصاره في المغرب. ومن "الحجرات" طوال إلى "البروج"، ومنها أوساط إلى "لم يكن"، ومنها قِصار إلى الآخر، وفي الضرورة بقدر الحال، وكُرِهَ توقيت سورة لصلاة. ولا يقرأ المؤتمّ بل يستمع وينصت، وإن قرأ إمامه<sup>142</sup> آية ترغيب، أو ترهيب، أو خطب، أو صلّى على النبي ﷺ.

## [فصل في الجماعة]

الجماعة<sup>143</sup> سنة مؤكدة، والأولى بالإمامة الأعلَم بالسنة، ثمّ الأقرأ، ثمّ الأورع، ثمّ الأسنّ، فإن أمّ عبد، أو أعرابيّ، أو فاسق، أو أعمى، أو مبتدع، أو ولد زنا<sup>144</sup> كُرِه، كجماعة النساء [8b] وحدثنّ، وتقف<sup>145</sup> الإمام وسطهنّ لو فعلن، وكحضور الشابة كلّ جماعة والعجوز الظهر والعصر، لا الباقية. ويقتدي المتوضّئ بالمتيمّم، والغاسل بالماسح، والقائم بالقاعد، والمومئ<sup>146</sup> بالمومئ،<sup>147</sup> والمتنفل بالمفترض، لا رجلٌ بامرأة أو صبيّ، وطاهرٌ بمعذور، وقارئٌ بأميّ، ولا بسّ بعار، وغير مومئ<sup>148</sup> بمومئ،<sup>149</sup> ومفترضٌ بمنقّل، ومفترضٌ فرضاً آخر. والإمام لا يُطيلها، ولا قراءة الأولى إلّا في الفجر. ويقيم مؤتمّاً توحد عن يمينه، ويتقدّم إن زاد، وإن ظهر حدثه يُعيد المؤتمّ، ويصفّ الرجال، ثمّ الصبيان ثمّ الحنّاثي، ثمّ النساء.

فإن حادثه في صلاة مشتركة تحريمه وأداءً فسدت صلاته إن نوى إمامتها وإلّا صلاتها. صلّى أميّ بقاريّ وأميّ، أو استخلف في الأخيرين أميًّا فسدت صلاة<sup>150</sup> الكلّ.<sup>151</sup>

139 أ، ج، ب : (وإن ترك).

140 ب - (يعد) صح هـ.

141 ج، م، ب : (استحسنوا).

142 ج - (إمامه).

143 أ، ج، م، ب : (والجماعة).

144 ج : (الزنا).

145 أ : (ويقف).

146 أ، ج، م، ب : (المومي).

147 أ، ج، م، ب : (بالمومي).

148 أ، ج، م، ب : (موم).

149 أ، ج، م، ب : (بموم).

150 ج - (صلاة).

151 ج : (للكل).

## باب الحدث في الصلاة

مصلٍ سبقه حدث توضحاً وأتمّ ولو بعد التشهُد والاستئناف أفضل، والإمام يجزّ آخر إلى مكانه، ثمّ يتوضأ ويتيمّم ثمّة، أو يعود كالمنفرد إن فرغ إمامه، وإلاّ عاد، وكذا المقتدي، ولو جُنّ، أو أُغمي عليه، أو احتلم، أو قهقهه، أو أحدث عمداً، أو أصابه بول كثير، أو شُجّ فسال، أو ظنّ إمام<sup>152</sup> أنّه أحدث، فخرج من المسجد، أو جاوز الصفوف خارجه، ثمّ ظهر طهره بطلت، ولو لم يخرج، أو لم يجاوز بنى. ولو أحدث عمداً بعد التشهُد، أو عمل ما ينافيها<sup>153</sup> تمّت. ويفسدها بعده عند أبي حنيفة رؤية المتيمّم الماء، ونزع الماسح خفّه بعمل يسير، ومضئ مدّة مسحه، وتذكّر<sup>154</sup> الأُمّيّ [9a] سورة، ونيل العاري ثوباً، وقدرة المومئ<sup>155</sup> على الأركان، وتذكّر فائتة، وتقديم القارئ أمياً، وطلوع ذكاء في الفجر، ودخول وقت العصر في الجمعة، وزوال عذر المعذور، وسقوط الجبيرة عن بُرء، وكذا قهقهة الإمام وحدثه عمداً صلاة المسبوق لا كلامه وخروجه من المسجد. إمامٌ حصر عن القراءة فاستخلف صحّ، كتقديمه مسبقاً، فيتمّ صلاة الإمام أولاً، ويقدم مدركاً ليسلم بهم، وحين أتمّها يضربه المنافي، والأوّل إلاّ عند فراغه لا القوم من ركع أو سجد فأحدث أو ذكر سجدة فسجدها يعيد ما أحدث فيه إن بنى حتماً، وما ذكرها فيه ندباً، إن أمّ واحداً فأحدث، فالرجل إمام بلا نيّة إن كان وإلاّ قيل تفسد صلاته.

## باب ما يفسد الصلاة وما يكره فيها

يفسدها الكلام ولو سهواً أو في نوم، والسلام عمداً<sup>156</sup> وردّه، والأنين، والتأوّه، والتأفيف وبكاء بصوت من وجع أو مصيبة، وتحنّج بلا عذر، وتشميت عاطس، وجواب خير سوء بالاسترجاع وسارّ بالحمدلة وعجب بالسبحلة والهيلة، وفتح على غير إمامه، وقراءته من مصحف، وسجوده على نجس، والدعاء بما يسأل من الناس، وأكله، وشربه، وكلّ عمل كثير.

من صلّى ركعة ثمّ شرع صلّى كملاً إن شرع في أخرى وإلاّ أتمّ الأولى. ولا يفسدها بكاؤه من ذكر الجنة، أو النار، وتنحنج بعذر، والدعاء بما لا يسأل من الناس،<sup>157</sup> والعمل<sup>158</sup> القليل<sup>159</sup> وهو ضدّ الكثير،<sup>160</sup> [9b]

152 أ، ج، م، ب - (إمام).

153 م : (ينافي فيها).

154 أ، ج، م، ب : (وتعلم).

155 أ، ج، م، ب : (المومئ).

156 ق - (عمدا) صح هـ.

157 أ، ج، م، ب - (وتنحنج بعذر والدعاء بما لا يسأل من الناس).

158 ج : (أو العمل).

159 ب - (بكاؤه من ذكر الجنة أو النار والعمل القليل) صح هـ.

160 ج + (على اختلاف الأقوال) ؛ م - (بكاؤه من ذكر الجنة أو النار والعمل القليل وهو ضدّ الكثير) صح هـ ؛ ب - (وهو ضدّ الكثير).

ومرورٌ أحدٌ ويأثم إن مرَّ في مسجده على الأرض<sup>161</sup> بلا حائل،<sup>162</sup> وحاذى الأعضاء الأعضاء لو كان<sup>163</sup> على دكان، ويغرز أمامه في الصحراء سترَةً بقدر ذراعٍ وغلظ إصبع،<sup>164</sup> ولا توضع، ولا تحطّ، ويدراه بالتسيح أو الإشارة<sup>165</sup> لا بهما إن عدم ستره، أو مرَّ بينه وبينها، ويقرب منها، وتجعل على أحد حاجبيه،<sup>166</sup> وكفى ستره الإمام، وجاز تركها عند عدم المرور والطريق. وكُرِه سدُّ الثوب، وكفُّه، وعبثُه به وبجسده، وعقصُ شعره، وفرقةُ أصابعه، والتفائهُ، وقلبُ الحصى ليسجد إلا مرَّةً، وتخصُّره، وتمطيه، وإقعائُه، وافتراشُ ذراعيه، وتربعُه بلا عذر، وقيامُ الإمام في طاق المسجد أو على دكان أو الأرض<sup>167</sup> وحده، والقيامُ خلف صفٍّ وجد فيه فُرجة، وصورةُ أمامه أو بجذائه أو في السقف أو معلقة، وصلاته<sup>168</sup> حاسراً<sup>169</sup> رأسه للتكاسل أو للتهاون بها لا للتذلل،<sup>170</sup> وفي ثياب<sup>171</sup> البذلة، ومسحُ جبهته من التراب فيها، والنظرُ إلى السماء، والسجودُ على كورٍ عمامته،<sup>172</sup> وعدُّ الآي والتسيح فيها، ولبسُ ثوب ذي صور، والوطءُ والبولُ والتخلي فوق مسجد، وغلطُ بابه. لا نقشُه بالجصِّ والساج وماء الذهب، وقيامُه فيه<sup>173</sup> سجوده<sup>174</sup> في طاقه، وصلاته إلى ظهر قاعد يتحدّث، وعلى بساط ذي صور لا يسجد عليها. وصورةٌ صغيرة لا تبدو للناظر، وتمثالٌ غير حيوان وحيوانٌ مُحي رأسه، وقتلُ حيَّة [10a] أو عقرب<sup>175</sup> فيها، والبول فوق بيت فيه مسجد.

## باب [صلاة] الوتر والنوافل

الوتر ثلاث ركعات وجب<sup>176</sup> بسلام وقبل ركوع الثالثة يكبّر رافعاً يديه، ثم يقنت فيه أبداً دون غيره، ويقرأ في كل ركعة منه الفاتحة وسورة ويتبع القانت بعد ركوع<sup>177</sup> الوتر لا القانت في الفجر بل سكت.<sup>178</sup>

161 ب - (على الأرض).

162 ب + (على الأرض).

163 ج ، م : (إن كان).

164 أ + (ويقربه على أحد حاجبيه) صح هـ ؛ ج + (يقربه على حاجبيه) ؛ م + (ويقربه على أحد حاجبيه) ؛ ب + (يقربه على أحد حاجبيه).

165 أ : (أو بالإشارة).

166 أ ، ج ، م ، ب - (ويقرب منها وتجعل على أحد حاجبيه).

167 أ ، ب : (أو على الأرض) ؛ ج : (أو في الأرض).

168 ب : (صلاة).

169 ج : (حسرا).

170 ب : (لتذلل).

171 ج : (وفي الثياب).

172 ب : (عمامة).

173 ج - (فيه).

174 أ ، ج ، م ، ب : (ساجدا).

175 ب : (وعقرب).

176 ج : (وجبت).

177 ج : (الركوع).

178 م ، ب : (بل يسكت).

وسنّ قبل الفجر وبعد الظهر والمغرب والعشاء ركعتان، وقبل الظهر والجمعة، وبعدها أربع بتسليمة. وحُبب الأربع قبل العصر والعشاء وبعده. وكُرِه مزيد النفل على أربع بتسليمة نهاراً وعلى ثمان ليلاً والأربع أفضل في المَلُوين.<sup>179</sup>

وفرض القراءة في ركعتي الفرض، وكلّ الوتر<sup>180</sup> والنفل.<sup>181</sup> ولزم إتمام نفل شرع فيه قصداً ولو عند الطلوع والغروب. وقضي ركعتان لو نقض في الشَّعّ الأول أو الثاني، كما لو ترك قراءة شفعية، أو الأوّل، أو الثاني، أو إحدى الثاني، أو إحدى الأوّل، أو الأوّل وإحدى الثاني<sup>182</sup> لا غير. وأربع لو ترك في إحدى كلّ شفع، أو في الثاني وإحدى الأوّل. ولا قضاء لو تشهّد أولاً ثمّ نقض، أو شرع ظاناً أنّه عليه،<sup>183</sup> أو لم يقعد في وسطه.<sup>184</sup> ويتنقل قاعداً مع قدرة قيامه ابتداءً، وكُرِه بقاء إلاّ بعذر، وراكباً مومناً<sup>185</sup> خارج المصر إلى غير القبلة، فلو افتتحه<sup>186</sup> ركباً ثمّ نزل بنى وبعكسه فسد.<sup>187</sup>

سنّ<sup>188</sup> التراويح عشرون ركعةً بعد العشاء قبل الوتر وبعده خمس ترويجاتٍ، لكلّ ترويجة تسليمتان وجلسة بعدهما [10b] قدر ترويجة. والسنة فيها الختم مرّةً، ولا يترك لكسل القوم، ولا يوتر بجماعة خارج رمضان.

## فصل [في الكسوف والخسوف والاستسقاء]

عند الكُسوف يصليّ إمام الجمعة بالناس ركعتين كالنفل مخفياً مطوّلاً قراءته فيهما، وبعدهما يدعو حتى تنجلي، ولا يخطب، وإن لم يحضر صلّوا فرادى كالخُسوف. ولا جماعة في الاستسقاء، ولا خطبة، وإن صلّوا وحداناً جاز، وهو دعاء واستغفار، ويستقبل<sup>189</sup> بهما القبلة<sup>190</sup> بلا قلب رداء وحضور ذميّ.

179 ب : (فيهما).

180 ب : (النفل).

181 ب : (والوتر).

182 ج - (أو إحدى الأوّل أو الأوّل وإحدى الثاني) صح هـ.

183 أ - (أنّه عليه) صح هـ.

184 أ + (ومعنى قوله ﷺ لا يصلى صلاة مثلها فرضيته القراءة في كل النفل) ؛ ب + (ومعنى قوله ﷺ لا يصلى صلاة مثلها فرضية القراءة في كل نفل).

185 أ ، ج ، م ، ب : (مومياً).

186 أ ، ج ، م ، ب : (ولو افتتحه).

187 م : (فسدت).

188 م : (وسن).

189 ج ، م ، ب : (مستقبلاً).

190 م - (بهما القبلة) صح هـ.

## باب إدراك الفريضة

من شرع في فرض فأقيمت إن لم يسجد للركعة الأولى، أو سجد وهو في غير رباعي،<sup>191</sup> أو فيه وضّم إليها<sup>192</sup> أخرى قطع واقتدى، وإن صَلَّى ثلاثاً منه يتمّه ثم يقتدي متنقلاً إلا في العصر. كُره خروج من لم يصلّ من مسجد أدّن فيه، لا لمقيم جماعة أخرى، ولمن صَلَّى الظهر والعشاء مرّةً إلا عند الإقامة، ومن صَلَّى الفجر أو العصر أو المغرب يخرج وإن أقيمت، ويترك سنّة الفجر ويقتدي من لم يدركه بجمع إن أداها، ومن أدرك ركعةً منه صلّاها، ولا يقضيها إلا تبعاً لفرضه ويترك<sup>193</sup> سنّة الظهر في الحالين، وائتمّ ثمّ قضاها<sup>194</sup> قبل شفّعه وغيرهما لا يقضي أصلاً. ومدرك ركعة من ظهر غير مصلّ جماعةً بل مدرك فضلها. وآتي مسجد<sup>195</sup> صلّي فيه يتطوّع قبل الفرض إلا عند ضيق الوقت اقتدى بإمام راعٍ فوقف حتى رفع رأسه لم يدرك ركعته. ركع فلحقه إمامه فيه صحّ.

## [11a] باب قضاء الفوائت

فرض الترتيب بين الفروض الخمسة والوتر فائتاً كلّها أو بعضها، فلم يجز فجر من ذكر أنّه لم يوتر، ويعيد العشاء والسنّة لا الوتر من علم أنّه صَلَّى العشاء بلا وضوء والأخرين به، إلا إذا ضاق الوقت، أو نسيت أو فاتت ست<sup>196</sup> حديثة كانت أو قديمة قلّت بعد الكثرة أو لا. فيصحّ وقتي من ترك صلاة شهر فندم، وأخذ يؤدّي الوقتيات ثمّ ترك فرضاً، أو قضى صلاة الشهر<sup>197</sup> إلا فرضاً أو فرضين، صَلَّى خمساً ذاكراً فائتةً فسد الخمس موقوفاً إن أدّى سادساً صحّ الكلّ، وإن قضى الفائتة بطل فرضيّة الخمس لا أصلها.

## باب سجود<sup>198</sup> السهو

يجب<sup>199</sup> له بعد سلام واحد سجدةً وتشهّد وسلام إذا قدّم ركناً، أو أخره، أو كرّره، أو غير واجباً، أو تركه كركوع قبل القراءة، أو تأخير<sup>200</sup> القيام إلى الثالثة بزيادة على التشهّد، وركوعين، والجهر فيما يخافت،

191 ج ، ب : (الرباعي).

192 أ ، م : (إليه).

193 م ، ب : (وترك).

194 أ : (يقضيها).

195 أ : (مسجداً).

196 م : (سنّة).

197 أ ، ج ، ب : (شهر).

198 ب - (سجود).

199 ب : (تجب).

200 أ ، ب : (وتأخير).

وترك القعود الأول في نحو الظهر،<sup>201</sup> وقيل كلّ هذه يؤوّل إلى ترك الواجب، ولا يجب<sup>202</sup> بسهو المؤتمّ بل بسهو<sup>203</sup> إمامه إن سجد، والمسبوق يسجد<sup>204</sup> مع إمامه ثمّ يقضي. سها عن القعدة الأولى، وهو إليها أقرب عاد ولا سهو، وإلّا قام ويسجد<sup>205</sup> للسهو، وإن سها عن الأخيرة<sup>206</sup> عاد ما لم يقيد بالسجدة،<sup>207</sup> وسجد للسهو<sup>208</sup> وإن قيد تحوّل فرضه [11b] نفلاً، وضّم سادسةً إن شاء، وإن قعد الأخيرة ثمّ قام سهواً عاد ما لم يسجد للخامسة وسلّم، وإن سجد<sup>209</sup> لها تمّ فرضه وضّم سادسة، وسجد<sup>210</sup> للسهو، والركعتان نفل ولا قضاء لو قطع، ولا تنوبان عن سنّة الظهر، ومن اقتدى به فيهما صلّاهما، ولو أفسد<sup>211</sup> قضاها، وعند محمّد يصلي<sup>212</sup> ستاً ولو أفسد لا يقضي. تنفل ركعتين وسها فسجد لا يبي، فإن بنى صحّ. سلامٌ من عليه السهو يخرجها عنها موقوفاً حتى يصحّ<sup>213</sup> الاقتداء به، ويبطل وضوؤه بالقهقهة، ويصير فرضه أربعاً بنيّة الإقامة إن سجد بعد،<sup>214</sup> وإلّا فلا. سها وسلّم بنيّة القطع بطل نيّته. شكّ أوّل مرّة أنّه كم صلّى استأنف، وإن كثر أخذ ما غلب على ظنّه وإن لم يغلب أخذ الأقلّ، وقعد في كلّ موضع ظنّه آخر صلاته.

## باب صلاة المريض

إن تعذّر القيام لمرض حدث قبل الصلاة أو فيها صلّى قاعداً يركع ويسجد. وإن تعذّرا<sup>215</sup> أوماً برأسه قاعداً، وجعل سجوده أخفض من ركوعه، ولا يرفع إليه شيء للسجود. وإن تعذّر القعود أوماً مستلقياً ورجلاه إلى القبلة، أو مضطجعاً ووجهه إليها، والأوّل أولى. وإن تعذّر الإمام أحرّت، ولا يومئ<sup>216</sup> بعينه، وحاجبيه، وقلبه. تعذّر<sup>217</sup> الركوع والسجود لا القيام قعداً أوماً، [12a] وهو أفضل من الإمام قائماً، ومومئ<sup>218</sup> صحّ في

201 م ، ب - (في نحو الظهر).

202 ب : (ولا تجب).

203 ج : (بل سهو).

204 أ : (سجد).

205 أ ، ج ، م ، ب : (وسجد).

206 م : (عن القعدة الأخيرة).

207 ج - (بالسجدة).

208 ج - (وإن سها عن الأخيرة عاد ما لم يقيد وسجد للسهو) صح هـ.

209 أ : (فإن سجد).

210 م : (ويسجد).

211 ب : (فلو أفسد).

212 م : (صلّى).

213 أ ، م : (يصح).

214 ج ، م : (بعده).

215 أ : (فإن تعذرا).

216 أ ، م ، ب : (يومئ).

217 أ : (وإن تعذر).

218 أ ، ج ، م ، ب : (ومومئ).

الصلاة استأنف، وقاعد يركع ويسجد صحَّ فيها بنى قائماً. صلَّى قاعداً في فلك جار بلا عذر صحَّ، وفي المربوط لا، إلا بعذر. جُنَّ أو أغمي عليه يوماً وليلةً قضى ما فات وإن زاد ساعة لا.

## باب سجود التلاوة

هو سجدة بين تكبيرتين بشروط الصلاة بلا رفع يد وتشهّد وسلام، وفيها سُبحة السجود، وتجب على من تلا آية من أربع عشرة: التي في آخر الأعراف، والرعد، والنحل، وبنى إسرائيل، ومريم، وأولى الحجّ، والفرقان، والنمل، وألم<sup>219</sup> السجدة،<sup>220</sup> وص، وحم السجدة، والنجم، وانشقت، وقرأ أو سمعها وإن لم يقصده، تلا الإمام سجد المؤتمّ معه، وإن لم يسمع، ولو تلا المؤتمّ لم يسجد أصلاً وسجد<sup>221</sup> السامع الخارجي. سمع المصلّي ممن ليس معه، سجد بعدها، ولو سجد فيها أعادها لا الصلاة. سمعها من إمام ولم يدخل معه، أو دخل في ركعة أخرى سجد لا فيها، وإن دخل في تلك الركعة إن كان قبل سجود إمامه سجد معه، وإلا لا يسجد. والسجدة الصلواتية لا تقضى خارجها، تلاها ثمّ شرع في صلاة، وأعاد، كفته سجدة، وإن تلاها وسجد، ثمّ شرع فيها وأعاد سجد أخرى. كرّرها في مجلس كفته سجدة وإن بدلها أو المجلس<sup>222</sup> لا، وإسداء الثوب، [12b] والانتقال من عُصْن إلى آخر تبديل، وتجب أخرى لو تبدّل مجلس السامع دون التالي لا في عكسه. وكُره ترك سجدة وقراءة باقي السورة لا عكسه، ونُذِب ضمّ آية أو آيتين قبلها إليها، واستحسن إخفاؤها عن السامع.

## باب [صلاة] المسافر

هو<sup>223</sup> من قصد سيراً وسطاً ثلاثة أيام ولياليها، وفارق بيوت بلده، واعتبر في الوسط للبرّ سيرُ الإبل والراجل، وللبحر اعتدالُ الريح، وللجبل ما يليق به. وله<sup>224</sup> رخص تدوم، وإن كان عاصياً في سفره حتى يدخل بلده، أو ينوي إقامة نصف شهر ببلدة أو قرية. منها قصر فرضه الرباعي فيقصر إن نوى أقلّ من نصف شهر، أو نوى مدتها بموضعين، أو دخل بلداً عازماً خروجه غداً، أو بعد غد وطل<sup>225</sup> مُكثته، وكذا عسكر دخل أرض الحرب،<sup>226</sup> أو حاصر حصناً فيها، أو أهل البغي في دارنا في غير مصر، ونووا إقامة مدتها، لا أهل أحيية نووها في الأصحّ. فلو أتمّ مسافر وقعد الأولى تمّ فرضه وأساء، وما زاد نفل، وإن لم يقعد بطل فرضه. مسافر أمّه مقيم

219 ق - (والم) صح هـ.

220 ج، م، ب: (والسجدة).

221 أ: (ويسجد).

222 ج - (كفته سجدة وإن بدلها أو المجلس) صح هـ.

223 م - (هو).

224 ج، م، ب: (فله).

225 أ، ج، م، ب: (فطل).

226 أ، ج، م، ب: (حرب).

يتمّ في الوقت وبعده لا يؤمّه، وفي عكسه قصر المسافر، وأتمّ المقيم. ويقول ندباً: "أتمّوا صلاتكم فإنني<sup>227</sup> مسافر".<sup>228</sup> ويبطل الوطن الأصليّ مثله لا السفر، ووطن الإقامة مثله، والسفر والأصليّ، والسفر<sup>229</sup> وضده لا يغيّران الفائتة.

## باب [صلاة] الجمعة

شرط لوجوبها لا لأدائها: الإقامة بمصر، والصحّة، والحريّة، والذكورة، والبلوغ، وسلامة العين [13a] والرجل. فتقع<sup>230</sup> فرضاً إن صلاها فاقدها، وإن لم تجب عليه.

وشرط لأدائها: المصر، أو فناؤه، وما لا يسع أكبر مساجده أهله مصر، وما اتّصل به معدداً لمصالحه فناؤه. وجازت بمخى في الموسم للخليفة، أو أمير الحجاز، لا لأمير الموسم، ولا بعرفات. والسلطان، أو نائبه، ووقت الظهر، والخطبة نحو تسيحة قبلها في وقتها، والجماعة وهم ثلاثة رجال سوى الإمام، فإن نفروا قبل سجوده بدأ بالظهر، وإن بقي ثلاثة، أو نفروا بعد سجوده أتمّها. والإذن<sup>231</sup> العام. ومن صلح إماماً في غيرها صلح فيها، وكره ظهر معذور أو مسجون بجماعة في مصر يومها، وظهر من لا عذر له فيه قبلها، ثمّ سعيه إليها والإمام فيها يطله أدركها أو لا، ومدركها في التشهد، أو سجود<sup>232</sup> السهو يتمّها. وإذا أذن الأول تركوا البيع، وسعوا. وإذا خرج الإمام حرم الصلاة والكلام حتى يتمّ خطبته. وإذا جلس على المنبر أذن ثانياً بين يديه، واستقبلوه مستمعين، ويخطب خطبتين بينهما قعدة قائماً طاهراً، وإذا تمّت أقيم وصلّى الإمام ركعتين.<sup>233</sup>

## باب العيدين

حُبب يوم الفطر أن يأكل قبل صلاته، ويستاك، ويغتسل، ويتطيّب، ويلبس أحسن ثيابه، ويؤدّي فطرته، ويخرج إلى المصلّى غير مكبرّ جهراً في طريقه، ولا يتنقل قبل صلاة العيد، وشرط لها شروط<sup>234</sup> الجمعة<sup>235</sup> وجوباً، وأداءً، إلا الخطبة.

227 ج : (فأنا) ؛ أ + (قوم).

228 أخرجه مالك في الموطأ (الصلاة: 404) بلفظ: "يا أهل مكة! أتمّوا صلاتكم، فإننا قوم سفر".

229 ج - (والسفر) صح هـ.

230 أ ، ج ، م ، ب : (فيقع).

231 ب : (وإذن).

232 ج : (أو في سجود) ؛ ب : (أو السجود).

233 ج : (ويصلّي).

234 ج ، م : (ما شرط).

235 ج : (الجمعة) ؛ م : (للجمعة).



ووقتها من ارتفاع ذُكاء إلى زوالها. ويصليّ بهم الإمام ركعتين، يكبر للإحرام، ويثني، [13b] ثم ثلاثاً، ويقرأ الفاتحة، وسورة، ثم يركع مكبراً، وفي الثانية: يبدأ بالقراءة، ثم يكبر ثلاثاً، وأخرى للركوع، ويرفع يديه في الزوائد. ويخطب بعدها خطبتين يعلم فيها<sup>236</sup> أحكام الفطرة. ومن فاتته مع الإمام لم يقض ويصليّ غداً لعذر، لا بعده.

والأضحى كالفطر أحكاماً، لكن هنا ندب الإمساك إلى أن يصليّ، ولا يكره الأكل قبلها، هو المختار، ويكبر جهراً في الطريق، ويعلم في الخطبة تكبير التشريق، والأضحية. ويصليّ بعذر أو غيره<sup>237</sup> أيامها لا بعدها، والاجتماع يوم عرفة تشبهاً بالواقفين ليس بشيء.

ويجب تكبير التشريق، وهو<sup>238</sup> قوله: "الله أكبر، الله أكبر، لا إله إلا الله، والله أكبر، الله أكبر، 239" والله الحمد" من فجر عرفة عُقيب<sup>240</sup> كلِّ فرض أدّي بجماعةٍ مستحبةٍ، على المقيم بالمصر، ومقتدية برجل، ومسافر مقتد بمقيم إلى عصر العيد، وقالوا: إلى عصر آخر أيام التشريق، وبه يعمل، ولا يدعه المؤتم، لو ترك إمامه.

## باب صلاة الخوف

إذا اشتدَّ خوف عدوّ جعل الإمام أمة نحو العدو، وصلى<sup>241</sup> بأخرى ركعةً إن كان مسافراً، وركعتين<sup>242</sup> لو مقيماً،<sup>243</sup> ومضت هذه إليه وجاءت تلك، وصلى بهم ما بقي<sup>244</sup> وسلّم وحده، وذهبت إليه، وجاءت الأولى، وأتمت بلا قراءة، ثم الأخرى بقراءة، وفي المغرب يصليّ بالأولى ركعتين، وبالأخرى ركعة. وإن زاد الخوف صلّوا ركباناً فرادى بإيماء إلى ما شاؤوا إن عجزوا عن التوجه، [14a] ويفسدها القتال، والمشى، والركوب.

## باب الجنائز

سنّ للمُحتَضَر أن يوجّه إلى القبلة على يمينه، واختير الاستلقاء، ويلقن الشهادة. فإن مات يشدّ لحياه، ويغمض عيناه، ويحمرّ تحتة وكفنه وترّاً، ويوضع على التخت، ويجرد ويستر عورته، ويوضأ بلا مضمضة واستنشاق، ويفاض عليه ماء مغلى بسدر، أو حرّض وإلا فالقراح، ويغسل رأسه ولحيته بالخطمي، ثم يضرع على يساره،

<sup>236</sup> م : (فيهما).

<sup>237</sup> أ ، ب : (أو لغيره).

<sup>238</sup> أ ، ج ، م ، ب - (وهو).

<sup>239</sup> ج - (الله أكبر) صح هـ.

<sup>240</sup> ب : (وعقيب).

<sup>241</sup> ج : (ويصلي).

<sup>242</sup> ج : (أو ركعتين).

<sup>243</sup> أ ، ج ، م ، ب : (مقيماً).

<sup>244</sup> أ - (ما بقي) صح هـ.

ويغسل حتى يصل الماء إلى التخت، ثم على يمينه كذلك، ثم يجلس مستنداً ويمسح بطنه برفق، وما خرج يغسل، ولم يعد غسله، ثم ينشّف بثوب، ولا يقصّ ظفره، ولا يسرح شعره، ويجعل الحنوط على رأسه ولحيته، والكافور على مساجده.

وسنة الكفن له : إزار، وقميص،<sup>245</sup> ولفافة،<sup>246</sup> واستحسن المتأخرون العمامة، ولها : دِرْع، وإزار، وخمار، ولفافة، وخِرقة تربط بها ثدياها. وكفايته له : إزار، ولفافة، ولها : ثوبان، وخمار. وتبسط<sup>247</sup> اللفافة، ثم الإزار عليها، ثم يقمّص الميت، ويوضع على الإزار، ثم يلف يسار إزاره، ثم يمينه، ثم اللفافة كذلك، وهي تلبس الدرّج، ويجعل شعرها ضفّيرتين على صدرها فوقه، ثم الخمار فوقه<sup>248</sup> تحت اللفافة، ويعقد الكفن إن خيف انتشاره.

وصلاته فرض كفاية، وهي : أن يكبر رافعاً يديه، ثم لا رفع<sup>249</sup> بعدها، ويثني، ثم يكبر، ويصلي على النبي ﷺ، ثم يكبر ويدعو،<sup>250</sup> ثم يكبر ويسلم، [14b] ولا قراءة فيها، ولا تشهد، ويقول في الصبي بعد الثالثة: "اللهم اجعله لنا فرطاً، اللهم اجعله لنا دُخراً، اللهم اجعله لنا شافعاً مشفقاً". ويقوم المصلي بحذاء صدر الميت. والأحق بالإمامة السلطان، ثم القاضي، ثم إمام الحي، ثم الولي على ترتيب العصابات، ولا بأس بإذنه في الإمامة، فإن صلى غيرهم يعيد الولي إن شاء، ولا يصلي غيره بعده، ومن لم يصل عليه، فدفن صلي على قبره ما لم يظن أنه تفسخ. ولم يجز ركباً استحساناً، وكُرِهت<sup>251</sup> في مسجد جماعة إن كان الميت فيه، ولو كان خارجه اختلف المشايخ.

ومن وُلد فمات سمي، وغسل، وصلي<sup>252</sup> عليه إن استهل، وإلا أدرج في خِرقة، ولم يصل عليه، وغسل، وهو المختار. صبي سُبي فمات، إن سبي<sup>253</sup> بلا أحد أبويه أو مع أحدهما فأسلم عاقلاً، أو أحدهما صلي عليه، وإلا فلا. كافر مات يغسله وليّه المسلم غسل النجس، ويلقه في خرقة، ويحفر<sup>254</sup> حُفيرة،<sup>255</sup> ويلقيه فيها.

<sup>245</sup> ج : (ولفافة).

<sup>246</sup> ج : (وقميص).

<sup>247</sup> م : (ويبسط).

<sup>248</sup> ج - (ثم الخمار فوقه) صح هـ.

<sup>249</sup> أ : (لا يرفع).

<sup>250</sup> ج - (ثم يكبر ويدعو) صح هـ.

<sup>251</sup> ج : (وكره).

<sup>252</sup> أ : (ويصلي).

<sup>253</sup> ج - (سبي) صح هـ.

<sup>254</sup> م : (وتحفر).

<sup>255</sup> ج : (حفرة).

وسنّ في حمل الجنازة أربعة، وأن تضع مقدّمها، ثمّ مؤخّرها على يمينك، ثمّ مقدّمها، ثمّ مؤخّرها على يسارك، ويسرعون بها لا حَبِيّاً، وكُره الجلوس قبل وضعها، والمشى خلفها<sup>256</sup> أحبّ. ويحفر القبر ويلحّد، ويدخل فيه ممّا يلي القبلة، ويقول واضعه: "بسم الله، وعلى ملّة رسول الله"، ويوجّه<sup>257</sup> القبلة،<sup>258</sup> ويحلّ<sup>259</sup> العقدة، ويسوّى اللبن، والقصب، ويسجّي قبرها بثوب لا قبره، ويكره الآجر، والخشب، ويهال التراب [15a] ويسنّم القبر ولا يسطح.

## باب الشهيد

هو كلُّ طاهر بالغ قُتِلَ بحديدة ظلماً، ولم يجب به مال، أو وُجِدَ ميتاً جريحاً في المعركة. فينزع عنه غير ثيابه،<sup>260</sup> ويزاد وينقص ليتّم كفنه، ولا يغسل ويصلّى عليه، ويدفن بدمه. وغسل صبيّ، وجنب، وحائض، ونفساء،<sup>261</sup> ومن وُجِدَ قتيلاً في مصر<sup>262</sup> لا يعلم قاتله، أو قتل بحدّ أو قصاص، أو جرح وارتث بأن نام، أو أكل، أو شرب، أو عولج، أو آواه خيمة، أو نقل من المعركة حيّاً، أو بقي عاقلاً وقت صلاة، أو أوصى بشيء، وصلّى عليهم، وإن قتل لبغي، أو قطع طريق غسل ولا يصلّى عليه.<sup>263</sup>

## باب الصلاة في الكعبة

صحّ فيها الفرض والنفل، ولو ظهره إلى ظهر إمامه، لا لمن ظهره إلى وجهه. وكُره فوقها اقتدوا متحلّقين حولها، وبعضهم أقرب من إمامه إليها جاز لمن ليس في جانبه.

256 أ - (خلفها) صح هـ.

257 أ، م: (ويوجهه).

258 أ، ج، م، ب: (إلى القبلة).

259 م: (وتحل).

260 أ، م، ب: (ثوبه).

261 م - (صبي وجنب وحائض ونفساء) صح هـ.

262 ج: (في المصر).

263 أ - (وإن قتل لبغي أو قطع طريق غسل ولا يصلّى عليه) صح هـ.

### ٣- كتاب الزكاة

هي لا تجب إلا في نصابٍ حوّلٍ فاضلٍ عن حاجته الأصلية، مملوك ملكاً تاماً على حرّ مكلف مسلم. فلا تجب على مكاتب ومديون مطالب من عبد بقدر دينه، ولا في مالٍ مفقود، وساقطٍ في بحر، ومغصوبٍ لا بينة عليه، ومدفونٍ في برية نسي مكانه، ودينٍ جحده المديون سنين ثمّ أقرّ بعدها عند قوم، وما أخذ مصادرة [15b] ووصل<sup>1</sup> إليه بعد سنين، بخلاف دين على مقرّ مليء، أو معسر، أو مفلس، أو جاحد عليه بينة، أو علم به قاضٍ، ولا يبقى للتجارة ما اشتراه لها فنوى خدمته، ثمّ لا يصير<sup>2</sup> للتجارة وإن نواه لها ما لم يبعه، وما اشترى<sup>3</sup> للتجارة كان لها، لا ما ورثه ونوى لها، وما ملكه بهبة، أو وصية، أو نكاح، أو خلع، أو صلح عن قود ونواه لها كان لها<sup>4</sup> عند أبي يوسف، لا<sup>5</sup> محمّد، وقيل الخلاف على عكسه، ولا أداء إلا بنية قرنت به، أو بعزل<sup>6</sup> ما وجب، وتصدّقه بكلّ ماله بلا نية مسقط،<sup>7</sup> وبعضه لا عند أبي يوسف.

### باب زكاة الأموال

نصاب الإبل خمس، والبقر ثلاثون، والغنم أربعون سائمة. وفي كلّ خمس من الإبل بخت أو عراب : شاة، ثمّ في خمس وعشرين بنتُ مخاض، ثمّ في ست وثلاثين بنتُ لبون، ثمّ في ست وأربعين حقة، ثمّ في إحدى وستين جذعة، ثمّ في ست وسبعين بنتا لبون، ثمّ في إحدى وتسعين حقتان إلى مائة وعشرين. ثمّ في كلّ<sup>8</sup> خمس شاة، ثمّ في مائة وخمس وأربعين بنتُ مخاض وحقتان إلى مائة وخمسين.<sup>9</sup> ثمّ في مائة وخمسين<sup>10</sup> ثلاث حقاك. ثمّ تستأنف ففي كلّ خمس شاة، ثمّ في كلّ<sup>11</sup> خمس وعشرين بنتُ مخاض، ثمّ في ست وثلاثين بنتُ لبون، ثمّ في مائة وست وتسعين أربع حقاك إلى مائتين. ثمّ تستأنف أبداً كما في الخمسين التي بعد المائة والخمسين.

1 ج ، ب : (ثم وصل).

2 ب : (ثم لا تصير).

3 ب : (اشتراه).

4 أ - (لها) صح هـ.

5 أ + (عند) صح هـ ؛ ب : (لا عند).

6 أ + (قدر) صح هـ ؛ ج ، م ، ب + (قدر).

7 م : (يسقط).

8 ب : (كل).

9 أ ، ج ، م ، ب - (إلى مائة وخمسين).

10 ق - (ثم في مائة وخمسين) صح هـ ؛ أ + (ففيها).

11 أ ، ج ، م ، ب - (كل).

وفي ثلاثين بقرأً وجاموساً<sup>12</sup> [16a] تبيع أو تبيعة، ثم في أربعين<sup>13</sup> مسن أو مسنة، وفيما زاد يحسب إلى ستين، وفيها ضعف ما في ثلاثين. ثم في كل ثلاثين تبيع، وفي كل أربعين مسنة.

وفي أربعين ضأناً أو معزاً شاة، ثم في مائة<sup>14</sup> وإحدى وعشرين شاتان، ثم في مائتين وواحدة ثلاث شياه، ثم في أربع مائة أربع.<sup>15</sup> ثم في كل مائة شاة. ولا شيء في بغل، وحمير ليسا للتجارة وعوامل، وحوامل،<sup>16</sup> وعلوفة، ولا في حمل، وفصيل، وعجل إلا تبعاً للكبير، ولا في ذكور الخيل منفردة، وكذا في إناثها في رواية. وفي كل فرس من المختلط به الذكور سائمة دينار أو ربع عشر قيمته نصاباً.

وجاز دفع القيم<sup>17</sup> في الزكاة، والكفارة، والعشر، والنذر. ولا يأخذ المصدق إلا الوسط، وإن لم يجد السين الواجب يأخذ الأدنى مع الفضل أو الأعلى،<sup>18</sup> ويرد الفضل، ويضم المستفاد وسط حول في حكمه إلى نصاب من جنسه، والزكاة في النصاب<sup>19</sup> لا العفو، وهلاك النصاب بعد الحول يسقط الواجب، وهلاك البعض حصته ويصرف الهلاك إلى العفو أولاً، ثم إلى نصاب<sup>20</sup> يليه، ثم وثم إلى أن ينتهي، فبقي<sup>21</sup> شاة لو هلك بعد الحول عشرون من ستين شاة أو واحد من ست من الإبل، وتجب بنت مخاض لو هلك خمسة عشر من أربعين بعيراً. والسائمة : هي المكتفية بالرعي<sup>22</sup> في أكثر الحول. أخذ البغاة زكاة السوائم، والعشر، والخراج، يفتى أن يعيدوا خفية إن لم يصرف [16b] في حقه لا الخراج، ولا شيء في مال الصبي التغلبي، وعلى المرأة ما على الرجل منهم. وجاز تقديمها حول،<sup>23</sup> ولأكثر منه ولنصب لذي نصاب تصرف في حقه.<sup>24</sup>

## [باب زكاة المال]

وهو للذهب عشرون مثقالاً، وللفضة مائتا درهم، كل عشرة منها سبعة مثاقيل، وفي معموله، وتبره، وعرض تجارة قيمته نصاب من أحدهما مقوماً بالأنفع للفقير<sup>25</sup> ربع عشر، ثم في كل خمس زاد على النصاب

12 أ، ج، م، ب : (أو جاموساً).

13 ب : (في كل أربعين).

14 أ : (وفي مائة).

15 ج + (شياه).

16 أ - (حوامل) صح هـ.

17 أ : (القيمة).

18 ب : (والأعلى).

19 أ - (في النصاب) صح هـ.

20 أ، م : (إلى النصاب).

21 أ، م، ب : (فبقي).

22 ب - (بالرعي).

23 م : (بحول).

24 أ، ج، م، ب - (تصرف في حقه).

25 م : (للفقراء).

بحسابه، وورق غلب<sup>26</sup> فضته فضة<sup>27</sup> وما<sup>27</sup> غلب غشه يقوم، ونقصان النصاب في الحول هدراً، ويضم الذهب إلى الفضة، والعروض إليهما بالقيمة.

## باب العاشر

هو من نُصب على الطريق لأخذ صدقة التجار. وصدق مع اليمين من أنكر منهم تمام الحول، أو الفراغ عن الدين، أو ادعى أداءه إلى فقير<sup>28</sup> في مصر، أو عاشر آخر وجد في السنة، بلا إخراج البراءة، لا إن ادعى<sup>29</sup> أداءه في السوائم. وما صدق فيه المسلم، صدق الذمي لا الحرِّي إلا في قوله لأمته: "هي أم ولدي". وأخذ من المسلم<sup>30</sup> ربع عشر،<sup>31</sup> ومن الذمي ضعفه، ومن الحرِّي العشر إن بلغ ماله نصاباً، ولم يعلم قدر ما أخذ منا، وإن علم أخذ مثله إن كان<sup>32</sup> بعضاً لا كلاً إن أخذه<sup>33</sup> منا،<sup>34</sup> ولا من قليله، وإن أقرّ بباقي النصاب في بيته ولا شيئاً<sup>35</sup> منه، إن لم يأخذوا شيئاً منا، ولو عشر ثم مرّ قبل حول، إن جاء من داره ومرّ<sup>36</sup> عشر ثانياً وإلا فلا، وعشر خمّر ذمي لا خنزيره مرّ بهما، أو بأحدهما، ولا بضاعة، ومضاربة وكسب مأذون غير مديون.<sup>37</sup>

## [17a] باب الركاز

معدن ذهب أو نحوه وجد في أرض خراج أو عشر<sup>38</sup> خمس، وباقيه للواجد إن لم تملك أرضه، وإلا فللمالكها. ولا شيء فيه إن وجده في داره، وفي أرضه روايتان. ولا في لؤلؤ، وعنبر، وفيروز وجد في جبل. وكنز فيه سمة الإسلام كاللقطة، وما فيه سمة الكفر خمس، وباقيه للواجد إن لم تملك أرضه، وإلا فللمختط له: أي المالك أول الفتح.

وركاز صحراء دار الحرب كله لمستأمن وجده، وإن وجده في دار منها ردّ على مالكها. وإن وجد ركاز متاعهم في أرض منها لم تملك خمس، وباقيه له.

26 ب + (عليه).

27 أ - (وما) صح هـ.

28 م : (إلى الفقير).

29 ب : (إن لم يوجد أو ادعى).

30 ج : (من مسلم).

31 م ، ب : (العشر).

32 ج - (كان) صح هـ.

33 أ : (أن يأخذه).

34 م ، ب - (إن أخذه منا).

35 ج : (ولا شيء).

36 ج - (ومرّ) صح هـ.

37 ب : (إلا غير مديون إلا معه مولاة).

38 ب - (أو عشر) صح هـ.

## باب زكاة الخراج

في غسل أرض عشرية أو جبل، وثمره،<sup>39</sup> وما خرج من الأرض، وأن لم يبلغ خمسة أوسق، ولم يبق سنة، وسقاه سيح، أو مطر عُشْرٌ، إلا في الحطب،<sup>40</sup> وفيما سقي بغير، أو دالية نصف عشر بلا رفع مُؤَن الزرع، وخمس تغليي له أرض عشر رجله، وطفله، وأثاءه سواء، وإن أسلم، أو شراها<sup>41</sup> ذمي أو مسلم. وأخذ<sup>42</sup> الخراج من ذمي اشترى عشرية مسلم، وعشّر مسلم أخذها منه شفعة، أو ردّت عليه لفساد البيع، وفي دار جعلت بستاناً خراج إن كانت لذمي، أو مسلم<sup>43</sup> سقاها بمائه، وإن سقاها بماء العُشْر عشّر. وماء السماء، والبئر، والعين عشريّ.<sup>44</sup> [17b] وماء أنهار حفرها العجم<sup>45</sup> خراجي، وكذا سيحون، وجيحون، ودجلة، والفُرات عند أبي يوسف، وعشريّ عند<sup>46</sup> محمّد. ولا شيء في عين قير ونفط في أرض عشر، وفي أرض خراج فيما سواها<sup>47</sup> خراج لا فيها.

## باب المصارف

منهم الفقير : وهو من له أدنى شيء، والمسكين : أي من<sup>48</sup> لا شيء له، وعامل الصدقة فيعطى بقدر عمله، والمكاتب فيعان في فك رقبته، ومديون لا يملك نصاباً فاضلاً عن دينه، وفي سبيل الله : وهو منقطع الغزاة عند أبي يوسف، ومنقطع الحاج عند محمّد، وابن السبيل : وهو من له مال لا معه.

وللمزكي صرفها إلى كلهم وإلى بعضهم<sup>49</sup> لا إلى بناء مسجد، وكفن ميت، وقضاء دينه، وثن ما يعتق، وإلى من بينهما ولاذ أو زوجية، ومملوكه، وعبد أعتق بعضه، وغني، ومملوكه، وطفله، وبني هاشم : آل علي، وعباس، وجعفر، وعقيل، والحارث بن عبد المطلب، ومواليهم، ولا إلى ذمي، وجاز غيرها إليه.

39 أ : (أو ثمره).

40 أ ، ج ، م ، ب : (إلا في نحو حطب).

41 أ : (اشترها).

42 أ : (فأخذ).

43 أ ، ج ، م ، ب : (أو لمسلم).

44 أ - (عشري) صح هـ.

45 ب : (الأعجم).

46 أ - (عند) صح هـ.

47 أ - (فيما سواها) صح هـ.

48 ب : (من).

49 م : (أو إلى بعضهم).

دفع إلى ما<sup>50</sup> ظنّه مصرفاً فبان<sup>51</sup> أنّه عبده، أو مكاتبه يعيدها، وإن بان<sup>52</sup> غناه، أو كفره، أو أنّه أبوه، أو ابنه، أو هاشميّ لم يعد خلافاً لأبي يوسف. وحبّب دفع ما يغني<sup>53</sup> عن السؤال اليوم.<sup>54</sup> وكُره دفع مائتي درهم إلى فقير غير مديون، ونقلها إلى بلد آخر إلا إلى قرابته،<sup>55</sup> أو إلى أحوج من أهل بلده.<sup>56</sup>

## [18a] باب [صدقة] الفطرة

هي<sup>57</sup> من بُرّ، أو دقيقه، أو سويقه، أو زبيبٍ نصف صاع، ومن تمر أو شعيرٍ صاعٌ ممّا يسع فيه ثمانية أرتال من مجّ أو عدس، ومنوان بُراً جاز خلافاً لمحمد، وأداء البرّ في موضع يشتري به الأشياء أحبّ، وعند أبي يوسف الدراهم أحبّ.

وتحبّ على حرّ مسلم له نصابُ الزكاة وإن لم ينم، ويتعلّق<sup>58</sup> به حرمة<sup>59</sup> الصدقة،<sup>60</sup> والأضحية،<sup>61</sup> ونفقة القريب<sup>62</sup> لنفسه وطفله فقيراً وخادمه ملكاً،<sup>63</sup> ولو مدبراً، وأمّ<sup>64</sup> ولد، أو كافراً، لا لزوجه، وولده الكبير، وطفله الغني بل من ماله، ومكاتبه، وعبده<sup>65</sup> التجارة،<sup>66</sup> وعبده له آبق إلا بعد عودته، ولا لعبد أو عبيد بين اثنين على أحدهما، ولو بيع بخيار أحدهما فعلى من يصير له بطلوع فجر<sup>67</sup> الفطر.<sup>68</sup> فتجب<sup>69</sup> لمن أسلم، أو وُلد قبله، لا لمن مات في ليلته، أو أسلم، أو وُلد بعده، ولو قدّمت جاز بلا فصل بين مدّة ومدّة. وندب تعجيلها، ولو أحرّت لا تسقط.<sup>70</sup>

50 أ، ج، م، ب: (إلى من).

51 م: (وبان).

52 أ: (فان بان).

53 أ، م، ب: (يغنيه).

54 أ، ج، م، ب: (اليوم).

55 أ، ج، م، ب: (إلى قريبه).

56 ب: (البلد).

57 م - (هي).

58 م: (و).

59 م: (بحرم).

60 م + (ويجب به).

61 م: (الأضحية).

62 ب - (والأضحية ونفقة القريب).

63 ب + (تاماً).

64 أ، م، ب: (أو أمّ).

65 أ: (و عبده).

66 أ، م: (لتجارة)؛ ج، ب: (للتجارة).

67 ب: (الفجر).

68 ب - (الفطر).

69 م: (وتجب).

70 ب: (لا يسقط).



## ٤- كتاب الصوم

هو<sup>1</sup> ترك الأكل والشرب والوطء من الصبح إلى المغرب<sup>2</sup> مع النيّة. وصوم رمضان فرضٌ على كلِّ مسلم مكلفٍ أداءً وقضاءً، وصوم النذر والكفّارة واجبٌ، وغيرهما<sup>3</sup> نفلٌ. ويصحّ صوم رمضان، والنذر المعين بنية من الليل إلى الضحوة الكبرى، لا عندها في الأصحّ، وبنية مطلقة، أو بنية<sup>4</sup> نفل. وأداء رمضان بنية واجب آخر إلا في مريض،<sup>5</sup> أو مسافر،<sup>6</sup> بل عمّا نوى، والنذر المعين [18b] عن واجب نواه. والنفل بنية، وبنية مطلقة قبل الزوال، لا بعده. وشرط للقضاء، والنذر المطلق التبييض والتعيين. وإن أهل ليلة شكّ يصام غدها،<sup>7</sup> وإن غمّ<sup>8</sup> لا،<sup>9</sup> إلا نفلًا. ولو صام<sup>10</sup> لواجب كرهه، ويقع عنه<sup>11</sup> في الأصحّ إن لم يظهر رمضانته، وإلا فعنه. والتنفل<sup>12</sup> فيه أحبّ إجماعاً، إن وافق صوماً يعتاده، وإلا يصوم الخاصّ،<sup>13</sup> ويفطر غيرهم بعد الزوال. ولا صوم لو نوى "إن كان الغد من رمضان فأنا صائم عنه،<sup>14</sup> وإلا فلا". وكُره لو نوى "إن كان الغد من رمضان فأنا صائم عنه،<sup>16</sup> وإلا فعن واجب آخر"، أو "وإلا فعن نفل"، فإن ظهر<sup>17</sup> رمضانته كان عنه، وإلا فنفل فيهما. ومن رأى هلال رمضان<sup>18</sup> أو فطر وحده يصوم،<sup>19</sup> وإن ردّ قوله، وإن أفطر قضى، وقُبِل بلا دعوى ولفظ "أشهد للصوم مع غيم" خبر فرد بشرط أنّه عدل ولو قنًا، أو امرأةً، أو محدوداً بقذف<sup>20</sup> تائباً. وشرط للفطر رجلاً أو رجل وامرأتان، ولفظ "أشهد" لا الدعوى. وبلا غيم شرط جمع عظيم فيهما، وبعدّ صوم ثلاثين بقول عدلين حلّ الفطر، وبقول عدل لا، والأضحى كالفطر.

1 ب : (وهو).

2 أ : (إلى الغروب).

3 م ، ب : (وغيرها).

4 م : (أو نية).

5 أ ، ج ، م ، ب : (في مرض).

6 أ ، ج ، م ، ب : (أو سفر).

7 م ، ب - (وإن أهل ليلة شك يصام غدها).

8 أ ، ج ، م ، ب + (ليلة الشك).

9 أ ، ج ، م ، ب : (لا يصام).

10 أ ، ج ، م : (ولو صامه).

11 ج - (عنه) صح هـ.

12 أ ، م ، ب : (والنفل).

13 م : (الخاص).

14 م : (وأنا).

15 م - (عنه).

16 ج - (وإلا فلا وكره لو نوى إن كان الغد من رمضان فأنا صائم عنه) صح هـ.

17 م : (فإن ظاهر).

18 أ ، ج ، م ، ب : (صوم).

19 ج - (أو فطر وحده يصوم) صح هـ ؛ م - (يصوم).

20 م ، ب : (في قذف).

## باب موجب الإفساد

من جامع أو جومع في أحد<sup>21</sup> السبيلين، أو أكل، أو شرب غذاءً أو دواءً عمدًا، أو احتجم فظن<sup>22</sup> أنه فطره فأكل<sup>23</sup> عمدًا، قضى وكفر كالمظاهر، وهي بإفساد صوم [19a] رمضان لا غير. وإن أفطر خطأ، أو مكرهاً، أو احتقن، أو استعط، أو أقطر في أذنه،<sup>24</sup> أو داوى جائفة، أو آمة فوصل إلى جوفه أو دماغه، أو ابتلع حصة،<sup>25</sup> أو استقاء ملء فيه، أو تسحر،<sup>26</sup> أو أفطر يظنه ليلاً وهو يوم، أو أكل ناسياً وظن<sup>27</sup> أنه فطره فأكل عمدًا، أو جومعت نائمة، أو لم ينو في رمضان كله صوماً ولا فطراً، أو أصبح غير ناوٍ للصوم فأكل قضى فقط. ولو أكل أو شرب أو جامع ناسياً، أو نام فاحتلم، أو نظر فأنزل، أو ادهن، أو اكتحل، أو قبّل، أو اغتاب، أو غلبه<sup>28</sup> القيء، أو تقيأ قليلاً، أو أصبح جنباً، أو صبّ في إحليله دهن، أو في أذنه ماء، أو دخل غبار، أو دخان،<sup>29</sup> أو ذباب<sup>30</sup> حلقه لم يفطره.<sup>31</sup> والمطر والثلج يفسد في الأصح. ولو وطئ ميتة، أو بهيمة، أو غير<sup>32</sup> فرج، أو قبّل، أو لمس إن أنزل<sup>33</sup> قضى، وإلا فلا. أكل لحمًا بين أسنانه مثل حمصة قضى فقط، وفي أقلّ منها لا إلا إذا أخرجه وأخذه<sup>34</sup> بيده، ثمّ أكل، ولو بدأ بأكل<sup>35</sup> سمسة<sup>36</sup> فسد إلا إذا مضغه،<sup>37</sup> وقيء كثير عاد، أو أعيد يفسد، لا القليل في الحالين، ومحمد يفسد بإعادة القليل لا عود الكثير. وكره له الذوق، ومضغ شيء إلا طعام صبي ضرورة، والقُبلة إن لم يأمن، لا لمن آمن،<sup>38</sup> لا الكحل،<sup>39</sup> ودهن الشارب، والسواك ولو عشياً.

21 ج : (من أحد).

22 م ، ب : (وظن).

23 م : (وأكل).

24 ج : (في أذنيه).

25 أ ، ج ، م ، ب + (أو حديدا).

26 أ - (أو تسحر) صح هـ.

27 ب : (فظن).

28 أ : (أو غلب) ؛ م ، ب : (أو غلبه) ؛ أ + (عليه).

29 ج : (أو ذباب).

30 ج : (أو دخان).

31 م ، ب : (لم يفطر).

32 م ، ب : (أو في غير).

33 ب : (إن نزل).

34 ج : (وأخذ).

35 م : (بأكله) ؛ ب : (في أكل).

36 م - (سمسة).

37 ب : (مضغ).

38 م - (لا لمن آمن).

39 ب : (ولا الكحل).

وشَيْخٌ فَإِنْ عَجَزَ عَنِ الصَّوْمِ يَفْطِرُ وَيَطْعَمُ [19b] لِكُلِّ يَوْمٍ مَسْكِينًا كَالْفِطْرَةِ، وَيَقْضِي إِنْ قَدَرَ.<sup>40</sup> وحاملٌ، أو مَرَضٌ خَافَتْ عَلَى نَفْسِهَا<sup>41</sup> أو وَلَدِهَا،<sup>42</sup> أو مَرِيضٌ<sup>43</sup> خَافَ زِيَادَةَ مَرَضِهِ، وَالْمَسَافِرُ أَفْطَرُوا وَقَضُوا بِلا فِدْيَةٍ عَلَيْهِمْ.<sup>44</sup> وَصَوْمُ مَسَافِرٍ لَا يَضُرُّهُ أَحَبُّ، وَلَا قِضَاءُ إِنْ مَاتَ فِي سَفَرِهِ، أو مَرَضِهِ، وَإِنْ صَحَّ،<sup>45</sup> أو أَقَامَ،<sup>46</sup> ثُمَّ مَاتَ فَدَى عَنْهُ وَلِيُّهُ بِقَدْرِ مَا فَاتَ إِنْ عَاشَ بَعْدُ بِقَدْرِهِ، وَإِلَّا فَبِقَدْرِهِمَا، وَشَرَطَ لَهَا الْإِيصَاءَ، وَيَصَحُّ<sup>47</sup> مِنَ الثَّلَاثِ. وَفِدْيَةُ كُلِّ صَلَاةٍ كَصَوْمِ يَوْمٍ هُوَ الصَّحِيحُ، وَيَقْضَى رَمَضَانَ وَصَلَاً وَفِصَالاً، فَإِنْ جَاءَ آخِرَ صَامِهِ، ثُمَّ قَضَى الْأَوَّلَ بِلا فِدْيَةٍ، وَلَا يَصُومُ وَلَا يَصَلِّي عَنْهُ وَلِيُّهُ. وَيَلْزَمُ صَوْمَ نَفْلِ شَرَعٍ فِيهِ آدَاءٌ وَقِضَاءٌ، إِلَّا فِي الْأَيَّامِ<sup>48</sup> الْمُنْهِيَّةِ، وَلَا يَفْطِرُ بِلا عَذْرِ وَفِي رِوَايَةٍ،<sup>49</sup> وَيَبَاحُ بَعْدُ ضِيَاغَةً. وَيَمْسُكُ بِقِيَّةِ يَوْمِهِ صَبِي بَلِغٌ، وَكَافِرٌ<sup>50</sup> أَسْلَمَ، وَحَائِضٌ طَهَرَتْ، وَمَسَافِرٌ قَدَمٌ، وَلَا يَقْضِي الْأَوَّلَانَ يَوْمَهُمَا، وَإِنْ أَكَلَا فِيهِ بَعْدَ النِّيَّةِ، وَلَا مَا مَضَى. نَوَى الْمَسَافِرُ الْفِطْرَ وَقَدَمَ، وَنَوَى<sup>51</sup> الصَّوْمَ فِي وَقْتِهَا صَحَّ، وَفِي رَمَضَانَ يَجِبُ<sup>52</sup> كَمَا يَجِبُ الْإِتِمَامُ عَلَى مُقِيمٍ سَافِرٍ فِي يَوْمٍ مِنْهُ، لَكِنْ لَوْ أَفْطَرَ لَا كَفَّارَةَ فِيهِمَا، وَقَضَى أَيَّاماً أَعْمِيَ عَلَيْهِ فِيهَا إِلَّا يَوْمًا حَدَثَ فِيهِ، أَوْ فِي لَيْلَتِهِ، وَلَوْ جَنَّ كُلَّهُ لَمْ يَقْضِ، وَلَوْ أَفَاقَ<sup>53</sup> بَعْضُهُ قَضَى مَا مَضَى سِوَاءَ بَلِغٍ مَجْنُونًا، أَوْ عَاقِلًا، ثُمَّ جَنَّ فِي ظَاهِرِ الرِّوَايَةِ. نَذَرَ بِصَوْمِ يَوْمٍ<sup>54</sup> الْعِيدِ، وَأَيَّامِ التَّشْرِيقِ، أَوْ بِصَوْمِ السَّنَةِ [20a] صَحَّ، وَأَفْطَرَ هَذِهِ الْأَيَّامَ وَقِضَاهَا، وَلَا عُهْدَةَ إِنْ صَامَهَا،<sup>55</sup> ثُمَّ إِنْ لَمْ يَبْنِ شَيْئًا، أَوْ نَوَى النَّذْرَ لَا غَيْرَ، أَوْ نَوَى النَّذْرَ وَنَوَى أَنْ لَا يَكُونَ يَمِينًا، كَانَ نَذْرًا فَقَطْ. وَإِنْ نَوَى الْيَمِينَ وَنَوَى أَنْ لَا يَكُونَ نَذْرًا كَانَ يَمِينًا، وَعَلَيْهِ كَفَّارَةُ يَمِينٍ إِنْ أَفْطَرَ. وَإِنْ نَوَاهُمَا أَوْ نَوَى الْيَمِينَ، كَانَ نَذْرًا وَيَمِينًا، وَعِنْدَ أَبِي يَوْسُفَ نَذْرٌ فِي الْأَوَّلِ، وَيَمِينٌ فِي الثَّانِي. وَتَفْرِيقُ صَوْمِ السَّنَةِ فِي شَوَالٍ أَبْعَدُ عَنِ الْكِرَاهَةِ، وَالتَّشْبِيهُ بِالنَّصَارَى.

40 ب : (لو قدر).

41 أ : (على نفسها).

42 أ : (أو ولدها).

43 م : (ومريض).

44 أ ، ج ، م ، ب - (عليهم).

45 أ : (وإن أقام).

46 أ : (صح) ؛ م : (وأقام).

47 م ، ب : (وتصح).

48 ج ، م ، ب : (في أيام).

49 م ، ب : (في رواية).

50 ج ، ب : (أو كافر).

51 أ ، م ، ب : (فنوى).

52 ج + (عليه).

53 أ ، ج ، م ، ب : (وإن أفاق).

54 أ ، م : (بومي).

55 ب - (وأفطر هذه الأيام وقضاها ولا عهدة إن صامها) صح هـ.

## باب الاعتكاف

هو<sup>56</sup> سنة مؤكدة وهو : لبث صائم في مسجد جماعة بنيته. وأقله يوم، فيقضي من قطعه<sup>57</sup> فيه يوماً، ولا يخرج منه إلا لحاجة الإنسان، أو الجمعة<sup>58</sup> وقت الزوال، ومن بعد منزله عنه فوقتاً يدركها، ويصلي السنن على الخلاف، ولا يفسد بمكثه أكثر منه. وإن خرج<sup>59</sup> ساعة بلا عذر فسد، ويأكل ويشرب وينام ويبيع ويشترى فيه بلا إحضار مبيع، لا غيره،<sup>60</sup> ولا يصمت، ولا يتكلم إلا بخير. ويبطله الوطء ولو ليلاً، أو ناسياً، ووطؤه في غير فرج، أو قُبلة، أو لمس إن أنزل<sup>61</sup> وإلا فلا، وإن حرم. والمرأة تعتكف في بيتها. نذر اعتكاف أيام لزمه بلياليها ولاءً بلا شرطه، وفي يومين بليتهما، وصح نية<sup>62</sup> النهار<sup>63</sup> خاصة والله أعلم.



56 ب - (هو).

57 أ، ب + (بعد الشروع) صح ه؛ ج، م + (بعد الشروع).

58 أ، م، ب : (أو لجمعة).

59 أ، ج، ب : (فإن خرج).

60 ب : (لا غير).

61 ب : (إن نزل).

62 م : (بنيّة).

63 أ، م، ب : (النهر).

## [20b] ٥- كتاب الحجّ

يجب على حرّ مسلم<sup>1</sup> بالغ عاقل<sup>2</sup> صحيح بصير، له زاد وراحلة فضلاً<sup>3</sup> عمّا لا بدّ منه، وعن نفقة عياله إلى حين عودته، مع أمن الطريق، والزوج، أو المحرم للمرأة إن كان بينها وبين مكة مسيرة سفر، في العمر مرّة على الفور. فلو أحرم صبيّ فبلغ، أو عبد فعتق، فمضى لم يؤدّ فرضه، فلو جدّد الصبيّ إحرامه للفرض ثمّ وقف جاز عنه، بخلاف العبد.

وفرضه : الإحرام، والوقوف بعرفة، وطواف الزيارة. وواجبه : وقوف جمع، والسعي بين الصفا والمروة، ورمي الجمار، وطواف الصدر للآفاقي، والحلق. وغيرها سننٌ وآدابٌ. وأشهره : شوال، وذو القعدة، وعشر ذي الحجة، وكُره إحرامه له قبلها. والعمرة سنّة وهي : طواف، وسعي، ولا وقوف لها. وجازت في كلّ السنة، وكُرهت في يوم عرفة وأربعة بعدها.

وميقات المدني : ذو الحليفة، والعراقي : ذات عرق، والشامي : جحفة، والنجدي : قرن، واليميني : يللم. وحرّم تأخير الإحرام عنها لمن قصد دخول مكة لا التقديم. وحلّ لأهل داخلها دخول مكة غير محرم، ووقته الحلّ، ولمن بمكة للحجّ الحرم،<sup>4</sup> وللعمرة الحلّ.

### [باب الإحرام]

ومن شاء إحرامه توضّأ، وغسله أحبّ، ولبس إزاراً ورداءً طاهرين، وتطيّب<sup>5</sup> وصلّى شفعاً. وقال المفرد بحج :<sup>6</sup> "اللهم إني أريد الحجّ [21a] فيسره لي وتقبله مني"، ثمّ لبّي ينوي به الحجّ وهي : "لبيك اللهم لبيك"<sup>7</sup> لا شريك لك لبيك إنّ الحمد والنعمة لك والمملك لا شريك لك"، ولا ينقص منها، وإن زاد جاز. وإذا لبّي ناوياً فقد أحرم، فيتّقي الرفث، والفسوق، والجدال، وقتل صيد البرّ لا البحر، والإشارة إليه، والدلالة عليه، والتطيّب،<sup>8</sup> وقلم الظفر، وستر الوجه والرأس، وغسل رأسه ولحيته بالخطمي، وقصّها، وحلق رأسه وشعر بدنه، ولبس قميص وسراويل وقباء وعمامة وخفين وثوباً صبغ بما له طيب إلا بعد زوال طيبه، لا الاستحمام، والاستظلّال ببيت ومحمل، وشد هميان في وسطه.

1 ج ، م ، ب + (مكّف).

2 ج ، م ، ب - (بالغ عاقل).

3 م : (فاضلاً).

4 ج - (الحرم) صح هـ.

5 ب + (إن كان).

6 ب : (بالحجّ).

7 أ ، م + (لبيك).

8 أ - (والتطيّب) صح هـ.

وأكثر التلبية متى صَلَّى، أو علا شرفاً، أو هبط وادياً، أو لقي ركبانا،<sup>9</sup> أو أسحر. وإذا دخل مكة بدأ بالمسجد، وحين رأى البيت كبر وهلل، ثم استقبل الحجر، وكبر وهلل، يرفع يديه كالصلاة واستلمه إن قدر غير<sup>10</sup> مؤذٍ، وإلا يمَسَّ شيئاً في يده،<sup>11</sup> ثم قبَّله،<sup>12</sup> وإن عجز عنهما<sup>13</sup> استقبله، وكبر، وهلل، وحمد الله تعالى، وصلى على النبي ﷺ، وطاف طواف القدوم، وسنَّ للآفاقي، وأخذ عن يمينه ممَّا يلي الباب، جاعلاً رداءه تحت إبطه اليمنى ملقياً طرفه على كتفه اليسرى، وراء الحطيم سبعة أشواط، ورمل<sup>14</sup> في الثلاثة<sup>15</sup> الأول فقط من الحجر<sup>16</sup> إلى الحجر، وكلَّما مرَّ بالحجر فعل ما ذكر، ويستلم الركن اليماني وهو حسن، [21b] وختم الطواف باستلام<sup>17</sup> الحجر، ثمَّ صَلَّى شفعاً يجب<sup>18</sup> بعد كلِّ أسبوع عند المقام أو غيره عن المسجد،<sup>19</sup> ثمَّ عاد واستلم الحجر، وخرج فصعد الصفا، واستقبل البيت، وكبر وهلل وصلى على النبي ﷺ، ورفع يديه ودعا بما شاء، ثمَّ مشى نحو المروة ساعياً بين الميلين الأخضرين، وصعد عليها، وفعل فعله<sup>20</sup> على الصفا، يفعل هكذا سبعاً، يبدأ بالصفا، ويختم بالمروة، ثمَّ يسكن<sup>21</sup> بمكة محرماً، وطاف بالبيت نفاً ما شاء. وخطب الإمام سابع ذي الحجَّة، وعلم فيها<sup>22</sup> المناسك، ثمَّ التاسع بعرفات، ثمَّ حادي عشر بمنى، يفصل بين كلِّ خطبتين بيوم. ثمَّ خرج غداة<sup>23</sup> التروية إلى منى ومكث بها إلى فجر عرفة، ثمَّ منها إلى عرفات، وكلَّها موقف إلا بطن عُرنة، وإذا زالت الشمس منه خطب الإمام خطبتين كالجمعة،<sup>24</sup> وعلم فيهما المناسك، وصلى بهم الظهر والعصر<sup>25</sup> بأذان وإقامتين، وشرط<sup>26</sup> الإمام والإحرام فيهما، فلا يجوز العصر للمنفردي أحدهما، ولا لمن صَلَّى الظهر بجماعة ثمَّ أحرم إلا في وقته، ثمَّ ذهب إلى الموقف بغسل سنِّ ووقف الإمام على ناقته بقرب جبل الرحمة مستقبلاً، ودعا بجهد، وعلم المناسك، ووقف الناس خلفه بقربه مستقبلين سامعين مقوله. وإذا غربت أتى مزدلفة [22a] وكلَّها موقف إلا وادي محسّر، ونزل عند جبل

9 م ، ب : (ركبنا).

10 أ : (إن على غير).

11 ج : (في يديه).

12 م : (ثم قبَّله).

13 ب - (عنهما) صح هـ.

14 أ ، م : (رمل).

15 ج : (في الثلاث).

16 أ - (وراء الحطيم سبعة أشواط رمل في الثلاثة الأول فقط من الحجر) صح هـ.

17 م : (بالاستلام).

18 ب : (تجب).

19 أ ، ج ، م ، ب : (من المسجد).

20 أ ، ب : (ما فعله).

21 م : (سكن).

22 أ ، م : (فيه).

23 أ ، ج ، ب + (يوم).

24 ج ، م : (كما في الجمعة).

25 م + (في وقت الظهر).

26 ب : (ويشترط).

فُزِحَ، وصَلَّى العشاءين بأذان وإقامة، وأعاد مغرباً أداه<sup>27</sup> في الطريق، أو بعرفات ما لم يطلع الفجر لا بعده، وصلَّى الفجر<sup>28</sup> بَعْلَسَ، ثُمَّ وَقَفَ ودَعَا، وهو واجب لا ركن.<sup>29</sup> وإذا أسفر أتى منى، ورمى جمرة العقبة من بطن الوادي سبعة خذفاً، وكَبَّرَ بكلِّ منها، وقطع تلبيته بأولها، ثُمَّ ذَبَحَ إن شاء، ثُمَّ قَصَرَ، وحلَّفه أفضل، وحلَّ له<sup>30</sup> النساء ثُمَّ طَافَ للزيارة يوماً من أيام النحر سبعةً بلا رمليٍّ وسعيٍّ إن كان سعى قبلاً، وإلَّا فمعهما، وأوَّلَ وقته بعد طلوع فجر يوم النحر، وهو فيه أفضل، وحلَّ النساء، فإنَّ آخره<sup>31</sup> عنها كُره، ووجب دم. ثُمَّ أتى منى، وبعد زوال ثاني النحر رمى الجمار الثلاث، يبدأ بما يلي المسجد، ثُمَّ بما يليه،<sup>32</sup> ثُمَّ بالعقبة سبعةً سبعةً، وكَبَّرَ بكلِّ، ووقف بعد رمي بعده رمي فقط، ودعا، ثُمَّ غداً كذلك، ثُمَّ بعده كذلك إن مكث، وهو<sup>33</sup> أحبُّ، وإن قدَّم الرمي فيه على الزوال جاز، وله النفر قبل طلوع فجر الرابع لا بعده، وجاز الرمي راكباً وفي الأولين ماشياً<sup>34</sup> أفضل لا العقبة، ولو قدم ثقله إلى مكَّة، وأقام بمنى للرمي كُره. وإذا نفر إلى مكَّة، نزل بالمحصب، ثُمَّ طَافَ للصدر سبعةً<sup>35</sup> بلا رمليٍّ وسعيٍّ، وهو واجب إلَّا على أهل مكَّة،<sup>36</sup> ثُمَّ شَرِبَ<sup>37</sup> من زمزم، وقَبَلَ العتبة، ووضع صدره ووجهه على الملتزم، وتشبَّث بالأستار ساعة، ودعا مجتهداً، ويكي [22b] ويرجع قهقري<sup>38</sup> حتَّى يخرج من المسجد. ويسقط طواف القدوم عمَّن وقف بعرفة قبل دخول مكَّة، ولا شيء عليه بتركه ومن وقف بعرفة ساعةً من زوال يومها إلى طلوع صبح يوم النحر، أو اجتاز نائماً، أو مغمى عليه، وأهلَّ عنه رفيقه به،<sup>39</sup> أو جهل أنَّها عرفة صحَّ، ومن لم يقف فيها فات حجَّه، فطاف<sup>40</sup> وسعى وتحلَّل وقضى من قابل.

27 ح ، م : (إن أداه).

28 ج - (لا بعده وصلَّى الفجر) صح هـ.

29 م - (وهو واجب لا ركن).

30 ج ، م ، ب + (كل شيء إلا).

31 ج : (وإن آخره).

32 أ ، م ، ب : (ثم يليه).

33 ج - (وهو) صح هـ.

34 أ ، م ، ب : (مشياً).

35 ج ، ب + (أشواط).

36 م - (وهو واجب إلَّا على أهل مكة).

37 ب : (ثم يشرب).

38 ج : (القهقري).

39 ج ، م - (به).

40 م ، ب : (وطاف).

والمرأة كالرجل لكنها لا تكشف رأسها، بل وجهها، ولو سدلت شيئاً<sup>41</sup> عليه،<sup>42</sup> وجافته عنه صح، ولا تلبّي جهرًا، ولا تسعى بين الميلين الأخضرين،<sup>43</sup> ولا تحلق بل تقصر، وتلبس المخيط،<sup>44</sup> ولا تقرب الحجر في الزحام، وحيضها لا تمتنع<sup>45</sup> نسكاً إلا الطواف، وهو بعد ركنيه يسقط الصدر.

من<sup>46</sup> قلّد بدنة نفل، أو نذر، أو جزاء صيد، أو نحوه يريد الحج، أو بعث بها لمتعة<sup>47</sup> وتوجّه<sup>48</sup> بنية الإحرام، فقد أحرم، ولو أشعرها أو جلّلها أو قلّد شاةً لا، وكذا لو بعث بدنة، وتوجّه<sup>49</sup> حتى يلحقها، والبدن من الإبل والبقر.

## باب القران والتمتع<sup>50</sup>

القران أفضل مطلقاً وهو : أن يهَلَّ بحجّ وعمرة من ميقات<sup>51</sup> معاً، ويقول بعد الصلاة : "اللهم إني أريد الحجّ والعمرة فيسّرهما لي وتقبّلهما مني". وطاف للعمرة سبعةً يرمل للثلاثة الأول، ويسعى بلا حلق، ثمّ يحجّ كما مرّ، فإن أتى [23a] بطوافين وسعيين لهما كره. وذبح للقران بعد رمي يوم النحر، وإن عجز صام ثلاثة أيام<sup>52</sup> آخرها عرفة، وسبعة بعد حجّه أين<sup>53</sup> شاء، فإن فاتت<sup>54</sup> الثلاثة تعيّن الدم. فإن وقف قبل العمرة بطلت، وقضيت، ووجب دم الرض، وسقط دم القران.

والتمتع أفضل من الأفراد وهو : أن يحرم بعمرة<sup>55</sup> من الميقات في أشهر الحجّ، ويطوف ويسعى، ويحلق أو يقصر،<sup>56</sup> ويقطع التلبية في أول طوافه، ثمّ أحرم بالحجّ يوم التروية، وقبله أفضل وحجّ كالمفرد. وذبح ولم تنب الأضحية عنه، وإن عجز صام كالقارن،<sup>57</sup> وجاز صوم الثلاثة بعد إحرامها لا قبله، وتأخيره أحبّ، وإن شاء

41 م : (عليه).

42 م : (شيئاً).

43 م - (الأخضرين).

44 ب + (كالقميص والخفين والقفازين).

45 م : (لا يمنع).

46 أ ، م ، ب - (من).

47 م - (يريد الحج أو بعث بها لمتعة).

48 ج ، م + (معها) ؛ م + (يريد الحجّ أو بعث بها لمتعة).

49 أ : (وتوجهه).

50 م + (والعمرة).

51 م ، ب : (من الميقات).

52 م - (أيام) ؛ ب - (أيام) صح هـ.

53 م : (إن).

54 ب : (فإن فات).

55 ب : (لعمرة).

56 م - (أو يقصر).

57 م ، ب : (كالقران).



السوق وهو أفضل؛ أحرم وساق هديه، وهو أولى من قود،<sup>58</sup> وقلد البدنة، وهو أولى من التجليل. وكُرِه الإشعار وهو : شقّ سنامها من الأيسر هو الأشبه واعتمر، ولا يتحلل منها، ثمّ أحرم للحجّ كما مرّ، وحلق يوم النحر، وحلّ من إحراميه. والمكّي يفرد فقط، ومن اعتمر بلا سوق، ثمّ عاد إلى بلده، فقد ألمّ، ومع سوق تمتع، فإن طاف لها أقلّ من أربعة قبل أشهره،<sup>59</sup> وتممها فيها وحجّ، فقد تمتع، ولو طاف أربعة هنا لا. كوفيّ حلّ من عمرته فيها، وسكن بمكة أو بصره، وحجّ فهو متعة،<sup>60</sup> ولو أفسدها، ورجع من بصره، وقضاها وحجّ لا، إلا إذا ألمّ بأهله، ثمّ أتى بهما، وأيّ فسد أتمه بلا دم.

### [23b] باب الجنائيات

إن تطيب<sup>61</sup> محرم عضواً، أو خضب رأسه ببناء، أو ادّهن بزيت، أو لبس مخيطاً، أو ستر رأسه يوماً،<sup>62</sup> أو حلق ربع رأسه،<sup>63</sup> أو محاجمه، أو إحدى إبطيه، أو عاتته، أو رقبته، أو قصّ أظافر<sup>64</sup> يديه ورجليه<sup>65</sup> في مجلس واحد، أو يد<sup>66</sup> أو رجل، أو طاف للقدوم أو للصدر جنباً، أو للفرض محدثاً، أو أفاض من عرفة قبل الإمام، أو ترك أقلّ سبع الفرض وبترك أكثره بقي محرماً حتى يطوفه، أو طواف الصدر، أو أربعة منه، أو السعي، أو الوقوف يجمع، أو الرمي كلّه، أو في يوم واحد، أو الرمي الأول، أو أكثره، أو حلق في حلّ بحجّ<sup>67</sup> أو عمرة،<sup>68</sup> لا في معتمر رجوع من حلّ، ثمّ قصر، أو قبّل، أو مسّ<sup>69</sup> بشهوة أنزل أو لا، أو أخرّ الحلق أو طواف الفرض عن أيّام النحر أو قدّم نسكاً على آخر، فعليه دم. فيجب دمان على قارن حلق قبل ذبحه. وإن طيب<sup>70</sup> أقلّ من عضو، أو ستر رأسه، أو لبس أقلّ من يوم، أو حلق أقلّ من ربع رأسه، أو قصّ أقلّ من ربع خمسة رأسه، أو قصّ أقلّ من خمسة أظفار، أو خمسة متفرقة، أو طاف للقدوم، أو للصدر محدثاً، أو ترك ثلاثة من سبع الصدر، أو إحدى جمار ثلاث،<sup>71</sup> أو حلق رأس غيره تصدّق بنصف صاع من برّ. وإن طيب، أو حلق بعد ذبح، أو تصدّق بثلاثة

58 أ، ج، م، ب : (من قوده).

59 ج : (أشهر الحج).

60 أ، ب : (متمتع).

61 ب : (إن طيب).

62 أ، ج، م، ب + (كاملاً).

63 م + (أو لحيته).

64 م : (أظفار).

65 أ، ج : (أو رجليه).

66 أ - (أو يد) صح هـ.

67 م، ب : (الحج).

68 م : (أو لعمرة).

69 أ - (أو مس) صح هـ.

70 ب : (فإن طيب).

71 أ : (الثلاث).

أصوع طعام [24a] على ستة مساكين، أو صام ثلاثة أيام. ووطؤه ولو ناسيا قبل وقوف فرض يفسد حجّه، ويمضي، ويذبح، ويقضي، ولم يفترقا، وبعد وقوفه لم يفسد، وتجب بدنة، وبعد الحلق شاة. وفي عمرته قبل طوافه أربعة مفسد لها، فمضى وذبح، وقضى، وبعد أربعة ذبح ولم يفسد.

فإن قتل محرم صيداً، أو دلّ عليه قاتله بدناً، أو عوداً سهواً، أو عمدًا، فعليه جزاؤه، ولو سُبِعاً أو مستأنساً أو حماماً مسرولاً، وهو<sup>72</sup> مضطر إلى أكله، وجزاؤه ما قومه عدلان في مقتله، أو أقرب مكان منه، لكن في السبُع لا يزيد<sup>73</sup> على شاة، ثمّ له أن يشتري به هدياً، ويذبحه<sup>74</sup> بمكّة، أو طعاماً ويتصدّق على كلّ مسكين نصف صاع بُرّ أو صاع تمر أو شعير لا أقلّ منه، أو صام عن طعام<sup>75</sup> كلّ مسكين يوماً، وإن فضل<sup>76</sup> أقلّ من طعام مسكين تصدّق به أو صام يوماً. ويجب بجرحه، ونتف شعره، وقطع عضوه ما نقص، وبتنف ريشه، وقطع قوائمه، وكسر بيضه، وخروج فرخ ميت. وذبح الحلال صيد الحرم، وحلبه، وقطع حشيشه وشجره غير مملوك، ولا منبت قيمته إلا ما جفّ، ولا صوم فيها،<sup>77</sup> ولا يرعى الحشيش، ولا يقطع إلا الإذخر. وبقتل قملة، أو جرادة صدقة، وإن قُلت. ولا شيء بقتل غراب، وحدأة، وعقرب، وحية، وفأرة، وكلب عقور، وبعوض، وبرغوث، وقراد، وسلحفاة، [24b] وسبُع صائل. وله<sup>78</sup> ذبح الشاة، والبقر، والبعير، والدجاج، والبط الأهلي، وأكل ما صاده حلال، وذبحه بلا دلالة محرم، وأمره.<sup>79</sup> ومن دخل الحرم بصيد أرسله، وردّ بيعه إن بقي، وإلا جرى كبيع المحرم صيده، لا صيداً في بيته، أو في قفص<sup>80</sup> معه إن أحرم، من أرسل صيداً في يد محرم إن أخذه حلالاً ضمن،<sup>81</sup> وإلا فلا. فإن قتل محرم صيد مثله وكلّ<sup>82</sup> يجزى، ورجع أخذه على قاتله. وما به دم على المفرد فعلى القارن<sup>83</sup> به دمان إلا بجواز<sup>84</sup> الوقت غير محرم، ويثنى جزاء صيد قتله محرمان، واتّحد لو قتل صيد الحرم حلالان، باع المحرم صيداً أو شراه<sup>85</sup> بطل، ولو ذبحه حرم، ولو أكل منه غرم قيمة ما أكل، لا محرم لم يذبحه، ولدت ظبية أخرجت من الحرم وماتا غرمهما، وإن أدّى جزاءها، ثمّ ولدت لم يُجزه.

72 أ، ج، م، ب: (أو هو)؛ ج - (هو) صح هـ.

73 ب - (لا يزيد) صح هـ.

74 ج: (ويذبح).

75 أ - (طعام) صح هـ.

76 ب: (فإن فضل).

77 م: (فيهما).

78 ج: (وللمحرم).

79 م، ب + (به).

80 ق - (ورد بيعه إن بقي وإلا جرى كبيع المحرم صيده لا صيداً في بيته أو في قفص) صح هـ.

81 ج: (يضمن).

82 أ، ج، ب: (فكل).

83 أ: (وعلى القارن).

84 ب: (إلا لجواز).

85 ج: (أو اشتراه).

## [باب مجاوزة الوقت بغير إحرام]

أفاقي يريد الحج أو العمرة جاوز<sup>86</sup> وقته، ثم أحرم لزمه دم، فإن عاد فأحرم، أو محرماً لم يشرع في نسك ولبي سقط دمه، وإلا فلا. كمكي يريد الحج، ومتمتع فرغ من عمرته، وخرجا من الحرم وأحرما، فإن دخل<sup>87</sup> كوفي البستان؛ لحاجة فله دخول مكة غير محرم، ووقته البستان كالبستاني، ولا شيء عليهما إن أحرم من الحل ووقف بعرفة، ومن دخل مكة بلا إحرام لزمه حج أو عمرة وصح منه لو حج عمًا عليه في عامه ذلك، لا بعده. جاز<sup>88</sup> وقته فأحرم بعمرة وأفسدها، مضى، وقضى ولا دم عليه؛ لترك الوقت.

## [باب إضافة الإحرام إلى الإحرام]

مكي طاف لعمرته شوطاً فأحرم بالحج رفضه وعليه دم، وحج، وعمرة [25a] فلو أتمهما صح وذبح<sup>89</sup>. ومن أحرم<sup>90</sup> بالحج ثم يوم النحر بآخر، فإن حلق للأول لزمه الآخر بلا دم، وإلا فمع دم قصر أو لا، ومن أتى بعمرة إلا الحلق، فأحرم بأخرى ذبح. أفاقي أحرم به، ثم بها لزمها، وتبطل هي بالوقوف قبل أفعالها لا بالتوجه، فإن طاف له، ثم أحرم بها فمضى عليهما ذبح، وندب رفضها، فإن رفض قضى وأراق، حج فأهل بعمرة يوم النحر، أو في ثلاثة يليه لزمته، ورفضت وقضيت مع دم، وإن مضى صح. ويجب دم فائت الحج أهل به أو بها، رفض، وقضى، وذبح والله أعلم.

## باب المحصر<sup>91</sup>

إن أحصر المحرم بعدو أو مرض بعث المفرد دمًا، والقارن دمين، وعين يوماً يذبح فيه، ولو قبل يوم النحر، وفي حل لا، وبذبحه يحل قبل حلق وتقصير. وعليه إن حل من حج حج وعمرة<sup>92</sup>، ومن عمرة عمرة، ومن قران حج وعمرتان. وإذا زال إحصاره وأمكنه إدراك الهدى والحج توجهه، ومع أحدهما فقط له أن يحل، ومنعه عن ركني الحج بمكة إحصار، وعن أحدهما، أو بعد وقوفه<sup>93</sup> لا.

86 أ، ج، م، ب: (وجاوز).

87 أ - (أو محرماً لم يشرع في نسك ولبي سقط دمه وإلا فلا كمكي يريد الحج ومتمتع فرغ من عمرته وخرجا من الحرم وأحرما فإن دخل) صح هـ.

88 أ، ج، م، ب: (جاوز).

89 ج - (وذبح).

90 ب - (أحرم) صح هـ.

91 م، ب: (الإحصار).

92 ب - (وعمره) صح هـ.

93 ج، م - (أو بعد وقوفه)؛ ب - (أو بعد وقوفه) صح هـ.

## [باب الحجّ عن الغير]

ومن عجز فأحجّ صحّ، ويقع عنه إن دام عجزه إلى موته، ونوى<sup>94</sup> الحجّ عنه، ومن حجّ عن أمره وقع عنه، وضمن مالهما، ولا يجعله عن أحدهما، وله ذلك إن حجّ عن أبويه، ودم الإحصار على الأمر،<sup>95</sup> ودم القران [25b] والجناية على الحاجّ، وضمن النفقة إن جامع قبل وقوفه لا بعده. وإن مات في الطريق يحجّ من منزل<sup>96</sup> أمره بثلث ما بقي لا من حيث مات.

## [باب الهدى]

الهدى من الأضحية<sup>97</sup> إبل وبقر وغنم، ولا يجب<sup>98</sup> تعريفه، ولم يجز فيه إلا جائر التضحية. وجاز الغنم في كلّ شيء إلا في طواف فرض جنبا، ووطؤه بعد الوقوف. وأكل من هدي تطوع،<sup>99</sup> ومتعة، وقران فحسب. وتعيّن يوم النحر لذبح الأخيرين، وغيرهما متى شاء، كما تعيّن الحرم للكلّ، لا فقيره لصدّفته، وتصدّق بجلّه وخطامه، ولم يعط أجر جزّار<sup>100</sup> منه، ولا يركب إلا ضرورة ولا يحلب<sup>101</sup> لبنه، ويقطعه بنضح ضرعه بماء برد، وما عطب، أو تعيّب بفاحش، ففي واجبه أبدله، والمعيب له،<sup>102</sup> وفي نفله<sup>103</sup> لا شيء عليه، ونحر بدنة النفل إن عطبت<sup>104</sup> في الطريق،<sup>105</sup> وصيغ نعلها بدمها، وضرب به صفحة سنامها ليأكل منه<sup>106</sup> الفقير لا الغني.

94 ج : (فنى).

95 م ، ب + (وفي ماله ميتا).

96 م ، ب : (عن منزل).

97 م ، ب - (الأضحية).

98 ب : (ولا تجب).

99 ج : (التطوع).

100 ج : (الجزار).

101 ب : (ولا تحلب).

102 ج - (والمعيب له) صح هـ.

103 ب : (وفي نفل).

104 ج ، م ، ب : (إن عطب).

105 لم تحقّق a36 و b36 من ألسقوطها.

106 أ ، م ، ب : (منها).

## [مسائل منثورة]

وإن شهدوا<sup>107</sup> بوقوفهم بعد وقته لا يقبل،<sup>108</sup> وقبل وقته قبلت. رمى في اليوم الثاني إلا الأولى، فإن رمى الكلّ حسن<sup>109</sup> وجاز الأولى وحدها. نذر حجّاً مشياً مشى حتى يطوف الفرض. اشترى جارية محرمة بالإذن له، أن يحللها بقص شعر، أو قلم ظفر، ثم يجمع وهو<sup>110</sup> أولى من أن يحلل بجماع.



---

<sup>107</sup> أ، ج : (إن شهدوا).

<sup>108</sup> أ، م : (لا تقبل).

<sup>109</sup> ج : (فحسن).

<sup>110</sup> أ : (فهو).

## ٦- كتاب النكاح

[26a] هو ينعقد بإيجاب وقبول لفظهما : ماض كـ"زوّجت" و"تزوّجت"، أو ماض ومستقبل : كـ"زوّجني"، فقال : "زوّجت"، وإن لم يعلما معناهما،<sup>1</sup> وقولهما : "داد وپذرفت"<sup>2</sup> بلا ميم بعد "دادې وپذرفتي"<sup>3</sup>، كبيع وشراء لا بقولهما عند الشهود "مازن وشوئيم"<sup>4</sup> ويصحّ<sup>5</sup> بلفظ نكاح، وتزويج، وهبة، وتمليك، وصدقة، وبيع، وشراء، لا بلفظ إجارة وإعارة ووصية.<sup>6</sup> وشرط سماع كل واحد منهما لفظ الآخر، وحضور حرّين أو حرّ وحرّتين<sup>7</sup> مكلفين مسلمين سامعين معاً لفظ الزوجين،<sup>8</sup> لا عدالتهما.<sup>9</sup> فلا يصحّ إن سمع<sup>10</sup> أحد الشاهدين دون الآخر، ولا لو أعاد النكاح، وسمع من لم يسمعه أولاً، لا الآخر.<sup>11</sup> وصحّ عند فاسقين، ومحدودين في قذف، وعند أعميين، وابني الزوجين، وابني أحدهما لا من الآخر، لكن لا يظهر بهما إن ادعى القريب، كما صحّ نكاح مسلم ذميّة عند ذميّين،<sup>12</sup> فلم يظهر<sup>13</sup> بهما لو جحد. أمر آخر أن ينكح صغيرته، فنكح عند فرد إن حضر أبوها صحّ وإلا فلا، كأب ينكح بالغته عند فرد إن حضرت<sup>14</sup> وإلا فلا.<sup>15</sup>

### [باب المحرمات]

وحرم على المرء<sup>16</sup> أصله، وفرعه، وأخته، وبناتها، وبنات أخيه، وعمته، وخالته، وبنات زوجة وطئت، وأم زوجته وإن لم توطأ، وزوجة أصله وفرعه، وكل هذه رضاعاً، وفرغ منزيته وممسوسته وماسته،<sup>17</sup> ومنظور [26b] إلى فرجها الداخل بشهوة،<sup>18</sup> وأصلهنّ. وما دون تسع سنين ليست بمشتهاة به<sup>19</sup> يفتى، والجمع بين الأختين

1 ج، م، ب : (معناه).

2 أ، م، ب : (ويذيرفت) ؛ أي: "زوّج وقيل".

3 أ، م، ب : (ويذيرفتي) ؛ أي: "زوّجت وقيلت".

4 ج - (وشوئيم) صح ه ؛ أي: "زوجة وزوج".

5 م : (وتصحّ).

6 م - (وبيع وشراء لا بلفظ إجارة وإعارة ووصية) صح ه.

7 ق، أ، ج - (أو حر وحرّتين) صح ه ؛ م - (أو حر وحرّتين).

8 أ، ج، م، ب : (لفظهما).

9 أ، ج، م - (لا عدالتهما).

10 أ، ج، م، ب : (إن سمعا) ؛ أ + (متفرقين) صح ه ؛ ج، م، ب + (متفرقين).

11 أ، ج، م، ب - (أحد الشاهدين دون الآخر ولا لو أعاد النكاح وسمع من لم يسمعه أولاً لا الآخر).

12 ب : (ذميّتين).

13 ج، م، ب : (ولم يظهر).

14 ج، ب + (صحّ).

15 م - (وإلا فلا).

16 ج : (على الرجل).

17 ق - (وماسته) صح ه.

18 ج - (بشهوة) صح ه.

19 أ : (وبه).

نكاحاً وعدةً ولو من بائن، ووطئاً بملك يمين،<sup>20</sup> فإن تزوّج أخت أمة وطئها لا يبطأ واحدة حتى يحرم إحداها عليه، فيبطأ الأخرى حينئذٍ،<sup>21</sup> فإن تزوجهما<sup>22</sup> بعقدين ونسي الأولى، فزق، ولهما نصف مهر، والجمع بين امرأتين أيتهما فرضت ذكراً لم تحلّ له الأخرى،<sup>23</sup> لا بين امرأة و بنت زوجها لا منها. وصحّ نكاح الكتابية، والصابئية المؤمنة بنبي المقرة بكتاب، لا عابدة كوكب لا كتاب لها، ونكاح المحرم والمحرمة، والأمة المسلمة والكتابية، ولو مع طول حرّة،<sup>24</sup> والحرّة على الأمة، وأربع<sup>25</sup> من حرائر وإماء فحسب، وللعبد نصفها. وحبلى من زنا ولا توطأ حتى تضع، وموطوءة سيدها، أو زان، ومن ضمت إلى محرمة، لا نكاح أمتها، وسيدته، والمجوسية، والوثنية، وخامسة في عدة رابعة، وأمة على حرّة، أو في عدتها، وحامل من سبي وحامل، ثبت نسب حملها، ولو هي أم ولد حملت من سيدها، ونكاح المتعة والمؤقت.

## باب الولي والكفو

نفذ<sup>26</sup> نكاح حرّة<sup>27</sup> بالغة عاقلة<sup>28</sup> بلا ولي<sup>29</sup> من كفؤ<sup>30</sup> أو غيره،<sup>31</sup> وللولي<sup>32</sup> الاعتراض<sup>33</sup> في غير كفؤ،<sup>34</sup> وروى الحسن عن أبي حنيفة عدم جوازه، وعليه فتوى قاضي خان.<sup>35</sup> [27a] ولا يجبر ولي بالغة ولو بكراً، وصمتها وضحكها وبكاؤها بلا صوتٍ إذن، ومعه ردُّ حين استئذانه، أو بعد بلوغ<sup>36</sup> الخبر بشرط تسمية الزوج لا المهر فيهما، هو<sup>37</sup> الصحيح، ولو استأذن غير ولي أقرب فرضاها بالقول كالثيب، والزائل بكارتها بوثية، أو حيض أو جراحة، أو تعنيس، أو زنا بكراً حكماً، وقولها: "رددت" أولى من قوله: سكت وتقبل بيئته على

20 ج، م، ب + (وبين امرأتين أيتهما فرضت ذكراً لم تحل له الأخرى).

21 ج، م - (فيبطأ الأخرى حينئذ).

22 ج، م : (وإن تزوجهما).

23 ج، م، ب - (والجمع بين امرأتين أيتهما فرضت ذكراً لم تحل له الأخرى).

24 أ، ج، ب : (الحرّة).

25 أ : (والأربع).

26 ب - (نفذ صح هـ).

27 أ، ج، م + (مكففة).

28 أ، ج، م - (بالغة عاقلة).

29 أ، م - (بلا ولي).

30 أ : (من غير كفؤ بلا ولي) ؛ ج، م : (ولو من غير كفؤ بلا ولي).

31 أ، ج، م - (أو غيره).

32 أ، ج، م : (وله).

33 أ، ج، م + (هنا).

34 أ، ج، م - (في غير كفؤ).

35 هو: أبو المحاسن بن منصور بن محمود البخاري من شيوخ الحنفية، وتوفي سنة 592 هـ/1196 م، وله تصانيف. راجع: معجم المؤلفين لعمر رضا كحالة، 16/3.

36 م : (أو بلوغ).

37 أ، ج : (وهو).

سكوتهما، ولا تحلّف هي<sup>38</sup> إن لم يقد بيّنة،<sup>39</sup> وللوليّ إنكاح الصغير والصغيرة ولو ثيباً، ثمّ إن زوّجهما الأب والجد<sup>40</sup> لزم، وفي غيرهما فسخ الصغيران<sup>41</sup> عند البلوغ،<sup>42</sup> وشرط فيه القضاء، إلّا في خيار عتق.<sup>43</sup> وسكوت بكر<sup>44</sup> بلغت عالمةً بالنكاح<sup>45</sup> رضا به،<sup>46</sup> وإن جهلت لا، حتّى تعلم فتسكت،<sup>47</sup> ولا يمتد خيارها إلى آخر المجلس، وإن جهلت به بخلاف معتقة<sup>48</sup> جهلت بخيارها،<sup>49</sup> وخيار الغلام والثيب لا يبطل بلا رضا صريح، أو دلالته، ولا بقيامهما عن المجلس،<sup>50</sup> وإن مات أحدهما قبل التفريق بلغ أو لا ورثه الآخر. والوليّ؛ العصبه على ترتيب الإرث والحجب، بشرط حرّية، وتكليف، وإسلام في ولد مسلم دون كافر، ثمّ الأمّ، ثمّ ذو الرحم الأقرب فالأقرب، ثمّ مولى الموالاة، ثمّ قاض في منشوره ذلك، والأبعد<sup>51</sup> يزوج<sup>52</sup> بغيبه الأقرب ما لم ينتظر الكفو الخاطب [27b] الخبر منه، عليه<sup>53</sup> الأكثر، ومدّة السفر عند جمع من المتأخرين ووليّ المجنونة ابنها ولو مع أبيها.

وتعتبر الكفاءة في النكاح نسباً؛ فقريش بعضهم كفو لبعض، والعرب بعضهم<sup>54</sup> لبعض، وفي العجم إسلاماً، فذو الأبوين<sup>55</sup> في الإسلام كفو لذي آباء فيه، ومسلم بنفسه غير كفو لذي أب فيه، ولا ذو أب فيه لذي أبوين فيه. وحرّية؛ فليس عبد أو معتق كفوّاً لحرّة أصليّة، ولا معتق أبوه كفوّاً لذات أبوين حرّين. وديانة؛ فليس فاسق كفوّاً لبنّ صالح، وإن لم يعلن في اختيار الفضليّ.<sup>56</sup> ومالاً؛ فالعاجر عن المهر المعجل والنفقة ليس

38 ج ، م - (هي).

39 ق - (بيّنة) صح هـ؛ أ ، ج ، م ، ب - (بيّنة).

40 م ، ب : (أو الجد).

41 أ ، ج + (حين بلغا وعلما بالنكاح بعده) ؛ م ، ب + (حين بلغا أو علما بالنكاح بعده).

42 ج - (عند البلوغ).

43 أ ، م ، ب - (عند البلوغ وشرط فيه القضاء إلّا في خيار وعتق) ؛ ج - (وشرط فيه القضاء إلّا في خيار وعتق) صح هـ.

44 أ ، ج ، م ، ب : (البكر).

45 أ ، ج ، م ، ب - (بلغت عالمةً بالنكاح).

46 أ ، ج ، م ، ب : (هنا).

47 أ ، ج ، م ، ب - (وإن جهلت لا حتّى تعلم فتسكت).

48 أ ، م ، ب : (المعتقة).

49 أ ، م ، ب - (جهلت بخيارها) ؛ ج - (جهلت بخيارها) صح هـ.

50 أ ، ج ، م ، ب + (وشرط القضاء لفسخ من بلغ لا من عتقت).

51 ب : (ولالأبعد).

52 ب : (تزويج).

53 أ ، ج : (وعليه).

54 أ ، ب + (كفو).

55 ب : (أبوين).

56 هو: أبو بكر محمّد بن الفضل الكُمّاري البخاري كان إماماً كبيراً وشيخاً جليلاً معتمداً في الرواية ومقلداً في الدراية ومشاهير كتب الفتاوى مشحونة بفتواه ورواياته، أخذ الفقه عن عبد الله السبذموني وتوفي سنة 381 هـ/ 991 م. راجع: الفوائد البهية لعبد الحي اللكنوي، 184.



كفوًّا للفائقة،<sup>57</sup> والقادر عليهما كفوًّا<sup>58</sup> لذات أموال عظيمة، هو<sup>59</sup> الصحيح. وحرفه؛ فحائك، أو حجام، أو كئاس، أو دباغ<sup>60</sup> ليس بكفو لعطار، أو بزاز، أو صراف، به يفتى.

إن نكحت بأقل من مهرها، فللولي الاعتراض حتى يتم أو يفرق. ووقف نكاح<sup>61</sup> الفضولي، وفضوليين<sup>62</sup> على الإجازة، ويتولى طرفي النكاح واحد ليس بفضولي من جانب. وصح نكاح أمة زوجها من أمر بنكاح امرأة لآمره، ونكاح الأب والجد الصغير والصغيرة بغبن فاحش، أو من غير كفو لا لغيرهما، ولا نكاح واحدة من اثنتين زوجهما المأمور بواحدة للآمر.

## باب المهر

[28a] أقله عشرة دراهم، وتجب هي إن سمى دونها، وإن سمى غيره،<sup>63</sup> فالمسمى عند الوطاء، أو موت أحدهما، ونصفه بطلاق قبل وطاء<sup>64</sup> أو<sup>65</sup> خلوة صححت. وصح النكاح<sup>66</sup> بلا ذكر مهر، ومع نفيه، وبخمر، أو خنزير، وبهذا الدن من الخلل هو<sup>67</sup> خمر، وبهذا العبد فهو حرّ وبثوب، وبدائة لم يبين جنسهما، وتعليم القرآن، وبخدمة الزوج الحر لها سنة، وفي تزويج بنته منه على تزويج بنته أو أخته منه معاوضة بالعقدين. فلزم<sup>68</sup> مهر مثلها في الجميع عند وطاء، أو موت، ومتعة لا تزيد على نصفه ولا تنقص عن خمسة، وتعتبر بحاله في الصحيح. وهي درع، وخمار، وملحفة بطلاق قبل الوطاء، والخلوة، وفي خدمة الزوج العبد لها هي. وللمفوضة ما فرض لها إن وطئت، أو مات، والمتعة إن طلقت قبل الوطاء، وما زيد على المهر يجب، ويسقط بالطلاق قبل الوطاء، وصح حطها عنه، وخلوة<sup>69</sup> بلا مانع وطاء حساً، أو شرعاً، أو طبعاً؛ كمرض يمنع الوطاء،<sup>70</sup> وصوم رمضان، وإحرام

57 أ، م : (للفقيرة).

58 أ : (كفوًّا).

59 ج : (وهو).

60 ج : (أو صباغ).

61 أ : (النكاح).

62 ق - (وفضوليين) صح هـ.

63 م : (عشرة).

64 م : (الوطء).

65 ج ، م ، ب : (و).

66 أ - (النكاح).

67 أ ، م ، ب : (فهو).

68 أ ، ج ، م ، ب : (ولزم).

69 أ : (والخلوة).

70 أ - (يمنع الوطاء) صح هـ.

لفرض أو نفل، وحيض<sup>71</sup> أو نفاس،<sup>72</sup> تؤكّد<sup>73</sup> كخلوة محبوب أو عين، أو خصي، أو صائم قضاءً في الأصحّ، ونذراً في رواية، ومع إحدى<sup>74</sup> الخمسة المتقدمة لا، والصلاة كالصوم، فرضها<sup>75</sup> كفرضه<sup>76</sup> ونفلها<sup>77</sup> كنفله.<sup>78</sup> والعدّة تجب في الكلّ احتياطاً، وتجب المتعة المطلقة<sup>79</sup> لم توطأ، ولم يسم لها مهر،<sup>80</sup> ويستحب لمن سواها إلا لمن سمّي لها وطلّقت [28b] قبل وطء، وإن قبضت<sup>81</sup> ألفاً سمّي لها،<sup>82</sup> ثمّ وهبت<sup>83</sup> له، وطلّقت قبل وطء<sup>84</sup> رجع بنصفه وإن لم تقبضه، أو قبضت نصفه، ثمّ وهبت الكلّ، أو ما بقي أو وهبت عرض المهر قبل قبضه، أو بعده لا، وإن نكح بألف على أن لا يخرجها، أو لا يتزوج عليها، أو بألف إن أقام بها، وبألفين إن أخرجها، فإن وقي وأقام، فلها الألف، وإلا فمهر مثلها، لكن في الثانية لا يزيد على ألفين،<sup>85</sup> ولا ينقص عن ألف، وإن نكح بهذا أو بهذا، فلها مهر مثلها إن كان بينهما، والأخسّ لو دونه، والأعزّ لو فوقه، ولو طلّقت قبل وطء، فنصف الأخسّ إجماعاً، وإن نكح بهذين العبدین، وأحدهما حرّ فلها العبد فقط إن ساوى عشرة. وإن شرط البكارة ووجدتها ثيباً لزمه الكلّ. وصحّ إمهار فرس وثوب هروي بالغ في وصفه أو لا، ومكيل وموزون بيّن جنسه لا صفته، ولزمه وسطه أو قيمته وإن بيّن جنس المكيل، أو الموزون، ووصفه فذاك.<sup>86</sup> ولا يجب شيء بلا وطء<sup>87</sup> في عقد فاسد،<sup>88</sup> وإن خلا،<sup>89</sup> وإن وطئ فمهر مثل، لا يزداد<sup>90</sup> على ما سمّي، وثبت النسب، ومدّته من دخوله<sup>91</sup> عند محمّد، وبه يفتى. ومهر مثلها من قوم أبيها وقت العقد،<sup>92</sup> سنّاً وجمالاً ومالاً وعقلاً<sup>93</sup> ودينياً وبلداً وعصراً

71 أ، م : (أو حيض).

72 ج، ب : (ونفاس).

73 ب : (يؤكد).

74 م : (أحد).

75 أ، ج، م، ب : (فرضا).

76 م، ب - (كفرضه).

77 أ، ج، م، ب : (نفلا).

78 م، ب - (كنفله).

79 أ : (لكل مطلقة).

80 أ، ج : (مهر).

81 م، ب : (إن قبضت).

82 أ، ج، م، ب - (لها).

83 أ، م، ب : (وهبته).

84 ق - (وإن قبضت ألفاً سمّي لها ثمّ وهبت له وطلّقت قبل وطء) صح هـ.

85 أ : (على الألفين).

86 أ : (فذلك).

87 ج، م - (بلا وطء) ؛ أ، ب + (وإن خلا) ؛ ج + (وإن خلا) صح هـ.

88 ج + (بلا وطء) ؛ م - (فاسد) صح هـ.

89 أ، ب - (وإن خلا).

90 م : (لا يزيد).

91 ج : (من وقت دخوله).

92 م - (وقت العقد).

93 ج - (وعقلا).

وبكارةً وثياباً، فإن لم يوجد منهم فمن أجنب،<sup>94</sup> لا مهر أمها وخالتها إلا إذا كانتا من قوم أبيها. وصحّ ضمان وليها مهرها ولو صغيرة، [29a] وتطالب أياً شاءت، ولو أدى رجوع على الزوج إن ضمن بأمره وإلا فلا. ولها منعه من الوطاء والسفر بها، والنفقة لو منعت، ولو بعد وطاء، أو خلوة برضاها، قبل أخذ ما بين تعجيله كلاً أو بعضاً، أو قدر ما يعجّل مثلها من مثل<sup>95</sup> مهرها<sup>96</sup> عرفاً غير مقدّر بالربع أو الخمس إن لم يبيّن. والسفر والخروج للحاجة، وزيارة أهلها بلا إذنه<sup>97</sup> ما لم يقبضه،<sup>98</sup> لا بعد قبضه،<sup>99</sup> ولا لها المنع؛ لقبض الكلّ في المختار، ولا لو أجل كلّه، وله السفر بما بعد أداء<sup>100</sup> مهرها<sup>101</sup> في ظاهر الرواية،<sup>102</sup> وقيل: لا، وبه أفتى<sup>103</sup> الفقيه أبو الليث،<sup>104</sup> وله ذلك فيما دون السفر، وإن اختلفا في المهر، ففي أصله: يجب مهر المثل إجماعاً وفي قدره حال قيام النكاح: القول لمن شهد له مهر المثل مع يمينه، وأيّ أقام بيّنة قبلت شهد مهر المثل له أو لها، وإن أقاما فيبيّنتها إن شهد له، وبيّنته إن شهد لها، وإن كان بينهما تحالفاً،<sup>105</sup> فإن حلفا أو أقاما قضي به، وفي الطلاق قبل الوطاء حكّم متعة المثل، وإن كانت بينهما تحالفاً، وموت أحدهما كحياتهما في الحكم، وبعد موتهما: ففي القدر القول لورثته، وفي أصله لم يقض للمنكر<sup>106</sup> بشيء، وقالوا: قضي بمهر المثل، وبه يفتى. وإن بعث<sup>107</sup> إليها شيئاً فقالت: هو هدية، وقال: مهر، فالقول له إلا فيما هيء للأكل. فإن نكح ذميّة، أو حربيّة<sup>108</sup> حربيّة ثمة<sup>109</sup> بميتة، أو بلا مهر، وإذا جائز<sup>110</sup> عندهم، فوطئت، أو طلقت قبله، أو مات، فلا مهر لها. وإن نكحها بخرم، أو خنزير [29b] عيّن، ثمّ أسلما أو أسلم أحدهما، فلها ذلك، وفي غير عين قيمة الخمر فيها، ومهر المثل في الخنزير.

94 أ، ج، م، ب: (فمن الأجنب).

95 أ، م: (من مهر).

96 أ، م: (مثلها)؛ ج - (من مثل مهرها) صح هـ.

97 ج، م + (قبل قبضه).

98 ج، م - (ما لم يقبضه).

99 ج، م: (بعده).

100 ج، م: (أدائه).

101 ج، م - (مهرها).

102 أ - (في ظاهر الرواية) صح هـ.

103 ج: (يفتي).

104 هو: أبو الليث نصر بن محمّد بن أحمد بن إبراهيم السمرقندي، فقيه ومفسر ومحدّث وحافظ وصوفي، وتوفي سنة 373 هـ / 983 م، ومن تصانيفه الكثيرة: تفسير القرآن، والنوازل في فروع الفقه الحنفي، وخزانة الفقه على مذهب أبي حنيفة، وتنبية الغافلين، وبستان العارفين. راجع: معجم المؤلفين، 24/4.

105 ب: (تحالفاً).

106 م - (للمنكر).

107 م: (إن بعث).

108 ج - (حربي) صح هـ.

109 ج: (ثم).

110 ج، م: (جاز).

## باب نكاح الرقيق<sup>111</sup> [والكافر]

نكاح القن، والمكاتب، والمدبر، والأمة، وأمّ الولد بلا إذن السيّد موقوف؛ إن أجاز نفذ، وإن ردّ بطل. فإن نكحوا بالإذن، فالمهر عليهم، وبيع القنّ فيه لا الآخران، بل يسعيان، وقوله: "طلّقها رجعية" إجازة، لا "طلّقها"، أو "فارقها"، وإذنه لعبده بالنكاح يعمّ جائزه وفاسده، فبياع العبد لمهر من نكحها فاسداً بعد إذنه فوطئها، ولو نكحها ثانياً، أو أخرى بعدها صحيحاً وقف على الإجازة، وإن زوّج<sup>112</sup> عبداً مديوناً له صحّ، وساوت غرماؤه في مهر مثلها، ومن زوّج أمة<sup>113</sup> تخدمه، ويطأ الزوج إن ظفر، ولا تجب التبوّث وهي: أن يخلّي بينها وبينه في منزله، ولا يستخدمها، لكن لا نفقة ولا سكنى إلّا بها، فإن بوأها ثمّ رجع صحّ وسقطت، ولو خدمته بلا استخدام<sup>114</sup> لا. وله إنكاح عبده وأمته كرهاً<sup>115</sup> وحرّة قتلت نفسها قبل الوطاء المهر، لا لمولى أمة قتلها قبله، وزوج الأمة يعزل بإذن سيّدها، وخيرت أمة ومكاتبه عتقت تحت حرّ أو عبد. أمة نكحت بلا إذن فعتقت نفذ، ولم تخيّر، وما سمّي للسيّد وإن زاد<sup>116</sup> على مهر مثلها لو وطئت فعتقت، وإن عتقت أوّلاً فلها. ومن وطئ أمة ابنه فولدت، فادّعاها ثبت<sup>117</sup> نسبه، وهي أمّ ولده، ووجب قيمتها، لا مهرها، ولا قيمة ولدها، والجد كالأب بعد موته فيه، لا قبله. [30a] وإن نكحها صحّ، ولم تصر أمّ ولده، ويجب مهرها، لا قيمتها، وولدها حرّ بقربانته. وفسد نكاح حرّة قالت لسيّد زوجها: "أعتقه عني بألف" ففعل، والولاء لها، ويقع عن كفارتها لو نوت به، وإن قالت ذلك بلا بدل لم يفسد، والولاء له، وإن أسلم<sup>118</sup> المتزوجان بلا شهود، أو في عدّة كافر معتقدين ذلك، أقرّا عليه. وإن أسلم الزوجان المحرّمان فترق بينهما. والطفل مسلم إن كان أحد أبويه مسلماً، أو أسلم أحدهما، وكتابيٌّ إن كان بين مجوسيّ وكتابيّ، وفي إسلام زوج المجوسيّة، أو امرأة الكافر يعرض الإسلام على الآخر، فإن أسلم فهي له، وإلّا فترق، وهو<sup>119</sup> طلاق لو أبي، لا لو أبت، ولا مهر هنا إلّا للمطوءة، ولو كان ذلك في دارهم لم تبين حتّى تحيض ثلاثاً قبل إسلام الآخر. ولو أسلم زوج الكتابية فهي له، وتبيّن بتباين الدارين، لا بالسبي فلو خرج أحدهما إلينا مسلماً، أو أخرج سبياً<sup>120</sup> بانته،<sup>121</sup> وإن سبياً معاً لا. ومن هاجرت

111 أ، م، ب + (الكافر).

112 م: (فإن زوج).

113 أ، م، ب: (أمته).

114 أ، م، ب: (بلا استخدامه).

115 ج: (مكرها).

116 أ: (فإن زاد).

117 م: (يثبت).

118 م: (فإن أسلم).

119 ج، م: (وهي).

120 م، ب: (مسبياً).

121 ج - (بانته) صح هـ.

إلينا بانة بلا عدة إلاً الحامل. وارتداد كلّ منهما فسخ عاجل، ثمّ للموطوءة كلّ مهرها، ولغيرها نصفه لو ارتدّ، ولا شيء لو ارتدّت، وبقي النكاح إن ارتدّا معاً، وأسلما<sup>122</sup> معاً، وفسد إن أسلم أحدهما قبل الآخر.

## باب القسم

يجب العدل فيه، والبكر، والثيب، والجديدة، والعتيقة، والمسلمة، والكتائبية [30b] سواء، وللأمة، والمكاتبية، وأمّ الولد، والمدبّرة نصف الحرّة، ولا قسم في السفر، يسافر بمن شاء، والقرعة أولى، وإن تركت قسمها لضربها صحّ،<sup>123</sup> وإن رجعت جاز.



---

<sup>122</sup> ج ، م ، ب : (فأسلما).

<sup>123</sup> ب : (صحت).

## ٧- كتاب الرضاع

يثبت بمصّة في حولين ونصف<sup>1</sup> لا بعده أمومة<sup>2</sup> المرضعة للرضيع، وأبوة زوج مرضعة لبنها منه له، فيحرم منه<sup>3</sup> ما يحرم من النسب إلاّ أمّ أخته، وأخيه، وأخت<sup>4</sup> ابنه، وجدة ابنه، وأمّ عمّه وعمّته، وأمّ خاله و<sup>5</sup>خالته للرجل، وأخا ابن المرأة لها رضاعاً، وتحلّ أخت أخيه رضاعاً، كما تحلّ نسباً؛ كأخ من الأب له أخت من أمّه تحلّ لأخيه من أبيه. ورضيعا ثدي كأخ وأخت لا شاربا لبن شاة، وحكم خلط لبنها بماء، أو دواء،<sup>6</sup> أو لبن أخرى، أو شاة بالغلبة، وبطعام الحلّ كما في لبن رجل واحتقان صبي بلبنها. وحرم<sup>7</sup> بلبن البكر، والميت.<sup>8</sup> وإن أرضعت ضرّتها رضيعاً حرمتا، ولا مهر للكبيرة إن لم توطأ، وللرضيعة نصفه، ورجع به على المرضعة إن قصدت الفساد، وإلاّ فلا، وحجّته رجلان، أو رجل وامرأتان.<sup>9</sup>

1 هذا عند الإمام أبي حنيفة (رحمه الله)، وأما عند الإمام أبي يوسف والإمام محمّد (رحمهما الله) حولان فقط.

2 ب : (وأمومة).

3 ب + (له).

4 ب : (أو أخت).

5 أ - (خاله و) صح هـ.

6 ب : (أو داء).

7 أ، ج، ب : (يحرم).

8 أ، ج، ب : (والميتة).

9 م - (وحجّته رجلان أو رجل وامرأتان).

## ٨- كتاب الطلاق

أحسنه طلقة فقط في طهر لا وطء فيه. وحسنه وهو السنّي؛<sup>1</sup> طلقة لغير الموطوءة ولو في حيض، وللموطوءة<sup>2</sup> تفريق الثلاث في أطهار لا وطء فيها فيمن تحيض، وأشهر في الأيسة والصغيرة والحامل، [31a] للسنة ثلاثاً في ثلاثة أشهر<sup>3</sup> وحل<sup>4</sup> طلاقهنّ عقيب الوطاء. وبدعيه<sup>5</sup> ثلاث أو اثنتان<sup>6</sup> بمرة، أو مرتين في طهر لا رجعة فيه، أو واحدة في طهر وطئت فيه، أو حيض موطوءة وتجب رجعتها في الأصحّ، فإذا<sup>7</sup> طهرت طلقها إن شاء، وإن قال لموطوءته: "أنتِ طالق ثلاثاً للسنة" بلا نيّة يقع عند كلّ طهر طلقة، وإن نوى الكلّ الساعة صحّت<sup>8</sup>، ويقع طلاق كلّ زوج عاقل بالغ حرّ أو عبد صاح،<sup>9</sup> أو سكران<sup>10</sup> طائع،<sup>11</sup> أو مكره، أو أخرس بإشارته<sup>12</sup> المعهودة، لا طلاق صبيّ، ومجنون،<sup>13</sup> ونائم، وسيّد على زوجة عبده. وطلاق الحرّة والأمة ثلاثه، واثنتان<sup>14</sup> ولو زوجهما بخلافهما.<sup>15</sup>

### باب إيقاع الطلاق

صريحه؛ ما استعمل فيه دون غيره مثل: "أنت طالق"، و"مطلّقة"، و"طلّقتك" ويقع بها واحدة رجعية، وإن نوى ضدّها، أو لم ينو شيئاً. وفي "أنت الطلاق"، أو "أنت<sup>16</sup> طالق الطلاق"، أو "أنت<sup>17</sup> طالق طلاقاً" يقع واحدة رجعية إن لم ينو<sup>18</sup> شيئاً، أو نوى واحدة، أو اثنتين،<sup>19</sup> وإن نوى ثلاثاً فثلاث، وبإضافة الطلاق إلى كلّها،

1 ج : (سني).

2 أ : (وفي الموطوءة).

3 ج ، م ، ب - (للسنة ثلاثاً في ثلاثة أشهر).

4 ب : (وصح).

5 ج ، م ، ب : (بدعته).

6 ب : (أو تثنتان).

7 م : (وإذا).

8 ج + (نيّته).

9 ب - (صاح).

10 ب : (ولو سكران).

11 ب - (طائع).

12 أ ، ب : (بإشارة).

13 ج : (أو مجنون) ؛ م - (صبي ومجنون).

14 ب : (وثنتان).

15 أ ، م ، ب : (خلافهما).

16 أ ، م : (وأنت).

17 أ ، م : (وأنت).

18 ج : (وان لم ينو).

19 أ ، م : (أو تثنتين).

أو إلى ما يعبر به عن الكلّ كـ"أنت طالق"<sup>20</sup>، أو "رقتك"، أو "عنقك"، أو "روحك"، أو "بدنك"، أو "جسدك"، أو "فرجك"، أو "وجهك"، أو إلى جزء شائع كـ"نصفك"، و"ثلثك" يقع، وإلى يدها أو رجلها<sup>21</sup> لا، وكذلك<sup>22</sup> الظهر، والبطن هو الأظهر، [31b] و"بنصف طلقة"، أو "ثلثها"، أو "من واحدة"<sup>23</sup> إلى اثنتين<sup>24</sup>، أو "ما بين واحدة إلى اثنتين"<sup>25</sup> واحدة، وفي "من واحدة إلى ثلاث"، أو "ما بين واحدة إلى ثلاث"<sup>26</sup> اثنتان<sup>27</sup>، و"بثلاثة أنصاف طلقتين" ثلاث، و"بثلاثة أنصاف طلقة" طلقتان، وقيل ثلاث، وفي "أنت طالق واحدة في ثنتين" واحدة، نوى الضرب أو لا، وإن نوى واحدة<sup>28</sup> وثلثين فثلاث، وفي غير الموطوءة واحدة، مثل: "واحدة وثلثين"، وإن نوى مع ثنتين فثلاث، وفي "ثنتين في ثنتين"، ونوى الضرب ثنتان، وفي "من هنا إلى الشام" واحدة رجعية، ونجز الطلاق في بمكة، أو في مكة، أو في الدار، وعلق في "إذا دخلت مكة"، أو في "دخولك الدار".

### [فصل في إضافة الطلاق إلى الزمان]

ويقع عند الفجر في "أنت طالق غداً"، أو "في غدا"، وتصح<sup>29</sup> نية العصر في الثاني فقط، وعند أولهما في "اليوم غداً"، أو "غداً اليوم". ولغا "أنت طالق قبل أن أتزوجك"، فـ"أنت<sup>30</sup> طالق أمس" لمن نكحها اليوم، ويقع الآن فيمن نكح قبل أمس. وفي "أنت كذا ما لم أطلقك"، أو "متى لم أطلقك"، أو "متى ما لم أطلقك" وسكت يقع حالاً. وفي "إن لم أطلقك آخر عمره"، و"إذا"، و"إذا ما" بلا نية، مثل: "إن" عند أبي حنيفة، و<sup>31</sup>عندهما كـ"متى"، ومع نية الوقت<sup>32</sup> أو الشرط<sup>33</sup> فكنته، وفي "ما لم أطلقك أنت طالق" تطلق<sup>34</sup> بالأخيرة، واليوم للنهار مع فعل ممتد، وللوقت المطلق مع فعل [32a] لا يمتد، فعند الشرط ليلاً لا تتخير في "أمرك بيدك يوم يقدم زيد"، وتطلق في "يوم أتزوجك فأنت طالق"، وراجع في "أنت طالق ثنتين مع عتق سيّدك لك" لو

20 ب + (أو رأسك).

21 ب : (وإلى رجلها).

22 أ ، م ، ب : (وكذا).

23 أ ، م ، ب : (ومن واحدة).

24 أ ، م ، ب : (إلى ثنتين).

25 أ ، م ، ب : (إلى ثنتين).

26 أ - (أو ما بين واحدة إلى ثلاث) صح هـ.

27 أ ، م ، ب : (ثنتان).

28 م - (واحدة) صح هـ.

29 م : (ويصح).

30 أ ، ج : (أنت) ؛ م ، ب : (وأنت).

31 أ - (عند أبي حنيفة و) صح هـ.

32 أ : (الشرط).

33 أ : (أو الوقت).

34 ج - (تطلق) صح هـ.



أعتق،<sup>35</sup> وعند مجيء غد بعد<sup>36</sup> تعلق عتقها، وتطليقها بمجيئه لا، خلافاً لمحمد، وتعتد كالحرة، ويقع بـ"أنا منك بائن"، أو "عليك حرام" إن نوى، لا بـ"أنا منك طالق" وإن نوى، و"أنت طالق واحدة أو لا"، أو "مع موتي"، أو "مع موتك". ولا طلاقه بعدما ملك أحدهما صاحبه أو شقّصه.

### [فصل في تشبيه الطلاق ووصفه]

وبـ"أنت طالق هكذا" يشير بالإصبع، يقع بعدده، ويعتبر المنشورة ولو أشار بظهورها،<sup>37</sup> فالمضمومة، وبـ"أنت طالق بائن"،<sup>38</sup> أو "أنت طالق أشد الطلاق"، أو "أفحشه"، أو "أخبثه"، أو "طلاق الشيطان"، أو "البدعة"، أو "كالجبل"، أو "كألف"، أو "ملء البيت"، أو "تطليقة شديدة"، أو "طويلة"، أو "عريضة" بلا نية ثلاثٍ واحدةٍ بائنة، ومعها ثلاث. ومن طلقها ثلاثاً قبل الوطاء وقعن، فإن فرّق بـ"أنت بالأولى" ولم يقع<sup>39</sup> الثانية، ففي "أنت"<sup>40</sup> طالق واحدةً وواحدةً يقع واحدة. ويقع<sup>41</sup> بعدد قرن بالطلاق، لا به، فيلغو "أنت طالق" لو ماتت قبل ذكر العدد، وبـ"أنت طالق واحدةً قبل واحدة، أو بعدها واحدةً واحدة، وبـ"أنت طالق واحدة قبلها واحدة"، أو "بعد<sup>42</sup> واحدة"، أو "مع واحدة"، أو "معها واحدة" [32b] ثنتان، وفي الموطوءة ثنتان في كلّها. وبـ"أنت طالق واحدةً وواحدةً إن دخلت الدار"<sup>43</sup> ثنتان لو دخلت، وواحدةً إن قدّم شرطه.

### [فصل في كنايات الطلاق]

وكنايته ما لم توضع<sup>44</sup> له واحتمله وغيره، فلا تطلق<sup>45</sup> إلاً بنية،<sup>46</sup> أو دلالة الحال.<sup>47</sup> ومنها "اعتدي"، و"استبرئي رحمك"، و"أنت واحدة"، وبها تقع<sup>48</sup> واحدة رجعية. وبقايتها<sup>49</sup> كـ"أنت بائن بنة بتلة"، "حرام حبلك على غاربك"، "الحقي بأهلك"، "وهبتك لأهلك"، "سرحتك"، "فارقتك"، "أمرك بيدك"، "أنت حرة"، "تقنعي"،

35 أ - (لك لو أعتق) صح هـ.

36 أ - (بعد) صح هـ.

37 ج : (بظهرها).

38 أ - (بائن) صح هـ.

39 ب : (ولم تقع).

40 أ ، م ، ب : (وفي أنت).

41 ب : (وتقع).

42 ب : (أو بعدها).

43 أ ، م ، ب - (الدار).

44 أ ، م : (لم يوضع).

45 ج ، ب : (ولا تطلق) ؛ م : (لا تطلق).

46 م ، ب : (إلا بنيتها) ؛ ج - (إلا بنيتها) صح هـ.

47 ج : (حال).

48 م ، ب : (يقع).

49 أ : (وباقيتها).

"تخْمَرِي"، "استتري"، "اغربي"، "اخرجي"، "اذهي"، "قومي"، "ابتغي الأزواج" يقع<sup>50</sup> واحدة بائنة إن نواها، أو الثنتين، وثلاث إن نواه. وفي "اعتدي" ثلاث مرّاتٍ لو نوى بالأوّل<sup>51</sup> طلاقاً، وبغيره حيصاً صدّق، وإن لم ينو بغيره شيئاً فثلاث.

## باب التفويض

### [فصل في الاختيار]

ولمن قيل لها: "طلقني نفسك"، أو "أمرك بيدك"، أو "اختاري" بنية الطلاق تطليقها في مجلس علمت به وإن طال ما لم تقم، أو لم تعمل<sup>52</sup> ما يقطعه لا بعده، وجلوس القائمة، واتكاء القاعدة، وقعود المتكئة، ودعاء الأب للشورى، وشهود تشهدهم، ووقف دابة هي راكبتها لا يقطع، وفلكها كبيتها، وسير دابّتها كسيرها، وفي "اختاري" لا تصح<sup>53</sup> نية الثلاث، بل تبين إن قالت: "اخترت نفسي"، أو "أختار نفسي"، وشرط ذكر النفس من أحدهما. وفي "اختاري اختياراً"، لو قالت: "اخترت" تبين<sup>54</sup> [33a] ولو كرّر "اختاري" ثلاثاً، فقالت: "اخترت اختياراً"، أو "اخترت الأولى"، أو "الوسطى"، أو "الأخيرة" يقع ثلاث<sup>55</sup> بلا نية، ولو قالت: "طلّقت نفسي"، أو "اخترت نفسي بتطليقة" بانت بواحدة.<sup>56</sup>

### [فصل في الأمر باليد]

ولو قال: "أمرك بيدك في تطليقة"، أو "اختاري تطليقة"، فاخترت نفسها يقع<sup>57</sup> رجعية. ولو قال: "أمرك بيدك" ونوى الثلاث، فقالت: "اخترت نفسي بواحدة" أو "بمرة واحدة" يقعن، وإن قالت: "طلّقت نفسي واحدة" و"اخترت نفسي بتطليقة" فواحدة بائنة. ولو قال: "أمرك بيدك اليوم وبعد غد" لا يدخل الليل فيه وبطل أمر اليوم إن ردّته وبقي الأمر بعد غد<sup>60</sup> وفي "أمرك بيدك اليوم وغدا" دخل الليل ولا يبقى الأمر<sup>61</sup> في غد إن ردّته في يومها.

50 ب: (تقع).

51 ب: (بالأولى).

52 م، ب: (أو تعمل).

53 أ: (لا يصح).

54 ق - (في اختاري اختياراً لو قالت اخترت تبين) صح هـ.

55 م: (ثلاثاً).

56 ج - (بانّت بواحدة) صح هـ؛ ج، ب + (في الأصح).

57 ب: (تقع).

58 ج: (ولو قالت).

59 أ، م، ب: (أو اخترت).

60 ج: (الغد).

61 م - (وبعد غد وفي أمرك بيدك اليوم وغدا دخل الليل ولا يبقى الأمر) صح هـ.

## [فصل في المشيئة]

ولو قال : "طلّقي نفسك" ولم ينو : أو نوى<sup>62</sup> واحدة : فطلّقت نفسها تقع<sup>63</sup> رجعية : وإن طلّقت ثلاثاً ونواه صحّ، ونية الثنتين لا، ويقع بـ"أبنت نفسي رجعية"، وبـ"اخترت نفسي" لا يقع، ولا يصحّ<sup>64</sup> رجوع<sup>65</sup> عن "طلّقي نفسك"، ويتقيّد بالمجلس، وفي "طلّقي ضربتك"، و"طلّق امرأتي" خلافهما، وفي "طلّقي نفسك متى شئت" لا تتقيّد،<sup>67</sup> وفي "طلّقها إن شئت" تتقيّد<sup>68</sup> ولا يرجع، ولو قال : "طلّقي نفسك ثلاثاً" فطلّقت واحدة فواحدة، ولا يقع شيء في عكسه، ولو أمرت بالبائن، أو الرجعيّ فخالفت،<sup>69</sup> وقع ما أمر. ولا يقع في "طلّقي نفسك ثلاثاً إن شئت" لو طلّقت واحدة، وعكسه، ولا في "أنت طالق إن شئت"، فقالت : "شئت إن شئت"، [33b] فقال : "شئت"، وإن نوى الطلاق، وكذا كلّ تعليق بمعدوم. ويقع لو علّقت بوجود، وفي "أنت طالق إذا شئت"، أو "إذا ما<sup>70</sup> شئت"، و"متى شئت"، و"متى ما شئت" لا يرتدّ الأمر بردها، وتطلق متى شاءت واحدة لا غير. وفي "كلّما<sup>71</sup> شئت" لها إيقاع واحدة، ثمّ وثم لا الثلاث جميعاً، ولا التطليق بعد زوج آخر وفي "حيث شئت"، و"أين شئت" تتقيّد<sup>72</sup> بالمجلس. وفي "كيف شئت" تقع<sup>73</sup> رجعية، وإن لم تشأ، فإن شاءت كالزوج بائنة، أو ثلاثاً وقع، وإن نوت ثلاثاً والزوج واحدة بائنة، أو بالقلب فرجعية، وإن لم ينو شيئاً فما شاءت. وفي "كم شئت"، أو "ما شئت"، طلّقت ما شاءت في مجلسها لا بعده،<sup>74</sup> وإن ردّت<sup>75</sup> ارتدّ. وفي "طلّقي نفسك من ثلاث ما شئت"، لها أن تطلّق ما دونها لا ثلاثاً.<sup>76</sup>

62 ج - (أو نوى) صح هـ.

63 أ، م، ب : (يقع).

64 م - (ولا يصح).

65 ب : (الرجوع).

66 م : (وظلّقي).

67 أ، م، ب : (لا يتقيّد).

68 أ، م، ب : (يتقيّد).

69 أ، ج، م، ب : (فبعكست).

70 أ، م : (وإذا ما).

71 أ : (وكلّما).

72 أ، م، ب : (يتقيّد).

73 أ : (يقع).

74 م - (لا بعده) ؛ ب - (لا بعده) صح هـ.

75 ج : (فإن ردّت).

76 م - (لا ثلاثاً).

## باب الخلف بالطلاق

شرط صحته الملك، أو الإضافة إليه، فلا تطلق أجنبية قال لها: "إن كلمتك فأنت كذا" فنكحها وكلمها. وتطلق بعد الشرط إن قاله لزوجته ثم كلمها،<sup>77</sup> أو قال لأجنبية: "إن نكحتك فأنت كذا" فنكحها،<sup>79</sup> وألفاظ الشرط: "إن"، و"إذا"، و"إدما"، و"كل"، و"كلما"، و"متى"، و"متى ما"، وفيها تنحلّ اليمين إذا وجد الشرط مرةً إلا في "كلما"؛ فأنت تنحلّ بعد الثلاث، فلا يقع إن نكحها بعد زوج آخر، إلا إذا دخلت على الزوج، نحو: "كلما تزوجتك فأنت كذا"، يحنث بكل مرة ولو بعد زوج آخر،<sup>80</sup> وزوال الملك [34a] لا يبطل اليمين، وتنحلّ بعد الشرط مطلقاً وشرطاً للطلاق الملك، وإن اختلفا في وجود الشرط فالقول له إلا مع حجتها، وفي شرط لا يعلم إلا منها صدقت في حقها خاصة، ففي "إن حضت فأنت طالق وفلانة"، و"إن كنت<sup>81</sup> تحبين عذاب الله فأنت كذا وعنده حرّ"، لو قالت: "حضت" و"أحبه" طلقت هي فقط، وفي "إن حضت" يحكم بالجزء بعد الدم ثلاثة أيام من أوله. وفي "إن حضت حيضةً" لا يقع حتى تطهر. وفي "إن صمت يوماً فأنت طالق"، تطلق حين غربت من يوم صامت، بخلاف "إن صمت". ولو علّق طلقة بولادة ذكر وطلقتين بأبني فولدتهما، ولم يُدر الأول طلقت واحدة قضاءً وثنيتين<sup>82</sup> تنزهاً، وانقضت العدة، ولو علّق الثلاث بشيئين يقع إن وجد<sup>83</sup> في الملك، أو الأول في غيره والثاني فيه، ولا يقع إن وجد إلا في الملك أو الأول فيه والثاني في غيره. والتنجز يبطل التعليق فلو علّق الثلاث بشرط، ثمّ نجّزها، ثمّ عادت إليه بعد التحليل، ثمّ وجد الشرط لا يقع شيء. ومن علّق الثلاث بوطء زوجته فأولج ولبث فلا عقر عليه، وكذا لو علّق عتق أمته بوطئها. ولم يصر مراجعاً به في الرجعي، فلو نزع، ثمّ أولج يجب العقر، وكان رجعة.

### [فصل في الاستثناء]

ولو قال: "أنت طالق إن شاء الله متصلاً، أو ماتت قبل إن شاء الله" لم يقع، ولو مات هو<sup>84</sup> [34b] يقع، وفي "أنت طالق ثلاثاً إلا ثنتين" يقع<sup>85</sup> واحدة، وفي "إلا واحدة" ثنتان.

77 ج - (وتطلق بعد الشرط إن قاله لزوجته ثمّ كلمها) صح هـ؛ م - (ثمّ كلمها)؛ ب: (وكلمها).

78 أ: (أجنبية)؛ ب - (لأجنبية).

79 ج: (ونكحها)؛ م - (فنكحها).

80 م - (يحنث بكل مرة ولو بعد زوج آخر).

81 ب: (وفي إن كنت).

82 م - (وثنتين) صح هـ.

83 أ، م، ب: (إن وجد).

84 م - (هو).

85 أ: (تقع).

## باب طلاق المريض

المريض الذي يصير فارقاً بالطلاق، ولا يصحّ تبرّعه إلاّ من الثلث؛ من غالب حاله الهلاك بمرض، أو غيره، فمن أضناه مرض، وعجز عن إقامة مصالحه خارج البيت،<sup>86</sup> وأمكّنه<sup>87</sup> إقامة حوائجه في البيت،<sup>88</sup> ومن بارز رجلاً أو قدّم ليقتل في قصاص، أو رجم مريض، فلو أبان زوجته، وهو كذلك، ومات بذلك السبب أو غيره ترث، وكذا طالبة<sup>89</sup> رجعية طلقت ثلاثاً، ومبانة قبّلت ابن زوجها. ومن لاعنها في مرضه،<sup>90</sup> أو آلى منها مريضاً،<sup>91</sup> فأما من<sup>92</sup> قام بمصالحه<sup>93</sup> خارج البيت، فاشتكى<sup>94</sup> مع ذلك،<sup>95</sup> أو حمى. ومن هو محصور، أو في صف القتال، أو حبس بقصاص، أو رجم فصحيح إن طلقت، وهو كذلك لا ترث. وكذا المختلعة، ومخيرة<sup>96</sup> اختارت نفسها، ومن طلقت ثلاثاً بأمرها، أو لا بأمرها، ثمّ صحّ. ولو تصادق الزوجان على ثلاث في الصحة، ومضى العدة، ثمّ أقرّ لها بدين، أو أوصى بشيء، فلها الأقلّ منه، ومن الإرث كمن طلقت ثلاثاً بأمرها في مرضه، ثمّ أقرّ أو أوصى، ولو علّق الثلاث بشرط، ووجد في مرضه؛ إن علّقه بمجيء وقت كرجب،<sup>97</sup> أو فعل أجنبي<sup>98</sup> ترث، إلاّ إذا علّق في صحّته. [35a] وإن علّق بفعل نفسه ترث، سواء كان التعليق والشرط في مرضه، أو التعليق في صحّته، والفعل له منه بدّ ككلام أجنبي،<sup>99</sup> أو لا بدّ له<sup>100</sup> منه، كأكل الطعام، وصلاة الظهر، وكلام الأبوين. وإن علّق بفعلها؛ فإن كانا في مرضه، والفعل لها منه بدّ لا ترث، وإن لم يكن<sup>101</sup> بدّ ترث. وإن كان في

86 أ، ج، م، ب + (وقدر فيه).

87 ب - (وأمكّنه).

88 أ، م - (وأمكّنه إقامة حوائجه في البيت)؛ ج - (وأمكّنه إقامة حوائجه في البيت) صح ه؛ ب - (إقامة حوائجه في البيت) صح ه.

89 ج : (وكذا إذا طالبتّه)؛ م : (وطالبة).

90 م - (في مرضه).

91 أ، ج، م، ب + (كذلك).

92 أ، ج، م، ب : (ومن).

93 م : (بها).

94 أ، ج، م، ب : (مشتكياً).

95 أ، م، ب - (مع ذلك).

96 م : (أو مخيرة).

97 ب - (كرجب) صح ه.

98 ج - (أو فعل أجنبي) صح ه.

99 م، ب : (الأجنبي).

100 م، ب - (له).

101 ج + (لها منه)؛ ب + (منه).

صحتّه لا ترث إلاّ فيما لا بدّ لها منه عند أبي حنيفة وأبي يوسف خلافاً لمحمد وزفر -رحمهم الله-، وفي الرجعيّ ترث في الأحوال<sup>102</sup> كلّها<sup>103</sup> جمع.<sup>104</sup> وخصّ إرثها بموته في عدّتها والله أعلم.<sup>105</sup>

## باب الرجعة

هي في العدة لا بعدها لمن طلق دون ثلاث،<sup>106</sup> وإن أبت بنحو: "راجعتك"، وبوطئها، ومسها بشهوة، ونظره إلى فرجها بشهوة،<sup>107</sup> وندب إشهاده على الرجعة وإعلامها بها، وأن لا يدخل عليها حتى تؤذنها<sup>108</sup> إن لم يقصد. رجعتها ولو ادّعى بعد العدة الرجعة فيها وصدّقته، فهو<sup>109</sup> رجعة، وإن كذّبه فلا، ولا يمين عليها عند أبي حنيفة -رحمه الله-، وإن قال: "راجعتك"، فقالت: "مضت عدّتي" فلا رجعة، كما في زوج أمة أخبر بعد العدة بالرجعة فيها كسيدها<sup>110</sup> وكذّبه،<sup>111</sup> أو قال: "راجعتك"، فقالت: "مضت عدّتي" وأنكرا، وإن انقطع دم آخر العدة بعشرة<sup>112</sup> تمّت ولأقلّ منها لا، حتى تغتسل، أو يمضي وقت فرض، أو تيمّم<sup>113</sup> فتصلّي، ولو نسيت غسل عضو راجع، وفيما دونه لا. ولو طلق حاملاً، أو من ولدت [35b] مُنكراً وطأها، فله الرجعة، وإن خلا بها وأنكر فلا، فإن طلقها<sup>114</sup> فراجعها، فجاءت بولد لأقلّ من سنتين صحّت. ولو قال: "إذا ولدت فأنت طالق"، فولدت، ثمّ آخر بيطنين، فهو رجعة، وفي "كلّما ولدت"<sup>116</sup> وولدت<sup>117</sup> ثلاثة بيطون يقع ثلاث،<sup>118</sup> والولد الثاني رجعة كالثالث، وعليها العدة بالحيض، ومطلقة الرجعيّ تتزوّج، ولا يسافر بها حتى يشهد على رجعتها، وله<sup>119</sup> وطؤها.

102 ج : (في أحوال).

103 أ، ج، م، ب - (كلها).

104 أ، ج، م، ب : (أجمع).

105 ق - (وفي الرجعي ترث في الأحوال كلها جمع وخص إرثها بموته في عدّتها والله أعلم) صح هـ.

106 ج : (الثلاث).

107 أ - (إلى فرجها بشهوة) صح هـ.

108 أ، م، ب : (حتى يؤذنها).

109 م : (وهو).

110 أ + (صدقه).

111 أ : (فكذّبه).

112 م : (لعشرة).

113 م : (أو تتيمم) ؛ ب : (أو يتيمم).

114 ج : (وإن طلقها).

115 ب - (طالق) صح هـ ؛ ب + (كذا).

116 ج - (ولدت) صح هـ.

117 أ : (فولدت).

118 ج : (ثلاثا).

119 ج - (وله) صح هـ.

## [فصل فيما تحلّ به المطلقة]

ونكاح مبانته بلا ثلاث في عدتها وبعدها، ولا تحلّ حرّة<sup>120</sup> بعد ثلاث، ولا أمة بعد ثنتين حتى يطأها غيره بنكاح صحيح، وتمضي عدّة طلاقه، أو موته، والمراهق يحلّ لا سيدها، وكُره النكاح بشرط التحليل، وتحلّ للأول والزوج الثاني يهدم ما دون الثلاث، فمن طلقت دونها، وعادت إليه بعد آخر عادت بثلاث خلافاً لمحمد -رحمه الله-. والمبانة بثلاث لو قالت: "حللت في مدة" تحتمله، وغلب على ظنه صدقها حلّت للأول.

### باب الإيلاء

هو حلف يمنع وطء الزوج مدّته، فلا إيلاء لو حلف على أقلّ منها، وهي للحرّة أربعة أشهر، وللأمة شهران. وحكمه: طلقة بائنة إن برّ، والكفارة والجزاء إن حنث.<sup>121</sup> ولو قال: 122 "والله لا أقربك<sup>123</sup> أربعة أشهر"، أو "لا أقربك أبداً"،<sup>124</sup> أو "إن<sup>125</sup> قربتك فعليّ حجّ"، أو "صوم"، أو "صدقة"، أو "فأنت طالق"، أو "عبده حرّاً"، فقد آلى إن قربها في المدّة حنث، [36a] وتجب الكفارة في الحلف بالله، وفي غيره الجزاء، وسقط الإيلاء. وإلّا بانّت بواحدة،<sup>126</sup> وسقط الحلف المؤقت لا المؤبد، فتبين بأخرى إن مضت مدّة أخرى بعد نكاح ثان بلا فيء، ثمّ أخرى كذلك بعد ثالث، وبقي الحلف<sup>127</sup> بعد ثلاث، لا الإيلاء، فلو قربها كفر، ولا تبين بالإيلاء،<sup>128</sup> وقوله: "والله لا أقربك شهرين<sup>129</sup> بعد هذين الشهرين" إيلاء، بخلاف قوله "بعد يوم والله لا أقربك شهرين بعد الشهرين الأولين"،<sup>130</sup> و"والله<sup>131</sup> لا أقربك سنةً إلّا يوماً"، وقوله: "بالبصرة والله لا أدخل كوفة"، وامراته بها<sup>132</sup> ولا إيلاء من مبانة وأجنبية<sup>133</sup> نكحها بعد ذلك، فأما مطلّقة<sup>134</sup> الرجعيّ كالزوجة.<sup>135</sup> ولو عجز

120 ج - (حرّة) صح هـ.

121 أ، ج، ب - (وحكمه طلقة بائنة إن برّ والكفارة والجزاء إن حنث) صح هـ؛ م - (وحكمه طلقة بائنة إن برّ والكفارة والجزاء إن حنث).

122 أ، ج: (فلو قال).

123 أ، ج، م، ب + (أو لا أقربك).

124 ق - (أو لا أقربك أبدا) صح هـ؛ أ، ج، م، ب - (أو لا أقربك أبدا).

125 م - (إن) صح هـ.

126 م - (وسقط الإيلاء وإلّا بانّت بواحدة) صح هـ.

127 ج: (حلف).

128 أ: (بإيلاء).

129 أ، ب + (وشهرين)؛ ج، م + (شهرين) صح هـ.

130 م + (وقوله).

131 م: (والله)؛ ب: (أو والله).

132 أ، ب: (فيها).

133 أ، ج: (أو أجنبية).

134 أ: (فأما المطلقة).

135 أ، م، ب: (فكالزوجة)؛ ج: (وكالزوجة).

عن الفيء بالوطء<sup>136</sup> لمرض بأحدهما، أو صغرها، أو رتقها، أو لمسيرة<sup>137</sup> أربعة أشهر بينهما، ففيه قوله: "فئتُ إليها"، فلا تطلق بعده لو مضت مدته وهو عاجز، فإن صحَّ قبل مدته ففيه بوطئه. و"أنت عليّ حرام" إن نوى به الطلاق، فبائنة، وإن نوى الظهار، أو الثلاث، أو الكذب، فما نوى وإن نوى التحريم أو لم ينو شيئاً فإيلاء، وقيل هو طلاق.<sup>138</sup> و"كلّ حلّ عليّ حرام"، و"هرجه بدست راست كيرم بروي حرام"<sup>139</sup> طلاق بلا نيّة<sup>140</sup> للعرف، وبه يفتي والله أعلم.

## باب الخلع

لا بأس به<sup>141</sup> عند الحاجة بما صحَّ مهراً، وهو طلاق بائن، ويلزم بدله، وكره أخذه إن نشر، وأخذ الفضل إن نشرت، ولو طلقها بمال، أو على مال [36b] وقع بائن إن قبلت، ولزمها المال. ولو خلع أو طلق بخرم أو خنزير لم يجب شيء، ووقع بائن<sup>142</sup> في الخلع، ورجعي في الطلاق. وإن قالت: "خالعني على ما في يدي"، أو "على ما في يدي من مال"، أو "من دراهم"، ففعل ولا شيء في يدها، لم يجب شيء في الأولى<sup>143</sup> وتردّ ما قبضت في الثانية، وثلاثة دراهم في الثالثة. وإن اختلعت على عبد لها أبق على براءتها من ضمانه، تسلمه إن قدرت، وقيمته إن عجزت. وإن طلبت ثلاثاً بألف، أو على ألف، فطلّقها واحدة تقع<sup>144</sup> في الأولى بائنة بثلاث الألف، وفي الثانية رجعية بلا شيء عند أبي حنيفة، وإن قال: "طلقني نفسك ثلاثاً بألف"، أو "عليّ ألف" فطلّقت واحدة لم تقع<sup>145</sup> شيء، وإن قال: "أنت طالق وعليك ألف"، أو "أنت حرّة وعليك ألف"، فقبلتا أو لا،<sup>146</sup> طلّقت وعتقت بلا شيء. والخلع: معاوضة في حقّها يصحّ رجوعها، وشرط الخيار لها، ولا يتوقف،<sup>147</sup> ويقتصر<sup>148</sup> على<sup>149</sup> المجلس، ويمين في حقّه حتى انعكس الأحكام، وطرف العبد في العتاق كطرفها في الطلاق.<sup>150</sup> ولو قال: "طلّقتك أمس على ألف فلم تقبلي"، وقالت: "قبلت"، فالقول له، ولو قال البائع

136 م - (بالوطء) صح هـ.

137 ج : (أو المسيرة).

138 ب - (طلاق) صح هـ.

139 ق - (وكلّ حلّ عليّ حرام وهرجه بدست راست كيرم بروي حرام) صح هـ ؛ أي: "كلّ شيء أمسكه بيدي أو أحبس به بيدي عليّ حرام".

140 ق - (بلا نيّة) صح هـ.

141 ج - (به).

142 م : (البائن).

143 ب : (في الأوّل).

144 ج ، م ، ب : (يقع).

145 ج ، م ، ب : (لم يقع).

146 ج ، ب : (أو لم تقبلا).

147 أ ، ج : (ويقتصر) ؛ أ ، ج + (على المجلس) ؛ م ، ب - (ولا يتوقف).

148 أ ، ج : (ولا يتوقف).

149 أ + (على ما وراء) ؛ ج - (ولا يتوقف على ما وراء) صح هـ.

150 م - (كطرفها في الطلاق) صح هـ.



كذلك فالقول للمشتري. ويسقط الخلع والمبارأة كلَّ حقٍّ لكلِّ واحد منهما على الآخر ممَّا يتعلَّق بالنيكاح، وإن خلع صبيته بما لها لم يجب عليها شيء، [37a] وبقي مهرها وتطلق في الأصحَّ. وإن خلعتها<sup>151</sup> على أنَّه ضامن صحَّ،<sup>152</sup> وعليه المال وإن شرط المال عليها تطلق بلا شيء إن قبلت.

## باب الظهار

هو تشبيه زوجته أو ما عبّر به عن بدنها، أو جزء شائع منها بعضو يحرم نظره إليه من أعضاء محارمه نسباً، أو رضاعاً كـ"أنت عليّ كظهر أمّي"، أو "رأسك"، ونحوه، أو "نصفك كظهر أمّي"، أو "كبطنها"، أو "كفخذها"،<sup>153</sup> أو "كفرجها"،<sup>154</sup> أو "كظهر أختي"، أو "عمتي"، ويصير<sup>155</sup> به مظاهراً، ويحرم وطؤها، ودواعيه حتّى يكفّر، فإن وطئ قبله<sup>156</sup> استغفر، وكفّر للظهار فقط، ولا يعود حتّى يكفّر، والعود الموجب للكفارة، هو عزمه على وطئها، وليس هذا إلّا ظهاراً. وفي "أنت عليّ مثل أمّي"، أو "كأمّي" إن نوى الكرامة، أو الظهار صحّت، وإن نوى الطلاق بانته، وإن لم ينو شيئاً لغا. وبـ"أنت عليّ حرام كأمّي" صحَّ ما نوى من الطلاق،<sup>157</sup> أو الظهار.<sup>158</sup> و"أنت"<sup>159</sup> عليّ حرام كظهر أمّي "ظهار لا غير، وإن نوى طلاقاً أو إيلاء.<sup>160</sup> وخص الظهار بزوجه فلم يصحَّ من أمته. ولا ممّن نكحها بلا أمرها، ثمّ ظاهر منها، ثمّ أجازت. وبـ"أنتن عليّ كظهر أمّي" لنسائه تجب لكلِّ كفارة.

## [فصل في الكفارة]

وهي عتق رقبة، وجزا فيها المسلم، والكافر، والذکر، والأنثى، والصغير، والكبير، والأصمّ، والأعور، ومقطوع إحدى يديه وإحدى رجله من خلاف، [37b] ومكاتب لم يؤدّ شيئاً، وشراء قريبه بنية كفارته، وإعتاق نصف عبده، ثمّ باقيه. جاز<sup>161</sup> لا فائت جنس المنفعة كالأعمى، ومجنون لا يعقل، والمقطوع<sup>162</sup> يده، أو إبهامه، أو رجلاه أو يد ورجل من جانب، ولا المدبّر، ومكاتب أدّى بعض بدله، وإعتاق نصف عبد مشترك، ثمّ باقيه

<sup>151</sup> ج ، م : (فإن خلعتها).

<sup>152</sup> م - (صحَّ) صح هـ.

<sup>153</sup> ج : (أو بفخذها).

<sup>154</sup> ج : (أو فرجها).

<sup>155</sup> م : (فيصير).

<sup>156</sup> ج : (قبلها).

<sup>157</sup> ج ، م : (من طلاق).

<sup>158</sup> ج ، م : (أو ظهار).

<sup>159</sup> م : (وبأنت).

<sup>160</sup> ج - (وإن نوى طلاقاً أو إيلاء) صح هـ ؛ م - (وإن نوى طلاقاً أو إيلاء).

<sup>161</sup> م ، ب - (جاز).

<sup>162</sup> م : (ومقطوع).

بعد ضمانه، ونصف عبده عن تكفير، ثمّ باقيه بعد وطء من ظاهر منها، وإن عجز عن العتق صام شهرين ولاءً ليس<sup>163</sup> فيهما شهر رمضان، ولا خمسة نهي صومها، وإن أفطر بعذر، أو غيره،<sup>164</sup> أو وطئها في الشهرين ليلاً عمداً، أو يوماً<sup>165</sup> سهواً،<sup>166</sup> استأنف الصوم لا الإطعام<sup>167</sup> إن وطئها في خلاله، وإن عجز عن الصوم أطمع هو أو نائبه ستين مسكيناً كلاً قدر الفطرة، أو قيمته، وإن غداهم<sup>168</sup> وعشّاهم، وأشبعهم في كل<sup>169</sup> فيهما<sup>170</sup> وقتل<sup>171</sup> ما أكلوا، أو أعطى من برّ، ومنوي تمر أو شعير، أو واحداً شهرين جاز، وفي يوم واحد قدر الشهرين لا إلا عن يومه، وإن أطمع ستين مسكيناً كلاً صاعاً عن ظهارين لم يصحّ، وعن إفطار وظهار صحّ، كصوم أربعة أشهر، أو<sup>172</sup> إطعام مائة وعشرين مسكيناً، أو إعتاق<sup>173</sup> عبدین عن ظهارين، وإن لم يعين واحداً لواحد، وفي إعتاق عبد عنهما، أو صوم<sup>174</sup> شهرين، له أن يعين لأيّ شاء. وإن أعتق<sup>175</sup> عن قتل وظهار لم يجز عن واحد، [38a] وكفّر عبد ظاهر بالصوم فقط لا سيّده بالمال عنه.

## باب اللعان

من قذف بالزنا زوجته العفيفة، وكلّ صلح<sup>176</sup> شاهداً، أو نفى ولدها وطالبت به لاعن، فإن أبي حبس حتى يلاعن، أو يكذب نفسه فيحدّ، فإن لاعن لاعتت، وإلا حبست حتى تلاعن أو تصدّقه، فإن كان هو عبداً، أو كافراً أو محدوداً في قذف حدّ، وإن صلح هو شاهداً، وهي أمة، أو كافرة، أو محدودة في قذف، أو صبيّة، أو مجنونة، أو زانية فلا حدّ عليه،<sup>177</sup> ولا لعان.

وصورته : أن يقول هو أولاً أربع مرّات "أشهد بالله أنّي صادق فيما رميتها به من الزنا"، وفي الخامسة "لعنة الله عليه إن كان<sup>178</sup> كاذباً فيما رماها به من الزنا"؛ مشيراً إليها في جميعه، ثمّ تقول هي أربع مرّات "أشهد

<sup>163</sup> م : (وليس).

<sup>164</sup> ج : (أو بغيره).

<sup>165</sup> لم تحقّق a51 و b51 من ألسقوطها.

<sup>166</sup> م - (سهوا) صح هـ.

<sup>167</sup> ب : (لا الطعام).

<sup>168</sup> ج : (فإن غداهم).

<sup>169</sup> أ ، ج - (في كل) ؛ ب + (يوم).

<sup>170</sup> م ، ب - (فيهما).

<sup>171</sup> أ ، ج : (وإن قل) ؛ ب : (وأقل).

<sup>172</sup> م ، ب : (و).

<sup>173</sup> ب : (وإعتاق).

<sup>174</sup> ج ، م : (وصوم).

<sup>175</sup> ج : (ولو أعتق).

<sup>176</sup> أ : (صالح).

<sup>177</sup> ب - (عليه) صح هـ.

<sup>178</sup> ج - (كان) صح هـ.

بالله أنه كاذب فيما رماني به من الزنا"، وفي الخامسة "غضب الله عليها إن كان صادقاً فيما رماني به من الزنا"، ثم يفرّق القاضي بينهما، وإن قذف بنفي الولد،<sup>179</sup> قال هو : "أشهد بالله أيّ صادق فيما رميتها به من نفي الولد"، وكذا هي، ولو قذف بالزنا، ونفي الولد،<sup>180</sup> ذكرنا<sup>181</sup> هما<sup>182</sup> فيه،<sup>183</sup> ثم يفرّق القاضي، وينفي نسبه، ويلحقه بأمّه، فتبين<sup>184</sup> تطليقة،<sup>185</sup> فإن أكذب<sup>186</sup> نفسه حدّ، وحلّ له نكاحها، وكذا إن قذف<sup>187</sup> غيرها فحدّ، أو زنت فحدّت، ولا لعان بقذف الأخرس، ونفي الحمل، ونفي الولد،<sup>188</sup> وإن ولدت [38b] لأقلّ من ستة أشهر، وب"زנית وهذا الحمل منه" تلاعنا، ولم ينف القاضي الحمل ومن نفى الولد زمان التهنة، وشراء آلة الولادة صحّ،<sup>189</sup> وبعده لا، ولاعن في حاله، وإن نفى أول توأمين، وأقر بالآخر حدّ، وفي عكسه لاعن، وصحّ نسبهما في وجهين.<sup>190</sup>

## باب العين

إن أقرّ أنه لم يصل أجله الحاكم سنةً قمريةً في الصحيح، ورمضان وأيام حيضها منها، لا مدّة مرضه ومرضها، فإن لم يصل<sup>191</sup> فيها فرّق القاضي بينهما إن طلبته، وتبين تطليقة،<sup>192</sup> ولهاكلّ المهر إن خلا بها، وتجب العدة. وإن اختلفا وكانت ثيباً، أو بكرًا فنظرت النساء فقلن : "ثيب"، حلف، فإن حلف بطل حقّها، وإن نكل<sup>193</sup> أو قلن : "بكر" أجل. ولو أجل،<sup>194</sup> ثم اختلفا فالتقسيم هنا كما مرّ، وبطل حقّها بحلفه حيث بطل ثمة، كما لو اختارته، وخيّرت هنا<sup>195</sup> حيث أجل ثمة. والخصي كالعين فيه، وفي المحبوب فرّق حالاً بطلبها<sup>196</sup> ولا يتخيّر أحدهما بعيب الآخر.

179 أ، ج، م، ب + (أو به وبالزنا).

180 أ، م، ب - (قال هو أشهد بالله إني صادق فيما رميتها به من نفي الولد وكذا هي ولو قذف بالزنا ونفي الولد) ؛ ج - (قال هو أشهد بالله إني صادق فيما رميتها به من نفي الولد وكذا هي) صح هـ ؛ ج - (ولو قذف بالزنا ونفي الولد).

181 أ : (نكر).

182 م - (هما).

183 م، ب + (ما قذف به).

184 أ، ج، م، ب : (وتبين).

185 م، ب : (بطلقة).

186 ج : (وإن أكذب).

187 م : (إذا قذف).

188 أ، ج، م، ب - (ونفي الولد).

189 ج : (يصح).

190 أ، ج، م، ب : (في الوجهين).

191 ب : (وإن لم يصل).

192 أ، م، ب : (بطلقة).

193 ب : (فإن نكل).

194 ج - (ولو أجل) صح هـ.

195 أ - (هنا) صح هـ.

196 أ - (بطلبها) صح هـ.

## باب العدة

هي حرّة تحيض للطلاق والفسخ ثلاث حيض كوامل، كأم ولد مات مولاهما، أو أعتقها، وموطوءة بشبهة أو نكاح فاسد في الموت والفرقة؛ ولمن لم تحض لصغر، أو كبير، أو بلغت بالسن ولم تحض<sup>197</sup> ثلاثة أشهر، وللموت أربعة أشهر وعشر، [39a] ولأمة تحيض حيضتان، ولمن لم تحض، أو مات عنها زوجها نصف ما للحرّة، وللحامل الحرّة أو الأمة، وإن مات عنها صبيّ وضع حملها، ولمن حبلت بعد موت الصبيّ عدّة الموت، ولا نسب في وجهيه، ولامرأة الفارّ للبائن<sup>198</sup> أبعد الأجلين، وللرجعيّ ما للموت. ولمن أعتقت في عدّة رجعيّ كعدّة حرّة، وفي عدّة بائن، أو موت كأمة وآيسة رأت الدم بعد عدّة الأشهر تستأنف<sup>199</sup> بالحيض كما تستأنف<sup>200</sup> بالشهور من حاضت حيضة ثمّ آيست، وعلى معتدّة وطئت بشبهة عدّة أخرى، وتداخلتا، وحيض تراه منهما، وإذا تمّت الأولى دون الثانية<sup>201</sup> تجب إتمامها،<sup>202</sup> وتنقضي عدّة الطلاق والموت وإن جهلت بهما، ومبدؤها عقبيهما، وفي نكاح فاسد عقيب تفرقه،<sup>203</sup> أو عزمه ترك الوطء. ولو قالت: "انقضت عدّتي: " حلفت وصدّقت. وإن نكح<sup>204</sup> معتدّته من بائن وطلّق قبل وطئه يجب مهر تامّ، وعدّة مستقبله، ولا عدّة على ذميّة طلّقها ذميّ، ولا حرّية خرجت إلينا مسلمة.

### [فصل في الحداد]

وتحدّ معتدّة البائن، والموت، كبيرة مسلمة حرّة، أو لا، بترك الزينة، ولبس المزعفر، والمعصفر، والحناء، والطيب، والدهن، والكحلّ إلّا بعذر، لا معتدّة عتق، ونكاح فاسد، ولا تخطب معتدّة إلّا تعريضاً، ولا تخرج معتدّة الرجعيّ والبائن من بيتها أصلاً، [39b] وتخرج معتدّة الموت في الملويين، وتبيت في منزلها، وتعدّ في منزلها وقت الفرقة، والموت إلّا أن تخرج، أو خافت تلف مالها أو الانهدام، أو لم تجد كراء البيت، ولا بدّ من سترة بينهما في البائن، وإن ضاق<sup>205</sup> المنزل عليهما، فالأولى خروجه، وكذا مع فسقه، وحسن أن تجعل بينهما قدارة على الخيلولة، ولو أبانها، أو مات عنها في سفر، وليس بينها وبين مصرها مسيرة سفر رجعت، وإن كانت تلك من كلّ جانب خيّرت معها وليّ أو لا، والعود أحمد، وإن كانت في مصر تعدّ ثمة، ثمّ تخرج بمحرم.

197 ج : (أو لم تحض).

198 أ - (للبائن) صح هـ.

199 م : (استأنف).

200 أ - (بالحيض كما تستأنف) صح هـ.

201 م - (دون الثانية) صح هـ.

202 م : (تمامها).

203 م ، ب : (تفرقه).

204 ج : (ولو نكح).

205 ب : (وإن ضاقت).

## باب [ثبوت] النسب والحضانة

### [فصل في ثبوت النسب]

من قال : "إن نكحتها فهي طالق" فنكحها، فولدت لنصف سنة منذ نكحها،<sup>206</sup> لزمه نسبه ومهرها، ويثبت نسب ولد معتدة الرجعي، وإن جاءت به لأكثر من سنتين ما لم تقرّ بمضي العدة، وبانت في الأقل، وراجع في الأكثر، ومبتوتة ولدته<sup>207</sup> لأقلّ منهما، وإن ولدت لتماهما<sup>208</sup> لا إلا بدعوة، ويحمل على وطئها بشبهة في العدة، ومراهقة أتت به لأقلّ من تسعة أشهر فإن أتت<sup>209</sup> ولتسعة<sup>210</sup> لا، ومعتدة أقرت بمضي العدة، وولدت لأقلّ من نصف سنة،<sup>211</sup> ولنصفها<sup>212</sup> لا، ومعتدة ظهر<sup>213</sup> حبلها، أو أقرّ الزوج به، أو ثبت<sup>214</sup> ولادتها بحجة تامّة، أو ولدت لأقلّ من سنتين، وأقرّ الورثة بها،<sup>215</sup> ومنكوحة أتت به لستة أشهر أقرّ به الزوج، أو سكت، فإن جحد ولادتها يثبت [40a] بشهادة امرأة، فيلاعن إن نفاه، وإن أتت به<sup>216</sup> لأقلّ منها فلا نسب،<sup>217</sup> فإن ولدت وادعت نكاحها مذ ستّة<sup>218</sup> أشهر، والزوج الأقلّ صدقت بلا يمين عند أبي حنيفة، ولو علّق طلاقها بولادتها فشهدت امرأة بما لم يقع، وإن أقرّ بالحبل،<sup>219</sup> ثمّ علّق يقع بلا<sup>220</sup> شهادة.

أكثر مدة الحمل سنتان، وأقلّها ستّة أشهر. ومن نكح أمة فطلقها<sup>221</sup> فشرأها، فإن ولدت لأقلّ من ستة أشهر مذ شرأها<sup>222</sup> لزمه وإلا فلا، ومن قال<sup>223</sup> لأتمته : "إن كان في بطنك ولد فهو مّي" فشهدت على الولادة امرأة فهي أمّ ولده، أو لطفل "هو ابني" ومات، فقالت أمّ الطفل : "هو ابنه وأنا زوجته" يرثانه، وإن قال وارثه : "أنت أمّ ولده" وجهلت حرّيتها لا ترث.

206 ب : (مذ نكحها).

207 ج : (ولدت).

208 ب : (لتماهما).

209 ج - (فإن أتت) صح هـ ؛ م ، ب - (فإن أتت).

210 أ ، ج : (لتسعة).

211 أ + (ولم يثبت).

212 أ : (لنصفها).

213 م : (ظهرت).

214 أ ، م ، ب : (أو يثبت).

215 م ، ب : (به).

216 ج - (إن أتت به) صح هـ ؛ م ، ب - (إن أتت به).

217 م ، ب : (لا نسب).

218 م : (منذ ستّة).

219 ج : (بالحمل).

220 ب - (بلا) صح هـ.

221 ب : (وطئها).

222 م : (منذ شرأها).

223 ج : (وإن قال).

## [فصل في الحضانة]

والحضانة للأُمّ بلا جبرها طَلَّقت أو لا، ثمَّ أمُّها وإن علت، ثمَّ أمُّ أبيه، ثمَّ أخته لأب وأم،<sup>224</sup> ثمَّ حالته كذلك، ثمَّ عمَّته، بشرط حرّيتها فلا حقّ لأمة، وأمّ ولد فيه، والذمّية كالمسلمة حتّى يعقل ديناً، وبنكاح غير محرم منه يسقط<sup>225</sup> حقّها، ومحرم لا كأُمّ نكحت عمّه، وجدّة جدّه، ويعود الحقّ بزوال نكاح سقط به، ثمَّ العصابات على ترتيبهم، لكن لا تدفع صبيّة إلى عصابة غير محرم كمولى العتاقة، وابن العمّ، ولا فاسق ماجن، ولا يخيّر طفل، والأُمّ والجدّة أحقّ بالابن حتّى يأكل، ويشرب، ويلبس، ويستنجي وحده، [40b] وبالبنات حتّى تحيض، وعن محمّد حتّى تشتهى وهو المعتمد لفساد الزمان، وغيرها حتّى تشتهى، ولا تسافر مطلّقة بولدها إلّا إلى وطنها الذي نكحها فيه، وهذا للأُمّ فقط.

## باب النفقة

تجب هي والكسوة والسكنى على الزوج، ولو صغيراً لا يقدر على الوطاء للعرس، مسلمة أو كافرة، كبيرة أو صغيرة توطأ بقدر حالهما، في الموسرين نفقة اليسار، وفي المعسرين نفقة العسار،<sup>226</sup> وفي الموسر والمعسرة وعكسه بين الحالين، ولو هي في بيت أبيها، أو مرضت في بيت الزوج. لا لصغيرة لا توطأ،<sup>227</sup> وناشرة<sup>228</sup> خرجت من بيته بغير حقّ، ومحبوسة بدين، ومريضة لم ترفّ، ومغصوبة كرهاً، وحاجة لا معه، ولو كانت معه فلها نفقة الحضر لا السفر، ولا الكراء. وعليه موسراً نفقة خادم واحد لها فقط، لا معسراً في الأصحّ، ولا يفرّق بينهما بعجزه عنها، وتؤمر بالاستدانة عليه، ومن فرضت لعساره فأيسر، تمّ نفقة يساره إن طلبت. وتسقط<sup>229</sup> نفقة مدّة مضت إلّا إذا سبق فرض قاض، أو رضيا بشيء، فتجب لما مضى مادام حيين، فإن مات<sup>230</sup> أحدهما أو طلقها قبل قبض سقط<sup>231</sup> الفرض<sup>232</sup> إلّا إذا استدان بأمْر قاض، ولا تستردّ معجّلة مدّة مات أحدهما قبلها،<sup>233</sup> ونفقة عرس القنّ عليه يباع فيها مرّة بعد أخرى، وفي دين غيرها يباع مرّة،<sup>234</sup> [41a] وتجب<sup>235</sup>

<sup>224</sup> م + (ثم لأم) صح هـ ؛ ب : (ولأم) ؛ ب + (ثم لأم ثم لأب).

<sup>225</sup> أ : (سقط).

<sup>226</sup> ج - (وفي المعسرين نفقة العسار) صح هـ.

<sup>227</sup> م - (لصغيرة لا توطأ).

<sup>228</sup> م : (لناشرة).

<sup>229</sup> م : (ويسقط).

<sup>230</sup> م : (وإن مات).

<sup>231</sup> م : (يسقط).

<sup>232</sup> أ ، ج ، م ، ب : (المفروض).

<sup>233</sup> م : (قبل).

<sup>234</sup> ب + (ونفقة الأمة المنكوحة عند التبرية وقد مرت).

<sup>235</sup> ب : (ويجب).

سكنها في بيت ليس فيه أحد من أهله، ولو ولده من غيرها إلا برضاها، وبيت مفرد<sup>236</sup> من دار له غلق كفاهها. وله منع والديها وولدها من غيره من الدخول عليها، لا من النظر إليها، وكلامها متى شأوا، وقيل: لا منع<sup>237</sup> من الخروج<sup>238</sup> إلى الوالدين، ولا من دخولهما عليها كل جمعة، وفي محرم غيرها كل سنة هو الصحيح، وتفرض نفقة عرس الغائب، وطفله، وأبويه في مال له من جنس حقهم فقط، عند مودع، أو مضارب، أو مديون أقر<sup>239</sup> به وبالنكاح، أو علم القاضي ذلك وجحد هؤلاء.<sup>240</sup> ويخلفها أنه لم يعطها النفقة ويكفلها،<sup>241</sup> لا بإقامة<sup>242</sup> بيّنة على النكاح، ولا إن لم يخلف مالا فأقامت بيّنة ليفرضها<sup>243</sup> عليه،<sup>244</sup> ويأمرها بالاستدانة عليه، ولا يقضي به،<sup>245</sup> وقال زفر: يقضى بالنفقة لا بالنكاح، وعمل القضاة اليوم على هذا للحاجة، ومطلقة الرجعيّ والبائن والمفرقة بلا معصية كخيار العتق، والبلوغ، والتفريق لعدم الكفاءة؛ النفقة والسكنى لا لمعتدة الموت، والمفرقة بمعصية؛<sup>246</sup> كالردّة. وتقبيّل ابن الزوج وردة معتدة الثلاث تسقط، [41b] لا تمكينها ابنه.

### [فصل في نفقة الأقارب]

ونفقة الطفل فقيراً على أبيه، ولا يشركه<sup>247</sup> أحد كنفقة أبويه، وعرضه وليس على أمه إرضاعه إلا إذا تعيّنت، ويستأجر الأب من ترضعه عندها، ولو استأجرها منكوحه، أو معتدة من رجعيّ؛<sup>248</sup> لترضعه لم يجز، وفي المبتوتة روايتان، وإرضاعه بعد العدة أو لابنه من غيرها صح، وهي أحقّ من الأجنبية إلا إذا طلبت زيادة أجر. ونفقة البنت بالغة والابن زمناً على الأب خاصّة، به يفتى. وعلى الموسر يسار الفطرة لا المعسر نفقة أصوله الفقراء بالسوية بين الابن والبنت، ويعتبر فيها القرب والجزئية لا الإرث، ففي من له بنت وابن ابن على البنت وارثه لهما،<sup>249</sup> وفي ولد بنت وأخ على ولدها وارثه للأخ،<sup>250</sup> ونفقة كلّ ذي رحم<sup>251</sup> محرم صغير أو أنثى بالغة

236 أ: (منفرد).

237 أ، ج، م، ب: (لا يمنع).

238 ج: (من خروج)؛ ب: (من الدخول).

239 ج: (يقر).

240 ج، م - (وجحد هؤلاء).

241 أ + (في خلاف الجنس ولا إن لم يعلم القاضي بذلك ولم يقرّوا به)؛ ب + (في خلاف الجنس).

242 ب: (ولا بإقامة).

243 ج، م: (ليفرض).

244 م - (عليه).

245 ج - (ولا يقضي به) صح ه؛ م - (عليه ولا يقضي به).

246 ب: (لمعصية).

247 م، ب: (لا يشركه).

248 ج: (من الرجعي).

249 م - (وارثه لهما).

250 م - (وارثه للأخ).

251 ج - (رحم) صح ه.

فقيرة، أو ذكر زمن، أو أعمى على قدر الإرث، وتجبر<sup>252</sup> عليه، ويعتبر فيها أهلية الإرث لا حقيقته. فنفقة من له أخوات متفرقات عليهنّ أحماساً كإرثه، ونفقة من له خال، وابن عمّ على الخال. ولا نفقة مع الاختلاف ديناً إلا للزوجة والأصول والفروع، فليس على النصراني نفقة أخيه<sup>253</sup> المسلم، ولا في عكسه.<sup>254</sup> وباع الأب عرض ابنه لا عقاره لنفقته لا لدين<sup>255</sup> له عليه سواها، والأمّ لا تتبع ماله لنفقته وضمن مودع الابن لو أنفقها على أبويه بلا أمر قاض [42a] لا الأبوان لو أنفقا ماله عندهما، وإذا قضى بنفقة غير العرس، ومضت مدّة سقطت، إلا أن يأذن القاضي بالاستدانة، ونفقة المملوك على سيّده، فإن أبي كسب وأنفق، وإن عجز أمر ببيعه.<sup>256</sup>



---

<sup>252</sup> أ ، ب : (ويجبر).

<sup>253</sup> م - (أخيه).

<sup>254</sup> م - (فليس على النصراني نفقة المسلم ولا في عكسه) صح هـ.

<sup>255</sup> أ ، ج ، م ، ب : (ولا لدين).

<sup>256</sup> ج : (بيعه).



## ٩- كتاب العتاق

هو يصحّ من حرّ مكلف بصريح لفظه بلا نية كـ "أنت حرّ"، أو "معتق"، أو "عتيق"، أو "أعتقتك"، أو "محرّر"، أو "حررتك"، أو "هذا مولاي"، أو "يا مولاي"، و"رأسك حرّ" ونحوه ممّا عبّر<sup>1</sup> به عن البدن. وبكنايته إن نوى كـ "لا ملك لي عليك"، و"لا سبيل"<sup>2</sup> و"لا رقّ"، و"خرجت من ملكي"، و"خلّيت سبيلك"، ولأتمته "قد أطلّقتك". و"بهذا ابني للأصغر والأكبر"، لا بـ "يا ابني" و"يا أخي" و"لا سلطان لي عليك"، ولفظ الطلاق وكنايته مع نية العتق، و"أنت مثل الحرّ" بخلاف "ما أنت إلّا حرّ". ومن ملك ذا رحم محرم، أو أعتق لوجه الله، أو للسلطان<sup>3</sup> أو للشيطان<sup>4</sup> أو للصنم، أو مكرهاً أو سكران، أو أضاف عتقه إلى ملك، أو شرط ووجد عتق، كعبد حرّ<sup>5</sup> خرج إلينا مسلماً. والحمل يعتق بعنق أمّه لا هي بعنقه، والولد يتبع أمّه<sup>6</sup> في الملك، والرقّ، والعتق، وفروعه، وولد الأمة من زوجها ملك لسيدّها، وولدها من مولاهها حرّ.

### باب عتق البعض

[42b] وإن أعتق بعض عبده صحّ، وسعى فيما بقي، وهو كالمكاتب بلا ردّ إلى الرقّ لو عجز، وقالوا: عتق كلّ. ولو أعتق شريك حظّه أعتقه<sup>7</sup> الآخر، أو استسعاها، أو ضمن المعتق موسراً قيمة حظّه لا معسراً، والولاء لهما إن أعتق أو استسعى، وللمعتق إن ضمنه، ورجع به على العبد، وقالوا: له ضمانه<sup>8</sup> غنيّاً، والسعاية فقيراً فقط، والولاء للمعتق، وإن شهد كلّ شريك بعنق الآخر سعى لهما في حظّهما، والولاء لهما، وقالوا: سعى للمعسرين لا<sup>9</sup> للموسرين، ولو تخالفا يساراً سعى للموسر لا لضدّه، ووقف الولاء في الأحوال، ولو علّق أحدهما عتقه بفعل غداً، والآخر بعده فمضى، وجعل شرطه عتق نصفه، وسعى في نصفه لهما، وعند محمد سعى في كلّ، ولا عتق في عبيدين. ومن ملك ابنه مع آخر بشراء، أو هبة، أو وصيّة، أو اشتري نصف ابنه من سيده، أو علّق عتقه بشراء نصفه، ثمّ اشتراه مع آخر عتق حصّته، ولم يضمن علم الشريك حاله أو لا كما لو ورثاه، وأعتقه الآخر، أو سعى له، وقالوا: في غير الإرث ضمن نصف قيمته غنيّاً، وسعى له فقيراً، وإن اشتري نصفه، ثمّ الأب باقيه غنيّاً ضمن، أو سعى، وخالفا فيها، ولو دبّره أحد الشركاء، وأعتقه آخر، وهما موسران ضمن

1 م : (يعبر).

2 أ + (لي عليك) ؛ ج + (لي).

3 أ ، ج ، م ، ب - (أو للسلطان).

4 ق - (أو للشيطان) صح هـ.

5 أ ، ج ، ب : (لحرّبي).

6 ب : (الأم).

7 أ ، م ، ب : (أعتق).

8 ج - (ضمانه) صح هـ.

9 ق - (للمعسرين لا) صح هـ.

الساكت مدبره لا معتقه، والمدبر معتقه<sup>10</sup> ثلثه مدبراً لا ما<sup>11</sup> ضمنه، [43a] وقالوا : ضمن مدبره لشريكه<sup>12</sup> موسراً، أو معسراً، ولو قال : "هي أم ولد شريكى" وأنكر تخدومه يوماً، وتوقف يوماً، ولا قيمة لأم ولد، فلا يضمن غني أعتقها مشتركة.

### [باب العتق المبهم]

ولو قال لعبدین عنده من ثلاثة له : "أحدكما حرّ"، فخرج واحد ودخل آخر، فأعاد ومات بلا بيان عتق مّمّ ثبت ثلاثة أرباعه، ومن كلّ من غيره نصفه، وعند محمّد ربع من دخل، ومن غيره كما قالوا : وإن قاله مريضاً ولم يجز وارث جعل كلّ عبد سبعة كسهام عتق عندهما، وعتق مّمّ ثبت ثلاثة، ومن كلّ من غيره سهمان، وعند محمّد كلّ ستّة كسهام عتق عنده، وعتق<sup>13</sup> مّمّ خرج سهمان، ومّمّ ثبت ثلاثة، ومّمّ دخل سهم وسعى كلّ<sup>14</sup> في باقيه على القولين، ويصحّ الثلث والثلثان، ولو طلق كذلك قبل وطء سقط ربع مهر من خرجت، وثلاثة أثمان من ثبتت، وثمن من دخلت. والوطء والموت بيان في طلاق مبهم؛ كبيع، وموت، وتدبير، واستيلاد، وهبة، وصدقة مسلمتين في عتق مبهم دون وطء فيه، وب"أول ولد تلدينه ابناً فأنت حرّة"، إن ولدت ابناً وبنثاً ولم يدر الأول عتق نصف الأمّ والبنت، والابن عبد، ولو شهدا بعتق أحد عبديه بطلت إلا في وصيته،<sup>15</sup> وقيل في طلاق [43b] إحدى نسائه لشرطيّة<sup>16</sup> الدعوى في عتق العبد عند أبي حنيفة،<sup>17</sup> لا الطلاق، وعتق الأمة إن حرم الفرج، فلغت في عتق إحدى أمته لعدم التحريم.

### فصل<sup>18</sup> [الحلف بالعتق]

ويعتق ب"إن دخلت وكلّ"<sup>19</sup> عبد لي يومئذ حرّ"، من له حين دخل ملكه بعد حلفه أو قبله، وبلا يومئذ من له وقت حلفه فقط، مثل "كلّ عبد لي"، أو "أملكه حرّ بعد غد" عنده، لا الحمل ب"كلّ مملوك لي ذكر

10 ج - (والمدير معتقه) صح هـ.

11 أ، ج، ب : (لا بما) ؛ م : (لا لما).

12 أ، ج، م، ب : (لشريكه).

13 ج - (واعتق).

14 ج - (كل) صح هـ.

15 أ، ج، م، ب : (في وصية).

16 م : (بشرطيّة).

17 أ - (عند أبي حنيفة) ؛ ج - (عند أبي حنيفة) صح هـ.

18 أ، ج، م، ب : (باب الحلف بالعتق).

19 أ، م : (فكل).

حرّ،<sup>20</sup> وإن ولدته<sup>21</sup> لأقلّ من نصف سنة، ودبّر بـ"كلّ عبد لي" أو "أملكه حرّ بعد موتي" من له يوم قال، لا من ملك بعده، وإن مات عتقاً من الثلث.

## [باب العتق على جعل]

ومن أعتق على مال أو به فقبل عتق، والمال دين عليه، يكفل به بخلاف بدل الكتابة. والمعلّق عتقه بالأداء مأذون إن أدّى عتق لا مكاتب، ويقيّد أداءه بالمجلس إن علّق بـ"إن"، لا<sup>22</sup> بـ"إذا"،<sup>23</sup> ورجع المولى عليه إن أدّى ممّا كسبه قبل التعليق لا ممّا بعده، وعتق في حاله، وإن خلي بينه وبينه،<sup>24</sup> لا إن أدّى بعضه، وإن نزل قابضاً في فصله، وفي "أنت حرّ بعد موتي بألف"، إن قبل بعد موته وأعتقه الوارث عتق وإلا فلا. ولو حرّره على خدمته سنة فقبل عتق، وخدمه مدّته،<sup>25</sup> فإن مات<sup>26</sup> مولاه<sup>27</sup> قبلها تجب قيمته، وعند محمّد قيمة خدمته كبيع عبد منه بعين فهلكت تجب قيمته. وعنده قيمتها. وفي "إعتاقها"<sup>28</sup> بألف على أن تزوجنيها، إن فعل وأبت عتقت [44a] ولا شيء على أمره، ولو ضمّه : "عني"<sup>29</sup>؛ قسّم على قيمتها ومهرها، وتجب حصّة القيمة، فلو نكحت فحصّة مهرها في وجهيه.

## باب التدبير والاستيلاء

من أعتق عن دبر مطلقاً بـ"إن متُّ فأنت حرّ"، أو "أنت حرّ عن دبر مّي"، أو "أنت مدبّر"، أو "دبّرتك"، أو "إن متُّ إلى مائة سنة" وغلب موته قبلها فمدبّر. لا يباع، ولا يوهب، ويستخدم، ويستأجر، والأمة توطأ، وتنكح. فإن مات سيّده عتق من ثلث ماله، وسعى في ثلثيه إن لم يترك غيره، وفي كلّ إن استغرقه<sup>30</sup> دينه،<sup>31</sup> وبيع إن قال له : "إن متُّ في سفري"، أو "مرضني هذا"، أو "إلى سنة"، أو نحوها ممّا يمكن غالباً، وعتق إن وجد شرطه كعتق المدبّر، وأمة ولدت من سيّدها، أو من زوج فملكها أمّ ولد، وحكمها كالمدبّرة إلا أنّها تعتق

20 ج - (حر) صح هـ.

21 ج ، م ، ب : (وإن ولدته).

22 ج ، م ، ب : (وبإذا).

23 ج ، م ، ب : (لا).

24 ب - (وبينه).

25 أ ، ج ، م ، ب : (مدّتها).

26 ج : (وإن مات).

27 أ : (المولى).

28 أ ، ج ، م ، ب : (أعتقها).

29 م + (بألف).

30 م ، ب : (إن استغرق).

31 ج : (دين).

عند موته من كلِّ ماله، ولم تسع لدينه، ولا يثبت نسب ولدها إلَّا أن يقرَّ به، فإن أقرَّ<sup>32</sup> فولدت آخر ثبت نسبه بلا دعوة، وانتفى بنفيه. وأمُّ ولد النصرانيِّ إذا أسلمت تسعى في قيمتها، وتعتق بعدها إن عرض عليه الإسلام فأبى. وهي بحالها إن عرض فأسلم، فإن ادَّعى ولد أمة مشتركة ثبت<sup>33</sup> نسبه منه، وهي أمُّ ولده وضمن نصف قيمتها، ونصف عقرها لا قيمة ولدها، وإن ادَّعياه معاً فهو منهما، وهي أمُّ ولدهما،<sup>34</sup> وعلى كلِّ واحد<sup>35</sup> نصف عقر،<sup>36</sup> وتقاصاً، ويرث من كلِّ إرث ابن، وورثا منه إرث أب. فإن ادَّعى<sup>37</sup> ولد أمة مكاتبه لزمه عقرها، [44b] ونسب الولد وقيمتها، لا الأمية إن صدَّقه مكاتبه، وإلَّا لا يثبت نسبه إلَّا إذا ملكه يوماً.



---

<sup>32</sup> م + (بالولد الأول).

<sup>33</sup> ب : (يثبت).

<sup>34</sup> ج ، م : (ولد لهما).

<sup>35</sup> أ ، ج ، م - (واحد).

<sup>36</sup> ج : (عقرها).

<sup>37</sup> م : (وإن ادَّعى).

## ١٠- كتاب الأيمان

هي ثلاث؛ فحلفه على فعل أو ترك ماض كاذباً عمداً غموس يأثم به، وظاناً<sup>1</sup> أنه حق وهو ضدّه لغو، يرجى عفوه، وعلى آت منعقدة،<sup>2</sup> وكفّر فيه فقط إن حنث، ولو سهواً أو كرهاً حلف أو حنث.

والقسم بالله أو باسم من أسمائه؛ ك"الرحمن"، و"الرحيم"، و"الحق"، أو بصفة يحلف بها من صفاته؛ ك"عزة الله"، و"جلاله"، و"كبريائه"، و"عظمته"، و"قدرته". لا بغير الله كالنبي، والقرآن، والكعبة. ولا بصفة لا يحلف بها عرفاً؛ ك"رحمته"، و"علمه"، و"رضاه"، و"غضبه"، و"سخطه"، و"عذابه". وقوله: "لعمركم بالله"، و"أيم الله"، و"عهد الله"، و"ميثاقه"، و"أقسم"، و"أحلف"، و"أشهد" وإن لم يقل "بالله"، و"عليّ" نذر أو يمين أو عهد،<sup>3</sup> وإن لم يضيف إلى الله، وإن فعل كذا فهو كافر، وإن لم يكفر علّقه بماض أو آت، و"سوّكند مّي خورم بخداي"<sup>4</sup> قسم، و"حقاً"، و"حقّ الله"، و"حرمة"، و"سوّكند خورم بخداي"<sup>5</sup> يا بطلاق زن،<sup>7</sup> و"إن فعل<sup>8</sup> فعليه غضبه"، أو "سخطه"، أو "لعنته"، أو "أنا زان"، أو "سارق"، أو "شارب خمر"، أو "أكل ربا"<sup>9</sup> لا. وحروف القسم؛ الواو، والباء، والتاء وتضمير؛ ك"الله أفعله".

وكفّارته: عتق رقبة، أو إطعام عشرة مساكين كما هما في الظهار، أو كسوتهم لكلّ ثوب [45a] يستر عامة بدنه فلم يجز السراويل،<sup>10</sup> فإن عجز عنها وقت الأداء صام ثلاثة أيّام ولاءً، ولم يجز بلا حنث، ومن حلف على معصية كعدم الكلام مع أبيه حنث وكفّر. ولا كفّارة في حلف كافر وإن حنث مسلماً. ومن حرّم ملكه لا يجرم وإن استباحه كفّر. و"كلّ حلّ<sup>11</sup> عليّ حرام"<sup>12</sup> على الطعام والشراب، وقالوا: تطلق عرسه<sup>13</sup> بلا نيّة، وبه

1 أ: (فظاناً).

2 ب: (منعقد).

3 أ: (وعهد).

4 أي: "أحلف الآن بالله".

5 م، ب: (خورم).

6 ج - (قسم وحقاً وحق الله وحرمة وسوكند خورم بخداي) صح هـ.

7 أي: "أحلف بالله أو بطلاق الزوجة".

8 أ، م، ب: (وإن فعله).

9 ب: (الربا).

10 ج: (سراويل).

11 أ: (حلال).

12 ج + (فهو).

13 أ: (امراته).

يفتى، كـ"حلال بزوي حرام"،<sup>14</sup> و"هرچه بدست راست كيرم بزوي حرام"<sup>15</sup> للعرف.<sup>16</sup> ومن نذر مطلقاً، أو معلّقاً بشرط يريده كـ"إن قدم غائبى"، فوجد وفتى، وبما لم يريده كـ"إن زينت" وفتى أو كقر، هو الصحيح، ومن وصل "إن شاء الله" بحلفه بطل.

## باب حلف الفعل

### [فصل اليمين في الدخول والسكنى]

من حلف لا يدخل بيتاً يحنث بدخول صُفّة لا الكعبة، أو مسجد، أو بيعة، أو كنيسة، أو دهليز، أو ظلّة باب دار، كما في "لا يدخل داراً" فدخل داراً خربة، وفي "هذه الدار" يحنث إن دخلها منهمة صحراء، أو بعدما بنيت أخرى، أو وقف على سطحها، وقيل: "في عرفنا لا يحنث" كما لو جعلت مسجداً، أو حماماً، أو بستاناً، أو بيتاً، أو دخلها بعد هدم الحمام، وهكذا البيت، ودخله<sup>17</sup> منهمة صحراء، أو بعدما بنى بيتاً آخر، أو "هذه الدار"، فوقف في طاق باب لو أغلق كان خارجاً. و"لا يسكنها"<sup>18</sup> وهو ساكنها،<sup>19</sup> أو "لا يلبسه" وهو لابسها، أو "لا يركبه" وهو راكبها، [45b] فأخذ في النقلة، ونزع ونزل بلا مكث، أو "لا يدخل" فقعد فيها إلا أن يخرج ثم يدخل، وفي "لا يسكن هذه الدار"، لا بدّ من خروجه بأهله ومتاعه أجمع حتى يحنث بوتد بقي، بخلاف المصر والقريبة.

### [فصل اليمين في الخروج والإتيان والركوب وغير ذلك]

وحنث في "لا يخرج" لو حمل وأخرج بأمره، لا إن أخرج بلا أمر مكرهاً أو راضياً، ومثله "لا يدخل" أقساماً وحكاماً، ولا في "لا يخرج إلا إلى جنازة" إن خرج إليها، ثمّ "إلى أمر آخر"، وحنث في "لا يخرج إلى مكة"، فخرج يريدها ورجع، لا في "لا يأتيها حتى يدخلها"، وذهابه كخروجه في الأصحّ. وفي "ليأتين مكة" وإن لم يأتها<sup>20</sup> لا يحنث إلا في آخر حياته، وحنث في "ليأتين غداً" إن استطاع إن لم يأتها بلا مانع كمرض أو سلطان، ودين نية الحقيقية،<sup>21</sup> وشرط للبرّ في "لا يخرج إلا بإذنه" لكلّ خروج إذن، لا في "إلا أن أذن لك"،<sup>22</sup> وللحنث

14 أي: "الحلال عليّ حرام".

15 أي: "كل شيء أمسكه بيدي أو أحبسه بيدي عليّ حرام".

16 م - (كل حلّ عليّ حرام على الطعام والشراب وقالوا تطلق عرسه بلا نية وبه يفتى كحلال بروي حرام وهرچه بدست راست كيرم بروي حرام للعرف).

17 ب: (فدخله).

18 ج، م، ب: (أو لا يسكنها).

19 م: (سلكن).

20 أ، م، ب: (ولم يأتها).

21 أ، م، ب: (الحقيقة).

22 ق، أ، م - (أذن لك) صح هـ.

في "إن خرجت"، و"إن ضربت"<sup>23</sup> لمريدة خروج، أو ضرب عبد فعلهما فوراً. وفي "إن تغديت" بعد أن يقال:<sup>24</sup> "تغدي معي"، تغديه معه، وكفى مطلق التغدي إن ضمّ اليوم، ومركب المأذون ليس لمولاه في حق الحلف إلا إذا لم يكن عليه دين مستغرق ونواه.

## [فصل اليمين في الأكل والشرب]

ويتقيد<sup>25</sup> "الأكل من هذه النخلة" بثمرها، و"هذا البئر" بأكله قضمًا، و"هذا الدقيق" بأكل خبزه، فلا يحنث لو استقفه كما هو، و"أكل الشواء" باللحم لا الباذنجان، والجزر، و"الطبخ"<sup>28</sup> بما طبخ<sup>29</sup> من اللحم، و"الرأس" برأس يكبس في التناير ويباع في مصره، و"الشحم" بشحم البطن، و"الخبز"<sup>30</sup> بخبز البئر والشعير لا خبز الأرز بالعراق، [46a] و"الفاكهة" التفاح<sup>31</sup> والمشمش والبطيخ، لا العنب والرمان والرطب والقثاء والخيار، و"الشرب من نحر" بالكراع منه، فلا يحنث لو شرب منه بإناء بخلاف الحلف من مائه. وتحليف الوالي؛ ليعلمه بكلّ داعر أتى بحال ولايته، والضرب، والكسوة، والكلام، والدخول عليه بالحياة، لا الغسل والقريب بما دون الشهر في "ليقضينّ دينه" إلى قريب، و"أكثر"<sup>32</sup> بعيد. وما اصطبغ به فإدام وكذا الملح لا الشواء، ولا يحنث في "لا يأكل من هذا البسر" فأكل رطبة، أو "من هذا الرطب" أو "اللبن" فأكل تمرًا أو شيرازًا، أو "بسرًا" فأكل<sup>34</sup> رطبًا، أو "لحمًا" فأكل سمكًا، أو "لحمًا" أو "شحمًا" فأكل ألية، ولا في "لا يشتري رطبًا" فاشترى كِباسة بسر فيها رطب. وحنث لو حلف "لا يأكل رطبًا" أو "بسرًا"، أو "ولا بسرًا"<sup>35</sup> فأكل مذنبًا، أو "لا يأكل لحمًا" فأكل كبدًا أو كرشًا أو لحم خنزير أو إنسان، والغداء الأكل من طلوع الفجر إلى الظهر، والعشاء منه إلى نصف الليل، والسحور منه إلى الفجر. وفي "إن لبست"، أو "أكلت"، أو "شربت"، ونوى عينًا لم يصدّق أصلًا، ولو ضمّ ثوبًا، أو طعامًا، أو شرابًا دين، وتصوّر البئر شرط صحّة الحلف خلافًا لأبي يوسف، فمن حلف "لأشربن"<sup>36</sup>

23 ب : (أو إن ضربت).

24 أ ، م ، ب : (تعال).

25 أ ، م ، ب : (ويقيد).

26 أ ، م ، ب : (أو هذا).

27 م ، ب : (و).

28 ب : (والطبخ).

29 ب : (يطبخ).

30 م - (بخبز) صح هـ.

31 ب : (بالتفاح).

32 أ ، م ، ب : (والشهر) ؛ ج + (والشهر).

33 أ : (من هذه).

34 م : (فأكله).

35 أ : (أو لا يأكل بسرا) ؛ ج - (أو ولا بسرا).

36 أ ، ب : (لشربن).

ماء<sup>37</sup> هذا الكوز اليوم" ولا ماء فيه، أو كان فصّب في يومه لا يحنث، وإن أطلق<sup>38</sup> فكذا في الأول دون الثاني، وفي "ليصعدن السماء"، [46b] أو "ليقلبن هذا الحجر ذهباً"، أو "ليقتلن فلاناً عالماً" بموته انعقد لتصور البرّ، وحنث للعجز، وإن لم يعلم فلا، ومدّ شعرها، وخنقها، وعصّها كضربها.

### [فصل اليمين في لبس الثياب وغير ذلك]

وقطّن ملك بعد "إن لبست من غزلك" فهدئي<sup>39</sup>، فغزلته ونسج<sup>40</sup> ولبس هدي، وخاتم ذهب حلّي لا خاتم فضّة، وعندهما: عقد لؤلؤ لم يرصع حلّي، وبه<sup>41</sup> يفتى. ومن حلف "لا ينام على فراش"<sup>42</sup> فنام على قرام فوقه حنث، لا من جعل فوقه فراشاً آخر، أو حلف "لا يجلس على الأرض" فجلس على بساط، أو حصير، ولو حال بينه وبينها لباسه حنث، كمن حلف "لا يجلس على سرير" فجلس على بساط فوقه، بخلاف جلوسه على سرير آخر فوقه. و"لا يفعله" يقع على الأبد، و"يفعله" على مرّة.

### [فصل اليمين في الحجّ والصلاة والصوم]

و"عليّ المشي إلى بيت الله"، أو "إلى الكعبة" يجب حجّ أو عمرة مشياً<sup>43</sup> ودمّ إن ركب، ولا شيء ب"عليّ الخروج"، أو "الذهاب"<sup>44</sup> إلى بيت الله، أو "المشي إلى الحرام"<sup>45</sup> أو "المسجد الحرام"<sup>46</sup>، أو "الصفاء والمروة". ولا يُعتق عبداً قيل له: "إن لم أحجّ العام فأنت حرّ"، فشهدا بنحره بكوفة، وحنث<sup>47</sup> بصوم ساعة بنيّة في "لا يصوم"، لا لو ضمّ يوماً، أو صوماً حتى يتمّ يوماً<sup>48</sup> وبركعة في "لا يصلّي" لا بما دونها، ولم ضمّ صلاة فبشفع لا بأقلّ. وبولد ميت في "إن ولدت" فأنت كذا". وعتق الحيّ<sup>50</sup> في "إن ولدت فهو حرّ"، "إن ولدت ميتاً ثمّ حيّاً"، وفي "ليقضين دينه اليوم" وقضاه زيوفاً، أو نهرجة، أو مستحقّة، أو باعه<sup>51</sup> به شيئاً وقبضه

37 ج : (من ماء).

38 ب : (ولو أطلق).

39 أ : (فهو هدي).

40 ب : (فنسج).

41 ج : (به).

42 ج : (على هذا الفراش).

43 أ : (ماشياً).

44 أ : (والذهاب).

45 أ ، ج ، م ، ب : (إلى الحرم).

46 أ - (الحرام).

47 ج : (ويحنث).

48 ج - (يوماً) صح هـ.

49 أ : (في إذا ولدت).

50 أ - (الحي) صح هـ.

51 ب : (أو باع).



بَرٍّ، ولو كان ستوقة، أو رصاصاً، أو وهبه له لا، وفي "لا يقبض دينه درهماً دون درهم" حث بقبض كَلِّه متفرقاً، لا ببعضه دون باقيه، أو كَلِّه بوزنين لم يتخللها إلا عمل الوزن. ولا في "إن كان لي إلا مائة فكذا"، ولم يملك إلا خمسين، ولا في "لا يشم ريحاناً" إن شم ورداً، أو ياسميناً، والبنفسج والورد على الورق.

## باب حلف القول

### [فصل اليمين في الكلام والبيع والشراء والتزوج وغير ذلك]

وحنث في حلفه<sup>52</sup> "لا يكلمه"<sup>53</sup> إن<sup>54</sup> كَلَّمه نائماً بشرط إيقاظه. وفي "إلا بإذنه" إن أذن ولم يعلم به فكَلَّمه. وفي "لا يكلم صاحب هذا الثوب" فباعه فكَلَّمه.<sup>55</sup> وفي "لا يكلم<sup>56</sup> هذا الشاب" فكَلَّمه شيخاً. وفي "هذا حرّ إن بعته" أو "شريتته"<sup>57</sup> إن عقد بالخيار، وفي "إن لم أبعه فكذا"، فأعتق أو دبّر، وبفعل وكيله في حلف النكاح، والطلاق، والخلع، والعتق، والكتابة، والصلح عن دم عمد، والهبة، والصدقة، والقرض، والاستقراض، والإيداع، والاستيداع، والإعارة، والاستعارة، والذبح، وضرب العبد، وقضاء الدين، وقبضه، والبناء، والخياطة، والكسوة، والحمل، لا في حلف البيع، والشراء، والإجارة، والاستجارة، والصلح عن مال، والخصومة، والقسمة، وضرب الولد، ولا في "لا يتكلم" فقرأ القرآن، أو سبح، [47b] أو هلّل، أو كبّر في صلاته، أو خارجها، و"يوم أكلمه" على الملون، وصحّ نيّة النهار، و"ليلة أكلمه" على الليل.<sup>58</sup> و"إلا أن" للغاية كـ"حتّى"، ففي "إن كَلَّمته"<sup>59</sup> إلا أن يقدم زيد، أو "حتّى" حنث إن كَلَّمه قبل قدومه، لا<sup>60</sup> بعده.<sup>61</sup> وفي "لا يكلم عبده"، أو "امرأته"، أو "صديقه"،<sup>62</sup> أو "لا يدخل داره" إن زالت إضافته وكَلَّم<sup>63</sup> لا يحنث في العبد، أشار إليه بهذا أو لا، وفي غيره إن أشار بهذا حنث وإلا فلا. و"حين" و"زمان" بلا نيّة نصف سنة نكّر، أو عرّف، ومعها ما نوى. و"الدهر" لم يدر منكراً، و"للأبد" معرّفاً. و"أيام" منكّرة ثلاثة، و"أيام كثيرة"، و"الأيام"، و"الشهور" عشرة.

52 أ، م، ب : (في حلف).

53 ج : (لا يكلم فلانا).

54 م : (إن كان).

55 ج، م : (وكلمه).

56 م - (صاحب هذا الثوب فباعه وكلمه وفي لا يكلم صح هـ).

57 أ : (أو اشتريته).

58 ب - (الليل) صح هـ.

59 ب : (إن أكلمه).

60 ج : (لا إن كلمه).

61 م - (لا بعده).

62 ق - (حنث إن كلمه قبل قدومه لا بعده وفي لا يكلم عبده أو امرأته أو صديقه) صح هـ.

63 ج : (وكلمه).

## [فصل في اليمين في العتق والطلاق]

وفي "أول عبد اشترئته<sup>64</sup> حرّ" إن شري<sup>65</sup> عبداً عتق، وإن شري<sup>66</sup> عبدين، ثمّ آخر فلا أصلاً، فإن ضمّ<sup>67</sup> وحده؛ عتق<sup>68</sup> الثالث. وفي "آخر عبد" إن اشترى عبداً<sup>69</sup> ومات لم يعتق، فإن شري عبداً، ثمّ آخر، ثمّ مات عتق الآخر يوم<sup>70</sup> شري من كلّ ماله، وعندهما : يوم مات من ثلثه، ولا يصير الزوج فاراً لو علّق الثلاث به خلافاً لهما، وب"كلّ عبد بشرني بكذا فهو حرّ" عتق أول ثلاثة بشره متفرقين، والكلّ إن بشره معاً. وسقط<sup>71</sup> بشراء أبيه لكفّارته هي، لا بشراء عبد حلف بعته، ومستولدة بنكاح علّق عتقها عن كفّارته بشرائها، وتعتق<sup>72</sup> ب"إن تسريت أمةً فهي حرّة من تسرّها" وهي ملكه<sup>73</sup> يوم حلف، لا من شرّها فتسرّها، وب"كلّ مملوك [48a] لي حرّ" أمهات أولاده، ومدبروه، وعبيده، لا مكاتبوه إلاّ بنيتهم، وب"هذا حرّ"، أو "هذا وهذا" لعبيده ثالثهم وخير<sup>74</sup> في الأولين كالطلاق، و"لام" دخل على فعل يقع من غيره<sup>75</sup> كبيع، وشراء، وإجارة، وخياطة، وصبغة، وبناء، اقتضى أمره ليخصّه به، فلم يحنث في "إن بعث لك ثوباً" إن باعه بلا أمر ملكه أو لا، وإن دخل على عين أو فعل لا يقع عن غيره<sup>76</sup> كأكل، وشرب، ودخول، وضرب<sup>77</sup> الولد، اقتضى ملكه، فحنث<sup>78</sup> في "إن بعث ثوباً لك" إن باع ثوبه بلا أمره،<sup>79</sup> وفي "كلّ عرس لي"، فكذا بعد قول عرسه : "نكحت عليّ"، طلّقت هي، وصحّ نيّة غيرها ديانةً.

64 م : (اشترئيه).

65 ج : (إن اشترى).

66 ج : (وإن اشترى).

67 م : (وإن ضم).

68 م - (وإن شري عبدين ثمّ آخر فلا أصلاً وإن وحده عتق) صح هـ.

69 ج - (ثمّ آخر فلا أصلاً فإن ضمّ وحده عتق الثالث وفي آخر عبد إن اشترى عبداً) صح هـ.

70 م : (يوماً).

71 ج ، ب : (وتسقط).

72 م : (ويعتق).

73 أ ، م : (في ملكه).

74 ق - (وخير) صح هـ.

75 أ ، م ، ب : (عن غيره).

76 ب + (لا يجري فيه النيابة).

77 ب : (والضرب).

78 أ : (فيحنث).

79 أ ، م : (بلا أمر).

## ١١- كتاب الحدود

الحدّ : عقوبة مقدّرة يجب حقاً لله تعالى، فلا يسمّى<sup>1</sup> تعزير<sup>2</sup> ولا قصاص<sup>3</sup> حدّاً<sup>4</sup>. والزنا : وطء في قبل خال عن ملكه وشبهته، ويثبت بشهادة أربعة بالزنا لا بوطء أو جماع، فيسألهم<sup>5</sup> الإمام عنه "ما هو؟" و"كيف هو؟"<sup>6</sup> و"أين<sup>7</sup> زنى؟" و"متى زنى؟"<sup>8</sup> و"بمن زنى؟" فإن بيّنه وقالوا : "رأيناه وطئها في فرجها، كالميل في المكحلة"، وعدّلوا سرّاً وعلناً حكم به. وبإقراره أربعاً في أربعة مجالس ردّه كلّ مرّة، ثمّ سأله<sup>9</sup> كما مرّ، فإن بيّن حبّب تلقينه رجوعه بـ"بلعلك لمست"، أو "قبّلت"، أو "وطئت بشبهة"، فإن رجع قبل حدّه أو في وسطه خلّي وإلا حدّ.

### [فصل في كيفية الحدّ وإقامته]

وهو للمحصن : أي الحرّ مكلف مسلم وطئ بنكاح صحيح، وهما بصفة الإحصان رجمه في فضاء حتى يموت [48b] يبدأ به شهوده، فإن أبوا، أو غابوا، أو ماتوا سقط، ثمّ الإمام، ثمّ الناس. وفي المقرّ يبدأ الإمام، ثمّ الناس. وغسل وكفّن وصلّي عليه. ولغير<sup>10</sup> المحصن جلده مائةً وسطاً بسوط لا ثمرة له، وينزع ثيابه إلا الإزار، ويفترق على بدنه إلا رأسه، ووجهه، وفرجه قائماً في كلّ حدّ بلا مدّ. وللعبد نصفها ولا يحدّ سيّده بلا إذن الإمام. ولا ينزع ثيابها إلا الفرو والحشو، وتحدّ جالسة، وجاز الحفر لها لا له. ولا جمع بين جلد ورجم، ولا جلد ونفي إلا سياسة، ويرجم مريض زنى، ولا يجلد حتى يبرأ. وحامل زنت ترحم حين وضعت، وتجلد بعد النفاس.

### باب وطء يوجب الحدّ أو لا

الشبهة دائرة للحدّ، وهي في الفعل؛ تثبت<sup>11</sup> بظنّ غير الدليل دليلاً، فلا يحدّ<sup>12</sup> الجاني إن ظنّ أنّها تحلّ له في وطء أمة أبويه، وعرسه، وسيّده، والمرثّن المرهونة في الأصحّ، والمعتدّة بثلاث، وبطلاق على مال، وبإعتاق أمّ ولده، وفي المحلّ؛ بقيام دليل نافي للحرمة ذاتاً فلم يحدّ وإن أقرّ بحرمتها عليه في وطء أمة ابنه، ومعتدّة

1 - (يسمى) صح هـ؛ أ، م - (يسمى) ؛ ج + (به).

2 - (التعزير).

3 - أ، م : (وقصاص) ؛ ج : (والقصاص).

4 - أ : (حد) ؛ ج - (حد).

5 - ب : (فسألهم).

6 - م - (هو).

7 - ج + (هو).

8 - أ - (متى زنى) صح هـ.

9 - أ، ج، ب : (ثم يسأله).

10 - أ : (وفي غير).

11 - م : (يثبت).

12 - أ، م، ب : (فلم يحد).

الكنائيات، والبائع المبيعة، والزوج الممهورة قبل تسليمها، والمشاركة.<sup>13</sup> فإن ادعى النسب يثبت<sup>14</sup> في هذه لا في الأولى، وحدّ بوطء أمة أخيه، وعمّه، وأجنبية وجدها على فراشه، وإن هو أعمى، وذميّة زنى بها حرّبيّ، وذميّ زنى بحرّيّة، لا الحرّبيّ والحرّيّة،<sup>15</sup> ولا من وطئ أجنبيّة زفت إليه، [49a] وقلن: "هي عرسك"، وعليه مهرها، ومحرمّاً نكحها، وبهيمة، أو أتى في دبر، أو زنى في دار حرب أو بغي، ولا بزنا غير مكلف بمكلفة<sup>16</sup> أصلاً، وفي عكسه حدّ هو فقط. ولا إن أقرّ واحد به والآخر بنكاح. وفي قتل أمة بزناً يجب<sup>17</sup> الحدّ والقيمة. والخليفة لا يحدّ، ويقتصر ويؤخذ بالمال.

## باب شهادة الزنا والرجوع عنها

من شهد بحدّ متقادم قريباً من إمامه لم تقبل<sup>18</sup> إلا في حدّ قذف،<sup>19</sup> وضمن السرقة، ولو أقرّ به حدّ. وتقادم الشرب بزوال الريح، ولغيره بمضي شهر، فإن شهدوا بزناً، وهي غائبة حدّ، وبسرقة من غائب لا، ولو اختلف أربعة في زاويتي بيت، أو أقرّ بزناً وجهلها حدّ، فإن شهدوا كذلك، أو اختلفوا في طوعها، أو بلد زناه، أو اتفق حجّته في وقته واختلفا<sup>20</sup> في بلده، أو شهدوا بزناً وهي بكر، أو هم فسقة، أو شهدوا على شهود لم يحدّ أحد،<sup>21</sup> وإن شهد الأصول أيضاً بعدهم، فإن شهدوا عمياناً،<sup>22</sup> أو محدودين بقذف أو ثلاثة، أو أحدهم محدود،<sup>23</sup> أو عبد،<sup>24</sup> أو وجد كذا بعد الحدّ حدّوا، وأرش جرح جلده هدر، ودية رجمه في بيت المال. وأيّ رجوع من الأربعة بعد رجم<sup>25</sup> حدّ، وغرم ربع ديته، وقبله حدّوا فقط، ولا شيء على خامس رجوع، فإن رجع آخر حدّاً، وغرما ربع ديته، وضمن الدية من قتل المأمور برجمه، [49b] أو زكى شهود زناً فرجم، فظهوروا<sup>26</sup> عبيداً، أو كفاراً فيهما، وبيت المال إن لم يركّ فرجم. فإن شهدوا بزناً وأقرّوا بنظرهم عمداً قبلت، وزانٍ أنكر وطء عرسه، وقد ولدت منه، أو شهد بإحصانه رجل وامرأتان رجم والله أعلم.

13 م : (أو المشتركة).

14 م : (ثبت).

15 ب - (لا الحرّبي والحرّيّة).

16 ج - (بمكلفة) صح هـ.

17 م ، ب : (تجب).

18 أ ، ج ، م : (لم يقبل).

19 م ، ب : (إلا في قذف).

20 أ ، ج : (واختلفوا).

21 أ ، ج : (على أحد).

22 م : (عمياً).

23 أ ، ج ، م ، ب : (عبد).

24 أ ، ج ، م ، ب : (أو محدود).

25 ج - (رجم) صح هـ.

26 م : (وظهروا).

## باب حدّ الشرب

هو كحدّ القذف ثمانون سوطاً للحرّ، ونصفها للبعد بشرب الخمر ولو قطرة. فمن أخذ برمجها وإن زالت؛ لبعد الطريق، أو سكران زائل<sup>27</sup> العقل بنبيذ، وأقرّ<sup>28</sup> به مرّة، أو شهد به رجلان، وعلم شربه طوعاً يحدّ صاحياً. فإن أقرّ به، أو شهد عليه بعد زوال الريح، أو تقيأها، أو وُجد ريحها منه، أو رجع عن إقرار شرب الخمر، أو السكر، أو أقرّ سكران لا. ولو ارتدّ هو لا تحرم<sup>29</sup> عرسه، ونزع ثوبه، وفرّق جلده كما في الزنا.

## باب حدّ القذف

من قذف محصناً: أي حرّاً مكلفاً مسلماً عفيفاً عن الزنا، بصريجه، أو بـ"زنأت في الجبل، أو "لست لأبيك"، أو "لست بابن فلان" أبيه في غضب، أو بـ"يا ابن الزانيّة" لمن أمّه ميت<sup>30</sup> محصنة حدّ إن طلب هو، لا بـ"لست بابن فلان" جدّه، أو نسبته<sup>31</sup> إليه، أو إلى خاله، أو عمّه أو رايّه. وقوله: "يا ابن ماء السماء"، و"يا نَبْطِي لعربي"<sup>32</sup>، والطلب بقذف الميت للوالد، والولد، وولده، ولو محروماً، [50a] ولا يطالب أحد سيّده وأباه بقذف أمّه. وليس فيه إرث وعفو واعتياض عنه. فإن قال: "يا زاني"، فردّه<sup>33</sup> بـ"لا بل أنت" حدّاً. ولو قال لعرسه: فردّت به حدّت ولا لعان، وبـ"زنيئت بك" هدر،<sup>34</sup> ولا عن إن أقرّ بولد فنفي، وحدّ إن عكس، والولدان له، ولا شيء بـ"ليس بابني"، ولا بـ"ابنك"<sup>35</sup> ولا حدّ بقذف من لها ولد لا أب له، أو لاعنت بولد، ولا بقذف من وطئ حراماً لعينه، كوطء في غير ملك من كلّ وجه، ومن وجه<sup>36</sup> كأمة مشتركة، أو وطئ مملوكة حرمت أبدأ؛ كأتمته التي هي أخته رضاعاً. ولا بقذف من زنت في كفرها، ومكاتب مات عن وفاء، وحدّ<sup>37</sup> بقذف من<sup>38</sup>

27 م : (زال).

28 أ ، م ، ب : (أو أقرّ).

29 م : (لا يحرم).

30 ج ، م ، ب : (ميتة).

31 ج ، ب : (أو نسبه).

32 أ : (للعربي).

33 م : (فرد).

34 م ، ب : (هدرا).

35 م : (ولا ابنك).

36 م ، ب : (أو من وجه).

37 ج - (بقذف من زنت في كفرها ومكاتب مات عن وفاء وحد) صح هـ.

38 م - (زنت في كفرها ومكاتب مات عن وفاء وحد بقذف من) صح هـ.

وطئ حراماً لغيره كوطء عرسه حائضاً،<sup>39</sup> أو وطئ مملوكة حرمت مؤقتة؛ كأتمته مجوسية، أو مكاتبة كمجوسية نكح أمه، فأسلم،<sup>40</sup> ومستأمن<sup>41</sup> قذف مسلماً هنا، وكفى حدّ بجنايات اتّحد جنسها، فإن اختلف لا.

## فصل [في التعزير]

التعزير أكثره تسعة وثلاثون سوطاً، وأقله ثلاثة،<sup>42</sup> وصحّ حبسه مع ضربه، وضربه<sup>43</sup> أشدّ، ثمّ للزنا،<sup>44</sup> ثمّ للشرب، ثمّ للقذف. وعزّر بقذف مملوك، أو كافر بزناً، ومسلم بـ"يا فاسق"،<sup>45</sup> "يا كافر"،<sup>46</sup> "يا خبيث"، "يا سارق"، "يا فاجر"، "يا مخنث"، "يا خائن"، "يا لوطي"، "يا زنديق"، "يا لص"، "يا ديوث"، "يا قرطبان"، "يا شارب الخمر"، "يا آكل الربا"، "يا ابن القحبة"، "يا ابن الفاجرة"، "إنك"<sup>47</sup> مأوى اللصوص"، "أنت مأوى الزواني"،<sup>48</sup> "يا من يلعب بالصبيان"، [50b] "يا حرام زاده"، لا بـ"يا حمار"، "يا خنزير"، "يا كلب"، "يا تيس"، "يا قرد"، "يا حجّام"، "يا ابنه" وأبوه ليس كذا، "يا مؤاجر"، "يا بغاء"، "يا نكس"،<sup>49</sup> "يا ضحكة"، "يا سخرة". ومن حدّ أو عزّر فمات هدر دمه، ولو عزّر زوج عرسه لا.

39 أ : (حيضا).

40 أ : (وأسلم).

41 أ : (أو مستأمن).

42 أ ، م ، ب : (ثلاث).

43 ب - (وضربه) صح هـ.

44 ج - (ثم للزنا) صح هـ.

45 ب : (بيا كافر).

46 ب : (يا فاسق).

47 ج : (أنت) ؛ م : (إنه).

48 م : (الزاني).

49 أ ، ج ، م ، ب : (يا ناكس) ؛ ج - (يا ناكس) صح هـ.

## ١٢- كتاب السرقة

ركنها : الأخذ خفية، ومحلّها : مال محرز مملوك وهو شرط، ونصابها : قدر عشرة دراهم مضروبة، وحكمها : القطع. فإن سرق مكلف حرّ أو عبد قدر النصاب<sup>1</sup> محرزاً بلا شبهة، بمكان؛ كبيت، أو صندوق، أو بحافظ؛ كجالس في طريق أو مسجد عنده ماله، وأقرّ بها مرّة، أو شهد رجلاً، وسألها الإمام "كيف هي؟"، و"ما هي؟"،<sup>2</sup> و"متى هي؟"، و"أين هي؟"، و"كم هي؟"،<sup>3</sup> و"ممن سرق؟"، وبيّناها قطع، فإن شارك جمع فيها، وأصاب كلاً قدر نصاب<sup>4</sup> قطعوا، وإن أخذ بعضهم.

### [باب ما يقطع به وما لا يقطع]

وقطع بالساج، والقناء، والآبنوس، والصندل، والفصوص الخضراء، والياقوت، والزبرجد، والإناء، والباب متخذين من خشب، لا بتافه يوجد مباحاً في دارنا؛ كخشب، وحشيش، وقصب، وسمك، وصيد، وزرنخ، ومغرة، ونورة، ولا بما يفسد سريعاً؛ كلبن، ولحم، وفاكهة رطبة، وثمر<sup>5</sup> على شجر، وبطيخ وزرع لم يحصد، ولا في أشربة مطربة، وآلات لهُو، وصليب من ذهب، أو فضّة،<sup>6</sup> وشطرنج، ونرد، وباب مسجد، ومصحف، وصبي حرّ، ولو محليين، وعبد كبير،<sup>7</sup> ودفتراً إلا الصغير، ودفتراً الحساب، [51a] ولا في كلب، وفهد، وخيانة، وخلص، ونهب،<sup>8</sup> ونبش، ومال عامّة ومال له فيه شركة، ومثل حقّه حالاً، أو مؤجّلاً، ولو بمزيد، وما قطع فيه، وهو بحاله، وإن تغيّر<sup>9</sup> فسرق قطع ثانياً؛ كغزل قطع فيه فنسج فسرق. ولا إن سرق من ذي<sup>10</sup> رحم محرم منه، بخلاف ماله من بيت غيره، ومال مرضعته، ولا من زوج وعرس ولو من حرز خاصّ له، ولا من سيّده أو عرسه، أو زوج سيّده، ولا من مكاتبه، ومضيّفه، ومغنم، وحمام، وبيت أذن في دخوله، أو سرق شيئاً ولم يخرج من الدار، أو دخل بيتاً وناول من هو خارج، أو نقب بيتاً فأدخل يده،<sup>11</sup> وأخذ<sup>12</sup> شيئاً، أو طرّ صرّة خارجة من كمّ غيره، أو سرق جملاً من قطار، أو جملاً، وقطع إن حفظه ربّه، أو نام عليه، أو شقّ الحمل وأخذ منه شيئاً، أو أدخل يده

1 ج : (نصاب).

2 ق - (وما هي) صح هـ؛ ج، م - (وما هي).

3 م + (وما هي).

4 ج - (كلا قدر نصاب) صح هـ؛ م : (النصاب).

5 ج : (وثمر).

6 م : (وفضّة).

7 أ، ج، م، ب - (كبير).

8 م - (ونهب) صح هـ.

9 أ، ج، م، ب : (فان تغيّر).

10 ج : (من ذوي).

11 أ، ج، م، ب + (فيه).

12 أ : (فأخذ).

في صندوق غيره، أو كَمَّه، أو جيبه، أو أخرج من مقصورة دار فيها مقاصير إلى صحنها، أو سرق ربّ مقصورة من أخرى مقصور<sup>13</sup> منها، أو ألقى شيئاً من حرز في الطريق، ثمَّ أخذه، أو حمله على حمار فساقه وأخرجه.

## فصل [في كيفية القطع]

يقطع<sup>14</sup> يمين السارق من زنده<sup>15</sup> وتحسم، ثمَّ رجله اليسرى إن عاد، فإن عاد ثالثاً لا، وسجن<sup>16</sup> حتى يتوب، فإن كان يده اليسرى، أو إبهامها، أو إصبعها،<sup>17</sup> أو رجله اليمنى مقطوعة، أو شلاء، أو ردّه [51b] إلى مالكة قبل الخصومة، أو ملكه بعبه، أو بيع، أو نقصت قيمته من النصاب قبل القطع، أو سرق فادّعى ملكه، أو أحد السارقين وإن لم يُبرهن، أو لم يطالب<sup>18</sup> مالكة وإن أقرَّ هو بها، فلا قطع، فإن سرقا<sup>19</sup> وغاب أحدهما فشهدا على سرقتهما قطع الآخر. وقطع<sup>20</sup> بخصومة ذي يد حافظة كمودع، وغاصب، وصاحب رباً، ومستعير، ومستأجر، ومضارب،<sup>21</sup> وقابض على سوم الشراء، ومرتهن، وبخصومة المالك من سرق منهم، لا<sup>22</sup> من سرق من سارق<sup>23</sup> قطع، وقطع عبد أقرَّ بسرقة وردّت إلى مالكة، وما قطع به إن بقي ردّ،<sup>24</sup> وإلا لا يضمن وإن أتلّف، ولا يضمن من سرق مرّات قطع<sup>25</sup> بكلّها، أو بعضها شيئاً منها، ولا قاطع يسار من أمر بقطع يمينه بسرقة ولو عمداً. وقطع من شقّ ما سرق في الدار، ثمَّ أخرجه، لا من سرق شاة، فذبح، فأخرجها،<sup>26</sup> ومن جعل ما سرق دراهم، أو دنانير قطع وردّت، فإن حمّره قطع فلا ردّ ولا ضمان، وإن سوّد ردّ.

13 أ، ج، م، ب - (مقصور).

14 ج : (تقطع).

15 أ : (من الزند).

16 ب : (ويسجن).

17 م + (أو رجله اليسرى).

18 م : (أو لم يطلب).

19 ب : (وإن سرقا).

20 ج - (سرقا وغاب أحدهما فشهدا على سرقتهما قطع الآخر وقطع) صح هـ.

21 ج، ب + (مستبضع).

22 ج - (من سرق منهم لا).

23 ج، م : (عن سارق).

24 ب : (رده).

25 م، ب : (فقطع).

26 أ، ج : (فأخرجه) ؛ م : (فأخرج) ؛ ب : (وأخرج).



## باب قطع الطريق

من قصد معصوماً على معصوم، فأخذ قبل أخذ شيء<sup>27</sup> وقتل حبس حتى يتوب، وإن أخذ مالاً نصيب<sup>28</sup> كلّ منهم<sup>29</sup> نصاب قطع يده ورجله من خلاف. وإن قتل بلا أخذ قتل حدّاً، فلا يعفوه وليّ. وإن قتل وأخذ قطع، ثمّ قتل أو صلب، أو قتل<sup>30</sup> أو صلب<sup>31</sup> حياً، ويبيع برمح حتى يموت، [52a] ويترك ثلاثة أيام. وما أخذ فتلّف لا يضمن، وبقتل أحدهم حدّوا، وحجر وعصاً لهم كسيف. فإن جرح<sup>32</sup> وأخذ قطع وهدر جرحه. وإن جرح فقط، أو قتل عمداً فتاب، أو كان منهم غير مكلف، أو ذو رحم محرم من المارة، أو قطع بعض المارة على البعض، أو قطع الطريق ليلاً أو نهاراً بمصر<sup>33</sup> أو بين مصرين،<sup>34</sup> فلا حدّ، وللوليّ قوده، وأرشه،<sup>35</sup> وعفوه،<sup>36</sup> وفي الخنق<sup>37</sup> دية، ومن اعتاده قتل به.



27 م : (الشيء).

28 أ ، م ، ب : (ونصيب).

29 أ ، ج ، م ، ب : (منه).

30 أ - (أو قتل) صح هـ.

31 ج - (أو قتل أو صلب) صح هـ.

32 م : (وإن جرح).

33 أ : (في مصر).

34 أ : (المصريين).

35 أ ، م ، ب : (أو أرشه).

36 أ ، م : (أو عفوه).

37 أ : (أو في الخنق).

## ١٣ - كتاب الجهاد

هو فرض كفاية بدءاً إن قام به بعض سقط عن الباقيين، وإن تركوا أثموا إلا على صبي<sup>1</sup>، وعبد، وامرأة، وأعمى، ومقعّد، وأقطع. وفرض عين إن هجموا، فتخرج المرأة، والعبد بلا إذن. وكُره الجعل مع فيء، وبدونه لا.

### [باب في كيفية القتال]

فإن حوصروا<sup>2</sup> دعوا إلى الإسلام، فإن أبوا فألى الجزية، فإن قبلوا فلهم ما لنا وعليهم ما علينا، ولا نقاتل من لم تبلغه الدعوة وندبت لمن بلغته، فإن أبوا حوربوا بمنجنيق، وتحريق، وتغريق، ورمي، ولو معهم مسلم أو تترسوا به بنيتهم لا بنيتهم، وقطع شجر، وإفساد زرع بلا عذر، وغلول، ومثلة، وقتل غير مكلف، وشيخ فان، وأعمى، ومقعّد، وامرأة إلا ملكة، أو مقاتلاً منهم، أو ذا مال يحثّ به، أو رأي في الحرب. وأب كافر بدءاً فيقتله غير ابنه، وإخراج مصحف، وامرأة [52b] إلا في جيش يؤمن عليه.

### [باب الموادعة ومن يجوز أمانه]

وصولحوا إن خيراً، ولو منهم مال إن لنا به حاجة، ونبذ إن هو أنفع فقوتلوا، وقبل نبذ لو خانوا بدءاً. وصولح المرتدّ بلا مال ولا ردّ إن أخذنا، ولا يباع سلاح، وخيل، وحديد منهم، ولو بعد صلح. وصحّ أمان حرّ وحرّة، فإن كان شراً نبذ وأدّب. ولغا أمان الذمي<sup>3</sup>، وأسير، وتاجر معهم، ومن أسلم ثمة ولم يهاجر، وصبي وعبد إلا مأذونين ومجنون<sup>4</sup>.

### باب المغنم وقسمته

قسّم الإمام بين الجيش ما فتح غنوةً، أو أقرّ أهله عليه بجزية وخراج، وقتل الأسرى، أو استرقّهم، أو تركهم أحراراً ذمةً<sup>5</sup> لنا، ونفي منهم وفداؤهم. وردّهم إلى دارهم<sup>6</sup>، وعقر دابة شقّ نقلها وذبحت وحرقت، وقسمة مغنم ثمة إلا إبداعاً فيردّ هنا فيقسم، والردء ومدد لحقهم ثمة كمقاتل فيه. لا سوقيّ لم يقاتل، ولا من مات ثمة، ويورث قسط من مات هنا. وحلّ لنا ثمة طعام، وعلف، وحطب، ودهن، وسلاح به حاجة بلا قسمة، لا بعد

1 م : (لا على صبي).

2 ج : (فإن حاصروا) ؛ م : (فإن حاصروا).

3 أ ، م ، ب : (ذمي).

4 ج : (أو مجنون) ؛ ج - (أو مجنون) صح هـ.

5 ج : (ذميّة).

6 ج - (وردّهم إلى دارهم) صح هـ.

الخروج منها، ولا بيعها وتمولها، وردّ الفضل إلى المغنم.<sup>7</sup> ومن أسلم ثمّة عصم نفسه وطفله ومالاً معه، أو أودعه معصوماً، لا ولده كبيراً، وعرسه وحملها، وعقاره، وعبيده<sup>8</sup> مقاتلاً، وماله مع حرّيّ بغصب، [53a] أو وديعة. ويعتبر وقت المجاوزة، فمن دخل دارهم فارساً فنفق فرسه، فله سهمان، سهم فارس، ومن دخلها راجلاً فشرى فارساً، فله سهم<sup>9</sup> راجل، ولا يسهم إلاّ لفرس. ولا لعبد، وصبيّ وامرأة وذميّ ورضح لهم، والخمس؛ لليتيم، والمسكين، وابن السبيل، وقدم فقراء ذوى القربى عليهم ولا شيء لغنيّهم، وذكره تعالى للتبرك، وسهم النبي ﷺ سقط بموته كالصفي. ومن دخل دارهم فأغار خمساً إلاّ من لا منعة له، ولا إذن، وللإمام أن ينقل<sup>10</sup> وقت القتال حتّى، فيقول: "من قتل قتيلاً فله سلبه"، أو للسرية<sup>11</sup> "جعلت لكم الربع بعد الخمس"، لا بعد الإحراز هنا، إلاّ من الخمس. وسلبه؛ ما معه حتّى مركبه وما عليه وهو للكلّ إن لم ينقل.

## باب استيلاء الكفار

إذا<sup>12</sup> سبي بعضهم بعضاً وأخذوا مالهم، أو بعيراً نذ إليهم، أو غلبوا على مالنا<sup>13</sup> وأحرزوه بدارهم ملكوه، لا حرّنا، ومدبرنا،<sup>14</sup> ومكاتبنا، وعبدنا أبقاً<sup>15</sup> وإن أخذوه ونملك بالغبلة حرّهم، وما هو ملكهم. ومن وجد منّا ماله،<sup>16</sup> أخذه بلا شيء إن لم يقسم، وبالقيمة إن قسم، وبالثلث إن شراه منهم تاجر [53b] وإن أخذ أورش عينه مفقوءة، فإن أسر عبد فيبيع، ثمّ كذا فللمشتري الأوّل أخذه من الثاني بثمنه، ثمّ لسيدّه أخذه منه بالثمنين، وقبل أخذ الأوّل لا، فلو أبق بمتاع، فشراها منهم رجل أخذ العبد مجّاناً، وغيره بالثمن، وعتق عبد مسلم شراه مستأمن هنا وأدخله دارهم كعبد لهم<sup>17</sup> أسلم ثمّة فجاءنا، أو ظهرنا عليهم.

7 ج : (إلى مغنم).

8 ب : (وعبيده).

9 ب + (سهم).

10 ب : (التنفيل).

11 أ ، ج ، م ، ب : (أو لسرية).

12 م ، ب : (وإذا).

13 أ : (على أموالنا).

14 أ ، ج ، م ، ب + (وأم ولدنا).

15 ج + (اليهم) صح هـ.

16 م + (له).

17 أ - (لهم) صح هـ.

## باب المستأمن

لا يتعرض تاجرنا ثمة لدمهم ومالهم إلا إذا أخذ ملكهم ماله، أو حبسه، أو غيره بعلمه،<sup>18</sup> وما أخرجه ملكه حراماً، فيتصدق به، فإن أدانه حربياً، أو أدان حربياً، أو غصب أحدهما من الآخر، وجاءا هنا،<sup>19</sup> لم يقض لأحد بشيء، وكذا لو فعل ذلك حربيان وجاءا مستأمنين، فإن جاءا مسلمين قضى بينهما بالدين لا الغصب،<sup>20</sup> فإن قتل مسلم مستأمن مثله ثمة عمدًا، أو خطأً، ودّي من ماله، وكفر للخطأ، وفي الأسيرين كفر فقط في الخطأ، ولا يمكن حربياً<sup>21</sup> هنا<sup>22</sup> سنة، فقيلاً<sup>23</sup> له: "إن أقمت هنا سنة أو شهراً نضع عليك الجزية"، فإن رجع قبل ذلك، وإلا فهو ذمي لا يترك أن يرجع، كما لو شرى<sup>24</sup> أرضاً فوضع عليه خراجها، وعليه جزية سنة من وقت وضع الخراج. أو نكحت حربياً ذمياً هنا،<sup>25</sup> وفي عكسه لا، [54a] فإن رجع المستأمن إلى داره حلّ دمه، فإن أسر، أو ظهر عليهم فقتل سقط دين كان له على معصوم، وأوفى وديعة له عنده، وإن مات،<sup>26</sup> أو قتل بلا غلبة عليهم فهما لورثته،<sup>27</sup> حربياً هنا، له ثمة عرس وأولاد ووديعة مع معصوم وغيره، فأسلم، ثم ظهر<sup>28</sup> فكّله فيء، وإن أسلم<sup>29</sup> ثمة فجاءنا<sup>30</sup> وظهر،<sup>31</sup> فطفله حرّ مسلم، ووديعة مع معصوم له، وغيره فيء،<sup>32</sup> ومن أسلم ثمة وله ورثة هنا،<sup>33</sup> فقتله مسلم، فلا شيء عليه إلا كفارة<sup>34</sup> الخطأ،<sup>35</sup> وأخذ الإمام دية مسلم لا ولي له، ومستأمن أسلم هنا من عاقلة قاتله خطأً، وقتل أو أخذ الدية في عمدته<sup>36</sup> ولا يعفو.

18 ب - (لدمهم ومالهم إلا إذا أخذ ملكهم ماله أو حبسه أو غيره بعلمه) صح هـ.

19 ج - (هنا) صح هـ.

20 م : (لا بالغصب).

21 م - (حربي).

22 ج - (هنا) صح هـ.

23 ج : (وقيل).

24 أ ، ج ، ب : (لو اشترى).

25 ج ، ب - (هنا).

26 أ : (فإن مات).

27 م : (لورثته).

28 أ ، ج ، م ، ب + (عليهم).

29 م ، ب : (فإن أسلم).

30 أ ، م : (فجاء).

31 ق - (وظهر) صح هـ ؛ م ، ب : (فظهر).

32 ج - (وإن أسلم ثمة فجاءنا وظهر فطفله حر مسلم ووديعة مع معصوم له وغيره فيء) صح هـ.

33 أ ، ب : (هنالك) ؛ ج : (هناك).

34 ج : (إلا الكفارة).

35 ج ، ب : (في الخطأ).

36 م : (في عمد).

## باب الوظائف

أرضُ العرب، وما أسلم أهلُه، أو فتح عنوةً وقسّم بين جيشنا، والبصرةُ عُشريةٌ. والسواد وما فتح عنوةً وأقرّ أهله عليه أو صالحهم خراجيةً. وموات أحيي يعتبر بقبره، وخراج وضعه عمر رضي الله عنه على السواد لكلّ جريب يبلغه الماء صاع من برّ، أو شعير ودرهم، وجريب الرطبة خمسة دراهم، وجريب الكرم أو النخل متّصلة ضعفها، ولما سواه<sup>37</sup> كزعفران وبستان ما يطيق،<sup>38</sup> ونصف الخارج غاية الطاقة، ونقص إن لم تطق وظيفتها، ولا يزداد إن أطاقت<sup>39</sup> عند أبي يوسف، وجاز [54b] عند محمّد. ولا خراج لو انقطع الماء عن أرضه،<sup>40</sup> أو غلب، أو أصاب<sup>41</sup> الزرع آفة، ويجب<sup>42</sup> إن عطّلها، مالكتها ويبقى إن أسلم المالك، أو شراها مسلم، ولا عشر في خارج أرض خراج، ويتكرّر العشر بتكرّر الخارج.

## فصل [الجزية]

الجزية ما وضعت بصلح لا تغير،<sup>43</sup> وحين غلبوا وأقرّوا على أملاكهم توضع<sup>44</sup> على كتابي ومجوسيّ ووثنيّ عجميّ ظهر غناؤه، لكلّ سنة ثمانية وأربعون درهماً، وعلى المتوسط نصفها، وعلى فقير<sup>45</sup> يكسب<sup>46</sup> ربعها، لا على وثنيّ عربيّ فإن ظهر عليه، فعرسه، وطفله<sup>47</sup> فيء، ولا مرتدّ، ولا يقبل منهما، إلّا الإسلام أو السيف، ولا على راهب لا يخالط، وصبي، وامرأة، ومملوك، وأعمى، وزمن، وفقير لا يكسب،<sup>48</sup> وتسقط بالموت والإسلام، ويتداخل<sup>49</sup> بالتكرار،<sup>50</sup> ولا تحدث بيعة وكنيسة<sup>51</sup> هنا، ولهم إعادة المنهدم، وميّز الذميّ في زيّهم، ومركبهم،<sup>52</sup> وسرجهم،<sup>53</sup> وسلاحهم، فلا يركب خيلاً، ولا يعمل بسلاح، ويظهر الكستيج، ويركب على سرج كإكاف،

37 ج : (وما سواه).

38 م : (تطبيق).

39 م : (إن طاقت).

40 ج : (من أرضه).

41 أ - (أو صاب) صح هـ.

42 م ، ب : (وتجب).

43 أ : (لا يتغير) ؛ ج : (لا يغير).

44 م : (يوضع).

45 ب : (وعلى الفقير).

46 أ ، ج ، م : (يكتسب) ؛ ب : (المكتسب).

47 ج - (وظفله) صح هـ.

48 أ ، ج ، م ، ب : (لا يكتسب).

49 أ ، ب : (وتتداخل).

50 م ، ب : (بالتكرار).

51 م : (أو كنيسة).

52 ج : (ومراكبهم).

53 ج - (وسرجهم).

وميّزت نساءهم في الطرق،<sup>54</sup> والحمّام، ويعلم على دورهم، كيلا يستغفر لهم، وتقض عهده إن غلب على موضع حربنا، أو لحق بدارهم وصار كمرتدّ في الحكم بموته بلحاظه، لكن لو أسر<sup>55</sup> يسترقّ،<sup>56</sup> والمرتدّ يقتل لا إن امتنع عن الجزية، أو زنى بمسلمة، أو قبلها، أو سبّ النبي ﷺ، [55a] ويؤخذ من مال بالغى<sup>57</sup> تغليبيّ وتغليبيّة ضعف زكّاتنا، ومن مولاه الجزية والخراج؛ كمولى القرشي. ومصرف الجزية، والخراج، ومال التغليبيّ، وهديتهم للإمام،<sup>58</sup> وما أخذ منهم بلا حرب مصالحنا؛ كسد ثغر،<sup>59</sup> وبناء قنطرة، وجسر، وكفاية العلماء، والقضاة، والعمّال، ورزق المقاتلة، وذرايعهم. ومن مات في نصف السنة حرم من العطاء.

## باب المرتدّ

من ارتدّ -والعياذ بالله- عرض عليه الإسلام، وكشفت<sup>60</sup> شبهته، فإن استمهّل حبس ثلاثة أيّام، فإن تاب، وإلّا قتل، وهي بالتبري عن كلّ دين سوى الإسلام، أو عمّا انتقل إليه، وقتله قبل العرض ترك نذب بلا ضمان، ويوزل ملكه عن ماله موقوفاً، فإن أسلم عاد، وإن مات أو قتل أو لحق بدارهم، وحكم به، عتق مدبّره وأمّ ولده وحلّ دين عليه، وكسب إسلامه<sup>61</sup> لو ارثه المسلم، وكسب ردّته فيء، وقضي دين<sup>62</sup> كلّ حال من كسب تلك، وبطل نكاحه وذبحه، وصحّ طلاقه واستيلاده، ويوقف<sup>63</sup> مفاوضته، وبيعه، وشرّاه، وهبته، وإجارته، وتدييره، وكتابته، ووصيته، إن أسلم نفذ، وإن مات أو قتل أو لحق وحكم به بطل، فإن جاء مسلماً قبل حكم، كأنه<sup>64</sup> لم يرتدّ، وإن جاء بعده وماله مع ورثته أخذه. ولا تقتل مرتدّة وتحبس حتى تسلم وصحّ تصرفها وكسبها لو رثتها. فإن ولدت أمتها فادّعاها، [55b] فهو ابنه حرّاً<sup>65</sup> يرثه في المسلمة مطلقاً إن مات أو لحق بدارهم، وكذا في النصرانيّة إلّا إذا جاءت به لأكثر من نصف حول منذ ارتدّ. وإن لحق بماله، فظهر عليه<sup>66</sup> فهو فيء، فإن

54 أ، ج، ب : (في الطريق).

55 ب : (ولكن لو أسر).

56 ب : (تسترق).

57 م : (بالغ) ؛ ب - (بالغى).

58 ب : (الإمام).

59 أ : (الثغور).

60 أ، ج : (وكشف).

61 أ : (الإسلام).

62 ب - (عليه وكسب إسلامه لو ارثه المسلم وكسب ردّته فيء وقضي دين) صح هـ.

63 م، ب : (وتوقف).

64 أ، ج، م، ب : (فكأنه).

65 م : (حر).

66 م : (عليها) ؛ م - (عليها) صح هـ.

رجع فلحق بمال، فظهر عليه<sup>67</sup> فهو لوارثه قبل قسمته، وإن قضي<sup>68</sup> بعد<sup>69</sup> مرتدّ لحق لابنه فكاتبه، فجاء مسلماً فبدلها والولاء للأب. ومن قتله مرتدّ خطأً، فلحق، أو قتل، فديته في كسب الإسلام. ومن قطع يده عمداً فارتدّ -والعياذ بالله- ومات<sup>70</sup> منه، أو لحق، فجاء مسلماً فمات منه<sup>71</sup> ضمن القاطع نصف الدية في ماله لوارثه، وإن أسلم هنا فمات ضمن كلّها. مكاتب ارتدّ فلحق، فأخذ بماله فقتل، فبدلها لسيدته، وما بقي لوارثه. زوجان ارتدّا فلحقا، فولدت هي ثمّ الولد فظهر<sup>72</sup> عليهم، فالولدان فيء، والأول يجبر على الإسلام لا ولده، وصحّ ارتداد صبي يعقل وإسلامه، ويجبر عليه ولا يقتل<sup>73</sup> إن<sup>74</sup> أبي.

## باب البغاة

قوم مسلمون خرجوا عن طاعة الإمام، دعاهم إلى العود، وكشف شبهتهم، فإن تحيزوا مجتمعين، حلّ لنا قتالهم بدءاً، ونجهز على جريحهم، ونتبع مولّيتهم فيمن لهم فئة، ومن لا فلا، ولا يسبي<sup>75</sup> ذريّتهم، ويجبس ما لهم إلى أن يتوبوا، ويستعمل سلاحهم وخيلهم عند الحاجة، ولا يجب شيء بقتل باغٍ مثله إن ظهر عليهم، وإن غلبوا على مصر فقتل من أهله آخر منه، فظهر<sup>76</sup> عليهم قتل به، وباغٍ قتل عادلاً مدّعياً حقيقته يرثه كعكسه، فإن أقرّ أنّه على باطل لا، وبيع السلاح من رجل إن علم [56a] أنّه من أهل الفتنة كره، وإلّا فلا.

67 ج - (فظهر عليه).

68 أ، ج، م، ب : (فإن قضي).

69 م : (لعبد).

70 ج - (ومات) صح هـ.

71 ج - (منه).

72 ج : (وظهر).

73 ب : (ولا قتل).

74 ج - (إن) صح هـ.

75 أ، ب : (ولا نسبي).

76 م : (وظهر).

## ١٤- كتاب اللقيط

رفعه أحبّ، وإن خيف<sup>1</sup> هلاكه يجب كاللقطة، وهو حرّ إلّا بحجّة رقه، ونفقته، وجنابته في بيت المال، وإرثه له، ولا يؤخذ من آخذه. ونسبه ممن ادّعاه، ولو رجلين، أو ممن يصف منهما علامة به، أو عبداً، وكان حرّاً، أو ذميّاً، وكان مسلماً إن لم يكن في مقرّهم ودميّاً إن كان فيه، وما شدّ عليه له، صرف إليه بأمر قاض، وقيل: بدونه. وللملتقط قبض هبته، وتسليمه في حرفة لا إنكاحه، وتصرفه في ماله، ولا إجارته في الأصحّ.



<sup>1</sup> أ: (فان خيف).



## ١٥- كتاب اللقطة

هي أمانة إن أشهد على أخذه ليردّ على ربّها وإلّا ضمن إن جحد المالك أخذه للردّ، وعرّفت في مكان وجدت، وفي الجامع<sup>1</sup> مدّة لا تطلب بعدها في الصحيح، أخذت من الحلّ، أو الحرم،<sup>2</sup> وما لا يبقى إلى أن يخاف فساد، ثمّ تصدّق، فإن جاء ربّها أجازته<sup>3</sup> وله<sup>4</sup> أجره، أو ضمن الآخذ كما في بهيمة وجدت، وما أنفق عليها بلا إذن حاكم تبرّع،<sup>5</sup> وبإذنه دين على ربّها، وأجر القاضي ما له منفعة، وأنفق عليها منها كالأبق، وما لا منفعة له أذن بالإنفاق عليها، وشرط الرجوع على ربّها في الأصحّ إن كان هو الأصلح،<sup>6</sup> وإلّا باعها، وأمر بحفظ ثمنها. وللمنفق حبسها لأخذ نفقته، فإن هلك بعد حبسه سقطت، وقبله لا، فإن بيّن مدّعيتها علامتها حلّ الدفع، ولا يجب بلا حجة، ويتنفع بها فقيراً [56b] وإلّا تصدّق، ولو على أصله، وفرعه، وعرسه.

1 م : (وفي الجامع).

2 أ : (والحرم).

3 أ، ج : (وأجازته).

4 أ، ج : (فله).

5 ب - (تبرّع).

6 أ، م : (أصلح).

## ١٦- كتاب الأبق

ندب أخذه لمن قوي عليه، وترك الضالّ، قيل : أحبّ. ولرأده قنأ، أو مدبرأ، أو أمّ ولد من مدّة سفر أربعون درهماً، وإن لم يعدلها إن أشهد أنّه أخذه للردّ، ومن أقلّ منها بقسطه، فإن أبق منه لم يضمن. فإن لم يشهد فلا شيء له، وضمن إن أبق<sup>1</sup> منه، وعلى المرتهن<sup>2</sup> جعل رهنه.



<sup>1</sup> ج - (أبق) صح هـ.

<sup>2</sup> م : (وعلى مرتهن).

## ١٧- كتاب المفقود

غائب لم يدر أثره، حيٌّ في حقّ نفسه؛ فلا تنكح<sup>1</sup> عرسه، ولا يقسم ماله، ولا يفسخ إجارتها، ويقيم القاضي من يقبض حقّه، ويحفظ ماله، ويبيع ما يخاف فساده، وينفق على ولده وأبويه وعرسه. ميتٌ في حقّ غيره؛ فلا ترث<sup>2</sup> من غيره: <sup>3</sup> أي يوقف <sup>4</sup> قسطه من مال مورثه إلى تسعين سنةً، فإن ظهر حيّاً قبلها فله ذلك، وبعدها يحكم بموته في ماله يوم تمتّ المدّة، فتعتدّ عرسه للموت، ويقسم ماله بين من يرثه الآن، وفي مال غيره من حين فقد، فيردّ ما وقف له إلى من يرث الغير عند موته.



1 م : (فلا ينكح).

2 م ، ب : (فلا يرث).

3 ق - (فلا ترث من غيره) صح هـ.

4 ب : (أي توقف).

## ١٨ - كتاب الشركة

هي ضربان : شركة ملك؛ وهي أن يملك اثنان عيناً، وكل كالأجنبي<sup>1</sup> في مال صاحبه. وشركة عقد؛ وركنهما الإيجاب والقبول، وشرطها عدم ما يقطعها، كشرط دراهم مسماة من الربح لأحدهما، وهي أربعة أوجه : مفاوضة؛ وهي شركة [57a] متساويين<sup>2</sup> مالاً وتصرفاً ودينياً، فلا تصح إلا بين متحدين<sup>3</sup> حريةً وحكماً وملةً، ويتضمن<sup>4</sup> الوكالة والكفالة، ومشري كل لهما إلا طعام أهله، وكسوتهم، وكل دين لزم واحداً بما يصح فيه الشركة، كالشراء والبيع والاستئجار، أو بكفالة بأمر ضمنه الآخر، وبغير أمر لا، هو الصحيح، وإن ورت أحدهما أو وهب له ما صح فيه الشركة، وقبض صارت عناناً، وفي العرض والعقار بقيت مفاوضة.

وعنان؛ وهو شركة في كل تجارة، أو في نوع، ولا يتضمن<sup>5</sup> الكفالة، ويصح<sup>6</sup> ببعض ماله، ومع فضل مال أحدهما، ويتساوى<sup>7</sup> ماليهما<sup>8</sup> إلا الربح، وكون مال أحدهما دراهم، والآخر دنانير، وبلا خلط، وكل مطالب بثمان مشريه لا غير، ثم رجع على شريكه بحصته منه إن أذاه من ماله، ولا يصحان<sup>9</sup> إلا بالنقدين، والفلوس النافقة، والتبر، والنقرة إن تعامل الناس بهما، وبالعرض<sup>10</sup> بعد أن باع كل نصف عرضه بنصف عرض الآخر، وهلاك مالهما<sup>11</sup> قبل الشراء يبطلها، وكذا هلاك مال أحدهما، وهو على صاحبه قبل الخلط هلك في يده، أو يد الآخر، وبعد الخلط عليهما، فإن هلك مال أحدهما بعد شراء الآخر بماله، فمشريه<sup>12</sup> لهما، ورجع على الآخر بحصته من ثمنه، وإن هلك قبل شراء الآخر إن وكله حين الشركة صريحاً، فمشريه لهما،<sup>13</sup> شركة ملك، ورجع بحصته من ثمنه وإلا فله، ولكل من شريكي مفاوضة وعنان؛ [57b] أن يبضع، ويودع، ويضارب، ويوكل، والمال في يده أمانة.

1 أ، م : (كأجنبي).

2 ج - (متساويين) صح هـ.

3 أ : (المتحدين).

4 م : (وتتضمن).

5 م : (ولا تتضمن).

6 أ، ب : (ونصح).

7 م : (وتساوى).

8 م، ب : (ماليهما).

9 م، ب : (ولا تصحان).

10 أ : (وبالعروض).

11 ب + (أو مال أحدهما) صح هـ.

12 ج : (فمشريته).

13 م - (لهما).

وشركة الصنائع والتقبل؛ وهي<sup>14</sup> أن يشترك<sup>15</sup> صانعان<sup>16</sup> كخياطين، أو خيَّاط وصبَّاغ، وتقبَّلا العمل لأجر بينهما صحَّت، وإن شرط<sup>17</sup> العمل نصفين والمال أثلاثاً بينهما،<sup>18</sup> ولزمهما<sup>19</sup> كلُّ<sup>20</sup> عمل قبله أحدهما، فيطالب كلُّ بالعمل، ويطالب<sup>21</sup> بالأجر،<sup>22</sup> ويرأ الدافع بالدفع إليه، والكسب بينهما، وإن عمل أحدهما فقط. وشركة الوجوه؛ وهي أن يشتركا بلا مال ليشتريا بوجوهما ويبيعا، فتصحَّ<sup>23</sup> مفاوضة، ومطلقها عنان، وكلُّ وكيل الآخر في الشراء، فإن شرطاً مناصفة المشتري،<sup>24</sup> أو مثالثة، فالربح كذلك، وشرط الفضل باطل.

### [فصل في الشركة الفاسدة]

ولا تصحَّ<sup>25</sup> الشركة في الاحتطاب، والاحتشاش، والاصطياد، وما حصل لكلِّ فله، وما أخذاه معاً فلهما نصفين، وما حصل له بإعانة الآخر فله، وللآخر<sup>26</sup> أجر مثله بالغاً ما بلغ عند محمَّد، ولا يزداد على نصف ثمنه عند أبي يوسف. ولا في الاستقاء بأن كان لأحدهما بغل، وللآخر راوية، واستقى أحدهما، والكسب للعامل، وعليه أجر مثل ما للآخر. والربح في الشركة الفاسدة على قدر المال. وتبطل الشركة بموت أحد الشريكين، ويلحقه<sup>27</sup> بدار الحرب مرتدّاً إذا قضي به. ولم يركَّ أحدهما مال الآخر بلا إذنه، فإن أذن كلُّ صاحبه فأديا ولائ<sup>28</sup> ضمن الثاني وإن جهل بأداء الأوّل، وإن أديا معاً ضمن كلُّ<sup>29</sup> قسط غيره، فإن شرى<sup>30</sup> مفاوض أمةً [58a] بإذن شريكه ليظاً، فهي له بلا شيء، وأخذ كلُّ بئمنها.

- 
- 14 ب : (وهو).  
15 م : (أن يشتركا).  
16 ج : (الصانعان).  
17 ب : (وإن شرط).  
18 أ ، ج ، م ، ب - (بينهما).  
19 ج ، م : (ولزم).  
20 ج ، م : (كلا) ؛ ب - (كل).  
21 ب - (كل بالعمل ويطالب) صح هـ.  
22 ق - (ولزمهما كل عمل قبله أحدهما فيطالب كل بالعمل ويطالب بالأجر) صح هـ ؛ ج - (فيطلب كل بالعمل ويطالب بالأجر) صح هـ.  
23 ب : (فيصح).  
24 أ ، ج : (المشتري).  
25 ب : (ولا يصح).  
26 م : (والآخر).  
27 أ ، م ، ب : (ولحقه).  
28 أ : (متعاقبا).  
29 ج - (كل) صح هـ.  
30 أ : (وإن شرى).

## ١٩- كتاب الوقف

هو حبس العين على ملك الواقف، والتصديق بالمنفعة كالعارية. وعندهما : هو حبس على ملك الله تعالى. فلو وقف على الفقراء، أو بنى سقاية، أو خاناً لبني السبيل، أو رباطاً، أو جعل أرضه مقبرة لا يزول ملك المالك عنه، وإن علق بموته نحو : "إن متُّ فقد وقفت" في الصحيح إلا أن يحكم به حاكم. وإلا في مسجد بنى وأفرز بطريقه<sup>1</sup> وأذن للناس بالصلاة فيه، وصلى واحد وإن جعل تحته سرداب<sup>2</sup> لمصلحته، فإن جعل<sup>3</sup> لغيرها، أو وسط داره مسجد،<sup>4</sup> وأذن للصلاة<sup>5</sup> فيه فلا، وعند أبي يوسف يزول بنفس القول، وعند محمد تسليمه<sup>6</sup> إلى المتولي،<sup>7</sup> وقبضه شرط، فصح وقف المشاع، وجعل غلة الوقف، أو الولاية لنفسه، وشرط أن يستبدل به أرضاً أخرى إذا شاء عند أبي يوسف خاصة، وشرط لتمامه ذكر مصرف مؤبد. وقال أبو يوسف : صح<sup>8</sup> بدونه، وإذا انقطع<sup>9</sup> صرف إلى الفقراء. وصح وقف العقار لا المنقول، وعن محمد صححة<sup>10</sup> وقف منقول<sup>11</sup> فيه تعامل كالفأس، والمتر، والقدم، والمنشار، والجنابة، وثيابهما، والقدر، والمرجل، والمصحف، وعليه أكثر فقهاء الأمصار. وإذا صح الوقف، لا يملك ولا يملك، ولكن يجوز قسمة المشاع عند أبي يوسف، ويبدأ من ارتفاع الوقف بعمارته، وإن لم يشترطها الواقف إن وقف على الفقراء، وإن وقف على معين وآخره للفقراء فهي في ماله، [58b] فإن امتنع أو كان فقيراً آجره الحاكم، وعمّره بأجرته، ثم رده إلى مصرفه، ونقضه يصرف إلى عمارته، أو يدخر لوقت الحاجة إليها، وإن تعذر صرفه إليها بيع، فصرف<sup>12</sup> ثمنه إليها، ولا يقسم بين مصارفه.

1 أ : (طريقه).

2 أ، ج، ب : (سرداب).

3 ج - (فإن جعل) صح هـ ؛ م : (وإن جعل).

4 أ، ج، م، ب : (مسجداً).

5 أ، م، ب : (بالصلاة).

6 أ، م، ب : (بتسليمه).

7 م : (إلى المتوالي).

8 ب : (يصح).

9 أ، ج، م، ب + (المصرف).

10 أ، م : (صح).

11 أ، م، ب : (المنقول).

12 أ، ج، م، ب : (وصرف).

## ٢٠- كتاب البيع

هو مبادلة مال بمال يعقد<sup>1</sup> بإيجاب وقبول، بلفظي ماض وبتعاط في النفيس والحسيس، هو الصحيح. وإذا أوجب واحد قبل الآخر في المجلس كل المبيع بكل الثمن أو ترك، إلا إذا بين ثمن كل، وما لم يقبل بطل الإيجاب إن رجع الموجب أو قام أيهما عن مجلسه وإذا وجد أزم البيع، وصح في العوض المشار إليه بلا علم بقدره وصفته، لا في غير المشار إليه، وبثمن حال، وإلى أجل علم، وبالثمن المطلق، وإن استوت<sup>2</sup> مائة النقود، فعلى ما قدر به من أي نوع، وإن اختلفت فعلى الأروج، وفسد إن استوى رواجها إلا أن يبين أحدها، وفي الطعام والحبوب كيلاً وجزافاً إن بيع بغير جنسه، وبإناء أو حجر<sup>3</sup> معين لم يدر قدره، وفي صاع في بيع صبرة كل صاع بكذا، وفي كلها إن سمي جملة ففزاها، وفسد في الكل في بيع ثلثة أو ثوب، كل شاة أو ذراع بكذا، وكذا كل معدود متفاوت. فإن باع صبرة على أنها مائة صاع بمائة، وهي أقل أو أكثر أخذ المشتري الأقل بحصته أو فسخ البيع، وما زاد للبائع في الأزيد،<sup>4</sup> وإن باع المدروع هكذا أخذ الأقل بكل الثمن أو ترك، والأكثر له بلا خيار للبائع، وإن قال: كل ذراع بدرهم [59a] أخذ الأقل بحصته أو ترك، وكذا الأكثر كل ذراع بدرهم<sup>5</sup> أو فسخ، وصح بيع عشرة أسهم من مائة سهم، لا بيع عشرة أذرع من مائة من دار، ولا بيع عدل على أنه عشرة أثواب، وهو أقل أو أكثر، ولو بين لكل ثمناً صح في الأقل<sup>6</sup> بقدره، وخير، وفسد في الأكثر، وفي بيع ثوب على أنه عشرة أذرع، كل ذراع<sup>7</sup> بدرهم أخذ بعشرة في عشرة ونصف بلا خيار، وبتسعة في تسعة ونصف إن شاء، وقال أبو يوسف: إن شاء أخذ بأحد عشر في الأول وبعشرة في الثاني، وقال محمد: إن شاء أخذ بعشرة ونصف في الأول وبتسعة ونصف<sup>8</sup> في الثاني، وصح بيع البر في سنبله والباقلي<sup>9</sup> والأرز والسمسسم في قشرها والجوز واللوز والفسق في قشرها الأول، وبيع ثمرة لم بيد صلاحها أو قد بدا وتجب قطعها، وشرط تركهما<sup>10</sup> على الشجر يفسد البيع، كاستثناء قدر معلوم منها. أجرة<sup>11</sup> الكيل والعد والوزن والذرع على البائع، وأجرة وزان<sup>12</sup> الثمن ونقده على المشتري. وفي بيع سلعة بثمن سلم هو أولاً، وفي غيره سلماً معاً.

1 أ: (ينعقد).

2 م، ب: (فإن استوت).

3 ب: (وحجر).

4 ج، م - (في الأزيد) صح هـ.

5 ج، م - (أخذ الأقل بحصته أو ترك وكذا الأكثر كل ذراع بدرهم) صح هـ.

6 أ - (في الأقل) صح هـ.

7 ج - (كل ذراع) صح هـ.

8 م - (ونصف) صح هـ.

9 أ، ج: (الباقلاء).

10 أ، ج، م، ب: (تركها).

11 أ، م، ب: (وأجرة).

12 أ، ج، ب: (وزن).

## باب الخيار

### [فصل في خيار الشرط]

صح خيار الشرط لكل من العاقدين،<sup>13</sup> ولهما ثلاثة أيام وأقل لا أكثر إلا أنه يجوز إن أجاز في الثلاث، فإن شرى على أنه إن لم ينقد ثمنه إلى ثلاثة فلا بيع صح، وإلى أربعة لا، فإن نقد في الثلاث جاز، ولا يخرج مبيع عن ملك بائعه مع خياره، [59b] فإن قبضه المشتري فهلكه عليه بالقيمة، ويخرج مع خيار المشتري، وهلكه في يده بالثمن كتعيبه، ولا يملكه المشتري فشرائه عرسه بالخيار لا يفسد نكاحه،<sup>14</sup> وإن وطئها ردّها لأنّه بالنكاح إلا في البكر، ولا يعتق قريبه<sup>15</sup> عليه في مدّة<sup>16</sup> خياره، ولا من شره قائل: "إن ملكت عبداً فهو حرّ"، ولا يعدّ حيض المشرّية<sup>17</sup> في المدّة من استبرائه، ولا استبراء على البائع إن ردّت عليه بخيار، ومن ولدت في المدّة بالنكاح لا تصير أمّ ولد له، وهلكه في يد البائع عليه إن قبضه المشتري بإذنه وأودعه عنده؛ لارتفاع القبض بالردّ لعدم الملك، وبقي خيار مأذون شرى بخياره وأبرأه بائعه عن ثمنه في المدّة؛ لأن المأذون يلي عدم التملك وبطل شراء ذمي من ذمي خمرًا بالخيار إن أسلم؛ لئلا يتملكها مسلماً بإسقاط خياره، ومن له الخيار يجيز<sup>18</sup> وإن جهل صاحبه ولا يفسخ<sup>19</sup> بلا علمه،<sup>20</sup> فإن فسخ<sup>21</sup> وعلمه في المدّة انفسخ<sup>22</sup> وإلا تمّ عقده، وبورث خيار العيب، والتعيين لا الشرط والرؤية، وإن اشترى وشرط الخيار لغيره، فأبى أجاز أو نقض صحّ ذلك، فإن أجاز أحدهما<sup>23</sup> وفسخ الآخر، فالأول أولى، ولو وجدا معاً فالفسخ أولى، وبيع عبدين بالخيار في أحدهما صحّ إن فصل ثمن كل، وعيّن محلّ الخيار، وفسد في الأوجه الباقية. [60a] وشراء أحد الثوبين،<sup>24</sup> أو أحد ثلاثة على أن يعيّن أيّاً شاء في ثلاثة أيام صحّ، لا شراء أحد أربعة، والأخذ بالشفعة داراً بيعت بجنب ما شرط فيه الخيار رضاً، وخيار الشرط المشتريين<sup>25</sup> يسقط برضا أحدهما، وكذا خيار العيب والرؤية، وعبد مشري بشرط خبزه أو كتبه، ووجد بخلافه، أخذ بثمانه أو ترك.

13 أ ، ب : (من المتعاقدين).

14 ج ، ب : (نكاحها).

15 أ ، م ، ب : (قريب المشتري).

16 ج - (في مدّة) صح هـ.

17 ج : (المشترأة).

18 ج - (مسلماً بإسقاط خياره ومن له الخيار يجيز) صح هـ.

19 أ ، ج ، ب : (ولا يفسخ).

20 أ ، ج + (في المدّة).

21 ب : (وإن فسخ).

22 ج - (وعلمه في المدّة انفسخ) صح هـ.

23 ج - (أحدهما) صح هـ.

24 أ ، م ، ب : (ثوبين).

25 ب : (لمشتريين).



## فصل [في خيار الرؤية]

صحَّ شراء ما لم يره، ولمشتره الخيار، عندها إلى أن يوجد مبطله وإن رضي قبلها، لا لبائعه، ويبطله، وخيار الشرط تعيَّبه وتصرّف لا يفسخ كالإعتاق والتدبير، أو يوجب حقاً لغيره كالبيع المطلق، والرهن والإجارة قبل الرؤية وبعدها، وما لا يوجب حقاً لغيره<sup>26</sup> كالبيع بالخيار، والمساومة، والهبة بلا تسليم يبطل بعدها لا قبلها. والنظر إلى وجه الأمة، والصُّبرة، ووجه الدابة وكفلها، وظاهر ثوب مطوي غير معلّم، وإلى<sup>27</sup> موضع علمه معلّمًا، ونظر وكيله بالشراء أو بالقبض كافٍ لا نظر رسوله، وشرط رؤية داخل الدار اليوم، وبيع الأعمى وشراؤه صحَّ، وله الخيار مشترياً، ويسقط<sup>28</sup> بحسّ المبيع، وشمّه، وذوقه، وبوصف العقار، ومن رأى أحد الثوبين ثمَّ شراهما، ثمَّ رأى الآخر، فله ردّهما لا ردّ الآخر وحده، ومن رأى شيئاً ثمَّ شراه<sup>29</sup> خير إن وجدته متغيّراً وإلّا لا،<sup>30</sup> والقول للبايع في عدم تغيّره، وللمشترى في عدم رؤيته. ومن شرى عدل زطيّ فباع منه ثوباً، أو وهب وسلّم [60b] لم يرده بخيار رؤية أو شرط، بل<sup>31</sup> بعيب.<sup>32</sup>

## فصل [في خيار العيب]

ولمشتري وجد في مشرّيه عيباً نقص ثمنه عند التجار ردّه أو أخذه بكلّ ثمنه، لا إمساكه وأخذ نقصانه. والإباق ولو إلى ما دون سفر، والبول في الفراش، والسرقة من صغير يعقل عيبٌ، ومن البالغ<sup>33</sup> عيب آخر، فلو سرق عندهما في صغره<sup>34</sup> ردّه، وإن حدث عنده في صغر،<sup>35</sup> وعند مشتريه في كبره لا، وجنون الصغير عيب أبداً فردّ<sup>36</sup> من جنّ في صغره عنده، ثمَّ عند مشتريه فيه، أو كبره.<sup>37</sup> والبخر والدفر والزنا والتولد منه عيب فيها،<sup>38</sup> لا فيه، والكفر عيب فيهما، والاستحاضة، وارتفاع حيض بنت سبع عشرة سنة لا أقلّ عيب. فإن ظهر عيب قديم بعد ما حدث عنده آخر، فله نقصانه لا ردّه إلاّ برضا بائعه؛ كثوب شراه فقطعه فظهر عيب، ولبائعه أخذه كذلك فلا يرجع مشتريه إن باعه، فإن خاطه، أو صبغه أحمر، أو لتّ السويق بسمن، ثمَّ ظهر عيبه لا يأخذ

26 - (كالبيع المطلق والرهن والإجارة قبل الرؤية وبعدها وما لا يوجب حقاً لغيره) صح هـ.

27 - (ومعلم وإلى) صح هـ.

28 - (وتسقط).

29 - (اشتراه) ؛ ج - (ثم اشتراه) صح هـ.

30 - (وإلا فلا).

31 - (بل) صح هـ.

32 - (إلا بعيب).

33 - (بالغ).

34 - (في صغره).

35 - (في صغره).

36 - (ج، م، ب) ؛ (يردّ).

37 - (ج، م، ب) ؛ (أو في كبره).

38 - (فرد من جن في صغره عنده ثمَّ عند مشتريه فيه أو كبره والبخر والدفر والزنا والتولد منه عيب فيها) صح هـ.

بائعه ورجع بنقصانه، كما لو باعه بعد رؤية عيبه، أو أعتق<sup>39</sup> مجاناً، أو دبره، أو استولد، أو مات عنده،<sup>40</sup> وإن أعتقه<sup>41</sup> على مال، أو قتله، أو أكل الطعام كلّه أو بعضه، أو لبس الثوب فتخرق لم يرجع. وإن شرى بيضاً، أو بطيخاً، أو قثاءً،<sup>42</sup> أو خياراً، أو جوزاً، فكسر فوجد فاسداً فله نقصانه في المنتفع به، وكلّ ثمنه في غيره، ومن باع مشريّه وردّ عليه بعيب بقضاء أو بإقرار،<sup>43</sup> أو ببينة،<sup>44</sup> أو نكول، ردّ على بائعه، وإن ردّ برضاه لا، فإن قبض مشريّه وادّعى [61a] عيباً، لم يجبر على دفع ثمنه حتّى يحلف بائعه، أو يقيم بينة، وعند غيبة شهوده دفع إن حلف بائعه، ولزم عيبه إن نكل، فإن ادّعى إباقه أقام بينةً أولاً أنّه أبق عنده، ثمّ حلف بائعه: "بالله لقد باعه وسلّمه وما أبق قط"، أو "بالله ما له حقّ الردّ عليك من دعواه هذه"، أو "بالله"،<sup>45</sup> ولا "بالله"<sup>46</sup> لقد باعه وما به هذا العيب"، ولا "بالله لقد باعه وسلّمه وما به هذا العيب"، وعند عدم بينة المشتري على العيب عنده يحلف بائعه عندهما أنّه ما يعلم أنّه أبق عنده،<sup>47</sup> واختلفوا على قول أبي حنيفة -رحمه الله-، ولو قال البائع بعد التقابض: "بعتك هذا المعيب مع آخر"، وقال المشتري: "بل هذا وحده"، والقول<sup>48</sup> له،<sup>49</sup> وكذا إذا اتفقا في قدر المبيع، واختلفا في المقبوض، ولو شرى عبدين صفقة، وقبض أحدهما ووجد به أو بالآخر عيباً أخذهما أو ردّهما، ولو قبضهما ردّ المعيب خاصّةً، وكيلّي أو وزني قبض إن وجد ببعضه عيباً ردّ كلّه أو أخذه، ولو استحقّ بعضه لم يرّد باقيه بخلاف الثوب. ومداواة المعيب وركوبه في حاجته رضاً، ولو ركب لردّه أو سقيه<sup>50</sup> أو شراء علفه ولا بدّ له منه فلا. ولو قطع بعد قبضه، أو قتل بسبب كان عند بائعه ردّه، وأخذ ثمنه، ولو باع وبرئ من كلّ عيب صحّ وإن لم يعدّها.

39 م ، ب : (أو أعتقه) ؛ ب + (قبلها).

40 أ ، ب + (قبلها).

41 ج : (وإن أعتق).

42 أ - (أو قثاء).

43 أ ، ج : (بإقرار) ؛ ب : (ببينة).

44 م : (أو بينة) ؛ ب : (أو إقرار).

45 ق - (أو بالله ما له حقّ الد عليك من دعواه هذه أو بالله). صح ه ؛ أ ، ج ، م ، ب + (ما أبق عندك قط).

46 أ ، ج ، م ، ب : (لا بالله).

47 م - (يحلف بائعه عندهما أنّه ما يعلم أنّه أبق عنده) صح ه.

48 ج ، م ، ب : (فالقول).

49 ب : (للمشتري).

50 أ ، ب : (أو لسقيه).

## باب البيع<sup>51</sup> الفاسد

وبطل بيع ما ليس بمال؛ كالدم والميتة والحرّ، [61b] والبيع به، وكذا بيع أمّ الولد والمدبر<sup>52</sup> والمكاتب،<sup>53</sup> وبيع مال<sup>54</sup> غير متقوم؛ كالخمر والخنزير بالثمن، وبيع قنّ ضمّ إلى حرّ، وذكيّة ضمّت إلى ميتة، وإن سمّي ثمن كلّ. وصحّ في قنّ ضمّ إلى مدبر، أو قنّ غيره بحصّته؛ كملك ضمّ إلى وقف في الصحيح. وفسد بيع العرض بجمر،<sup>55</sup> وعكسه، ولم يجز بيع سمك لم يصد، أو صيد وألقي في حظيرة لا يؤخذ منها بلا حيلة،<sup>56</sup> وصحّ إن أخذ بلا حيلة إلا إذا دخل بنفسه ولم يسدّ مدخله، ولا بيع طير في الهواء، وبيع الحمل والنتاج، واللبن في الضرع، والصوف على ظهر الغنم، وجذع في سقف، وذراع من ثوب<sup>57</sup> ذكر قطعه أو لا، ويعود صحيحاً إن قلع، أو قطع الذراع قبل فسخ المشتري، وضربة القانص، والمزابنة : وهي بيع التمر على النخل بتمر مجذوذ مثل كيله خرساً، والملامسة، وإلقاء الحجر، والمنابذة : وهي أن يتساوماً سلعة لزم البيع إن لمسها المشتري، أو وضع عليها حصاةً، أو نبذها البائع إليه، ولا بيع ثوب من ثوبين إلا بشرط أن يأخذ أيّهما شاء، ولا المرعى،<sup>58</sup> ولا إجارتهما، ولا النحل إلا مع الكوّارات،<sup>59</sup> ودود القز<sup>60</sup> وبيضه، والآبق إلا ممّن زعم أنّه عنده، ولبن امرأة في قدح، وشعر الخنزير،<sup>61</sup> وإن حلّ الانتفاع به للخرز ضرورةً.<sup>62</sup> ولا شعر الآدمي، والانتفاع به. وجلد<sup>63</sup> الميتة قبل دبغه، وإن صحّ بيعه والانتفاع<sup>64</sup> به بعده كعظمها، وعصبها، وصوفها، [62a] وشعرها، ووبرها، وقرنها، والفيل كالسبع يباع عظمه وينتفع به<sup>65</sup> خلافاً لمحمّد، ولا يباع علو بعد سقوطه، وبيع شخص على أنّه أمة وهو عبد. وشراء ما باع بأقلّ ممّا باع قبل نقد ثمنه الأوّل، وشراء ما باع مع شيء لم يبعه بثمنه الأوّل فيما باع، وإن صحّ فيما لم يبيع، وزيت على أن يوزن بظرفه، وي طرح عنه بكلّ ظرف كذا رطلاً، بخلاف شرط طرح وزن الظرف عنه، ولو

51 ج : (بيع).

52 ج : (والمكاتب).

53 ج : (والمدبر).

54 م - (مال).

55 أ ، ج ، م ، ب : (بالخمر).

56 ج - (أو صيد وألقي في حظيرة لا يؤخذ منها بلا حيلة) صح هـ.

57 م : (في ثوب).

58 م : (ولا المرعى).

59 ب : (الكوّارات).

60 ج + (إلا مع القز).

61 ج : (خنزير).

62 م - (للخرز ضرورة) صح هـ.

63 أ : (ولا جلد).

64 أ - (والانتفاع) صح هـ.

65 أ - (وقرنها والفيل كالسبع يباع عظمه وينتفع به) صح هـ.

اختلفا في نفس الظرف وقدره، فالقول للمشتري. وبطل بيع المسيل وهبته، وصحّا في الطريق، وجاز<sup>66</sup> أمر المسلم ببيع الخمر،<sup>67</sup> وخنزير، وشراؤهما ذميّاً، وأمره<sup>68</sup> المحرم غيره ببيع صيده، والبيع بشرط يقتضيه العقد؛ كشرط الملك للمشتري، أو لا يقتضيه ولا نفع فيه لأحد؛ كشرط أن لا يبيع الدابة المبيعة، بخلاف شرط لا يقتضيه،<sup>69</sup> وفيه نفع لأحد العاقدين، أو لمبيع<sup>70</sup> يستحق؛<sup>71</sup> كشرط أن يقطع البائع، ويخيطه قباء، أو يجذو نعلاً، أو يشركه، وصحّ في النعل استحساناً، أو يستخدمه شهراً، أو يعتقه، أو يدبّه، أو يكتابه، وبيع أمة إلّا حملها، وإلى النيروز، والمهرجان، وصوم النصارى، وفطر اليهود إن لم يعرفا ذلك، وقدم الحاج والحصاد، والدياس، والقطاف، والجراز، ويكفل إليها، وصحّ إن أسقط الأجل [62b] قبل حلوله.

### [فصل في أحكامه]

فإن قبض المشتري المبيع بيعاً فاسداً برضا بئعه صريحاً، أو دلالة؛ كقبضه في مجلس عقده، وكل<sup>72</sup> من عوضه مال ملكه، ولزمه<sup>73</sup> مثله حقيقةً أو معنّى، ولكلّ منهما فسخه قبل القبض، وكذا بعده ما دام في ملك المشتري إن كان الفساد في صلب العقد، كبيع درهم بدرهمين، ولمن له الشرط إن كان بشرط زائد، كشرط أن يهدي له هديةً، فإن باعه المشتري، أو وهبه وسلّمه، أو أعتقه صحّ، وعليه قيمته، وسقط حقّ الفسخ، ولا يأخذه البائع حتّى يردّ ثمنه، فإن مات هو فالمشتري أحقّ به حتّى يأخذ ثمنه، وطاب للبائع ربح ثمنه بعد التقابض، لا للمشتري<sup>74</sup> ربح مبيعه فيتصدّق به، كما طاب ربح مال ادّعاه فقضي، ثمّ ظهر عدمه بالتصادق، ولو بنى<sup>75</sup> في دار شراها<sup>76</sup> فاسداً لزمه قيمتها، وشكّ أبو يوسف فيها.

66 م : (و).

67 أ ، ج ، م ، ب : (خمر).

68 أ ، م ، ب : (وأمر).

69 م + (العقد).

70 ج ، ب : (أو المبيع).

71 أ : (مستحق) ؛ ج : (المستحق).

72 م : (فكل).

73 ج ، م : (ولزم).

74 أ : (لا المشتري).

75 ج - (ولو بنى) صح هـ.

76 ب + (شراء).

## [فصل فيما يكره]

وكره النجش، والسوم على سوم غيره<sup>77</sup> إذا رضيا بثمان، وتلقي الجلب المضّر بأهل البلد، وبيع الحاضر للبادي طمعاً في الثمن الغالي زمان القحط،<sup>78</sup> والبيع عند أذان الجمعة، وتفريق صغير عن ذي رحم محرم منه بلا حق مستحق، لا بيع من يزيد.

## باب الإقالة

هي فسخ في حق العاقدين، فبطلت بعد ولادة المبيعة، وصحّت بمثل الثمن الأوّل، [63a] وإن شرط غير<sup>79</sup> جنسه أو الأكثر منه، وكذا في الأقلّ إلا إذا تعيبت<sup>80</sup> فيجب ذلك، ولم يمنعها هلاك الثمن بل المبيع، وهلاك بعضه منع بقدره.

## باب المراجعة [والتولية]

<sup>81</sup>بيع المشتري بثمانه وفضل، والتولية؛ بيعه به بلا فضل، وشرطهما شراؤه بمثلي، وله ضمّ أجر القصار، والصبع، والطرز، والقتل، والحمل إلى ثمنه، لكن يقول: "قام<sup>82</sup> عليّ<sup>83</sup> بكذا لا شريته<sup>84</sup> بكذا"، فإن ظهر للمشتري خيانة في المراجعة<sup>85</sup> أخذه بثمانه أو ردّه، وفي التولية حطّ من ثمنه،<sup>86</sup> وعند أبي يوسف يحط فيهما، وعند محمّد خير فيهما. ومن<sup>87</sup> اشترى<sup>88</sup> ثانياً بعد بيع بربح، فإن رابح طرح عنه ما ربح،<sup>89</sup> وإن استغرق الربح<sup>90</sup> الثمن<sup>91</sup> لم يربح، وربح<sup>92</sup> سيّد شري من مأذونه المحيط دينه برقبته على ما شري بئعه؛ كما ذون شري من سيّده،

77 أ - (سوم غيره) صح هـ.

78 م - (القحط) صح هـ.

79 م : (لغير).

80 أ، ج، م، ب : (تعيب).

81 أ، ج، م، ب + (هي).

82 ق - (قام) صح هـ.

83 ج - (علي).

84 أ، ج، ب : (لا اشتريته).

85 أ، ج، م، ب : (في مراجعة).

86 ج : (من الثمن).

87 أ : (فمن).

88 م، ب : (شري).

89 م + (عنه).

90 ب : (الثمان).

91 ب : (الربح).

92 ج - (ورابح) صح هـ.

وربّ المال على ما شراه<sup>93</sup> مضاربه بالنصف أولاً، ونصف ما ربح بشرائه ثانياً منه،<sup>94</sup> فإن اعورّت المبيعة، أو وطئت ثيباً رابح بلا بيان، وإن فقأت أو وطئت بكرة لزمه بيانه، وقرض فار،<sup>95</sup> وحرقت ناراً للثوب المشتري كالأولى، وتكسره<sup>96</sup> بنشره وطيه كالثانية. ومن شرى بنساء ورايح بلا بيان خيرّ مشتره فإن أتلفه ثم علم لزمه [63b] كلّ ثمنه، وكذا التولية. فإن ولى بما قام عليه، ولم يعلم مشتره قدره فسد، وإن علم<sup>97</sup> في المجلس خيرّ.

### [فصل في بيان التصرف في المبيع والتمن قبل قبضه]

ولم يجز بيع مشري<sup>98</sup> قبل قبضه إلا في العقار، ومن شرى كيلياً كيلاً لم يبعه ولم يأكله حتى يكيله، وشرط كيل البائع بعد بيعه بحضرة المشتري،<sup>99</sup> وكفى به في الصحيح وكذا ما يوزن أو يعدّ، لا ما يذرع، وصح<sup>100</sup> التصرف في الثمن قبل قبضه، والحطّ عنه<sup>101</sup> والمزيد فيه حال قيام المبيع لا بعد هلاكه، وفي المبيع، ويتعلّق<sup>102</sup> استحقاقه بالجميع، فيرايح ويولي على الكلّ إن زيد، وعلى ما بقى إن حطّ، والشفيع يأخذ بالأقلّ في الفصلين، فلو قال: "بع عبدك من زيد بألف على أبيّ ضامن كذا من الثمن سوى الألف"، أخذ الألف من زيد والزيادة منه، ولو لم يقل من الثمن، فالألف على زيد ولا شيء عليه. وكلّ دين أجّل إلى أجل معلوم صحّ إلا القرض.

### باب الربا

هو فضل خالٍ عن عوض<sup>103</sup> شرط لأحد العاقدين<sup>104</sup> في المعاوضة، وعلته؛ القدر مع الجنس، فحرم<sup>105</sup> بيع الكيلوي والوزني بجنسه متفاضلاً ولو غير مطعوم؛ كالجصّ، والحديد، وحلّ متماثلاً، وبلا معيار كحفنة بحفنتين،

93 م : (شرى).

94 أ - (منه) صح هـ.

95 ج ، م ، ب : (فارة).

96 م : (وتكسره).

97 أ : (فإن علم).

98 ج : (المشتري).

99 ج : (بحضرته).

100 ج - (وكفى به في الصحيح وكذا ما يوزن أو يعد لا ما يذرع وصح) صح هـ.

101 م : (منه).

102 م ، ب : (وتعلّق).

103 ج : (عن العوض).

104 ب : (المعاقدين).

105 ج : (فيحرم).

وبيضة<sup>106</sup> ببيضتين،<sup>107</sup> وتمرة<sup>108</sup> بتمرتين،<sup>109</sup> فإن وجد الوصفان حرم الفضل<sup>110</sup> والنساء، وإن عدما حلاً، وإن وجد أحدهما لا الآخر حلّ الفضل لا النساء كسلم هروي في هروي،<sup>111</sup> وبزّ في شعير.

[64a] والبزّ، والشعير، والتمر، والملح كيليّ، والذهب، والفضّة وزني أبدأ، وإن تركا فيها ويحمل في غيرها<sup>112</sup> على العرف، فلم يجوز بيع البزّ بالبرّ متساوياً وزناً، والذهب بجنسه متماثلاً كيلاً كما لم يجوز مجازفةً. واعتبر تعيين الربوي في غير صرف بلا شرط تقابض. وجاز بيع الفلّس بالفلسين بأعيانهما، واللحم بالحيوان، والدقيق بجنسه كيلاً، والرطب بالرطب وبالتمر، والعنب بالزبيب، والبزّ رطباً أو مبلولاً بمثله أو باليابس، والتمر والزبيب، المنقع<sup>113</sup> بالمنقع منهما متساوياً، ولحم حيوان<sup>114</sup> بلحم حيوان آخر متفاضلاً، وكذا اللبن، وكذا خلّ الدقل بخلّ العنب، وشحم البطن<sup>115</sup> بالإلية أو باللحم، والخبز بالبزّ<sup>116</sup> والدقيق، أو بالسويق<sup>117</sup> وإن كان أحدهما نسيئة، به<sup>118</sup> يفتى، لا يبيع الجيد بالرديء من الربوي، والبسر بالتمر إلا متساوياً، والبزّ بالدقيق أو بالسويق، أو الدقيق بالسويق متفاضلاً أو متساوياً،<sup>119</sup> والزيتون بالزيت، والسّمسم بالخل حتى يكون الزيت والخل أكثر ممّا في الزيتون والسّمسم، ويستقرض الخبز وزناً لا عدداً عند أبي يوسف، وبه يفتى، ولا رياً بين سيّد وعبد، ومسلم وحريري في داره والله أعلم.

## باب الحقوق والاستحقاق

### [فصل في الحقوق]

يدخل البناء، والمفتاح، والعلو، والكنيف في بيع الدار، لا الظلة إلا بذكر [64b] كلّ حقّ هو لها، أو بمرافقتها، أو بكلّ قليل وكثير هو فيها أو منها. والشجر لا الزرع في بيع الأرض، ولا الثمر<sup>120</sup> في بيع شجر فيه

106 أ : (وتمرّة).

107 أ : (بتمرّتين).

108 أ : (وبيضة).

109 أ : (ببيضتين).

110 أ : (التفاضل).

111 أ - (في هروي) صح هـ.

112 م : (في غيرهما).

113 ج - (والبرّ رطباً أو مبلولاً بمثله أو باليابس والتمر والزبيب المنقع) صح هـ ؛ ب : (والمنقع).

114 ج : (الحيوان).

115 أ - (البطن) صح هـ.

116 ج - (الدقل بخلّ العنب وشحم البطن بالإلية أو باللحم والخبز بالبر) صح هـ.

117 أ : (والسويق) ؛ ب : (أو السويق) ؛ م - (أو بالسويق).

118 ج : (وبه).

119 أ ، م ، ب : (ومتساوياً).

120 ج : (ولا ثمر).

ثمر<sup>121</sup> إلا بشرطه وإن ذكر الحقوق والمرافق، ولا العلو في شراء بيت بكلّ حقّ، ولا في شراء منزل إلا بذكر ما ذكر، ولا الطريق، والشرب، والمسيل في البيع إلا بذكر ما ذكر أيضاً بخلاف الإجارة.

### [فصل في الاستحقاق]

ويؤخذ الولد إن استحققت أمه ببينة، وإن أقرّ بها لا. شخص قال: "اشتري فيّ عبد" فاشتري، فبان حرّاً، ضمن إن لم يدر مكان بائعه، ورجع عليه، وإن علم لا. ولا ضمان في الرهن أصلاً، ولا رجوع في دعوى حقّ مجهول في دار صولح على شيء واستحقّ بعضها، ولو استحقّ كلّها ردّ كلّ العوض، وفهم صحّة الصلح عن المجهول، ورجع بحصّته في دعوى كلّها إن استحقّ شيء منها.

### [فصل في بيع الفضول]

ولمالك باع غيره ملكه فسخه، وله إجازته إن بقي العاقدان والمبيع، وكذا الثمن لو كان<sup>122</sup> عرضاً، وهو ملكٌ للمجيز، وأمانةٌ عند بائعه، وله فسخه قبل الإجازة، وجاز إعتاق المشتري من الغاصب لا يبيعه إن أجزى بيع الغاصب، ولو قطع يده، ثمّ أجزى فأرشه للمشتري، وتصدّق بما زاد على نصف ثمنه، ومن شرى<sup>123</sup> عبداً من غير سيّده ثمّ أقام بيّنة على إقرار بائعه أو سيّده بعدم أمره به مريداً ردّه لا تقبل. وإن أقرّ بائعه به عند قاض وطلب مشتريه ردّه ردّ يبيعه.

### باب السلم

[65a] يصحّ فيما يعلم قدره، وصفته؛ كالمكيل والموزون مثنياً، والمذروع كالثوب مبيّناً طوله وعرضه ورقعته، والمعدود متقارباً؛ كالجوز، والبيض، والفلس، واللبن، والآجر بملبن معيّن.<sup>124</sup> ويصحّ<sup>125</sup> في السمك المليح، والطري في حينه فقط<sup>126</sup> وزناً وضرباً معلومين، والطشت، والقمقمة، والخقن إلا إذا لم<sup>127</sup> يعرف،<sup>128</sup> لا فيما لا يعلم قدره وصفته كالحيوان، وأطرافه، وجلوده عدداً، والحطب حزماً، والرطوبة جرزاً، والجوهر، والخرز،

121 ج : (ثمره) ؛ ج - (ثمره) صح هـ.

122 ج ، م : (إن كان).

123 أ - (شرى) صح هـ.

124 ب : (معلوم).

125 م ، ب : (فصح).

126 أ - (والطري في حينه فقط) صح هـ.

127 أ ، ج - (إلا إذا لم).

128 أ : (إن كان يعرف) ؛ ج : (إن يعرف).



وبصاع وذراع معيّن<sup>129</sup> لم يدر قدره، وبترّ فريّة وثمر نخلة معيّنتين، وفيما لم يوجد من حين العقد إلى حين المحلّ، ولا في اللحم، والسّمك طرياً إلّا في حينه وزناً وضرباً معلومين.<sup>130</sup>

وشروطه؛<sup>131</sup> بيان جنسه كبرّ وشعير، ونوعه كخسّية<sup>132</sup> أو بسقية،<sup>133</sup> وصفته كجيد أو رديء. وقدره معلوماً نحو كذا كيلاً<sup>134</sup> لا ينقبض ولا ينيسط، أو وزناً. وأجله معلوماً، وأقلّه شهر في الأصحّ، وقدر رأس المال في الكيليّ، والوزنيّ، والعدديّ، فلم يجرّ الإسلام في جنسين بلا بيان رأس مال كلّ<sup>135</sup> منهما، ولا إسلام<sup>136</sup> نقدين<sup>137</sup> بلا بيان قدر<sup>138</sup> كلّ منهما من المسلم فيه. ومكان إيفاء سلّم لحمه مؤنّة، ومثله الثمن، والأجر، والقسمة، وما لا حمل له يوقيه حيث شاء، هو الأصحّ، وقبض رأس ماله قبل الافتراق<sup>139</sup> شرط بقائه؛ فلو أسلم مائةً نقداً، ومائةً على المسلم إليه [65b] في كترّ بطل في حصّة الدين فقط، ولم يجرّ التصرف في رأس المال والمسلم فيه كالشركة والتولية قبل قبضه، ولا شراء شيء<sup>140</sup> من المسلم إليه برأس المال بعد الإقالة حتّى يقبضه. ولو شرى<sup>141</sup> كترّاً، وأمر ربّ سلمه بقبضه قضاءً لم يصحّ، ولو أمر مقرضه به صحّ، وكذا لو أمر ربّ سلمه بقبضه<sup>142</sup> له، ثمّ لنفسه، فاكتاله له ثمّ لنفسه، ولو كال المسلم إليه في ظرف ربّ السلم بأمره بغيبته أو كال البائع في ظرفه أو ظرف بيته بأمر المشتري لم يكن قبضاً، بخلاف كيله في ظرف<sup>143</sup> المشتري بأمره، ولو كال الدين والعين في ظرف المشتري؛ بدأ<sup>144</sup> بالعين كان قبضاً وبدأ<sup>145</sup> بالدين لا عند أبي حنيفة -رحمه الله-، ولو أسلم أمة في كترّ وقبضت فتقايلا، فماتت<sup>146</sup> بقي، ويجب<sup>147</sup> قيمتها يوم قبضها، ولو ماتت، ثمّ تقايلا صحّ، وكذا

129 ب : (معينين).

130 ج : (معينين) ؛ م ، ب - (والسّمك طرياً إلّا في حينه وزناً وضرباً معلومين).

131 أ ، ب : (وشرائطه).

132 أ ، ج ، م ، ب : (كسقيه).

133 أ ، ج ، م ، ب : (أو بخسّية).

134 أ - (كيلاً) صح هـ.

135 ج - (كل) صح هـ.

136 أ - (إسلام) صح هـ ؛ م ، ب - (إسلام).

137 م ، ب : (بنقدين).

138 أ ، ج ، م ، ب : (حصّة).

139 ج : (افتراق).

140 ج - (شيء) صح هـ.

141 أ - (شرى) صح هـ.

142 أ ، ج ، ب + (منه).

143 ج - (أو ظرف بيته بأمر المشتري لم يكن قبضاً بخلاف كيله في ظرف) صح هـ.

144 ج : (إن بدأ).

145 أ ، ج : (وإن بدأ).

146 أ ، ب + (في يده) ؛ ج + (في يد).

147 أ ، ب : (وتجب).

المقايضة في وجهيه، بخلاف الشراء بالثمن فيهما، ولو اختلف عاقداً السلم في شرط الرداءة والأجل، فالقول لمدعيهما.

## [فصل في الاستصناع]

والاستصناع بأجل سلمّ تعاملوا فيه أو لا، وبلا أجل فيما يتعامل كخفّ، وقمقمة، وطشت صحّ بيعاً لا عدّة، فيجبر الصانع على عمله، ولا يرجع الأمر عنه، والمبيع هذا<sup>148</sup> العين لا عمله، فلو جاء بما صنعه غيره، أو هو قبل العقد، فأخذه صحّ، ولا يتعيّن له بلا اختياره، فصحّ بيع الصانع قبل رؤية أمره، وله أخذه وتركه، [66a] ولم يصحّ فيما لا يتعامل كالثوب.

### مسائل شتى

صحّ بيع الكلب والفهد والسباع علّمت أو لا، والذميّ كالمسلم<sup>149</sup> في البيع<sup>150</sup> إلّا في الخمر والخنزير، وهما في عقد الذميّ كالخلّ والشاة في عقد المسلم، ومن زوّج مشريته قبل قبضها صحّ، فإن وطئت فقد قبضت، وإلّا فلا، ومن شرى شيئاً، وغاب غيبَةً معروفةً، فأقام بائعه بينةً أنّه باعه منه لم يبع في دينه، وإن جهل مكانه يبع، وإن شرى<sup>151</sup> اثنان وغاب واحد<sup>152</sup> فللحاضر دفع ثمنه، وقبضه وحبسه إن حضر الغائب إلى أن يأخذ حصّته، وإن شرى بألف مثقال ذهب وفضّة يجب من كلّ نصف، وفي بألف من الذهب والفضّة من الذهب مثاقيل، ومن الفضة دراهم وزن سبعة، ولو قبض زيفاً بدل جيد جاهلاً به وأنفق أو نفق، فهو قضاء،<sup>153</sup> وعند أبي يوسف يردّ مثل زيفه، ويرجع بجيده. ولو فرخ أو باض طير في أرض، أو تكسّر<sup>154</sup> ظبي<sup>155</sup> فيها، فهو للآخذ كصيد تعلق<sup>156</sup> بشبكة نصبت للجفاف، ودرهم أو سكر نثر فوقع على ثوب لم يعدّ له، ولم يكفّ والله أعلم.

148 أ، ج، م، ب: (هو).

149 أ، ج، م، ب: (في البيع).

150 أ، ج، م، ب: (كالمسلم).

151 ج: (وإن اشترى).

152 أ، ب: (أحدهما).

153 ب + (عند أبي حنيفة).

154 م، ب: (أو نكّس).

155 أ: (ظبية)؛ أ - (ظبية) صح هـ.

156 أ، ج، م، ب: (يعقل).

## ٢١- كتاب الصرف

هو بيع الثمن بالثمن جنساً بجنس أو بغير جنس، وشرط فيه التقابض [66b] قبل الافتراق. وصحَّ بيع الذهب بالفضة بفضل وجزاف. لا بيع الجنس بالجنس إلاً مساوياً،<sup>1</sup> وإن اختلفا جودةً وصياغةً، ولا التصرف في ثمن الصرف قبل قبضه. فلو باع<sup>2</sup> ذهباً بفضة، وشري بها قبل قبضها ثوباً، فسد بيع الثوب، ومن باع أمة تعدل ألف درهم مع طوق<sup>3</sup> ألف بألفين، ونقد من الثمن ألفاً، أو باعها بألفين ألفاً نسيئةً وألفاً نقداً، أو باع سيفاً حلتيه خمسون، وتخلص بلا ضرر بمائة، ونقد خمسين فما نقد ثمن الفضة، سكت أو قال: "خذ هذا من ثمنهما"، فإن افتراقاً بلا قبض<sup>4</sup> بطل في الحلية فقط، وإن لم يتخلص<sup>5</sup> بطل أصلاً، ومن باع إناء فضة وقبض بعض ثمنه ثم افتراقاً صحَّ فيما قبض فقط، واشتركا في الإناء وإن استحقَّ بعضه أخذ المشتري باقيه بحصته<sup>6</sup> أو رده، ولو استحقَّ بعض قطعة نُقرة بيعت أخذ ما بقي بحصته بلا خيار، وصحَّ بيع درهمن ودينار بدرهم ودينارين، وبيع كَرِّ برِّ وكر شعير بكري برِّ وكري شعير،<sup>7</sup> وبيع أحد عشر درهماً بعشرة دراهم ودينار، وبيع درهم صحيح ودرهمن غلّة بدرهمن صحيحين ودرهم غلّة، وبيع من عليه<sup>8</sup> عشرة دراهم ممن هي له ديناراً بها مطلقة إن دفع الدينار وتقاصاً العشرة بالعشرة، فإن غلب على الدرهم<sup>9</sup> الفضة وعلى الدينار<sup>10</sup> الذهب، فهما فضة [67a] وذهب حكماً، فلم يجز بيع الخالصة به، ولا بيع بعضه ببعض إلاً مساوياً<sup>11</sup> وزناً، وإن غلب الغشّ فهما في حكم العرضين،<sup>12</sup> فبيعه بالفضة الخالصة على وجوه؛ حلية السيف، وبنجسه متفاضلاً صحَّ بشرط القبض في المجلس، وإن شري بالدرهم المعشوشة أو بالفلوس<sup>13</sup> النافقة صحَّ، فإن كسدت بطل، ولو استقرض فلوساً فكسدت يجب مثلها، ومن شري بنصف درهم فلوس، أو دائق فلوس، أو قيراط<sup>14</sup> فلوس صحَّ وعليه ما يباع بنصف درهم،

1 أ، ب : (إلا متساوياً).

2 ب : (ولو باع).

3 أ، ج، ب + (قيمه).

4 ب : (قبل قبض).

5 ج : (لم يتخلص).

6 ج - (بحصته).

7 ج - (بكري بر وكري شعير) صح هـ.

8 ب - (من عليه) صح هـ.

9 ج، ب : (على الدراهم).

10 ج، ب : (وعلى الدنانير).

11 أ، ج، ب : (إلا متساوياً).

12 أ، م، ب : (عرضين).

13 أ : (أو بفلوس).

14 ج، م، ب : (أو قراط).

أو دائق، أو قيراط<sup>15</sup> منها،<sup>16</sup> ولو قال لمن أعطاه درهماً : "أعطني بنصفه فلوساً وبنصفه نصفاً إلا حبة" فسد البيع أصلاً، بخلاف "أعطني نصف درهم فلوس<sup>17</sup> ونصفاً إلا حبة"،<sup>18</sup> فالنصف إلا حبة بمثله، وما بقي بالفلوس. ولو كرّر "أعطني" صحّ في الفلوس فقط.



---

15 ج ، م ، ب : (أو قراط).

16 أ - (منها) صح هـ.

17 م : (فلوساً).

18 م ، ب + (صح).

## ٢٢- كتاب الكفالة

هي ضمّ ذمّة إلى ذمّة في المطالبة لا في الدين، هو الأصحّ،<sup>1</sup> وهي ضربان : بالنفس، والمال. فالأوّل يعقد؛<sup>2</sup> بـ "كفلت بنفسه"، ونحوها ممّا يعبر به عن بدنه، وبنصفه، وبثلثه، وبـ "ضمنته"، أو "عليّ"، أو "إليّ"، أو "أنا به زعيم"، أو "قبيل". ويلزمه إحضار المكفول به إن يطلب<sup>3</sup> المكفول له،<sup>4</sup> فإن لم يحضره<sup>5</sup> حبسه الحاكم. وإن عيّن وقت تسليمه لزمه ذلك. ويبرأ بموت من كفل به [67b] ولو أنّه عبد وبدفعه إلى من كفل له حيث يمكنه مخاصمته، وإن لم يقل "إذا دفعت إليك فأنا بريء"، فإن شرط<sup>6</sup> تسليمه في مجلس القاضي، وسلّم في السوق، أو في مصر آخر برئ، وإن سلّم في بركة، أو في السواد،<sup>7</sup> أو في السجن، وقد حبسه غيره لا، وبتسليم من كفل به نفسه من كفالته، وبتسليم<sup>8</sup> وكيل الكفيل ورسوله إليه، ولو مات المكفول له فللويّ<sup>9</sup> والوارث<sup>10</sup> مطالته به، فإن كفل<sup>11</sup> بنفسه على أنّه إن لم يوفّ به غداً، فهو ضامن لما عليه، ولم يسلمه غداً لزمه ما عليه،<sup>12</sup> ولم يبرأ من كفالته بالنفس، وإن مات المكفول عنه ضمن المال. ومن ادّعى على رجل مالاً بيّنه أو لا، فكفل<sup>13</sup> بنفسه آخر على أنّه إن لم يوفّ به غداً، فعليه المال صحّحت، ويجب<sup>14</sup> عند الشرط، ولا جبر على إعطاء كفيل في حدّ وقصاص، ولو سمحت نفسه به صحّ، ولا حبس فيهما حتّى يشهد مستوران أو عدل، وصحّ الرهن والكفالة بالخراج، وأخذ كفيل بالنفس، ثمّ آخر وهما كفيلان.

والكفالة بالمال تصحّ<sup>15</sup> وإن جهل المكفول به إذا صحّ دينه؛ نحو : "كفلت بما لك عليه"، أو "بما يدركك في هذا البيع"، أو علّق الكفالة بشرط ملائم؛ نحو : "ما بايعت فلاناً"، أو "ما ذاب لك عليه"، أو "ما غصبك فعلي"، وإن علّقت بمجرد الشرط فلا؛ كـ "إن هبّت الريح"، [68a] أو "جاء المطر". فإن كفل "بما لك

1 م : (الصحيح).

2 أ : (يعقد).

3 أ ، م ، ب : (إن طلب).

4 أ - (المكفول له).

5 ب : (وإن لم يحضره).

6 ب : (وإن شرط).

7 ج ، م : (في سواد).

8 ب : (وتسليم).

9 أ ، ج ، م ، ب : (فللوصي).

10 أ ، ب : (أو الوارث).

11 م ، ب : (وإن كفل).

12 ج - (ما عليه) صح هـ.

13 أ ، ب : (فتكفل).

14 ب : (وتجب).

15 ب : (صح).

عليه" ضمن بقدر<sup>16</sup> ما قامت به بيّنة، وبلا بيّنة صدّق الكفيل فيما يقرّ به مع حلفه، والأصيل فيما يقرّ بأكثر منه على نفسه فقط، وللطالب مطالبة من شاء من أصيله وكفيله، ومطالبتهما، فإن طالب أحدهما، فله مطالبة الآخر، وتصحّ بأمر الأصيل وبلا أمره، ثمّ إن أمر رجع عليه بعد أدائه إلى طالبه، ولا يطالبه قبله، وإن<sup>17</sup> لم يأمر<sup>18</sup> لم يرجع. فإن لوزم بالمال فله ملازمة أصيله، وإن حبس<sup>19</sup> فله حبسه، وإن أبرئ الأصيل أو أوفى المال برئ الكفيل، وإن أبرئ هو لا يبرأ الأصيل، ولو أحرّ عن الأصيل تأخر عنه بخلاف عكسه، فإن صالح الكفيل الطالب عن ألف على مائة برئ الكفيل والأصيل، ورجع على الأصيل بما إن كفل بأمره، وإن صالح على جنس آخر رجع بالألف،<sup>20</sup> وإن صالح عن موجب الكفالة لم يبرأ الأصيل، وإن قال الطالب للكفيل: "برئت إليّ من المال"، رجع على أصيله، وكذا في "برئت" عند أبي يوسف خلافاً لمحمد -رحمهما الله-، وفي "أبرأتك" لا يرجع، ولا يصحّ تعليق البراءة عن الكفالة بالشرط كسائر البراءات،<sup>21</sup> لا الكفالة<sup>22</sup> بما تعذر استيفاءه من الكفيل، كالحدود والقصاص، وبالمبيع بخلاف الثمن، وبالمرهون، وبالأمانة؛ كالوديعة، والمستعار، والمستأجر، ومال المضاربة، والشركة، وبالحمل [68b] على داية<sup>23</sup> مستأجرة معينة بخلاف غير المعينة، وبخدمة عبد مستأجر لها معيّن، وعن ميت مفلس، وبلا قبول الطالب في المجلس، إلا إذا كفل<sup>24</sup> عن مورثه في مرضه مع غيبة غرمائه، وبمال الكتابة حرّ كفل به أو عبد، ولا يرجع أصيل<sup>25</sup> بألف أدّى إلى كفيله، وإن لم يعطها طالبه، وما ربح فيها الكفيل، فهو له، لا يتصدّق به، وربح كترّ كفل به وقبضه له، وردّه على قاضيه أحبّ. كفيل أمره أصيله بأن يتعيّن عليه ثوباً ففعل، فهو له، وما ربح بئعه فعليه، ولو كفل بما ذاب له، أو بما قضى له عليه، وغاب أصيله، فأقام مدّعيه بيّنة على كفيله<sup>26</sup> أن له على أصيله كذا ردّت، وإن أقام بيّنة أن له على زيد كذا، وهذا كفيله بأمره قضي عليهما، وفي الكفالة بلا أمر على الكفيل فقط، ولو ضمن الدرك بطل دعواه بعده، ولو شهد وختم لا، قالوا: إن كتب في الصك<sup>27</sup> باع ملكه أو بيعاً باتاً نافذاً، وهو كتب شهد بذلك بطلت، ولو كتب<sup>28</sup> شهادته على إقرار العاقلين لا.

16 م : (قدر).

17 أ ، م ، ب : (فإن).

18 أ - (لم يأمر) صح هـ ؛ ج : (لم يأمره).

19 ج : (فإن حبسه) ؛ م : (فإن حبس).

20 ج : (بألف).

21 ج : (البراءة).

22 ج ، م ، ب : (ولا كفالة) ؛ ج - (بالشرط كسائر البراءة ولا كفالة) صح هـ.

23 أ : (على الداية).

24 ج - (كفل) صح هـ.

25 ج : (أصيله).

26 أ : (على الكفيل).

27 أ ، م ، ب : (على الصك).

28 أ : (ولو كتبت).

## [فصل في الضمان]

ولو ضمن العهدة، أو الخلاص، أو المضارب الثمن لربّ المال، أو الوكيل بالبيع لموكله، أو أحد الباعين حصّة صاحبه من ثمن عبد باعاه بصفقة بطل، وبصفتين صحّ، كضمان الخراج والنوائب والقسمة، وإن قال : "ضمنته [69a] إلى شهر" صدّق هو مع حلفه،<sup>29</sup> وإن ادّعى الطالب أنّه حالّ، ولا يؤخذ ضامن الدرك إن استحقّ المبيع ما لم يقض بثمنه على بائعه.

## [فصل في كفالة الرجلين]

دين على اثنين كفّل كلّ عن الآخر، لم يرجع على شريكه إلّا بما أدّى زائداً على النصف، ولو كفلاً بشيء عن رجل، وكفّل<sup>30</sup> كلّ به عن صاحبه رجوع عليه بنصف<sup>31</sup> ما أدّى وإن قل، وإن أبرأ الطالب أحدهما أخذ الآخر بكلّه، ولو فسخت المفاوضة أخذ ربّ الدين أيّاً شاء من شريكها<sup>32</sup> بكلّ دينه، ولم يرجع أحدهما على صاحبه إلّا بما أدّى زائداً على النصف، عبدان كوتبا<sup>33</sup> وكفّل كلّ عن صاحبه،<sup>34</sup> رجوع كلّ على الآخر بنصف ما أدّى.

## [فصل في كفالة العبد وعنه]

فإن أعتق السيّد أحدهما قبل الأداء صحّ، وله أن يأخذ حصّة من لم يعتقه منه أصالة ومن الآخر ضمناً، ورجع المعتق على صاحبه عليه<sup>35</sup> بما أدّى عنه لا صاحبه عليه<sup>36</sup> بما أدّى عن نفسه، ومال لا يجب<sup>37</sup> على عبد حتّى يعتق حالّ على من كفّل به مطلقة، ولو أدّى رجوع عليه بعد عتقه، ولو مات عبد مكفول برقبته، وأقيم بيّنة أنّه المدّعيه ضمن كفيله قيمته، فإن كفّل سيّد عن عبده، أو هو غير مديون عن سيّده فاعتق فأدّى لا يرجع على صاحبه.

29 ق - (مع حلفه) صح هـ ؛ م - (مع حلفه).

30 أ ، ج ، م ، ب : (و).

31 أ : (نصف).

32 أ ، م ، ب : (من شريكها).

33 أ ، ج ، م ، ب + (يعقد).

34 أ : (من صاحبه).

35 أ ، ج ، م ، ب - (عليه).

36 م ، ب - (بما أدّى عنه لا صاحبه عليه).

37 م : (لا تجب).

## ٢٣ - كتاب الحوالة

هي تصحّ بالدين برضا المحيل، والمحتال،<sup>1</sup> والمحتال عليه، وإذا<sup>2</sup> تمّت برئ المحيل من الدين<sup>3</sup> بالقبول، ولم يرجع عليه المحتال إلا إذا توى حقه بموت المحتال عليه [69b] مفلساً، أو حلفه منكرًا حوالةً لا بيّنة عليها، وقالوا:<sup>4</sup> وبأن فلسه القاضي، وتصحّ بالدرهم<sup>5</sup> الوديعة، ويرأ بهلاكها، وبالمغصوبة ولم يبرأ بهلاكها، وبالدين، فلا يطالب المحيل المحتال عليه مع أن المحتال أسوة لغرماء المحيل بعد موته، وفي المطلقة له الطلب من المحتال عليه، ولم تبطل بأخذ ما عليه أو عنده، ولا يقبل قول المحيل للمحتال عليه عند طلبه مثل ما أحال: "أحلت بدين لي عليك"، ولا قول المحتال للمحيل عند طلبه ذلك "أحلتني بدين لي عليك"، ويكره السُمْتَجَة؛ وهي إقراض لسقوط خطر الطريق.



1 ج - (والمحتال) صح هـ.

2 ج : (فإذا).

3 ج - (من الدين) صح هـ.

4 م + (هذان) صح هـ.

5 أ، ج، م، ب : (بدرهم).



## ٢٤ - كتاب القضاء

الأهل للشهادة أهل للقضاء، وشرط أهليتها شرط أهليته، والفاسق أهل له، يصح تقليده، ولا يقلد، كما صح<sup>6</sup> قبول شهادته، ولا تقبل<sup>7</sup> ولو فسق العدل استحق العزل في ظاهر المذهب، وعليه مشائخنا، والاجتهاد شرط<sup>8</sup> للأولية، فلو قلد<sup>9</sup> جاهل صح، ويختار الأقدر والأولى، ولا يطلب<sup>10</sup> القضاء، وصح الدخول فيه لمن يثق عدله، وكره<sup>11</sup> لمن خاف عجزه وحيفه. ومن قلد سأل ديوان قاض<sup>12</sup> قبله، وألزم محبوساً أقر بحق لا من أنكر إلا ببيّنة وإن أخبر به المعزول، وإلا ينادي عليه، ثم يخليه وعمل في الودائع وغلة الوقوف<sup>13</sup> بالبيّنة، أو بإقرار ذي اليد لا بقول المعزول إلا إذا أقر ذو اليد بالتسلم منه.

وجلس<sup>14</sup> للحكم [70a] ظاهراً في مسجد،<sup>15</sup> والجامع أولى ولو جلس في داره وأذن بالدخول جاز. ولا يقبل هدية إلا من ذي رحم محرم، أو ممن اعتاد مهاداته قدرأ عهد إذا لم يكن لهما خصومة، ولا يحضر دعوة إلا عاقمة، ويشهد الجنازة، ويعود المريض، ويسوي بين الخصمين جلوساً وإقبالاً، ولا يسار أحدهما، ولا يضيفه، ولا يضحك، ولا يمزح معه، ولا يشير إليه، ولا يلقنه حجته،<sup>16</sup> وكره تلقين الشاهد بقوله: "أتشهد بكذا وكذا"، واستحسنه أبو يوسف فيما لا تهمة.

### [فصل في الحبس]

ويحبس الخصم مدّة رآها مصلحة في الصحيح بطلب ولي الحق ذلك إن أمر القاضي المقرّ بالإيفاء فامتنع أو ثبت الحق ببيّنة فيما لزمه بعقد كمهر، وكفالة وبدلاً عن مال حصل له كتمن مبيع، وفي نفقة عرسه وولده لا في دينه، وفي غيرها لا إن ادّعى فقره إلا إذا قامت بيّنة بضده.

6 ج : (يصح).

7 أ، م، ب : (ولا يقبل).

8 أ، ب - (شرط) ؛ ج، م - (شرط) صح هـ.

9 أ : (ولو قلد).

10 م : (ولا يطالب).

11 ب : (كره).

12 م : (القاضي).

13 ج، ب : (الوقف).

14 أ : (فجلس) ؛ ج : (ويجلس).

15 أ : (في المسجد).

16 أ، ج، م، ب : (حجة).

## [فصل في كتاب القاضي إلى القاضي]

فإن شهدوا على خصم حاضر حكم بها، وكتب به، وهو السجل، وإن شهدوا<sup>17</sup> على غائب لم يحكم، وكتب الشهادة<sup>18</sup> ليحكم المكتوب إليه، وهو الكتاب الحكمي، وكتاب القاضي إلى القاضي،<sup>19</sup> وهو نقل الشهادة حقيقةً، ويقبل فيما لا يسقط بشبهة إذا شهد به عنده كالدين، والعقار، والنكاح، والنسب، والمغصوب، والأمانة، والمضاربة المجرودتين، وعن محمد - رحمه الله - قبوله فيما ينقل [70b] وعليه المتأخرون لا في حدّ وقود.<sup>20</sup> ويجب أن يقرأ على من يشهدهم، ويحتم عندهم، ويسلم إليهم، وأبو يوسف - رحمه الله - لم يشترط شيئاً<sup>21</sup> من ذلك، واختار الإمام السرخسي<sup>22</sup> - رحمه الله - قوله، وإذا سلم إلى المكتوب إليه لم يقبله إلا بحضرة خصمه وبشهادة رجلين، أو رجل وامرأتين، فإذا<sup>23</sup> شهدوا أنه كتاب قاضي فلان، قرأه علينا في محكمته وختمه وسلمه إلينا، فتح القاضي وقرأ على الخصم وألزمه ما فيه إن بقي كاتبه قاضياً،<sup>24</sup> فيبطل بموته وعزله قبل وصوله، وكذا يموت المكتوب إليه إلا إذا<sup>25</sup> كتب بعد اسمه؛ وإلى كل من يصل إليه من قضاة المسلمين، ولو مات الخصم ينفذ على وارثه.

## [فصل في نيابة القضاء]

وصحّ قضاء المرأة إلا في حدّ وقود،<sup>26</sup> ولا يستخلف قاض، ولا يوكل وكيل<sup>27</sup> إلا من فوض إليه ذلك، ففي المفوض نائبه لا يعزل بعزله وموته<sup>28</sup> موكلاً،<sup>29</sup> بل هو نائب الأصيل، وفي غيره إن فعل نائبه عنده أو أجاز هو، أو كان قدر الثمن في الوكالة<sup>30</sup> صحّ، و"اعمل برأيك" فوكل،<sup>31</sup> وبمضي حكم قاض آخر في مختلف فيه في الصدر<sup>32</sup> الأوّل إلا ما<sup>33</sup> خالف الكتاب، أو السنة المشهورة، أو الإجماع، [71a] وفيما اجتمع عليه الجمهور

17 ج : (فإن شهدوا).

18 أ ، م ، ب : (بالشهادة).

19 ق - (إلى القاضي) صح هـ.

20 أ ، م ، ب - (لا في حدّ وقود) ؛ ج - (لا في حدّ وقود) صح هـ.

21 م : (شيء).

22 هو: محمد بن أحمد بن أبي بكر السرخسي (شمس الأئمة)، متكلم وفقه وأصولي ومناظر من طبقة المجتهدين في المسائل، توفي سنة 490 هـ/1097 م، ومن آثاره المبسوط. راجع: معجم المؤلفين 52/3.

23 ج ، ب : (وإذا).

24 م - (قاضياً) صح هـ.

25 م - (إذا) صح هـ.

26 م : (وقصاص).

27 أ - (ولا يوكل وكيل) صح هـ ؛ م - (ولا يوكل وكيل).

28 أ : (وبموته).

29 م - (موكلاً).

30 م - (أو كان قدر الثمن في الوكالة).

31 أ ، ج ، ب : (يوكل) ؛ م - (وباعمل برأيك فوكل).

32 م : (في صدر).

33 م ، ب : (لا ما).

لا يعتبر خلاف البعض، والقضاء بجرمة أو حلّ ينفذ ظاهراً أو باطناً، ولو بشهادة زور إذا ادّعه بسبب معيّن، فإن أقامت<sup>34</sup> بيّنة زور أنّه تزوّجها وحكم به حلّ لها تمكينه، والقضاء في مجتهد فيه بخلاف رأيه<sup>35</sup> ناسياً مذهبه أو عامداً لا ينفذ<sup>36</sup> عندهما، وبه يفتى، ولا يقضى على غائب إلاّ بحضرة نائبه حقيقةً، أو شرعاً؛ كوصيّ القاضي، أو حكماً بأن كان ما يدّعي على الغائب سبباً لما يدّعي على الحاضر، فإن كان<sup>37</sup> شرطاً لا يصحّ، ويقرض مال اليتيم، ويكتب ذكر الحقّ.

## [باب التحكيم]

وصحّ تحكيم الخصمين من صلح قاضياً، ولزمهما حكمه بالبيّنة، والنكول، والإقرار، وإخباره بإقرار أحد الخصمين وبعدالة شاهدين<sup>38</sup> حال ولايته، ولكلّ منهما أن يرجع قبل حكمه، ولا يصحّ حكم المحكم والمولى لأبويه وولده وعرسه، ولا التحكيم<sup>39</sup> في حدّ وقود، قالوا: وصحّ في سائر المجتهدات، ولا يفتى به دفعاً لتجاسر العوامّ، وحكم المحكمّ في دم خطأ<sup>40</sup> بالدية على العاقلة لا ينفذ، فإن رفع<sup>41</sup> إلى قاض إن وافق مذهبه أمضاه، وإلاّ أبطله.

### مسائل شقّ منه<sup>42</sup>

وليس لصاحب سفل عليه علو لآخر أن يتد في سفله، أو ينقب<sup>43</sup> كوة بلا رضا الآخر، ولا لأهل زائغة مستطيلة [71b] ينشعب<sup>44</sup> منها<sup>45</sup> مستطيلة غير نافذة فتح باب في القصوى، وفي مستديرة لزق طرفها لهم ذلك ومن ادّعى هبة في وقت فسلل بيّنة، فقال: "قد جحدنيها فاشتريتها منه"، أو لم يقل ذلك، فأقام بيّنة على الشراء بعد وقت الهبة تقبل،<sup>46</sup> وقبله لا. ومن ادّعى "أنّ زيداً اشترى جاريته"، فأنكر، وترك المدّعي خصومته حلّ له وطؤها، وصدّق المقرّ بقبض عشرة، إن ادّعى أنّها زيوف أو نبهرجة، لا من ادّعى أنّها ستّوقة، ولا من أقرّ

34 ج : (فأقامت).

35 ج ، ب : (مذهبه).

36 م : (لا تنفذ).

37 أ ، م ، ب : (فلو كان).

38 أ ، م ، ب : (شاهد).

39 ج : (ولا تحكيم).

40 أ ، م ، ب : (الخطأ).

41 م ، ب + (حكمه).

42 ج ، م - (منه).

43 ق - (أو ينقب) صح هـ.

44 م ، ب : (تنشعب).

45 ب : (عنها زائغة).

46 أ ، م : (يقبل).

بقبض الجياد، أو حقه، أو الثمن، أو بالاستيفاء، والزيف ردّ لبيت<sup>47</sup> المال كالنهرجة للتجار، والسُّوقَة ما غلب غشّه، وقوله: "ليس لي عليك شيء للمقرّر بألف" يبطل<sup>48</sup> إقراره، و"بل لي عليك ألف" بعده بلا حجة لغو. فإن قال المدعى عليه عقيب دعوى مال: <sup>49</sup> "ما كان لك عليّ شيء قط"، فأقام المدعى بيّنة على ألف، وهو على القضاء، أو الإبراء، قبلت هذه، ولو زاد على إنكاره، و"لا أعرفك"، ردّت، ومن أقام بيّنة على شراء، وأراد الردّ بعيب ردّت بيّنة بائعه على براءته من كلّ عيب بعد إنكاره ببيعه، وذكر "إن شاء الله" في آخر صكّ<sup>50</sup> يبطل<sup>51</sup> كلّّه، وعندهما آخره وهو استحسان.

### [فصل في القضاء بالمواريث]

نصرانيّ مات، وقالت<sup>52</sup> عرسه: "أسلمت بعد موته"، وقالت ورثته: "بل قبله"، صدّقوا كما في مسلم مات، فقالت عرسه: <sup>53</sup> "أسلمت قبل موته"، وقالوا: "بل بعده"، ومن قال: "هذا ابن مودعي الميت [72a] لا وارث له غيره" دفعها إليه، ولو أقرّ بابتن آخر لمودعه، وجحد الأوّل فهي له، ولا يكفل غيرهم<sup>54</sup> أو وارث في تركة قسّمت بين الغرماء أو الورثة بشهود لم يقولوا: "لا نعلم له غريماً"، أو "وارثاً آخر"، وهو احتياط ظلم، وعقار<sup>55</sup> أقام زيد حجة أنّ له ولأخيه إرثاً من أبيهما قضى له بنصفه، وترك باقيه مع ذي اليد بلا تكفيله جحد دعواه أو لا، والمنقول مثله، وقيل: يؤخذ هو منه بالاتفاق، ووصيته بثلث ماله على كلّ شيء، ومالي أو ما أملك صدقة على مال الزكاة، فإن لم يجد إلّا ما<sup>56</sup> وجب، فصدّقه<sup>57</sup> أمسك منه قوته، فإذا ملك تصدّق بما أخذ، وصحّ الإيضاء بلا علم الوصي<sup>58</sup> لا التوكيل، وشرط خبر عدل، أو مستورين؛ بعزل<sup>59</sup> الوكيل، وبعلم<sup>60</sup> السيّد بجنابة عبده، والشفيع بالبيع، والبكر بالنكاح،<sup>61</sup> ومسلم لم يهاجر بالشرائع لا لصحة التوكيل، ولا يضمن

47 ج : (بيت).

48 ب : (بطل).

49 أ : (المال).

50 ب : (الصك).

51 ب : (بيطله).

52 أ ، م : (فقات).

53 م - (عرسه) صح هـ.

54 م ، ب : (غريم).

55 م : (عقار).

56 أ ، م ، ب : (إلا ذاك ما).

57 أ ، م ، ب - (ما وجب فصدقه) ؛ ج - (وجب فصدقه) صح هـ.

58 أ ، ج ، م ، ب + (به).

59 أ ، م ، ب : (لعزل).

60 أ ، م ، ب : (ولعلم).

61 ب - (بالنكاح) صح هـ.

قاضي أو أمينه إن باع عبداً للغرماء، وأخذ ثمنه فضاغ واستحقَّ العبد، فرجع<sup>62</sup> المشتري على الغرماء، وإن باع الوصيُّ لهم بأمر قاضي، فاستحقَّ أو مات قبل قبضه وضاغ ثمنه رجع المشتري على الوصيِّ وهو عليهم، ولو أمرك قاضي عالم عدل بفعل قضى به على هذا من رجم، أو قطع، أو ضرب وسعك فعله، وصدَّق<sup>63</sup> عدل<sup>64</sup> جاهل سئل فأحسن تفسيره، ولم يقبل قول غيرهما، [72b] وصدَّق قاضي عزل، وقال لزيد: "أخذت منك ألفاً قضيتُ به لعمرو، ودفعت إليه"، أو قال له: "قضيت بقطع يدك في حقِّ"، وادَّعى زيد أخذه وقطعه ظلماً، وأقرَّ بكونهما في قضائه.



---

<sup>62</sup> أ، م، ب: (فيرجع).

<sup>63</sup> ج، ب + (قاضي).

<sup>64</sup> ج: (عادل).

## ٢٥- كتاب الشهادة والرجوع عنها

هي إخبار بحق للغير على آخر، وتجب بطلب المدعي، وسترها في الحدود آمن،<sup>1</sup> ويقول في السرقة "أخذ"، لا "سرق". ونصابها للزنا؛ أربعة رجال، وللقتل، وباقي الحدود؛ رجلان، وللبكارة، والولادة، وغيوب النساء فيما لا يطلع الرجال؛ امرأة، ولغيرها؛ مالاً أو غير<sup>2</sup> مال ككنكاح، وطلاق، ووكالة، ووصية؛ رجلان أو رجل وامرأتان. وشرط للكلّ العدالة، ولفظ<sup>3</sup> الشهادة، فلم تقبل<sup>4</sup> إن قال: "أعلم"، أو "أتيقن"، ولا يسأل قاض عن شاهد بلا طعن الخصم إلا في حدّ وقود، وقال: يسأل في الكلّ سرّاً وعلانية،<sup>5</sup> وبه يفتى في زماننا، ويكفي سرّاً، وكفى للتركية؛ هو عدل في الأصحّ، ولا يصحّ تعديل الخصم بقوله؛ "هو عدل<sup>6</sup> أخطأ أو نسي"، فلو قال: "عدل" صدّق، ثبت الحق. وكفى واحد للتركية وترجمة الشاهد والرسالة إلى المزكي، والاثنان أحوط.

### [فصل في بيان أنواع ما يتحمّله الشاهد]

ولمن سمع بيعاً أو إقراراً، أو حكم قاض، أو رأى غضباً، أو قتلاً أن يشهد به، وإن لم يشهد عليه، ويقول: "أشهد"، لا "أشهدني"، ولا "يشهد على الشهادة" ما لم يشهد عليها، فلا يشهد عليها من سمع شهادة شاهد، [73a] أو الإشهاد على الشهادة، ولا يشهد من رأى خطّه، ولم يذكر شهادته، ولا بالتسامع بلا عيان إلا في النسب، والموت، والنكاح، والدخول، وولاية القاضي، وأصل الوقف إذا أخير<sup>7</sup> بها عدلان أو رجل وامرأتان، ويشهد راء جالس مجلس القضاء يدخل عليه الخصوم أنه قاض، ورجل وامرأة يسكنان بيتاً، وبينهما انبساط الأزواج<sup>8</sup> أمّا عرسه، وشيء سوى الرقيق في يد متصرّف كالملاك أنه له، فإن<sup>9</sup> فسّر للقاضي شهادته بالتسامع، أو بحكم اليد بطلت، ومن شهد أنه شهد<sup>10</sup> دفن زيد، أو صلّى عليه، قبلت، وإن فسّر به<sup>11</sup> وهو عيان.

1 أ: (أبر)؛ ج، م، ب: (أفضل).

2 ب: (وغير).

3 أ: (ولفظه).

4 ج: (ولم تقبل).

5 أ: (وعلنا).

6 ب+ (ولكن) صح هـ.

7 م، ب: (أخبره).

8 ب: (الازدواج).

9 ج- (فإن) صح هـ.

10 ج- (شهد) صح هـ.

11 م- (به).

## باب القبول وعدمه

وتقبل الشهادة من أهل الأهواء إلا الخطأية<sup>12</sup> والذمي على مثله وإن خالفا ملّة، وعلى المستأمن،<sup>13</sup> والمستأمن<sup>14</sup> على مثله إن كان<sup>15</sup> من دار،<sup>16</sup> وعدوّ بسبب الدين، ومن اجتنب الكبائر، ولم يصرّ على الصغائر، وغلب صوابه، والأقلف، والخصي وولد الزنا، والعمّال، ولأخيه، وعمّه، ومن حرّم رضاعاً أو مصاهرةً، لا من أعمى، ومملوك، ومحدود في قذف وإن تاب إلا من حدّ في كفره فأسلم. وعدوّ بسبب الدين، ولأصله،<sup>17</sup> وفرعه، وزوج، وعرس، وسيّد لعبده، ومكاتبه، وشريكه<sup>18</sup> فيما يشتركانه، ومخنث يفعل الرديء، ونائحة، ومغنيّة، ومدمن الشرب [73b] على اللهو، ومن يلعب بالطيور، والطنبور،<sup>19</sup> أو يغني للناس، أو يرتكب ما<sup>20</sup> يحدّ به،<sup>21</sup> أو يدخل الحّمّام بلا إزار، أو يأكل الربا، أو يقامر بالنرد، أو الشطرنج، أو تفوته<sup>22</sup> الصلاة بهما، أو يبول على الطريق، أو يأكل فيه، أو يظهر سبّ السلف. ولو شهد ابنان أنّ الأب أوصى إلى زيد، وهو يدّعيه صحّت، وإن أنكر لا؛ كشهادة دائني الميت، ومديونيه، والموصى لهما، ووصيته على الإيصاء، ولو شهدا أنّ أباهما الغائب وكله بقبض دينه، وادّعى الوكيل، أو جحد ردّت، كالشهادة على جرح مجرّد، وهو ما يفسق<sup>23</sup> الشاهد ولم يوجب حقّاً للشرع أو العبد، مثل ما؛<sup>24</sup> "هو فاسق"، أو "أكل ربا"،<sup>25</sup> أو "أنّه استأجرهم"، وقبلت على إقرار المدّعي بفسقهم وعلى "أنهم<sup>26</sup> عبيد"، أو "محدودون في قذف"، أو "شاربو خمر"، أو "قذفة"، أو "شركاء المدّعي"، أو "أنّه استأجرهم بكذا لها، وأعطاهم ذلك ممّا كان لي عنده"، أو "إنّي صالحتهم على كذا، ودفعته إليهم على أن لا يشهدوا عليّ وشهدوا". ولو شهد عدل ولم يبرح حتى قال: "أوهمت بعض شهادتي" قبل.

12 هم : أصحاب أبي الخطاب محمّد بن أبي زينب الأسديّ الأجدع، وهو الذي عزّا نفسه إلى أبي عبد الله جعفر بن محمّد الصادق، وزعم أنّ الأئمة أنبياء ثمّ آلهة، وقال بلهية جعفر بن محمد والهيّة أبائه. راجع: الملل والنحل للشهرستاني، 183/1.

13 ج : (وعلى مستأمن).

14 ق - (والمستأمن) صح ه ؛ ب : (وهو).

15 ب : (إن كانا).

16 ب + (واحد).

17 أ ، ج ، م ، ب : (ولا لأصله).

18 ب : (وشريك).

19 ب : (أو الطنبور).

20 م : (مما).

21 ب : (له).

22 م : (أو يفوته).

23 أ ، ب + (به).

24 م - (ما).

25 م : (الربا).

26 أ ، ج ، م ، ب : (أو على أنهم).

## [باب الاختلاف في الشهادة]

وشرط موافقة الشهادة الدعوى كاتفاق الشاهدين لفظاً ومعنى عند أبي حنيفة - رحمه الله -، وترد<sup>27</sup> إن شهد أحدهما بألف، والآخر بألفين، أو بمائة<sup>28</sup> ومائتين، أو طلقة وطلقتين أو ثلاث. وقبلت على ألف في؛ بألف وألف ومائة إن ادعى المدعي<sup>29</sup> الأكثر، كطلقة وطلقة ونصف، [74a] ومائة ومائة وعشرة، ولو شهدا بألف، أو بقرض ألف وزاد أحدهما قضي كذا، قبلت بألف، وبقرض ألف، ورد قول؛<sup>30</sup> قضي كذا إلا إذا شهد معه آخر، ولا يشهد من علمه حتى يقر المدعي بما قبض، ولو شهدا بقتل زيد يوم كذا بمكة وآخران بقتله فيه بكوفة ردّتا، فإن قضي بأحدهما، ثم قامت الأخرى ردّت هي ولو شهدا بسرقة بقرة، واختلفا في لوئها قطع، ولو اختلفا في الذكورة<sup>31</sup> لا، ولو شهد بشراء عبد، أو كتابته بألف، وآخر<sup>32</sup> بألف ومائة ردّت، وكذا عتق بمال، وصلح عن قود، ورهن، وخلع، إن ادعى العبد، والقاتل، والراهن، والعرس، وإن ادعى الآخر، فهو كدعوى الدين في وجوهها. والإجارة كالبيع في أول المدّة، وكالدين بعدها، وصحّ النكاح بألف استحساناً، وقالوا: ردّت فيه أيضاً.

## [فصل في الشهادة على الإرث]

ولزم الجرّ بشاهد<sup>33</sup> الإرث بقوله؛ مات وتركه<sup>34</sup> ميراثاً له، أو مات وذا ملكه، أو في يده، فإن قال: كان لأبيه إعارة،<sup>35</sup> أو أودعه من في يده جاز بلا جرّ، ولو شهدا بيد حيّ مذكراً<sup>36</sup> ردّت، وإن أقرّ المدعي<sup>37</sup> عليه بذلك،<sup>38</sup> أو شهدا أنّه أقرّ بيد المدعي<sup>39</sup> صحّ.

27 ج ، ب : (فيرد).

28 م : (أو مائة).

29 ج - (المدعي).

30 م ، ب : (قوله).

31 م + (والأنوثة).

32 ج ، ب : (والآخر).

33 أ ، ج ، م ، ب : (شاهد).

34 ج ، ب : (وترك).

35 أ ، ب : (أعاره).

36 أ ، ج ، م : (منذ كذا).

37 ج : (للمدعي).

38 أ : (ذلك).

39 ج - (بيد حي منذ كذا ردت وإن أقر للمدعي عليه بذلك أو شهدا أنّه أقر بيد المدعي) صح هـ.



## [فصل في الشهادة على الشهادة]

وتقبل<sup>40</sup> الشهادة على الشهادة إلا في حدّ وقود، وشرط لها تعدّر حضور الأصل بموت، أو مرض، أو سفر، وشهادة عدد عن كل أصل لا تغاير فُرعي هذا وذاك، ويقول الأصل: "اشهد على شهادتي أيّ أشهد بكذا"، والفرع: <sup>41</sup> "أشهد [74b] أنّ فلاناً أشهدني على شهادته بكذا"، وقال لي: "اشهد على شهادتي بذلك"،<sup>42</sup> فإن عدلّ الفرع أصله صحّ كأحد الشاهدين للآخر،<sup>43</sup> وإن سكت عنه نظر في حاله، وإن أنكر الأصل شهادته بطل<sup>44</sup> شهادة فرعه، ولو شهدا على اثنين على "عزة بنت عزّ البصري"،<sup>45</sup> وقالوا: "أخبرنا بمعرفتها"، وجاء المدّعي بامرأة لم يدريا أنّها هي أم لا. قيل له: "هات شاهدين"<sup>46</sup> أنّها عزة، وكذا الكتاب الحكميّ فإن قالوا فيهما: المصرية لم يجز حتى ينسبها إلى فخذها.

## [فصل في شهادة الزور]

ومن أقرّ أنّه شهد زوراً شهّر ولم يعزّر.

## [فصل الرجوع في الشهادة]

لا رجوع عنها إلا عند قاض، فإن رجعا عنها قبل الحكم بها سقطت، ولم يضمنا، وبعده لم يفسخ، وضمنا ما ألتفاه بها إذا قبض مدّعا<sup>47</sup> ديناً كان أو عيناً، فإن رجع<sup>48</sup> أحدهما ضمن نصفاً،<sup>49</sup> والعبرة للباقي لا للراجع، فإن رجع أحد ثلاثة شهدوا لم يضمّن، وإن رجع آخر ضمناً نصفاً، وإن رجعت امرأة من رجل وامرأتين ضمّنت ربعاً، وإن رجعتا ضمّنتا نصفاً.<sup>50</sup> وإن رجعت ثمانٍ من رجل وعشر نسوة، فلا غرم، فإن رجعت أخرى ضمّنت<sup>51</sup> التسع ربعاً، وإن رجع<sup>52</sup> الكلّ فعلى الرجل سدس عند أبي حنيفة ونصف عندهما، وما بقي عليهنّ على القولين، وإن رجعن فقط فنصف إجماعاً، وغرم رجالان شهدا مع امرأة، ثمّ رجعا لا هي، ولا يضمّن راجع

40 ب : (ويقبل).

41 ج ، ب : (إني).

42 ب : (بكذا).

43 م : (الأخر).

44 أ ، ج ، ب : (تبطل).

45 أ : (المضري) ؛ م : (المصري).

46 ج : (الشاهدين).

47 ج ، م ، ب : (ما ادعاه).

48 م : (وإن رجع).

49 ب : (نصفها).

50 ج : (النصف).

51 أ ، م : (ضمن).

52 ج : (فإن رجع).

في نكاح بمهر مسمى [75a] شهد عليها، أو عليه إلا ما زاد على مهر مثلها، وفي بيع إلا ما نقص عن قيمة مبيعة،<sup>53</sup> وفي طلاق إلا نصف مهرها قبل الوطاء، وضمن في العتق القيمة، وفي القصاص الدية فحسب، وضمن الفرع في الرجوع.<sup>54</sup> لا أصله بقوله: "ما أشهدته على شهادتي وأشهدته<sup>55</sup> وغلطت"، ولو رجع<sup>56</sup> الأصل والفرع غرّم الفرع فقط، وقول الفرع: "كذب<sup>57</sup> أصلي"، أو "غلط فيها" ليس بشيء، وضمن المزكي بالرجوع، لا شاهد الإحصان، كما ضمن شاهد اليمين لا الشرط إذا رجعوا والله أعلم.



---

53 أ، ب: (مبيعه).

54 أ، ج، م، ب: (بالرجوع).

55 أ، ج، م، ب: (أو أشهدته).

56 ج: (فلو رجع).

57 ب: (وكذب).

## ٢٦- كتاب الوكالة

جاز التوكيل؛ هو<sup>1</sup> تفويض التصرف إلى غيره، وشرطه؛ أن يملكه الموكل، ويعقله الوكيل ويقصده، فصح<sup>2</sup> توكيل الحرّ البالغ أو المأذون مثلهما، أو صبياً<sup>3</sup> يعقله، وعبدًا محجورين، ويرجع حقوقه إلى موكلهما دونهما بكلّ ما يعقده بنفسه، وبالخصومة في كلّ حقّ، ولا يلزم بلا رضا خصمه إلّا لموكل مريض لا يمكنه حضور مجلس الحاكم،<sup>4</sup> أو غائب مسيرة سفر، أو مرید للسفر، أو مخدّرة لا تعتاد الخروج، وبإيفائه، واستيفائه إلّا في استيفاء حدّ وقود بغية موكله، وحقوق عقد يضيفه الوكيل إلى نفسه كبيع، وإجارة، وصلاح عن إقرار يتعلّق<sup>5</sup> به فيسلّم المبيع ويقبضه وثن مبيعه. ويطلب [75b] بثن مشريّه، ويخاصم<sup>6</sup> في عيبه، وشفعته ما باع، وهو في يده، فإن سلّمه إلى أمره فلا ردّ إلّا بإذنه، ويرجع بثن مشريّه مستحقاً، ويثبت الملك للموكل ابتداءً، فلا يعتق قريب وكيل شراه، وحقوق عقد يضيفه إلى موكله؛ ككناح، وخلع، وصلاح عن إنكار، أو دم عمد، وعتق على مال، وكتابة، وهبة، وتصدّق،<sup>7</sup> وإعارة، وإيداع، ورهن، وإقراض يتعلّق بالموكل لا به، فلا يطالب وكيل زوج بالمهر، ولا وكيل عرس بتسليمها، وبدل<sup>8</sup> الخلع. وللمشتري منع الثمن من موكل بائعه، فإن دفع إليه صحّ، ولم يطالبه بائعه ثانياً.

### باب الوكالة بالبيع والشراء

#### [فصل في الشراء]

الأمر بشراء الطعام على البُرّ في دراهم كثيرة، وعلى الخبز في قليلة، وعلى الدقيق في متوسطة، وفي متخذ الوليمة على الخبز بكلّ حال، ولا يصحّ بشراء شيء فحش جهل جنسه كالدقيق، والثوب، والدابة، وإن بين ثمنه إلّا إذا ذكر نوع الدابة كالحمار، أو ثمن الدار والمحلاة، وصحّ بشراء شيء علم جنسه لا صفته كالشاة والبقر،<sup>9</sup> وبشراء شيء جهل جنسه من وجه كالعبد، وذكر نوعه؛ كالتركي، أو ثمن<sup>10</sup> عين نوعاً، وبشراء عين بدين له على وكيله، وفي غير عين إن هلك في يد الوكيل هلك عليه، فإن قبض<sup>11</sup> أمره فهو له، وبشراء نفس المأمور من

1 أ، ج، م، ب : (وهو).

2 ج : (وصح).

3 م : (وصيبا).

4 أ، ج، م : (الحكم).

5 م، ب : (تتعلّق).

6 أ، ب + (وتخاصم).

7 أ، ج، ب : (وصدقة).

8 أ، م، ب : (وبيدل).

9 ج : (والبقرة).

10 م : (أو ثمن).

11 أ، م، ب : (فإن قبضه).

سيده إن قال : "بعتي نفسي لفلان"، فباع، فإن لم يقل : "لفلان عتق" وفي [76a] شراء نفس الأمر من سيده بألف دفع إن قال لسيده : "اشتريته لنفسه" فباعه عتق عليه، فإن لم يقل لنفسه كان لوكيله، وعليه ثمنه، والألف للسيده، فإن قال : "شريت عبداً للأمر"، فمات، وقال<sup>12</sup> الأمر : "بل لنفسك" صدق الوكيل إن كان دفع الأمر الثمن، وإلا فالأمر، وله الرجوع بالثمن على الأمر دفعه إلى بائعه أو لا، وله حبس المبيع من أمره لقبض ثمنه، وإن لم يدفع، فإن هلك في يده قبل حبسه منه هلك على الأمر ولم يسقط ثمنه، وبعد حبسه سقط، وليس للوكيل بشراء عين شراؤه لنفسه، فلو شري بخلاف جنس ثمن سمّي، أو بغير النقود،<sup>13</sup> أو غيره بأمره بغيبته وقع له، وبحضرتة لأمره، وفي غير عين هو للوكيل إلا إذا أضاف العقد إلى مال أمره، أو أطلق ونوى له، ويبتل الصرف والسلم لمفارقة<sup>14</sup> الوكيل دون أمره، فإن قال : "بعتي هذا لزيد" فباعه، ثم أنكّر الأمر أخذه زيد، فإن صدقه لا يأخذه<sup>15</sup> إلا أن يسلمه المشتري إليه،<sup>16</sup> ومن وكل<sup>17</sup> بشراء من لحم بدرهم، فشري منوين بدرهم ممّا يباع من بدرهم لزم موكله من بنصف درهم،<sup>18</sup> فإن أمر بشراء عبيدين عينين بلا ذكر ثمن، فشري أحدهما، أو بشرائهما بألف وقيمتها سواء، فشري أحدهما بنصفه، أو بأقل صحّ، وبالأكثر لا، إلا إذا شري الآخر بباقي الثمن قبل الخصومة، فإن قال : "شريت<sup>19</sup> بألف"<sup>20</sup> وقال الأمر : "بنصفه" فإن كان ألفه الأمر صدق الآخر [76b] إن ساواه وإلا فالأمر، وإن لم يكن ألفه وساوى نصفه صدق الأمر، وإن ساواه تحالفاً، وكذا في معين لم يسم له ثمناً، فشراه واختلفا في ثمنه، وإن صدق البائع المأمور في الأظهر.

## فصل [في البيع]

لا يصح بيع الوكيل وشراؤه ممن ترد<sup>21</sup> شهادته له، وصح بيع الوكيل<sup>22</sup> بما قل<sup>23</sup> أو أكثر، والعرض والنسيئة وبيع نصف ما وكل به<sup>24</sup> ببيعه، وأخذه رهناً وكفياً بالثمن، فلا يضمن إن ضاع في يده، أو توي ما على الكفيل، ويقيد شراء الوكيل به بمثل القيمة،<sup>25</sup> وبزيادة يتغابن فيها؛ وهو ما يقوم به مقوم، ويوقف شراء نصف ما وكل

12 م : (فقال).

13 م : (نقود).

14 أ، ج، م، ب : (بمفارقة).

15 م + (جبرا) صح ه؛ ب + (جبرا).

16 م - (إلا أن يسلمه المشتري إليه) صح ه.

17 ج، ب : (أمر).

18 ج - (من لحم بدرهم فشري منوين بدرهم ممّا يباع من بدرهم لزم موكله من بنصف درهم) صح ه.

19 أ، ج، م، ب : (شريته).

20 ق - (صح وبالأكثر لا إلا إذا شري الآخر بباقي الثمن قبل الخصومة فإن قال شريت بألف) صح ه.

21 ج، م : (يرد).

22 ج - (وشراؤه ممن يرد شهادته له وصح بيع الوكيل) صح ه؛ م، ب + (به).

23 أ - (قل) صح ه.

24 أ، ج، م، ب - (به).

25 ب : (قيمة).

بشرائه على شراء الباقي، ولو ردّ مبيع على وكيل بعيب يحدث مثله أو لا يحدث<sup>26</sup> بيّنة، أو نكول، أو إقرار ردّه على أمره إلاّ وكيل أقرّ بعيب يحدث،<sup>27</sup> ولزمه ذلك، فإن باع نساءً؛ فقال أمره: "أمرتك بنقد"، وقال الوكيل: "أطلقت"، صدّق الأمر، وفي المضاربة المضارب، ولا يصحّ تصرّف أحد الوكيلين وحده فيما وكّلا به إلاّ في خصومة، وردّ ودیعة، وقضاء دين، وطلاق وعتق لم يعوّضا، ولا توكيل وكيل إلاّ بإذن أمره، أو بقوله: "اعمل برأيك"، فإن وكّل بإذن كان الثاني وكيل الموكل الأوّل لا الثاني، ولا ينعزل بعزله أو بموته، وينعزلان بموت الأوّل، وإن وكّل<sup>28</sup> بلا إذن فعقد الثاني عند الأوّل، [77a] أو بغيبته وأجاز هو، أو كان قدر الثمن. صحّ ولا يصحّ بيع عبد أو مكاتب أو ذميّ في مال<sup>29</sup> صغيره المسلم وشراؤه.

### باب الوكالة بالخصومة<sup>30</sup> [والقبض]

للكيل بالخصومة القبض عند الثلاثة؛<sup>31</sup> كالوكيل بالتقاضي في ظاهر الجواب، ويفتى بعدم قبضهما الآن،<sup>32</sup> وللوكيل بقبض الدين الخصومة، لا الذي<sup>33</sup> يقبض<sup>34</sup> العين، فلو قام بحجّة<sup>35</sup> ذي اليد على وكيل بقبض عبد أن موكله باعه منه، يقصر<sup>36</sup> يده، ولا يثبت البيع، فيقام<sup>37</sup> ثانياً على البيع إذا حضر الغائب؛ كما يقصر<sup>38</sup> يد الوكيل<sup>39</sup> نقل المرأة والعبد بلا طلاق وعتق، لو قام حجّتهما عليه حتّى يحضر الغائب، وصحّ إقرار الوكيل بالخصومة عند القاضي، وعند غيره لا؛ كتوكيل ربّ المال كفيّله بقبض ماله على المكفول عنه، ومصدّق التوكيل بقبض إن كان غريماً أمر بدفع دينه إلى الوكيل، ثمّ إن كذب<sup>40</sup> الغائب دفع الغريم إليه ثانياً، ورجع به على الوكيل فيما بقي، وفيما ضاع لا، إلاّ إذا كان ضمنه عند دفعه، أو دفع إليه على ادّعائه غير مصدّق وكالته، وإن كان مودعاً لم يؤمر بدفعها إليه، ولو قال: "تركها المودع ميراثاً لي"، وصدّقه، أمر بدفع<sup>41</sup> إليه، ولو ادّعى الشراء<sup>42</sup>

26 م، ب - (يحدث).

27 ج، ب + (مثله).

28 ج: (فإن وكّل).

29 أ، م، ب: (مال).

30 أ، ج، م، ب + (والقبض).

31 ج - (عند الثلاثة) صح هـ.

32 ق - (للكيل بالخصومة القبض عند الثلاثة كالوكيل بالتقاضي في ظاهر الجواب ويفتى بعدم قبضهما الآن) صح هـ.

33 أ، ج، م، ب: (لا للذي).

34 م، ب: (بقبض).

35 أ، ج، م، ب: (حجّة).

36 أ: (تقصر).

37 م: (فتقام).

38 أ، ج: (تقصر).

39 أ، م، ب: (وكيل).

40 أ، ج، م، ب: (إن كذب).

41 م، ب: (بالدفع).

42 م: (شراءه).

منه لم يؤمر، ومن وَّكَل بقبض مال، وادّعى الغريم قبض دائنه، دفع<sup>43</sup> إليه، واستحلف دائنه على قبضه لا الوكيل على العلم بقبض الموكل، ولا يردّ الوكيل بعيب قبل حلف المشتري، لو قال البائع: رضي هو به، ومن دفع إلى آخر [77b] عشرة ينفقها على أهله، فأنفق<sup>44</sup> عليهم عشرة له، فهي بها.

## باب عزل الوكيل

للموكل عزل وكيله، ووقف<sup>45</sup> على علمه، وتبطل الوكالة بموت أحدهما، وجنونه مطبقاً، ولحاقه بدار الحرب مرتداً، وكذا بعجز موكله مكاتباً، وحجره مأذوناً، وافتراق الشريكين، وإن لم يعلم به وكيلهم، وبتصرف الموكل فيما وَّكَل به والله أعلم.



---

43 أ - (دفع) صح هـ.

44 م : (وأنفق).

45 ج + (عزله).

## ٢٧- كتاب الدعوى

هي إخبار بحق له على غيره، والمدعى : من لا يُجبر على الخصومة، والمدعى عليه : من يجبر، وهي إنما تصح<sup>46</sup> بذكر شيء علم جنسه وقدره، وأنه في يد المدعى عليه،<sup>47</sup> وفي المنقول يزيد بغير حق، وفي العقار لا يثبت اليد إلاً بحجة أو علم القاضي،<sup>48</sup> والمطالبة به وإحضاره إن أمكن؛ ليشير إليه المدعى والشاهد والحالف. وذكر قيمته إن تعذر، والحدود الأربعة أو الثلاثة في العقار، وأسماء أصحابها ونسبهم إلى الجد، وإذا صحّت سؤال القاضي الخصم عنها، فإن أقر<sup>49</sup> أو أنكر، وسأل<sup>50</sup> المدعى بيّنة فأقام<sup>51</sup> قضى عليه، وإن لم يقدّم حلفه إن طلب<sup>52</sup> خصمه، فإن نكل مرّة، أو سكت بلا آفة، وقضى<sup>53</sup> بالنكول صحّ، وعرض اليمين ثلاثاً، ثمّ القضاء أحوط. ولا تردّ اليمين على مدّع<sup>54</sup> وإن نكل خصمه، ولا يحلف في نكاح ورجعة وفي إيلاء<sup>55</sup> واستيلاء ورقّ ونسب وولاء وحد ولعان، وحلف السارق، وضمن إن نكل، ولم يقطع، وكذا الزوج إذا ادّعت طلاقاً قبل الدخول؛ [78a] لأنّه يحلف في الطلاق إجماعاً، فإن نكل<sup>56</sup> ضمن نصف مهرها. وكذا<sup>57</sup> في النكاح إذا ادّعت هي مهرها، وفي النسب إذا ادّعى حقاً كإرث ونفقة وغيرها،<sup>58</sup> وكذا منكر القود، فإن نكل في النفس حبس حتى يقرّ أو يحلف، وفيما دونها يقتصر. فإن قال :<sup>59</sup> "لي بيّنة حاضرة"، وطلب حلف الخصم لا يحلف ويكفل بنفسه ثلاثة أيام، فإن أبى لازمه، والغريب قدر مجلس الحكم، ولا يكفل إلاً إلى آخر المجلس.

46 ج : (تصح) ؛ ب : (إنما يصح).

47 أ - (من يجبر وهي إنما تصح بذكر شيء علم جنسه وقدره وأنه في يد المدعى عليه) صح هـ.

48 ب : (قاض).

49 أ ، ج ، م + (حكم).

50 ج : (سأل).

51 أ ، ج ، م ، ب : (فإن أقام).

52 أ ، م ، ب : (إن طلبه) ؛ ج : (وإن طلبه).

53 م : (قضى).

54 ج : (على المدعي).

55 أ ، ج ، م ، ب : (وفيء في إيلاء).

56 م : (وإن نكل).

57 أ - (وكذا) صح هـ.

58 ب : (وغيرها).

59 ب : (وإن قال).

## [فصل في كيفية اليمين والاستحلاف]

والحلف بالله<sup>60</sup> لا بالطلاق،<sup>61</sup> والعتق،<sup>62</sup> فإن أَلَحَّ الخصم، قيل صحَّ بهما في زماننا، ويغلَّظ<sup>63</sup> بصفاته، لا بالزمان والمكان، وحلَّف اليهود<sup>64</sup> بالله الذي أنزل التوراة على موسى، والنصارى<sup>65</sup> بالله الذي أنزل الإنجيل على عيسى، والمجوسي بالله الذي خلق النار، والوثني بالله، ولا يحلَّفون في معابدهم. ويحلَّف على الحاصل في البيع والنكاح: "بالله<sup>66</sup> ما بينهما بيع قائم"، أو "نكاح قائم في الحال" وفي الطلاق: "ما هي بائن منك الآن"، وفي الغصب: "ما يجب عليك ردّه"، لا "على السبب بالله ما بعته" ونحوه، إلا إذا ترك النظر للمدعي، فيحلَّف على السبب كدعوى شفعة بالجوار، ونفقة مبتوتة، والخصم لا يراهما، وكذا في السبب<sup>67</sup> لا يرتفع كعبد مسلم يدعي عتقه، وفي الأمة والعبد الكافر على الحاصل، ويحلَّف على العلم من ورث شيئاً فادّعاه آخر وعلى البتات [78b] إن وهب له أو اشتراه، وصحَّ فداء الحلف والصلح منه ولا يحلف بعده.

### باب التحالف

ولو اختلفا في قدر الثمن، أو المبيع حكم لمن برهن، وإن برهنا حُكِمَ لمثبت الزيادة، فإن اختلفا<sup>68</sup> فيهما، فحجّة البائع في الثمن، وحجّة المشتري في المبيع أولى، وإن عجزا راضياً<sup>69</sup> بدعوى أحدهما، وإلا تحالفا، وحلَّف المشتري أولاً وفسخ القاضي البيع ومن نكل لزمه دعوى الآخر، ولا تحالف<sup>70</sup> في الأجل، وشرط الخيار، وقبض بعض الثمن، وحلف المنكر، ولا بعد هلاك المبيع، وحلف المشتري، ولا بعد هلاك بعضه إلا أن يرضى البائع بترك حصّة<sup>71</sup> الهالك، ولا في بدل الكتابة، ولا في رأس المال بعد إقالته،<sup>72</sup> وصدّق المسلم إليه إن حلف، ولا يعود السلم، ولو اختلفا في قدر الثمن بعد إقالة البيع تحالفا، وعاد البيع، ولو اختلفا في بدل الإجارة، أو المنفعة قبل قبضها تحالفا وتراداً، وحلف المستأجر أولاً إن اختلفا في الأجرة، والمؤجّر إن اختلفا في المنفعة، وأي نكل

60 أ، ج، م + (تعالى).

61 أ: (ولا بالطلاق).

62 ج: (وعتق).

63 م: (وتغلّظ).

64 أ، م، ب: (اليهودي).

65 أ، ج، م، ب: (والنصراني).

66 م - (بالله) صح هـ.

67 ب: (في سبب).

68 أ، ج، م، ب: (وإن اختلفا).

69 أ، ج، م، ب: (رضياً).

70 ج: (ولا تحالفا).

71 أ: (حصّته).

72 ب: (إقالة).



ثبت قول صاحبه، وأيّ برهن قبل، وإن برهننا<sup>73</sup> فحجّة المؤجّر أولى إن اختلفا في الأجرة، وحجّة المستأجر<sup>74</sup> إن اختلفا في المنفعة، وحجّة كلّ في فضل يدّعيه إن اختلفا فيهما، ولا تحالف إن اختلفا بعد قبض المنفعة، [79a] والقول للمستأجر، وبعد قبض بعضها تحالفاً، وفسخت فيما بقي، والقول للمستأجر فيما مضى، وإن اختلف<sup>75</sup> الزوجان في متاع البيت، فلها ما صلح لها، وله ما صلح له أو لهما، وإن مات أحدهما، فالمشكّل للحيّ، وإن كان أحدهما عبداً، فالكلّ للحرّ في الحياة، وللحي بعد الموت.

### فصل [فيمن لا يكون خصماً]

ولو قال ذو اليد: "هذا الشيء أودعنيه"، أو "أعازنيه"، أو "آجرنيه"، أو "رهنيه زيد"، أو "غصبته منه"، وبرهن عليه، سقطت خصومة المدّعي، وإن قال: "شريتّه من الغائب"، أو قال المدّعي: "غصبته"، أو "سرقته"،<sup>76</sup> أو "سُرقت مني" لا، وإن برهن ذو اليد على إيداع زيد، كما لو قال الشهود: "أودعه من لا نعرفه" بخلاف قولهم: "نعرفه بوجهه لا باسمه ونسبه"،<sup>77</sup> ولو قال: "ابتعته من زيد، وقال ذو اليد: "أودعنيه هو"، سقطت بلا حجّة إلا إذا برهن المدّعي: "أن زيدا وكله بقبضه".

### باب دعوى الرجلين<sup>79</sup>

حجّة الخارج في الملك<sup>80</sup> المطلق أحقّ من حجّة ذي اليد،<sup>81</sup> ولو برهن خارجان على شيء فُضي به لهما، فإن برهننا في نكاح سقطا، وهي لمن صدّقته وإن أرخا<sup>82</sup> فالأوّل أحقّ، فإن أقرت لمن لا حجّة له فهي له، فإن برهن الآخر قضي له، ولو برهن أحدهما وقضي له، ثمّ برهن الآخر لم يقض له إلا إذا أثبت سبقه، كما<sup>83</sup> لم يقض [79b] بحجّة<sup>84</sup> الخارج على ذي يد ظهر نكاحه<sup>85</sup> إلا إذا أثبت سبقه،<sup>86</sup> فإن برهننا على شراء شيء

73 ج ، ب : (فإن برهننا).

74 ب + (أولى).

75 أ : (وإن اختلفا).

76 ج + (مني).

77 ج - (ونسبه).

78 أ - (قال) صح هـ.

79 أ : (رجلين).

80 م : (في ملك).

81 ب + (وإن وقت أحدهما فقط).

82 أ ، ب : (فإن أرخا).

83 م : (كمن).

84 م : (حجّة).

85 ج : (نكاح).

86 أ - (كما لم يقض بحجّة الخارج على ذي يد ظهر نكاحه إلا إذا أثبت سبقه) ؛ ج - (كما لم يقض بحجّة الخارج على ذي يد ظهر نكاح إلا إذا أثبت سبقه) صح هـ - (كمن لم يقض بحجّة الخارج على ذي يد ظهر نكاحه إلا إذا أثبت سبقه) صح هـ.

من ذي يد، فلكلّ نصفه بنصف، وتركه،<sup>87</sup> وبترك أحدهما بعد ما قضي لهما لم يأخذ الآخر كلّه. وهو للسابق إن أرخا، ولذي يد إن لم يؤرّخا، أو أرخ<sup>88</sup> من لا يد له، ولذي وقت إن وقت أحدهما<sup>89</sup> لا الآخر،<sup>90</sup> والشراء أحقّ من هبة وصدقة مع قبض، والشراء والمهر سواء، ورهن مع قبض أحقّ من هبة معه. فإن برهن خارجان على ملك مؤرّخ، أو شراء مؤرّخ من واحد، أو خارج على ملك مؤرّخ، وذو يد على ملك أقدم، والسابق<sup>91</sup> أحقّ. وإن برهننا على شراء مؤرّخ من آخر، أو وقت أحدهما<sup>92</sup> فقط<sup>93</sup> استويا، ولو برهن خارج، وذو يد على ملك مطلق، ووقت<sup>94</sup> أحدهما فقط، فالخارج أحقّ. فإن برهن خارج على ملك<sup>95</sup> ذو يد<sup>96</sup> على الشراء<sup>97</sup> منه، أو برهننا على سبب ملك لا يتكرّر كالنتاج، وحلب لبن،<sup>98</sup> واتّخاذ جبن، أو لبد<sup>99</sup> أو جزّ<sup>100</sup> صوف، فذو اليد أحقّ.<sup>101</sup> ولو برهن كلّ على الشراء<sup>102</sup> من الآخر بلا وقت سقطا، وترك المال في يد من معه، ولا يرجح بكثرة الشهود، ولو ادّعى أحد الخارجين<sup>103</sup> نصف دار، والآخر كلّها، فالربع للأوّل، وقالوا : الثلث والباقي للثاني، وإن كانت معهما، فهي للثاني نصف بقضاء، ونصف لا به، ولو برهن خارجان على نتاج دابّة، [80a] وأرّخا، قضي<sup>104</sup> لمن وافق وقته سنّها، وإن أشكل فلهما، فإن برهن أحد خارجين<sup>105</sup> على غصب شيء، والآخر على وديعته<sup>106</sup> استويا.

87 م ، ب : (أو تركه).

88 أ - (أو أرخ) صح هـ.

89 أ + (فقط ولا يد لهما) صح هـ.

90 أ - (لا الآخر) ؛ ب + (ولا يد لهما).

91 أ ، م ، ب : (فالسابق).

92 ج - (أحدهما) صح هـ.

93 ب - (فقط).

94 أ : (فوقت).

95 ج ، م ، ب : (على الملك).

96 ج : (اليد).

97 أ ، ج ، ب : (على شراء).

98 ج : (اللبن).

99 م : (وليد).

100 أ ، م : (وجز).

101 م - (أحق) صح هـ.

102 أ ، ج : (على شراء).

103 م : (خارجين).

104 ج - (قضي) صح هـ.

105 ج ، ب : (الخارجين).

106 م ، ب : (على وديعة).

## [فصل في التنازع بالأيدي]

واللابس أحقّ من أخذ الكمّ، والراكب من أخذ اللجام، ومن في السرج<sup>107</sup> من رديفه، وذو حملها ممّن علّق كوزه منها، وجالس البساط والمتعلّق به سواء كمن معه ثوب وطرّفه مع آخر. وقول<sup>108</sup> الصبي<sup>109</sup> يعبّر في: "أنا حرّ"، فإن قال: "أنا عبد فلان" قضى لمن معه كمن لا يعبّر، والحائط لمن جذوعه عليه، أو متّصل ببنائه اتّصال تريبع لا لمن له عليه هراويّ، بل بين<sup>110</sup> الجارين لو تنازعا، وذو بيت من<sup>111</sup> دار كذي بيوت منها<sup>112</sup> في حقّ ساحتها، أرض ادّعى رجل أنّها في يده، وآخر كذلك، فبرهننا<sup>113</sup> قضى بيدهما، فإن برهن أحدهما أو كان لبّن فيها، أو بني، أو حفر، قضى بيده.

## باب دعوى النسب

مبيعة ولدت لأقلّ من نصف حول منذ بيعت، فادّعى البائع الولد ثبت نسبه منه وأمّيتها ويفسخ البيع، ويردّ الثمن، وإن ادّعه<sup>114</sup> المشتري مع دعوته، أو بعدها، وكذا لو ادّعه بعد موت الأمّ بخلاف موت الولد، ولو ادّعه بعد عتقها ثبت نسبه ويردّ حصّته من الثمن، وبعد عتقه ردّت دعواه، كما ولدت<sup>115</sup> لأكثر من نصف حول، وأقلّ من سنتين، أو ولدت<sup>116</sup> من سنتين،<sup>117</sup> إلّا إذا صدّقه المشتري، [80b] وإذا صدّق، فحكم القسم الثاني كالأول، وفي الثالث لا يبطل<sup>118</sup> بيعه، وهي أمّ ولد<sup>119</sup> نكاحاً، ولو باع<sup>120</sup> من ولد عنده، ثمّ ادّعه بعد بيع مشتريه صحّ نسبه، وردّ<sup>121</sup> بيعه، وكذا لو كاتب الولد أو الأمّ، أو رهن، أو أجر، أو زوّجها، ثمّ ادّعه، ولو باع أحد توأمين ولدأ عنده، وأعتقه مشتريه، ثمّ ادّعى<sup>122</sup> البائع الآخر ثبت<sup>123</sup> نسبهما منه، وبطل

107 أ، م، ب: (في سرج).

108 أ، م، ب: (والقول).

109 أ، م: (الصبي)؛ ب: (للصبي).

110 أ - (بين) صح هـ.

111 ب - (له عليه هراوي بل بين الجارين لو تنازعا وذو بيت من) صح هـ.

112 أ - (لو تنازعا وذو بيت من دار كذي بيوت منها) صح هـ.

113 أ، ج، م، ب: (وبرهننا).

114 ج، م: (وإن ادّعى).

115 أ، م، ب: (لو ولدت).

116 أ، م، ب + (لأكثر).

117 ق - (أو ولدت من سنتين) صح هـ؛ ج + (أو ولدت لأكثر من سنتين).

118 أ، ج، م، ب: (لم يبطل).

119 ج، م، ب: (ولده).

120 أ، ج: (ومن باع).

121 م: (وردت).

122 م: (ثم ادّعه).

123 ب: (بثبت).

عتق المشتري، ولو قال لصبي معه : "هو<sup>124</sup> ابن زيد"، ثمَّ قال : "هو ابني"، لم يكن ابنه، وإن جحد زيد بنوَّته، ولو كان<sup>125</sup> مع مسلم وكافر،<sup>126</sup> فقال المسلم : "هو عبدي"، وقال الآخر :<sup>127</sup> "ابني"، فهو<sup>128</sup> حرّ ابن للكافر، ولو قال زوج امرأة لصبي معهما : "هو ابني من غيرها"، وقالت : "ابني من غيره"، فهو ابنيهما. ولو ولدت أمة مشرية،<sup>129</sup> واستحقت غرم الأب قيمة الولد يوم يخاصم،<sup>130</sup> وهو حرّ، فإن مات الولد فلا شيء على أبيه، وتركته له، فإن قتله أبوه أو غيره غرم الأب قيمته، ورجع بما كتمنها على بائعه لا بالعقر.



---

<sup>124</sup> ج - (هو) صح هـ.

<sup>125</sup> م + (صبي).

<sup>126</sup> ج + (ولد).

<sup>127</sup> ج ، م ، ب : (الكافر هو).

<sup>128</sup> ب : (فهي).

<sup>129</sup> ج : (مشتراة).

<sup>130</sup> م : (خاصم).

## ٢٨- كتاب الإقرار

هو إخبار بحقٍّ لآخر عليه، وحكمه ظهور المقرّ به لا إنشاؤه، فصَحَّ الإقرار بالخمير للمسلم، لا بطلاق، أو<sup>1</sup> عتاق<sup>2</sup> مكرهاً، ولو أقرَّ حرٌّ مكلفٌ بحقٍّ معلوم أو مجهول صحَّ، ولزمه بيان<sup>3</sup> ما جهل بما له قيمة، وصدَّق المقرّ مع حلفه إن ادّعى المقرّ له أكثر منه، ولا يصدَّق في أقلّ من درهم في "عليّ مال"، ومن النصاب في "مال عظيم من الذهب"، [81a] أو "من الفضة"<sup>4</sup>، و"من خمس وعشرين في الإبل"، ومن قدر النصاب؛<sup>5</sup> قيمة في غير مال الزكاة، ومن ثلاثة<sup>6</sup> نصب في أموال عظام، ودرهم ثلاثة، ودرهم كثيرة؛ عشرة، وكذا درهماً؛ درهم، وكذا كذا؛ أحد عشر وكذا وكذا؛ أحد وعشرون، ولو ثلث بلا واو فأحد عشر، ومع واو فمائة واحد وعشرون، وإن ربّع<sup>7</sup> زيد ألف، و"عليّ وقبلي" إقرار بدين، وصدَّق إن وصل به، هو وديعة، وإن فصل لا، و"عندي"، أو "معى"، أو "في بيتي"<sup>8</sup>، أو "كيسي"<sup>9</sup>، أو "صندوقي"<sup>10</sup> أمانة. وقوله لمدّعي الألف: "اتزّها"، أو "انتقدها"، أو "أجلني بها"، أو "قضيتكها"، أو "أبرأتني منها"، أو "تصدّقت بها عليّ"، أو "وهبتها لي"، أو أحلتك<sup>11</sup> بها<sup>12</sup> على زيد" إقرار، وبلا ضمير لا، وإن أقرّ بدين مؤجّل صدَّق<sup>13</sup> المقرّ له إن قال: "هو حالّ" وحلف،<sup>14</sup> ومائة ودرهم كلّها دراهم، وفي مائة وثوب، ومائة وثوبان يفسر المائة، ومائة وثلاثة<sup>15</sup> أثواب كلّها ثياب.<sup>16</sup> والإقرار بدابّة في إصطبل يلزمها فقط،<sup>17</sup> وخاتم حلقته وفصه، وسيف جفنه وحمائله ونصله، وحجلة العيدان والكسوة، وتمر في قوصرة إياهما كثوب في منديل أو ثوب، وثوب<sup>18</sup> في عشرة<sup>19</sup> أثواب واحد، وخمسة<sup>20</sup> في خمسة بنيّة

1 أ، ب: (و).

2 أ، ب: (وعتق)؛ ج، م: (أو عتق).

3 أ - (بيان) صح هـ.

4 ب: (أو الفضة).

5 أ، ج: (نصاب).

6 ب: (ومن ثلاث).

7 ج: (ولو ربع).

8 ج: (وفي بيتي).

9 ج - (أو في كيسي).

10 ج: (وصندوقي).

11 ج: (أو أحلتكها).

12 ج - (بها).

13 أ - (صدق) صح هـ.

14 أ، ج، ب + (به).

15 ب: (وثلاث).

16 ب: (أثواب).

17 م - (فقط) صح هـ.

18 أ، ج، م، ب: (في ثوب).

19 ج، م، ب: (وفي عشرة).

20 ج، م، ب: (أو خمسة).

الضرب خمسة، وبنية مع عشرة، وفي من درهم إلى عشرة، وما<sup>21</sup> بين درهم إلى عشرة، عليه<sup>22</sup> تسعة، وفي "له من داري من بين<sup>23</sup> هذا<sup>24</sup> الحائط إلى هذا الحائط" له ما بينهما، ولو أقر<sup>25</sup> بالحمل صحّ، وحمل على الوصية من غيره،<sup>26</sup> [81b] وكذا له إن بين سبباً صالحاً كإرث ووصية، فإن ولدت حياً لأقلّ من نصف حول، فله ما أقرّ، وإن ولدت حين فلهما، وإن ولدت<sup>27</sup> ميتاً فللموصي والمورث، وإن فسر ببيع، أو إقراض، أو أجم الإقرار لغا، وإن أقرّ بشرط الخيار، صحّ وبطل شرطه.

## باب الاستثناء

ومن استثنى بعض ما أقرّ به متصلاً لزمه باقيه، وإن استثنى<sup>28</sup> كله فكله،<sup>29</sup> فإن استثنى<sup>30</sup> كيلياً أو وزنياً من دراهم صحّ قيمة، وإن استثنى غيرهما<sup>31</sup> منها<sup>32</sup> لم يصحّ، ومن أقرّ ووصل به "إن شاء الله" بطل إقراره. ولو استثنى بناء دار أقرّ بها، كانا للمقرّ له، وإن قال: "33 بناؤها لي وعرضتها لك" فكما قال، وفصّ الخاتم، ونخلة البستان كبنائها، فإن قال: "له عليّ ألف من ثمن عبد ما قبضته"، وعيّنه، فإن سلّمه المقرّ له لزمه الألف<sup>34</sup> وإلا لا، وإن لم يعين لزمه، و"ما قبضته" لغو، كقوله: "من ثمن خمر" وفي "من ثمن متاع"، أو "قرض"، وهي زيوف، أو نبرجة، أو ستوقة، أو رصاص لزمه الجيد،<sup>35</sup> وفي "من غصب"، أو "وديعة" إن ادّعى أحد هذه صدق إلا فصلاً في الأخيرين،<sup>36</sup> وصدق في "غصبت ثوباً"، وجاء بمعيب، وفي<sup>37</sup> "له<sup>38</sup> عليّ ألف<sup>39</sup> إلا أنه ينقص كذا"

21 م، ب: (أو ما).

22 أ، ج - (عليه).

23 أ، م، ب: (ما بين).

24 ج - (هذا) صح هـ.

25 ج: (والإقرار).

26 م: (من غير).

27 ج: (فإن ولدت).

28 أ: (ولو استثنى).

29 ج - (ومن استثنى بعض ما أقر به متصلاً لزمه باقيه وإن استثنى كله فكله) صح هـ.

30 ج: (ومن استثنى).

31 ج: (منها).

32 أ، م - (منها)؛ ج: (غيرهما).

33 أ - (بناء دار أقر بها كانا للمقر له وإن قال) صح هـ.

34 ب - (الألف) صح هـ.

35 ب: (الجياد).

36 ب: (في الأخيرين).

37 ج: (وفي قوله)؛ ب + (قوله) صح هـ.

38 ب - (له).

39 أ، م - (له عليّ ألف) صح هـ.

متّصلاً، وإن فصل لا، ولو قال: <sup>40</sup> "أخذت منك ألفاً ودبيعة فهلكت"، <sup>41</sup> وقال الآخر: "بل غصباً"، ضمن وفي "أعطيته ودبيعة"، وقال الآخر: "غصبتيه" لا، وفي "هذا كان ودبيعة لي [82a] عندك، فأخذته" فقال: <sup>42</sup> "هو لي أخذه"، وصدّق من قال: "آجرت فرسي"، أو "ثوبي هذا، فركبه، أو لبسه" <sup>43</sup> وردّه، أو "خاط ثوبي هذا بكذا فقبضته".

## باب من الإقرار

دين صحّته مطلقاً ودين مرضه بسبب فيه وعلم بلا إقرار؛ كبذل ما ملكه، أو أتلفه، أو مهر عرسه سواء، وقدّما على ما أقرّ به في مرضه، والكلّ على الإرث وإن شمل ماله، ولا يصحّ أن يخصّ، <sup>44</sup> غريماً بقضاء دينه ولا إقراره لوارثه إلا أن يصدّقه البقيّة، <sup>45</sup> وإن أقرّ بشيء لرجل ثمّ بينوته ثبت نسبه، وبطل ما أقرّ، <sup>46</sup> وصحّ ما أقرّ <sup>47</sup> لأجنبية، ثمّ نكحها، ولو أقرّ بينوّة غلام جهل نسبه، ويولد مثله لمثله وصدّقه الغلام ثبت نسبه ولو في مرض، <sup>48</sup> وشارك الورثة وصحّ إقرار الرجل والمرأة بالوالدين، والولد، والزوج، والمولى، وشرط تصديق هؤلاء كما شرط تصديق <sup>49</sup> الزوج، أو شهادة قابلة في إقرارها بالولد، وصحّ التصديق بعد موت المقرّ إلا من الزوج بعد موتها مقرّة، ولو أقرّ بنسب <sup>50</sup> من غير الولاد كأخ وعمّ لا يصحّ، ويرث إلا مع وارث وإن بعد، ومن أقرّ بأخ وأبوه ميت شاركه في الإرث بلا نسب، ولو أقرّ أحد ابني ميت له على الآخر <sup>51</sup> دين بقبض أبيه نصفه، فلا شيء له، والنصف للآخر.

40 ج : (فلو قال).

41 م - (فهلكت) صح هـ.

42 ج : (وقال).

43 م : (ولبسه).

44 م ، ب : (أن يختص).

45 أ - (البقيّة) صح هـ.

46 ج + (به).

47 ج - (وصحّ ما أقرّ) صح هـ.

48 ج : (ولو بمرض).

49 ج - (تصديق) صح هـ.

50 أ : (نسباً).

51 أ ، م ، ب : (على آخر).

## ٢٩- كتاب الصلح

هو عقد يرفع النزاع<sup>52</sup> [82b] صحّ مع إقرار وسكوت وإنكار، فالأول كبيع إن وقع عن مال بمال، فيجري<sup>53</sup> فيه الشفعة، والردّ بعيب، وخيار رؤية وشرط، ويفسد<sup>54</sup> جهالة البدل، وما استحقّ من المدعى يرّد المدعى حصّته من العوض، وما استحقّ من البدل رجع بحصّته من المدعى، وكإجارة إن وقع عن مال بمنفعة، فشرط التوقيت فيه، وبطل<sup>55</sup> بموت أحدهما في المدّة، والآخران معاوضة في حقّ المدعى، وفداء يمين وقطع نزاع في حقّ الآخر، فلا شفعة في صلح عن دار مع أحدهما، وتجب في صلح<sup>56</sup> على دار، وما استحقّ من المدعى ردّ المدعى حصّته من العوض، ورجع بالخصومة فيه، وما استحقّ من البدل رجع إلى الدعوى في كلّه أو بعضه، ولو صالح على بعض دار يدّعيها لم يصحّ، وحيلته أن يزيد في البدل شيئاً، أو يبرأ عن دعوى الباقي.

### [فصل في أقسام الصلح]

وصحّ الصلح عن دعوى المال والمنفعة والجناية في النفس وما دونها عمداً وخطأً،<sup>57</sup> والرق، ودعوى الزوج النكاح، وكان عتقاً بمال<sup>58</sup> وخلعاً، ولم يجز عن دعواها النكاح، ولا عن دعوى حدّ، ولا إذا قتل مأذون آخر عمداً، وإن صالح<sup>59</sup> عن نفسه، وصحّ صلحه عن نفس عبد له قتل رجلاً عمداً، والصلح عن مغصوب تلف بأكثر من قيمته، أو عرض، وفي موسر أعتق نصفاً له، وصالح عن باقيه بأكثر من نصف قيمته<sup>60</sup> بطل الفضل، ولو صالح بعرض صحّ.

52 أ، ج - (هو عقد يرفع النزاع) صح هـ؛ م - (هو عقد يرفع النزاع).

53 ج، ب : (فتجري).

54 م، ب : (ويفسده).

55 أ، ب : (ويبطل)؛ م : (وتبطل).

56 م - (صلح).

57 أ، م، ب : (أو خطأ).

58 ب : (بالمال).

59 أ، ج، م، ب : (وصالح).

60 ج - (أو عرض وفي موسر أعتق نصفاً له وصالح عن باقيه بأكثر من نصف قيمته) صح هـ.



## [باب التبرع بالصلح والتوكيل به]

وبدل صلح عن دم عمد، أو على بعض<sup>61</sup> دين يدعيه يلزم الموكل لا وكيله إلا أن يضمه، [83a] وفيما هو كبيع لزم وكيله، وإن صالح<sup>62</sup> فضوليّ، وضمن البديل، أو أضاف إلى ماله، أو أشار إلى نقد أو عرض بلا نسبة إلى نفسه، أو أطلق ونقد صحّ، وإن لم ينقد إن أجازته<sup>63</sup> المدعى عليه لزمه البديل وإلا ردّ.

## [باب الصلح في الدين]

وصلحه عن جنس<sup>64</sup> ماله<sup>65</sup> عليه أخذ لبعض حقه، وحطّ لباقيه لا معاوضة، فصحّ<sup>66</sup> عن ألف حالّ على مائة حالّة، أو على ألف مؤجل، أو عن ألف جياذ على مائة<sup>67</sup> زيوف، ولم يصحّ عن دراهم على دنانير مؤجلة، أو عن ألف مؤجل على نصفه حالاً،<sup>68</sup> أو عن ألف سوداء<sup>69</sup> على نصف<sup>70</sup> بيضاء،<sup>71</sup> ومن أمر بأداء نصف دين عليه غداً على أنّه بريء ممّا زاد إن فعل<sup>72</sup> برىء، وإن لم يف عاد دينه، وإن لم يؤقت لم يعد، وكذا لو صالحه من دينه<sup>73</sup> على نصف يدفعه إليه غداً، فهو<sup>74</sup> بريء ممّا فضل على أنّه إن لم يدفعه غداً،<sup>75</sup> فالكلّ عليه، فإن أبرأه عن نصفه على أنّه يعطيه<sup>76</sup> ما بقي غداً، فهو بريء أدي الباقي أو لا، ولو علق صريحاً "إن أديت<sup>77</sup> إليّ كذا"، أو "إذا"، أو "متى" لا يصحّ، فإن قال لآخر سراً: "لا أقرّ لك بمالك حتى تؤخره عني أو تحطّ" ففعل، صحّ عليه، ولو أعلن أخذ للحال.

61 أ : (وعلى بعض).

62 ج : (فإن صالح).

63 ج : (إن أجاز).

64 أ : (على جنس).

65 ج : (مال).

66 ج ، م ، ب : (وصح).

67 م - (حالة أو على ألف مؤجل أو عن ألف جياذ على مائة) صح هـ.

68 أ ، م : (حالة).

69 م ، ب : (سودا).

70 أ ، ج ، م ، ب : (على نصفه).

71 م ، ب : (بيضا).

72 أ : (لا إن فعل).

73 أ ، م : (عن دينه).

74 أ ، ج ، م ، ب : (وهو).

75 ج - (وهو بريء ممّا فضل على أنّه إن لم يدفعه غدا) صح هـ.

76 أ ، ب : (على أن يعطيه).

77 أ ، ج ، م ، ب : (كان أديت).

## [فصل في الدين المشترك]

ولو صالح أحد ربّي دين عن نصفه على ثوب اتّبع شريكه غريمه<sup>78</sup> بنصفه،<sup>79</sup> أو أخذ نصف الثوب من شريكه إلا أن يضمن ربع الدين،<sup>80</sup> ولو قبض شيئاً من الدين شاركه شريكه<sup>81</sup> فيه، ورجعا على الغريم بما بقي، ولو شرى بنصفه شيئاً ضمّنه شريكه ربع الدين أو اتّبع غريمه، [83b] وفي الإبراء<sup>82</sup> عن حظه والمقاصة<sup>83</sup> بدين سبق لم يرجع الشريك،<sup>84</sup> ولو أبرأ عن البعض قسّم الباقي على سهامه، وبطل صلح أحد ربّي سلم من نصفه على ما دفع.

## [فصل في التخارج]

فإن أُخرج أحد الورثة عن عرض<sup>85</sup> أو عقار<sup>86</sup> بمال، أو ذهب بفضّة، أو عكسه، أو نقدين بهما صحّ، قلّ بدله أو لا، وفي نقدين وغيرهما بأحد النقدين لا إلا أن يكون المعطى أكثر من قسطه من ذلك الجنس، وبطل الصلح إن شرط فيه لهم الدين من التركة، فإن شرطوا براءة الغرماء منه، أو قضاوا نصيب المصالح منه تبرّعاً، أو أقرضوه قدر قسطه منه، وصالحوا<sup>87</sup> عن غيره، وأحالهم بالقرض على الغرماء صحّ، وفي صحّة الصلح عن تركة جهلت على مكيل أو موزون اختلافٌ، ولو جهلت وهي<sup>88</sup> غير المكيل والموزون في يد البقية صحّ في الأصحّ، وبطل الصلح والقسمة مع دين محيط. ولا يصالح قبل القضاء مع غير محيط، ولو فعل قالوا: صحّ، ووقف قدر الدين، وقسّم الباقي استحساناً، ووقف الكلّ قياساً.

78 ج : (بنصفه).

79 ج : (غريمه).

80 أ : (دين).

81 أ - (شريكه).

82 أ ، ج : (وفي إبراء).

83 ج : (ومقاصة).

84 ج - (الشريك) صح هـ.

85 ج : (عن العرض).

86 ج : (أو العقار).

87 ج ، م : (فصالحوه).

88 ب : (وهو).

## ٣٠- كتاب المضاربة

هي عقد شركة في الربح بمال من رجل وعمل من آخر. وهي إيداع أولاً، وتوكيل عند<sup>89</sup> عمله، وشركة إن ربح، وغصب إن خالف، وبضاعة إن شرط كلّ الربح للمالك، وقرض إن شرط للمضارب، وإجارة فاسدة إن فسدت فلا ربح له عنده، [84a] بل أجر عمله ربح أو لا، ولا يزداد على ما شرط خلافاً لمحمد، ولا يضمن المال فيها كما في الصحيحة، ولا تصحّ إلا بمال تصحّ به الشركة، وتسليمه إلى المضارب،<sup>90</sup> وبشيوخ<sup>91</sup> الربح بينهما. فتفسد<sup>92</sup> إن شرط لأحدهما زيادة عشرة، وللمضارب في مطلقها أن يبيع بنقد ونسيئة لا بأجل<sup>93</sup> لم يعهد، وأن يشتري ويؤكّل بهما، ويسافر، ويبضع ولو ربّ المال ولا تفسد هي به، ويودع، ويرهن، ويرهن، ويؤجر، ويستأجر، ويختال بالثمن على الأيسر والأعسر، وليس له أن يضارب إلا بإذن المالك، أو ب"اعمل برأيك"، ولا أن يقرض، أو يستدين، وإن قيل له ذلك، ما لم ينصّ عليهما،<sup>94</sup> فلو شرى<sup>95</sup> بالمال براً وقصراً، أو حمل بماله، وقيل له ذلك، فقد تطوّع،<sup>96</sup> وإن صبغه أحمر فهو شريك بما زاد، ودخل تحت "اعمل برأيك" كالمخلطة، فلا يضمن، وله حصّة صبغه إن بيع، وحصّة الثوب في المضاربة، ولا أن يجاوز بلداً أو سلعةً أو وقتاً أو شخصاً عيّنه ربّ المال، فإن جاوز عنه ضمن وله ربحه، ولا أن يزوّج عبداً، أو أمة من مالها، ولا أن يشتري من يعتق على ربّ المال، ولو شرى كان له لا لها، ولا من يعتق عليه إن كان ربح، ولو فعل ضمن، وإن لم يكن ربح صحّ، فإن زادت<sup>97</sup> قيمته عتق حصّته، ولم يضمن شيئاً، وسعى العبد في قيمة حصّته منه، مضارب بالنصف شرى بألفها أمة، فولدت مساوياً ألفاً موسراً،<sup>98</sup> [84b] فادّعاها فصارت قيمته ألفاً ونصفه، سعى لربّ المال في ألف وربعه، أو أعتقه، ولربّ المال بعد قبض ألفه يضمن<sup>99</sup> المدّعي نصف قيمتها.

89 ج - (عند) صح هـ.

90 ج : (إلى مضارب).

91 أ ، م ، ب : (وشيوخ).

92 ج ، م : (فيفسد).

93 أ ، م ، ب : (إلا بأجل).

94 م ، ب : (عليها).

95 أ ، ج ، م ، ب : (ولو شرى).

96 م : (فقد يتطوع).

97 ج ، م : (وإن زادت).

98 أ ، م ، ب - (موسراً).

99 م ، ب : (تضمن).

## فصل 100 [المضارب الذي يضارب]

ولا يضمن المضارب بدفعه مضاربة بلا إذن إلى أن يعمل الثاني في ظاهر الرواية، وهو قولهما، وإلى أن يربح في رواية الحسن عن أبي حنيفة، فلو أذن بالدفع فدفع بالثلث، وقيل له: "ما رزق الله بيننا نصفان"، فنصف ربحه للمالك، وسدسه للأول، وثلثه للثاني، وإن قيل: "ما رزقك الله"، فلكلّ ثلث، ولو قيل: <sup>101</sup> "ما ربحت"، ودفع بالنصف، فللثاني نصف، <sup>102</sup> ولهما نصف، ولو قيل: "ما رزق الله <sup>103</sup> فلي نصف"، أو "ما فضل فنصفان"، وقد دفع بالنصف، فنصف للمالك ونصف للثاني، ولا شيء للأول، ولو شرط للثاني ثلثيه <sup>104</sup> فللمالك والثاني شرطهما، وعلى الأول سدس، وصحّ شرطه للمالك ثلثاً، ولعبده ثلثاً ليعمل معه، ولنفسه ثلثاً.

## [فصل في العزل والقسمة]

وتبطل بموت أحدهما، ولحاق المالك مرتدّاً، ولا يعزل حتى يعلم بعزله، فلو <sup>105</sup> علم فله بيع عرضها، ثمّ لا يتصرّف في ثمنه، ولا في نقد نضّ من جنس رأس ماله، ويبدّل خلافه به استحساناً، ولو افترقا وفي المال دين لزمه طلبه إن كان <sup>106</sup> ربح، وإلّا لا، ويوكّل المالك به وكذا سائر الوكلاء، والبيع والسمسار يجبران عليه، وما هلك صرف إلى الربح أوّلاً، فإن زاد على الربح لم يضمنه <sup>107</sup> المضارب، [85a] فإن قسم الربح، وفسخ <sup>108</sup> عقدها، ثمّ عقد فهلك المال أو بعضه، لم يترادّاً <sup>109</sup> الربح، وإن لم يفسخ، ثمّ هلك ترادّاً، وأخذ المالك ماله وما فضل قسم، وما نقص لم يضمنه المضارب.

## [فصل فيما يفعله المضارب]

ونفقة مضارب عمل في مصره <sup>110</sup> في ماله كدوائه، وفي سفره طعامه، وشرابه، وكسوته، وأجرة خادمه، وغسل ثيابه، والدهن في موضع يحتاج إليه، وركوبه كراءً وشراءً، وعلفه في مالها بالمعروف، وضمن الفضل، وردّ ما بقي في يده بعد قدوم مصره إلى مالها، <sup>111</sup> وما دون سفر يغدو إليه، ولا يبيت بأهله كالسفر، وإن بات

<sup>100</sup> م : (باب) ؛ ب : (باب الضمان).

<sup>101</sup> ج : (وإن قيل).

<sup>102</sup> أ : (نصفه) ؛ ج : (النصف).

<sup>103</sup> م - (الله).

<sup>104</sup> ب : (ثلثاه).

<sup>105</sup> ج - (يعزله فلو) صح هـ.

<sup>106</sup> م + (له) صح هـ ؛ ب + (له).

<sup>107</sup> ج : (لم يضمن).

<sup>108</sup> ب - (وفسخ) صح هـ.

<sup>109</sup> ب : (لم يتراد).

<sup>110</sup> ب : (في مصر).

<sup>111</sup> ج - (بالمعروف وضمن الفضل ورد ما بقي في يده بعد قدوم مصره إلى مالها) صح هـ.

كسوق مصره،<sup>112</sup> فإن ربح أخذ ربّ المال ما أنفق من رأس ماله، فإن ربح متاعها حسب نفقته<sup>113</sup> لا نفقة نفسه، مضارب بالنصف شرى بألفها بزّاً، وباعه بألفين، وشرى بهما عبداً فضاءً في يده، غرم ريعهما، والمالك الباقي، وربح العبد للمضارب، وباقيه لها، ورأس المال ألفان وخمسائة، وربح على ألفين فقط، فلو بيع بضعفهما فحصّتها ثلاثة آلاف، والربح منها نصف ألف بينهما، ولو شرى من ربّ المال بألف عبداً شراه بنصفه ربح بنصفه، ولو شرى بألفها عبداً يعدل ضعفه، فقتل رجلاً خطأً، فربح الفداء عليه، وباقيه على المالك، فإذا<sup>114</sup> فديا [85b] خرج عنها، فيخدم المضارب يوماً، والمالك ثلاثة أيّام، ولو شرى<sup>115</sup> عبداً بألفها، وهلك الألف<sup>116</sup> قبل نقده، دفع ربّ المال<sup>117</sup> ثمنه، ثمّ وثم، وجميع ما دفع رأس ماله.

### [فصل في الاختلاف]

وصدّق مضارب قال : "معي ألف دفعته وألف رجحت"، لا مالك قال : "الكلّ دفعته"،<sup>118</sup> ولو قال من معه ألف : هو مضاربة زيد، فقد ربح<sup>119</sup> صدّق زيد، إن قال : بضاعة، كما لو قال : قرض، وقال زيد : بضاعة، أو وديعة،<sup>120</sup> ولو قال المالك : "عيّنتُ نوعاً" صدّق المضارب إن جحد، ولو ادّعى كلّ نوعاً صدّق المالك.

<sup>112</sup> م : (مصر).

<sup>113</sup> م : (نفقتها).

<sup>114</sup> أ ، م ، ب : (وإذا).

<sup>115</sup> م : (ومن شرى).

<sup>116</sup> ج : (ألف).

<sup>117</sup> ب + (ثانيا) صح هـ.

<sup>118</sup> أ ، م : (دفعت).

<sup>119</sup> أ ، م : (وقد ربح).

<sup>120</sup> ب - (وقال زيد بضاعة أو وديعة) صح هـ.

## ٣١- كتاب الودعة

هي أمانة تركت للحفظ، فلا يضمنها المودع إن هلكت، وله حفظها بنفسه وعياله، والسفر بها عند عدم النهي والخوف، فلو حفظ<sup>121</sup> بغيرهم ضمن إلا إذا خاف الحرق والغرق فوضعها عند جاره، أو في فلك<sup>122</sup> آخر. وإن حبسها<sup>123</sup> بعد طلب ربها قادراً على التسليم، أو جردها معه، ثم أقرّ بها أو لا، أو خلط بماله حتى لا يتميز،<sup>124</sup> أو تعدّى المودع<sup>125</sup> فلبس ثوبها، أو ركب دابّتها أو أنفق بعضها ثم خلط مثله بما بقي، أو حفظ في دار أمر المودع<sup>126</sup> به في غيرها ضمن، وإن اختلطت بلا فعله اشتركا، ولو زال<sup>127</sup> التعدي زال ضمانه، ولا يدفع إلى أحد المودعين قسطه [86a] بغيبة الآخر، ولأحد المودعين دفعها إلى الآخر<sup>128</sup> فيما لا يقسم، ودفع نصفها فقط فيما يقسم، وضمن دافع الكل<sup>129</sup> لا قابضه، فلو نهي عن الدفع إلى عياله، فدفع إلى من له منه بدّ ضمن، وإلى من لا بدّ له<sup>130</sup> منه كدفع الدابة إلى عبده، وشيء تحفظ النساء إلى عرسه، لا كما لو أمر بحفظها في بيت معيّن من دار، فحفظ في آخر منها، فإن كان له خلل ظاهر ضمن، ولو أودع المودع<sup>131</sup> فهلكت ضمن الأوّل فقط، ولو أودع الغاصب ضمن أيّ شاء، ولو ادّعى كلّ من رجلين ألفاً مع ثالث<sup>132</sup> أنّه له أودعه إياه، فنكل لهما، فهذا<sup>133</sup> وألف آخر عليه لهما.

121 أ، م، ب : (ولو حفظ).

122 ب : (أو فلك).

123 أ، م، ب : (فإن حبسها).

124 أ، م، ب : (لا يتميز).

125 أ، م، ب - (المودع) ؛ ج - (المودع) صح هـ.

126 أ، م، ب - (المودع) ؛ ج - (المودع) صح هـ.

127 م : (ولو أزال).

128 ج، ب : (إلى آخر).

129 ج + (ينصفه).

130 أ، م، ب - (له).

131 ج - (المودع).

132 ج - (ثالث) صح هـ.

133 أ - (فهذا) صح هـ.

## ٣٢- كتاب العارية

هي تملك المنفعة بلا بدل، وتصح<sup>1</sup> بـ"أعرتك"، و"منحتك"، و"أطعمتك أرضي"، و"حملتك على دابتي"، و"أخدمتك عبدي"، و"داري لك سكني"، و"عمري سكني". ويرجع المعير فيها متى شاء، ولا يضمّن بلا تعدّد إن هلكت، ولا توجر،<sup>2</sup> فإن أجرها فعطبت ضمّنه المعير، ولا يرجع على آخر<sup>3</sup> أو المستأجر، ويرجع على مؤجّره إن لم يعلم أنّه عارية معه، ويعار ما اختلف استعماله أو لا إن لم يعيّن منتفعاً، وما لا يختلف إن عيّن،<sup>4</sup> وكذا المؤجّر. فمن استعار دابة، أو استأجر مطلقاً<sup>5</sup> يحمل ويعير له، ويركب ويُركب، وأياً<sup>6</sup> فعل تعيّن، [86b] وضمن بغيره.<sup>7</sup> فلو قيد انتفاعه بوقت أو نوع أو بهما ضمن بالخلاف<sup>8</sup> إلى شرّ فقط، وإن أطلق فيهما انتفع به<sup>9</sup> ما شاء أيّ وقت، وردّها إلى إصطبل مالكها، ومع عبده، أو أجيّره مسانحة، أو مشاهرة، أو مع أجيّره ربّها، أو عبده يقوم على دابته<sup>10</sup> أو لا تسليم؛ كردّ مستعار غير نفيس إلى دار مالكة بخلاف ردّ الوديعة والمغصوبة<sup>11</sup> إلى دار مالكها،<sup>12</sup> وعارية النقدين، والمكيل، والموزون، والمعدود قرض، وصحّ إعاره<sup>13</sup> الأرض للبناء والغرس، وله أن يرجع عنها ويكلّف قلعهما ولا يضمّن إن أطلق، وضمن ما نقص بالقلع إن وقت، وكُره الرجوع قبله، ولو أعار للزرع لا يؤخذ<sup>14</sup> حتى يحصد وقت أو لا، وأجرة ردّ المستعار والمستأجر والمغصوب على الرادّ<sup>15</sup> ويكتب المعار<sup>16</sup> "قد أطعمتني<sup>17</sup> أرضك لا أعرتني" إذا أعيرت للزراعة.

1 ج : (وصح).

2 م ، ب : (ولا يوجر).

3 أ ، ج ، م : (على أحد).

4 أ ، م ، ب : (وإن عيّن).

5 أ + (له أن) صح ه ؛ ج + (له أن).

6 ج : (أياً).

7 أ ، ج ، م ، ب : (لغيره).

8 أ : (بخلاف).

9 أ ، ج ، م ، ب : (بالمستعار).

10 ب : (على دابة).

11 أ ، ج ، م ، ب : (والمغصوب).

12 أ ، م ، ب : (مالكهما).

13 م : (عارية).

14 ب : (لا تؤخذ).

15 أ ، ج ، م ، ب : (على المستعير والمؤجّر والغاصب).

16 ب : (المستعير).

17 ب : (أطعمتني).

## ٣٣- كتاب الهبة

هي تمليك عين بلا عوض، وتصحّ بـ"وهبت"، و"نحلت"، و"أعطيت"، و"أطعمتك هذا الطعام"، و"جعلت هذا لك"، و"أعمرتك"،<sup>1</sup> و"جعلته لك عمري"، و"حملتك على هذه الدابة بنيتها"، و"كسوتك هذا الثوب"، و"داري لك هبة تسكنها" وفي "هبة سكني"، أو "سكني<sup>2</sup> هبة"، أو "نحلي سكني" أو سكني<sup>3</sup> صدقة"، أو "صدقة عارية" أو "عارية هبة عارية".<sup>4</sup> وتمّ<sup>5</sup> بالقبض الكلّ،<sup>6</sup> فتصحّ إن قبض في مجلسها بلا إذن، [87a] أو بعده بإذن؛ كمشاع لا يقسم، لا فيما يقسم، فإن قسم وسلّم صحّ،<sup>7</sup> وإن وهب<sup>8</sup> دقيقاً في برّ، أو دهنأ في سمس لا، وإن طحن، أو أخرج وسلّم،<sup>9</sup> وكذا السمن في اللبن، وهبة لبن في ضرع، وصوف على غنم، وزرع ونخل في أرض، وتمر في نخيل كالمشاع، وتمّ<sup>10</sup> هبة ما مع الموهوب له بلا قبض جديد،<sup>11</sup> وما وهب لطفله بالعقد، وما وهب أجنبي له بقبضه عاقلاً، أو قبض أبيه، أو جدّه، أو وصيّ أحدهما، أو أمّ هو معها، أو أجنبي يربيه وهو معه، أو زوجها لها بعد الزفاف، وصحّ هبة اثنين<sup>12</sup> لواحد، وعكسه لا، كتصدّق عشرة على غنيين، وصحّ على فقيرين.

### باب الرجوع فيها

ومن وهب فرجع<sup>13</sup> صحّ، ومنعه الزيادة متّصلة؛ كبناء، وغرس، وسمن، لا منفصلة، وموت أحد العاقدين، وعوض أضيف إليها ولو من أجنبي بنحو: "خذه عوض هبتك" فقبض، فلو وهب<sup>14</sup> ولم يضيف رجوع كلّ بهبته، وخروجها عن ملك الموهوب له، والزوجيّة وقت الهبة، فلو وهب لها فنكحها رجوع، ولو وهب فأبان لا، وقراءة المحرّمية، وهلاك الموهوب وضابطها حروف؛ "دمع خزقه"، ورجوع في استحقاق نصف الهبة بنصف عوضها، لا في استحقاق نصف العوض حتّى يردّ ما بقي، ولو عوّض نصفها رجوع بما لم يعوّض فلو باع نصفها [87b] أو

1 م، ب: (وأعمرتكه).

2 أ- (أو سكني) صح هـ.

3 ج- (سكني) صح هـ.

4 أ- (هبة عارية) صح هـ.

5 أ، م، ب: (وتتمّ).

6 أ، ج، م، ب: (الكامل).

7 م: (صحّت).

8 أ، م، ب: (فإن وهب).

9 ج- (صحّ وإن وهب دقيقاً في برّ أو دهنأ في سمس لا وإن طحن أو أخرج وسلّم) صح هـ.

10 أ: (وتتمّ).

11 م- (جديد) صح هـ.

12 أ، ج، م، ب+ (دارا).

13 ب: (ورجع).

14 ب: (ولو وهب).



لم يبيع شيئاً، رجع في النصف، ولا يصحّ إلا بتراض أو بحكم قاض، فلو أعتق الموهوب بعد الرجوع قبل القضاء صحّ، ولو منعه، فهلك لم يضمن، وهو مع أحدهما، فسخ من الأصل لا هبة للواهب، فلم يشترط قبضه، وصحّ في المشاع. وإن تلف<sup>15</sup> الموهوب، فاستحقّ فضمن<sup>16</sup> الموهوب له لم يرجع على واهبه، وهي بشرط العوض هبة ابتداءً، فشرط قبضهما<sup>17</sup> في العوضين، وتبطل بالشيوع، بيع انتهاءً، فيردّ بالعيب، وخيار الرؤية، وتثبت<sup>18</sup> الشفعة.

## فصل [في العمرى والرقي]

ومن وهب أمة إلا حملها، أو على أن يردها عليه، أو يعتقها، أو يستولدها، أو وهب داراً، أو تصدّق بها على أن يردها<sup>19</sup> عليه شيئاً منها، أو يعوضه شيئاً منها، صحّت وبطل استثناءه وشرطه، ولو أعتق الحمل، ثمّ وهبها صحّت<sup>20</sup>، ولو دبره، ثمّ وهبها لا، ومن قال لغريمه: "إذا جاء غد فهو لك<sup>21</sup>"، أو "أنت منه بريء" فهو باطل، وجاز العمرى للمعمر<sup>22</sup> حال حياته، ولورثته بعده، وهي جعل داره له عمره،<sup>23</sup> فإذا مات تردّ<sup>24</sup> عليه، وبطل الرقي وهي؛ "إن متُّ قبلك فهو لك"، فصدّقته<sup>25</sup> كهبته لا تصحّ<sup>26</sup> إلا بقبضه، ولا في شائع يقسم، ولا عود فيها.

15 أ، م، ب: (فإن تلف).

16 ق - (الموهوب فاستحقّ فضمن) صح هـ؛ ج، ب: (وضمن).

17 ب: (قبضها).

18 أ، ب: (ويثبت).

19 ج: (أن يردها).

20 ب - (وبطل استثناءه وشرطه ولو أعتق الحمل ثمّ وهبها صحّت) صح هـ.

21 أ: (وهو).

22 ج - (للمعمر) صح هـ.

23 أ، ج، م، ب: (عمره).

24 أ: (يرد).

25 أ، ج، م، ب: (وصدّقته).

26 أ، ج، م: (لا يصحّ).

## ٣٤- كتاب الإجارة

هي<sup>1</sup> بيع نفع معلوم بعوض كذلك دين أو عين. ويعلم النفع؛ بذكر المدّة كسكني الدور، وزراعة الأرض مدّة، كذا طالت أو قصرت، لكن في الوقف [88a] لا تصحّ<sup>2</sup> فوق ثلاث سنين في المختار، وبذكر العمل كصبغ ثوب<sup>3</sup> وخياطته،<sup>4</sup> وحمل قدر معلوم على دابة مسافة علمت، وبالإشارة كنقل هذا إلى ثمة.

### [باب الأجر متى يستحقّ]

ولا تجب الأجرة بالعقد، بل بتعجيلها، أو بشرطه، أو باستيفاء النفع أو التمكن منه، فتجب<sup>5</sup> لدار قبضت ولم يسكنها، وتسقط بالغصب بقدر فوت تمكنه. وللمؤجر طلب الأجر للدار والأرض لكلّ يوم، وللداية لكلّ مرحلة، وللقصارة والخياطة إذا تمت وإن عمل في بيت المستأجر، وللخبز بعد إخراجه من التنور، فإن احترق بعدما أخرج فله الأجر وقبله<sup>6</sup> لا، ولا غرم فيهما، وللطبخ بعد الغرف ولضرب اللبن بعد إقامته، ومن لعمله أثر في العين؛ كصبّغ<sup>7</sup> وقصّار يقصر بالنشاء والبيض له حبسها للأجر، فإن حبس فضاع فلا غرم ولا أجر، ومن لا أثر لعمله؛ كالحمّال والملاح وغاسل الثوب لا حبس له، بخلاف رادّ الآبق، ولمن أطلق له العمل أن يستعمل غيره، فإن قيّد بيده لا،<sup>8</sup> ولأجير المجيء بعياله إن مات بعضهم، وجاء بمن بقي أجره بحسابه، وحامل قطّ أو زاد إلى زيد بأجر إن ردّه بموته<sup>9</sup> لا شيء له.

### [باب ما يجوز من الإجارة وما لا يجوز]

وصحّ استئجار دار أو دكان بلا ذكر ما يعمل فيه، وله كلّ عمل سوى موهن البناء كالقصارة. ولو استأجر أرضاً<sup>10</sup> لبناء أو غرس صحّ، فإذا انقضت المدّة سلّمها فارغة، إلّا أن يغرم المؤجر قيمته مقلوعاً، ويتملّكه بلا رضا المستأجر [88b] إن نقص القلع الأرض، وإلّا فبرضاه، أو يرضى<sup>11</sup> بتركه، فيكون البناء والغرس<sup>12</sup>

1 م : (وهي).

2 ب : (لا يصح).

3 ج : (الثوب).

4 أ ، ب : (وخياطة).

5 م : (فيجب).

6 ج : (ولو قبله).

7 أ ، ب : (كالصباغ).

8 أ ، ج ، م ، ب : (فلا).

9 م ، ب : (لموته).

10 أ ، م : (ولو استأجرها).

11 أ - (وإلا فبرضاه أو يرضى) صح هـ.

12 م ، ب : (أو الغرس).

لهذا، والأرض لهذا، والرطوبة كالشجر، فلو شرط سكنى واحد، له أن يسكن غيره، وإن سمّي نوعاً، وقدر حمل الدابة نحو: كَرَّ بَرٍّ، فله حمل مثله ضرراً، أو أقلّ كالشعير لا أضّر كالملاح.<sup>13</sup> وضمن بإرداف رجل معه وقد ذكر ركوبه نصف قيمتها بلا اعتبار الثقل، وبالإضافة على حمل ذكر ما زاد الثقل إن أطاقت<sup>14</sup> حملة، وإلا كلّ قيمتها؛ كعطبها بضره وكبحه، وجوازه بما عمّا استؤجرت إليه، ولو ذاهباً وجائياً، وردّها إليه، ونزع سرج حمار مكترى، وإيكافه مطلقاً، وإسراجه بما لا يسرج بمثله دون ما يسرج بمثله،<sup>15</sup> وسلوك الحمال طريقاً غير ما عيّنه المالك وتفاوتاً أو لا يسلكه الناس، وحمله في البحر، وله الأجر إن بلغ، ومن استأجر أرضاً لزرع برّ فزرع رطبة، ضمن ما نقصت بلا أجر، ومن دفع ثوباً ليخيطه قميصاً، فخاطه قباء ضمنه<sup>16</sup> قيمة ثوبه، أو أخذ القباء بأجر مثله، ولم يزد على ما سمّي.

### باب الإجارة الفاسدة

الشرط يفسدها، وفيها أجر المثل<sup>17</sup> لا يزد على المسمّى، وصحّ إجارة دار كلّ شهر بكذا في واحد فقط، وفي كلّ شهر سكن ساعة<sup>18</sup> في<sup>19</sup> أوّله<sup>20</sup> وفي كلّ علم مدّته، وإجارتها سنة بكذا وإن لم يسمّ قسط كلّ شهر،<sup>21</sup> وأوّل المدّة ما سمّي، وإلا فوقت العقد، وإن كان<sup>22</sup> حين يهله اعتبر الأهلة، وإلا فالأيام كالعدة، وإجارة الحمام والحمام والظئر بأجر معيّن [89a] وبطعامها وكسوتها، وللزوج وطؤها إلا في بيت<sup>23</sup> المستأجر، وله في نكاح ظاهر فسخها إن لم يأذن<sup>24</sup> بما فإن أقرت بنكاح<sup>25</sup> لا، ولأهله<sup>26</sup> فسخها إن مرضت، أو حبلت، وعليها غسل الصبي وثيابه، وإصلاح طعامه ودهنه، لا ثمن شيء منها، وهو وأجره<sup>27</sup> على أبيه، فإن أرضعته بلبن شاة،

13 أ - (فلو شرط سكنى واحد له أن يسكن غيره وإن سمّي نوعاً وقدر حمل الدابة نحو كَرَّ بَرٍّ فله حمل مثله ضرراً أو أقلّ كالشعير لا أضّر كالملاح) صح ه؛ م - (فلو شرط سكنى واحد له أن يسكن غيره وإن سمّي نوعاً وقدر حمل الدابة نحو كَرَّ بَرٍّ فله حمل مثله ضرراً أو أقلّ كالشعير لا أضّر كالملاح).

14 م : (إن طاق) ؛ ب : (إن أطاقت).

15 أ - (بمثله) صح ه؛ ج - (دون ما يسرج بمثله) صح ه.

16 أ : (يضمنه) ؛ ج : (ضمن).

17 ج : (مثل).

18 ج : (في أوّله).

19 ج - (في).

20 ج : (ساعة).

21 م - (شهر) صح ه.

22 أ، ج، م، ب : (فإن كان).

23 ب : (لا في بيت).

24 أ + (لها) صح ه؛ ج، ب + (لها).

25 أ، ج، م : (بنكاحه).

26 أ، م، ب : (ولأهل الصبي).

27 ج - (وأجره) صح ه.

أو غذته بطعام، ومضت المدّة فلا أجر. ولم تصحّ<sup>28</sup> للأذان، والإمامة، والحجّ، وتعليم القرآن، والفقّه، والغناء، والنوح، والملاهي، وعسب التيس، ويفتى اليوم بصحّتها لتعليم القرآن والفقّه، ويجبر المستأجر على دفع ما قبل، ويجبس به، وعلى الحلوة المرسومة، ولا إجارة المشاع إلاّ من الشريك، ولو دفع إلى آخر غزلاً لينسجه بنصفه، أو استأجر حماراً يحمل عليه زاداً ببعضه، أو ثوراً ليطحن برّاً له ببعض دقيقه، أو رجلاً ليخبز له كذا اليوم بكذا، أو أرضاً بشرط أن يثنيها، أو يكري أثمارها، أو يسرقنها، أو يزرعها بزراعة أرض أخرى فسدت، بخلاف استئجارها على أن يكرها ويزرعها، أو يسقيها ويزرعها، فإن لم يذكر زراعتها، أو ما يزرع فيها لم يصحّ<sup>29</sup> إن لم يعمّه، فإن زرعها<sup>30</sup> ومضى الأجل عاد صحيحاً، ومن استأجر جملاً إلى مصر ولم يسمّ حمله، وحمل المعتاد فنفق لم يضمن، وإن بلغ فله المسمّى، فإن خاصماً قبل الزرع أو الحمل نقض.

## باب من الإجارة

### [فصل ضمان الأجير]

[89b] الأجير المشترك يستحقّ الأجر بالعمل، فله أن يعمل للعامة، يسمّى<sup>31</sup> بهذا؛ كالصباغ ونحوه، ولا يضمن ما هلك في يده، وإن شرط عليه الضمان، به يفتى، بل ما تلف بعمله كدقّ القصار ونحوه، ولا يضمن به آدمياً غرق، أو سقط من دابة،<sup>32</sup> ولا حجّام، أو بزّاع، أو فصّاد لم يجز المعتاد، انكسر<sup>33</sup> دن في طريق الفرات ضمن الحمال قيمته في مكان حمله بلا أجر، أو في موضع كسر مع حصّة أجره، والأجير الخاصّ يستحقّ الأجر بتسليم نفسه مدّته، وإن لم يعمل كالأجير للخدمة سنة، أو لرعي الغنم، وسمّي أجير واحد؛<sup>34</sup> لأنّه لا يعمل لغيره، ولا يضمن ما تلف في يده أو بعمله.

28 ب : (ولم يصحّ).

29 أ ، م : (لم تصحّ).

30 ج - (لم يصحّ إن لم يعمه فإن زرعها) صح هـ.

31 أ ، ج ، م ، ب : (فسمّي).

32 م : (من الدابة).

33 أ ، ج ، م ، ب : (فإن انكسر).

34 م ، ب : (وحد).

## [فصل الإجارة على أحد الشرطين]

وصحّ ترديد الأجر بالترديد في خياطة الثوب فارسياً أو رومياً، وصبغته بعصفر، أو زعفران، وفي إسكان البيت عطّاراً، أو حدّاداً، أو في الدابّة<sup>35</sup> إلى كوفة، أو واسط، أو في هذه الدار،<sup>36</sup> أو هذه، وفي الحمل<sup>37</sup> عليها<sup>38</sup> كر برّ أو شعير، ويجب<sup>39</sup> أجر ما وجد، ولو ردّد في خياطة<sup>40</sup> اليوم أو غدّاً، فله ما سمّي إن خاط<sup>41</sup> اليوم، وأجر مثله إن خاط<sup>42</sup> غدّاً، ولا يجاوز<sup>43</sup> به المستمى.

## [فصل إجارة العبد]

ولا يسافر بعبد مستأجر للخدمة إلّا بشرطه،<sup>44</sup> ولا يستردّ مستأجر أجر ما عمل عبد محجور، ولا يضمن أكل غلّة عبد غصبه فأجر نفسه، وصحّ للعبد قبضها، ويأخذها مولاه قائمة، ولو استأجر عبداً شهرين شهراً بأربعة، وشهراً بخمسة صحّ والأوّل بأربعة. وحكّم الحال إن قال مستأجر العبد: "مرض هو"، أو "أبق من أوّل"<sup>45</sup> المدّة فقال<sup>46</sup> المؤجّر: [90a] "في آخرها".

## [فصل الاختلاف في الإجارة]

وصدّق ربّ الثوب في "أمرتك أن تعمله قباء"، أو "تصبغه أحمر" لا أجير قال: "أمرتني بما عملت" وفي "عملت لي مجاناً" لا صانع قال: "بل بأجر".

## باب فسخ الإجارة

هي تفسخ بعيب فوّت النفع؛ كخراب الدار، وانقطاع ماء الأرض، والرحى، أو أخلّ به؛ كمرض العبد، ودبر الدابّة، فلو انتفع بالمعيب، أو أزال المؤجّر العيب سقط خياره، وبخيار الشرط، والرؤية، وبالعدر، وهو لزوم

35 ج ، ب : (وفي الدابّة).

36 أ ، ج ، م : (وفي هذه الدار).

37 أ ، م ، ب : (وفي حمل).

38 أ - (عليها) صح هـ ؛ ب - (عليها).

39 م : (وتجب).

40 ج : (في خياطته).

41 م ، ب : (إن خاطه).

42 أ ، م ، ب : (إن خاطه).

43 ب : (ولا تجاوز).

44 أ : (إلا بشرط).

45 أ ، م ، ب : (في أوّل).

46 أ ، ج ، م ، ب : (وقال).

ضرر لم يستحقّ بالعقد إن بقي كما في سكن وجع ضرر استأجر<sup>47</sup> لقلعه، وموت عرس استؤجر من يطبخ وليمتها،<sup>48</sup> ولحوق دين لا يقضي<sup>49</sup> إلا بثمن ما آجر، وسفر مستأجر عبد للخدمة مطلقاً أو في المصر، وإفلاس مستأجر دكان ليّجر، وخطاط استأجر عبداً ليخيط فترك عمله، وبداء مكثري الدابة من سفره بخلاف بداء المكاري، وترك خياطة مستأجر عبد ليخيط<sup>50</sup> ليعمل في الصرف، ويبيع ما آجره. وينفسخ<sup>51</sup> بموت أحد<sup>52</sup> عاقدين<sup>53</sup> عقدها لنفسه، فإن عقد<sup>54</sup> لغيره فلا، كالوكيل والوصي ومتوليّ الوقف.

### مسائل شتى

ومن<sup>55</sup> أحرق حصائد<sup>56</sup> أرض مستأجرة أو مستعارة، فاحترق<sup>57</sup> شيء<sup>58</sup> في أرض غيره، لا يضمن فإن أقعد خطاط أو صبّاع في دكانه [90b] من يطرح عليه العمل بالنصف صحّ؛ كاستئجار جمل يحمل عليه محملاً وراكبين،<sup>59</sup> وحمل محملاً معتاداً، ولو رآه<sup>60</sup> الجمال فأجود. فإن استأجره<sup>61</sup> لحمل<sup>62</sup> قدر زاد فأكل منه زاد<sup>63</sup> عوضه. ومن قال لغاصب داره: "فرغها وإلا فأجرتها كل شهر كذا"، فلم يفرغ، فعليه المسمى إلا إذا جحد الغاصب ملكه، وإن أقام عليه بيّنة من بعد، أو أقرّ بالملك له لكن قاله: <sup>64</sup> "لا أريد بهذا الأجر"، وصحّت الإجارة وفسخها، والمزارعة، والمعاملة، والوكالة، والكفالة، والمضاربة، والقضاء، والإمارة، والإيضاء، والطلاق، والعتاق، والوصيّة، والوقف مضافة، لا البيع وإجازته، وفسخه، والقسمة، والشركة، والهبة،<sup>65</sup> والنكاح،<sup>66</sup> والرجعة، والصلح عن مال، وإبراء الدين.

- 47 أ، ج، م، ب: (استؤجر).  
48 ج، ب: (لوليومتها).  
49 أ، ج، م، ب: (لا يقضى).  
50 أ - (ليخيط) صح هـ.  
51 أ، م: (وتنفسخ)؛ ج، ب: (وتفسخ).  
52 ج - (أحد) صح هـ.  
53 ج، ب: (العاقدين).  
54 م: (فإن عقدها).  
55 أ، ج، م، ب: (من).  
56 ق - (حصائد) صح هـ.  
57 ج: (فأحرق).  
58 ج: (شيئاً).  
59 م - (وراكبين) صح هـ.  
60 أ: (فلو أراه)؛ م، ب: (ولو أراه).  
61 م، ب: (فإن استأجر).  
62 أ، م: (ليحمل).  
63 ج، ب: (رد).  
64 ج: (لكن قال).  
65 ب: (والنكاح).  
66 ب: (والهبة).

## ٣٥- كتاب المكاتب

الكتابة؛ إعتاق المملوك يداً حالاً ورقبةً مآلاً، فإن كاتب قنّه ولو صغيراً يعقل بمال حال، أو منجم، أو مؤجل، أو قال : "جعلت عليك ألفاً تؤدّيه نجومياً أولها كذا وآخرها كذا، فإن أدّيته فأنت حرّ، وإن عجزت<sup>1</sup> فقتن"، وقبل العبد صحّ، وخرج من يده دون ملكه، وعتق مجاناً إن أعتق. وغرم السيّد إن وطئ مكاتبته، أو جني عليها، أو على ولدها، أو مالها.

### [فصل في الكتابة الفاسدة]

فإن كاتب على قيمته أو عين لغيره يتعيّن بالتعيين، أو مائة ليردّ سيّده عبداً غير عين، [91a] أو المسلم على خمر أو خنزير فسد، وعتق فيهما، وسعى في قيمته إن أدّى ما سمّي، ولا ينقص ممّا سمّي وزيد عليه، وصحّت على حيوان ذكر جنسه فقط، ويؤدّي الوسط، أو قيمته، وفي كافر كاتب عبداً مثله بخمر مقدرة،<sup>2</sup> وأيّ أسلم لسيّده قيمتها وعتق بقبض الخمر.

### باب تصرف المكاتب

صحّ بيعه وشراؤه وسفره، وإن شرط ضده،<sup>3</sup> أو<sup>4</sup> نهي عنه،<sup>5</sup> وإنكاح أمته، وكتابة عبده، وله ولاؤه إن أدّى بعد عتقه، ولسيّده إن<sup>6</sup> قبله، لا تزوّجه إلاّ بإذن<sup>7</sup> ولا هبته ولو بعوض، ولا تصدّقه<sup>8</sup> إلاّ بيسير، وتكفّله وإقراضه وإعتاق عبده ولو بمال، وبيع نفس عبد<sup>9</sup> منه، وإنكاحه، والأب والوصي في رقيق الطفل كالمكاتب، وشيء من ذا لا يصحّ من مأذون ومضارب وشريك، ويكاتب عليه بالشراء ولده وأبواه، لا من لا ولاد<sup>10</sup> بينهما، وصحّ بيع أمّ ولده شراها بدونه، فإن شرى معه فلا؛ كولد ولد من أمته، وكسبه له، فإن كاتب<sup>11</sup> قنّين له زوجين، فولدت دخل في كتابتها، وكسبه لها،<sup>12</sup> فإن ولدت حرّة بزعمها من مكاتب أو عبد نكحها بإذن فاستحقت،

1 م : (فإن عجزت).

2 أ، ج، م، ب : (مقدر) ؛ ب + (يصحّ).

3 ج - (شرط ضده) صح هـ.

4 م، ب - (شرط ضده أو).

5 أ - (أو نهي عنه).

6 م : (إن أدّى).

7 ب : (إلا بإذنه).

8 أ، م : (وتصدّقه).

9 ب : (عبده).

10 ب : (من ولاد).

11 ج : (وإن كاتب).

12 ج - (وإن كاتب قنّين له زوجين فولدت دخل في كتابتها وكسبه لها) صح هـ.

فولدها عبد، فإن وطئ أمة بملكه<sup>13</sup> فاستتحتت، أو لشراء<sup>14</sup> فاسد فردت أخذ عقرها في الحال، كالمأذون بالتجارة، ولو نكح فوطئ أخذ حين عتق، [91b] وصحّ تدبير مكاتبه، وعجز نفسه، وكان مدبراً، أو مضى عليها وسعى في ثلثي قيمته، أو ثلثي البدل إن مات سيده فقيراً، واستيلاء مكاتبته، ومضت عليها، أو عجزت وكانت<sup>15</sup> أم ولد،<sup>16</sup> وكتابة أم ولده فعتقت<sup>17</sup> بموته مجاناً ومدبره، وسعى في ثلثي قيمته أو كلّ البدل في موت سيده معسراً، وصلحه مع مكاتبه على نصف حال من بدل مؤجل، فإن مات مريض كاتب عبده على ضعف قيمته بأجل، وردّ ورثته أدى ثلثي البدل حالاً، وباقيه مؤجلاً، أو استرق وفي نصف قيمته هنا، أدى ثلثيها حالاً<sup>18</sup> أو استرق، فإن قال حرّ لسيد: "كاتب عبدك على كذا"، وشرط العتق بأدائه أولاً، ففعل وأدى الحرّ عتق، ولم يرجع،<sup>19</sup> فإن قبل<sup>20</sup> العبد فهو مكاتب، فإن كوتب حاضر وغائب، وقبل الحاضر فأدى قبل جبراً وعتقاً، ولم يرجع على الآخر، وقبول الغائب لغو لم يؤخذ<sup>21</sup> بشيء،<sup>22</sup> فإن كوتبت أمة وطفلان لها وقبلت فأدى<sup>23</sup> أدى لم يرجع وعتقوا.

### باب كتابة العبد<sup>24</sup> المشترك

أحد شريكي عبد أذن للآخر بكتابة حصته بألف وقبضه، ففعل وقبض بعضه، فذا له إن عجز، مكاتبه لرجلين جاءت<sup>25</sup> بولد فادّعاها أحدهما، ثمّ جاءت بأخر فادّعاها الآخر، فعجزت، فهي أم ولد للأول، وضمن نصف قيمتها، ونصف عقرها،<sup>26</sup> وشريك<sup>27</sup> عقرها، وقيمة الولد [92a] وهو ابنه، وأيّ دفع العقر إليها صحّ، فإن لم يبطأ<sup>28</sup> الثاني ودبرها فعجزت، بطل تدبيره، وهي أم ولد للأول،<sup>29</sup> والولد له، وضمن لشريكه نصف عقرها،

13 أ : (ملكه) ؛ ج ، ب : (في ملكه).

14 أ ، ب : (أو بشراء).

15 م : (فكانت).

16 م ، ب : (ولده).

17 أ ، ج ، م ، ب : (واعتقت).

18 ب - (وباقيه مؤجلاً أو استرق وفي نصف قيمته هنا أدى ثلثيها حالاً) صح هـ.

19 ب + (على العبد).

20 أ ، م ، ب : (وإن قيل).

21 ب : (لم تؤخذ).

22 أ : (شيء).

23 ب : (وأي).

24 م : (عبد).

25 أ ، ج : (وجاءت).

26 م ، ب + (لشريكه) صح هـ.

27 أ ، ج ، م ، ب : (وشريكه).

28 أ ، ب : (وإن لم يبطأ).

29 ج : (الأول).



ونصف قيمتها، فإن حرّرها أحدهما<sup>30</sup> غنياً فعجزت ضمن نصف قيمتها لشريكه، ورجع به عليها، عبد لرجلين  
دبره أحدهما، ثم حرّ الآخر مليئاً أو عكساً، أعتق المدبر، واستسعى<sup>31</sup> فيهما، أو ضمن<sup>32</sup> شريكه في الأولى<sup>33</sup>  
فقط.

## باب الموت والعجز

مكاتب عجز عن نجم أن<sup>34</sup> له وجهاً<sup>35</sup> سيصل لا يعجزه الحاكم إلى ثلاثة أيام، وإلا عجزه، وفسخها  
بطلب سيده، أو سيده<sup>36</sup> برضاه، وعاد رقه وما في يده لسيده، فإن مات عن وفاء، لم يفسخ،<sup>37</sup> وقضي البدل  
من ماله، وحكم بموته حرّاً، والإرث منه، وعتق بنيه ولدوا في كتابته، أو شراهم، أو كوتب هو وابنه صغيراً أو كبيراً  
بمزة، وإن لم يترك شيئاً،<sup>38</sup> فمن ولد في كتابته سعى على نجومه، وإذا<sup>39</sup> أدى حكم بعتق أبيه قبل موته وبعثقه،  
ومن شراه أدى البدل حالاً، أو ردّ رقيقاً فإن ترك ولداً من حرّة ودينياً يفي بدها، فجنى الولد وقضي به على  
عاقلة أمه لم يكن ذلك تعجيزاً لأبيه، وإذا اختصم<sup>40</sup> قوم أمه وأبيه في ولاية، فقضي به لقوم أمه فهو تعجيز،  
وطاب لسيده ما أدى إليه من صدقة فعجز، فإن جنى عبد فكاتبه سيده [92b] جاهلاً، فعجز أو مكاتب  
فلم يقض به فعجز دفع أو فدي، وإن قضي به عليه مكاتباً فعجز بيع فيه، ولا تنفسخ بموت السيد، وأدى  
البدل<sup>41</sup> إلى ورثته على نجومه؛ فإن أعتقه بعضهم لا يصح، وإن أعتقوه عتق مجاناً.

30 ج - (أحدهما) صح هـ.

31 أ، م، ب : (أو استسعى).

32 أ : (ضمن).

33 أ، م، ب : (في الأول).

34 أ، ج، م، ب : (إن كان).

35 أ، ج، م، ب : (وجه).

36 أ، ج - (أو سيده) صح هـ.

37 أ : (لم تفسخ).

38 ب : (وفاء).

39 ب : (فإذا).

40 أ، م، ب : (وإن اختصم).

41 ب : (المال).

## ٣٦- كتاب الولاء

من أعتق بإعتاق أو بفرع له، أو بملك قريبه، فولأؤه لسيّده وإن شرط عدمه، ومن أعتق أمة زوجها قنّ، فولدت لأقلّ من نصف حول، فله ولاء الولد بلا نقل عنه، وكذا لو ولدت ولدين أحدهما لأقلّ من ذلك، فإن ولدت لأكثر منه فولأه الولد لسيّدها، فإن عتق<sup>1</sup> الأب جرّ ولاء ابنه إلى قومه، عجميّ له مولى موالات،<sup>2</sup> نكح معتقاً فولدت، فولأه ولدها لمولاهها، والمعتق عصبة قدّم النسبىة عليه، وهو على ذي الرحم، فإن مات السيّد، ثمّ المعتق، فإنّ له لأقرب عصبة سيّده، ولا ولاء للنساء إلاّ ما أعتقن كما في الحديث.<sup>3</sup>

### فصل [في ولاء الموالات]

إن أسلم رجل على يد رجل ووالاه، أو غيره على أن يرثه، ويعقل عنه صحّ، وعقله عليه وإرثه له، وأخر على ذي<sup>4</sup> الرحم، وله النقل عنه بمحضر الآخر<sup>5</sup> إلى غيره إن لم يعقل عنه، فإن عقل عنه، أو عن ولده فلا، ولا يوالي معتق أحداً.

1 أ، ج، ب : (فإن أعتق).

2 ج : (الموالات).

3 أخرج البيهقي في السنن الكبرى (22034) من طريق إبراهيم قال: كان عمر وعليّ وزيد بن ثابت "لا يورثون النساء من الولاء إلاّ ما أعتقن" (306/10).

4 ب : (عن ذي).

5 أ - (الأخر).

## ٣٧- كتاب الإكراه

هو فعل يوقعه بغيره، فيفوت به رضاه، أو يفسد اختياره مع بقاء أهليته، وشرطه؛ قدرة المكره على إيقاع ما هدد به سلطاناً كان أو لصاً، وخوف المكره [93a] إيقاعه، وكون المكره به متلفاً نفساً، أو عضواً، أو موجباً عمماً يعدم<sup>6</sup> الرضا، والمكره ممتنعاً مما أكره عليه قبله لحقه، أو لحق آخر، أو لحق الشرع، فلو أكره بقتل أو ضرب شديد، أو حبس حتى باع، أو شرى، أو أقر، أو أجر فسخ أو أمضى، ويملكه المشتري إن قبض فيصح إعتاقه، ولزومه قيمته، فإن قبض ثمنه، أو سلم طوعاً نفذ، وإن قبضه مكرهاً لا، وردّه إن بقي، فلو أكره البائع لا المشتري، وهلك المبيع في يده ضمن قيمته للبائع،<sup>7</sup> وللمكره<sup>8</sup> أن يضمن<sup>9</sup> المكره،<sup>10</sup> فإن ضمنه<sup>11</sup> رجع على المشتري بقيمته، وإن ضمن<sup>12</sup> المشتري نفذ كل شراء بعده، لا ما قبله، فإن أكره على أكل ميتة، أو دم، أو لحم خنزير، أو شرب خمر مجبس، أو ضرب، أو قيد لم يحل، وبقتل أو قطع حل، فإن صبر فقتل أثم كما في الخمصة. وعلى الكفر بقتل، أو قطع، رخص له أن يظهر ما أمر،<sup>13</sup> وقلبه مطمئن بالإيمان، وبالصبر أجر، ولم يرخص بغيرهما، ورخص له إتلاف مال المسلم<sup>14</sup> بهما، وضمن المكره لا قتله، ويقاد المكره فقط، وصح نكاحه وطلاقه وعتقه، ورجع بقيمة العبد، ونصف المستمى إن لم يطأ، وندره، ويمينه، وظهاره، ورجعته، وإيلاؤه، وفيؤه فيه،<sup>15</sup> وإسلامه بلا قتل لو رجع، لا إبرأؤه مديونه أو كفيله، وردّته فلا تبين عرسه، فإن ادّعت البيئونة، وقال: "أظهرتها وقلبي مطمئن بالإيمان" صدق،<sup>16</sup> [93b] ولو زنى يحدّ إلا<sup>17</sup> أكرهه سلطان.

6 أ + (به).

7 أ - (لا المشتري وهلك المبيع في يده ضمن قيمته للبائع) صح هـ.

8 أ، ج، م، ب : (وله).

9 أ، م، ب + (أيا شاء).

10 أ، م، ب - (المكره).

11 أ، م، ب : (فإن ضمن المكره).

12 أ : (فإن ضمن).

13 أ، ج، م، ب + (به).

14 أ، ج، م : (مسلم).

15 أ - (فيه).

16 أ، م - (فإن ادّعت البيئونة وقال أظهرتها وقلبي مطمئن بالإيمان صدق) ؛ ج - (فإن ادّعت البيئونة وقال أظهرتها وقلبي مطمئن بالإيمان صدق) صح هـ.

17 م، ب : (إلا إذا).

## ٣٨- كتاب الحجر

هو منع نفاذ<sup>1</sup> القول،<sup>2</sup> وسببه؛ الصغر، والجنون، والرق. فلم يصحّ طلاق صبي ومجنون غلب، وعتقهما، وإقرارهما. وصحّ طلاق العبد وإقراره في حقّ نفسه لا في حقّ سيّده، فلو أقرّ بمال أحرّ إلى عتقه، ومحد وقود عجل، ومن عقد منهم وهو يعقله أجاز وليّه أو فسخ،<sup>3</sup> وإن أتلفوا شيئاً ضمنوا، ولا يحجر حرّ مكلف بسفه<sup>4</sup> وفسق ودين، وصحّ منه بعد حجره ما صحّ قبله، بل مفتّ ماجن، وطبيب جاهل، ومكّار مفلس، فإن بلغ غير رشيد لم يسلمّ إليه ماله حتّى يبلغ خمساً وعشرين سنة، وصحّ تصرفه قبله وبعده<sup>5</sup> يسلمّ ولو بلا رشد، وحبس القاضي المديون لبيع ماله لدينه، وقضى دراهم دينه من دراهمه، وباع دنائره لدراهم دينه،<sup>6</sup> وبالعكس استحساناً، لا عرضه وعقاره، ومن أفلس ومعه عرض شراه فبائعه أسوة للغرماء.

### فصل [في البلوغ]

بلوغ الغلام؛ بالاحتلام، والإحبال، والإنزال، والجارية؛ بالاحتلام، والحيض، والحبل، فإن لم يوجد فحتى يتمّ له ثماني عشرة سنة، ولها سبع عشرة،<sup>7</sup> وقالوا فيهما : بتمام<sup>8</sup> خمس عشرة، وبه يفتى، وأدنى مدّته له اثنتا<sup>9</sup> عشرة سنة، ولها تسع سنين، فإن راهقا فقالا : "بلغنا"<sup>10</sup> صدّقا، وهما كالبالغ حكماً.

1 أ، ج، م، ب + (تصرف).

2 أ، ج، م، ب : (قولي).

3 أ، ج، م : (أو رد) ؛ ب : (أو رده).

4 م : (لسفه).

5 أ - (يسلم إليه ماله حتّى يبلغ خمساً وعشرين سنة وصحّ تصرفه قبله وبعده) صح هـ.

6 ج، ب - (وقضى دراهم دينه من دراهمه وباع دنائره لدراهم دينه) صح هـ.

7 ب + (سنة).

8 ج - (ثماني عشرة سنة ولها سبع عشرة وقالوا فيهما بتمام) صح هـ.

9 أ - (اثنتا) صح هـ.

10 ج : (قد بلغنا).

## [94a] ٣٩- كتاب المأذون

الإذن فك الحجر وإسقاط الحق، ثم يتصرف العبد لنفسه بأهليته، فلم يرجع بالعهد على سيده، ولم يوقت، فعبد أذن يوماً مأذون حتى يحجر عليه، ولم يتخصّص بنوع، فإن أذن في نوع عمّ أذنه في الأنواع، ويثبت دلالة؛ فعبد رآه سيده يبيع ويشترى وسكت مأذون، وصريحاً؛ فلو أذن مطلقاً صحّ كل<sup>1</sup> تجارة منه، فيبيع ويشترى، ولو بغبن فاحش، ويوكل بهما، ويرهن، ويرهن، ويتقبّل<sup>2</sup> الأرض، ويأخذها مزارعة ويشترى بذراً يزرعه، ويشارك عناناً، ويدفع المال ويأخذه مضاربة، ويستأجر، ويؤجر نفسه، ويقرّ بوديعة وغصب ودين ويهدي طعاماً يسيراً، ويضيّف من يطعمه، ويحطّ من الثمن لعيب<sup>3</sup> قدرأ عهد<sup>4</sup>. ولا يتزوج<sup>5</sup> ولا يزوّج<sup>6</sup> رفيقه، ولا يكاتبه، ولا يعتق أصلاً، ولا يقرض، ولا يهب ولو بعوض<sup>7</sup>. وقالوا: لا بأس للمرأة بتصدق<sup>8</sup> شيء يسير من بيت زوجها، وكلّ دين وجب بتجارته، أو بما هو في معناها؛ كبيع وشراء وإجارة واستئجار<sup>9</sup>، وغرم ودبيعة، وغصب، وأمانة جحدها، وعقر وجب بوطء مشرية بعد الاستحقاق يتعلّق برقبته يباع فيه، ويقسم ثمنه بالحصص، وبكسبه حصل قبل الدين أو بعده وبما اتّهب، [94b] لا بما أخذه سيده منه قبل الدين، وطولب بما بقي بعد عتقه، وللسيد أخذ غلّة مثله مع وجود<sup>10</sup> الدين،<sup>11</sup> وزيادة<sup>12</sup> عليها<sup>13</sup> للغرماء، وينحجر<sup>14</sup> إن أبق،<sup>15</sup> أو مات سيده، أو جنّ مطبقاً، أو لحق بدار الحرب مرتدّاً، أو حجر عليه بشرط أن يعلم هو وأكثر أهل سوقه، والأمة إن استولدها، لا إن دبّر،<sup>16</sup> وضمن قيمتهما للغريم،<sup>17</sup> ولو حجر فأقرّ أن ما معه أمانة أو غصب، أو بدين عليه صحّ، ولو شمل دينه ماله ورقبته لم يملك سيده ما معه، فلم يعتق عبد كسبه بإعتاق سيده، وعتق إن لم يحطّ دينه، ويبيع من سيده

1 ج - (كل) صح هـ.

2 م : (ويقبل).

3 ج ، ب : (ببيع).

4 أ - (عهد) صح هـ.

5 م - (ولا يتزوج).

6 ج - (ولا يزوج) صح هـ.

7 م - (ولا يعتق أصلاً ولا يقرض ولا يهب ولو بعوض) صح هـ.

8 ج : (أن يتصدق).

9 أ ، م : (واستئجار).

10 ق - (مع وجود) صح هـ.

11 أ ، م ، ب : (دين) ؛ ج : (دينه).

12 أ ، ج ، م : (وما زاد) ؛ ب : (والزيادة).

13 أ ، ج ، م - (عليها).

14 ج : (ويحجر).

15 أ : (لو أبق).

16 أ ، م ، ب : (لا إن دبّر ها).

17 ج : (للغرماء).

بمثل القيمة لا بأقل، وسيده منه بمثلها أو بأقل، فلو باع بالأكثر<sup>18</sup> حطّ الفضل، أو نقض العقد،<sup>19</sup> وبطل ثمنه لو سلّم مبيعه قبل قبضه، وله حبس مبيعه<sup>20</sup> لثمنه، وصحّ إعتاقه مديوناً، وضمن السيّد الأقلّ من دينه، وقيّمته، والعبد<sup>21</sup> فضل دينه معتقاً، فإن بيع عبد ذو دين محيط برقبته، وغيبه المشتري فأجاز<sup>22</sup> الغريم بيعه وله ثمنه، أو ضمن المشتري أو البائع قيمته، فإن ضمّنه، وردّ عليه بعيب رجع على الغريم بقيّمته، وعاد حقه في العبد، فإن باعه<sup>23</sup> سيّده معلماً بدينه،<sup>24</sup> فللغريم ردّ بيعه إن لم يصل ثمنه إليه، وإن وصل ولا محاباة في البيع لا، ولا يخاصم المشتري منكرًا دينه إن غاب بئعه، ولو اشترى عبد، وباع ساكتاً عن إذنه وحجره فهو مأذون، [95a] ولا يباع لدينه إلا إذا أقرّ سيّده بإذنه.

### [فصل في حكم تصرف الصبي]

وتصرف الصبي إن نفع كالإسلام والانتخاب صحّ بلا إذن، وإن ضرّ كالطلاق والعتاق<sup>25</sup> لا، وإن أذن به، وما نفع وضرّ كالبيع والشراء علّق بإذن وليّه،<sup>26</sup> وشرطه؛ أن يعقل البيع سالباً للملك والشراء جالباً له. ووليّه؛ أبوه ثمّ وصيّّه، ثمّ جدّه ثمّ وصيّّه، ثمّ القاضي أو وصيّّه، ولو أقرّ بما معه من كسبه أو إرثه صحّ.

18 م : (بأكثر).

19 ب : (البيع).

20 أ - (مبيعه) صح هـ.

21 ب : (وهو).

22 ب : (أجاز).

23 ب : (فإن باع).

24 أ : (لدينه).

25 أ، م، ب : (والعتق).

26 أ - (وليّه) صح هـ.

## ٤٠ - كتاب الغصب

هو أخذ مال متقوم محترم بلا إذن مالكة، يزيل يده، فاستخدام العبد، وحمل الدابة غصب، لا جلوسه على البساط. وحكمه : الإثم لمن علم، وردّ العين قائمة، والغرم هالكه، وتجب<sup>1</sup> المثل<sup>2</sup> في المثلي؛ كالمكيل، والموزون، والعددي المتقارب، وإن انقطع<sup>3</sup> المثل<sup>4</sup> فقيمه يوم يختصمان،<sup>5</sup> وفي غير المثلي قيمته يوم غصبه<sup>6</sup> كالعددي المتفاوت، فإن ادعى الهلاك حبس حتى يعلم أنه لو بقي لظهر،<sup>7</sup> ثمّ قضي عليه بالبدل. وشرطه : كون المغصوب نقلياً، فلو غصب<sup>8</sup> عقاراً وهلك في يده لم يضمن، وضمن ما نقص بفعله، كسكنانه وزرعه، أو بإجارة عبد غصب، وتصدق بأجره، وأجر مستعاره، وريح حصل بالتصرف في مودعه، أو مغصوبه متعيّناً بالإشارة، أو بالشراء<sup>9</sup> بدراهم الوديعه، أو الغصب، ونقدها، فإن أشار إليها ونقد غيرها، أو إلى غيرها أو أطلق، ونقدها لا، ويفتي به [95b] وإن غصب<sup>10</sup> وغير فزال اسمه وأعظم منافعه ضمنه وملكه بلا حلّ قبل أداء بدله؛ كذبح شاة وطبخها أو شيتها، وطحن برّ وزرعه،<sup>11</sup> وجعل حديد سيفاً، وضفر إناء، والبناء على ساحة ولبن، فإن ضرب الحجرين درهماً وديناراً أو إناء<sup>12</sup> لم يملكه، وهو لمالكة بلا شيء، فإن ذبح شاة غيره طرحها المالك عليه، وأخذ قيمتها، أو أخذها وضمّنه نقصانها، وكذا لو خرق ثوباً وفوّت بعض العين وبعض نفعه لا كلّه، وفي يسير نقصه ولم يفوّت شيئاً منها ضمن ما نقص. ومن بنى في أرض غيره، أو غرس أمر بالقلع والردّ، وللمالك أن يضمن له قيمة بناء أو شجر أمر بقلعه إن نقصت،<sup>13</sup> فتقوم<sup>14</sup> بلا شجر وبناء، وتقوم<sup>15</sup> مع أحدهما مستحقّ القلع، فيضمن الفضل، فإن حمّر الثوب، أو صفر، أو لتّ السويق بسمن ضمّنه قيمته أبيض ومثل سويقه، أو أخذها وغرم ما زاد الصبغ والسمن، فإن سوّد ضمّنه قيمته<sup>16</sup> أبيض، أو أخذه ولا شيء للغاصب؛ لأنّه نقص.

1 أ، م : (ويجب).

2 أ : (المثلي).

3 أ، ج، م، ب : (فإن انقطع).

4 أ، م، ب : (المثلي).

5 م، ب : (يختصمان).

6 أ، م، ب : (غصب).

7 أ : (أظهر).

8 ج : (ولو غصب).

9 م : (وبالشراء).

10 أ، م، ب : (فإن غصب).

11 ب : (أو زرعه).

12 م - (أو إناء).

13 أ، ج، م، ب + (به).

14 م، ب : (فيقوم).

15 م، ب : (ويقوم).

16 أ، م - (قيمه).

## فصل [في بيان مسائل تتصل بمسائل الغصب]

ولو غيَّب ما غصب وضمَّن للمالك قيمته<sup>17</sup> ملكه، وصدَّق الغاصب في قيمته مع حلفه إن لم يقيم<sup>18</sup> حجة الزيادة، فإن ظهر وقيمته أكثر، وقد ضمن الغاصب بقوله: أخذه المالك، وردَّ عوضه أو أمضى الضمان، وإن ضمن<sup>19</sup> بقول مالكه، أو بحجته، أو بنكول غاصبه، فهو له ولا خيار للمالك، ونفذ بيع غاصب [96a] ضمَّن بعد بيعه لا إعتاق ضمَّن بعده، وزوائد الغصب متصلة كالسمن، والحسن، ومنفصلة كالولد والثمر، لا يضمن إلا بالتعدِّي أو بالمنع<sup>20</sup> بعد الطلب، وضمَّن نقصان ولادة<sup>21</sup> معه، وجبر بولد يفي به، فلو زنى أمة<sup>22</sup> غصبها فردت حاملاً، فولدت، فماتت ضمن قيمتها<sup>23</sup> بخلاف الحرَّة، ومنافع ما غصب سكنه أو عطَّله، وإتلاف خمر المسلم وخنزيره، ولو أتلفهما لدميِّ ضمن، ولو غصب خمر مسلم فخلَّلها<sup>24</sup> بما لا قيمة له، أو جلد ميتة فدبغ به أخذها المالك بلا شيء، ولو أتلفها ضمن، ولو خلَّلها بذئ قيمة ملكه ولا شيء عليه،<sup>25</sup> فلو دبغ به الجلد أخذه المالك وردَّ ما زاد الدبغ، ولو أتلفه لا يضمن، وضمن بكسر معزف، وإراقة سكر، ومنصف، وصحَّ بيعها<sup>26</sup> وفي أمّ ولد<sup>27</sup> غصبت فهلكت<sup>28</sup> لا يضمن بخلاف المدبَّرة. ومن حلَّ قيد عبد غير،<sup>29</sup> أو رباط دابَّته،<sup>30</sup> أو فتح إصطبلها، أو قفص طائره<sup>31</sup> فذهبت، أو سعى إلى سلطان من يؤذيه، ولا يدفع بلا رفع، أو من يفسق، ولا يمتنع بنهيه، أو قال لسلطان: <sup>32</sup> قد يغرم وقد لا أنه وجد مالاً فغرمه شيئاً لا يضمن، ولو غرم<sup>33</sup> ألبنة ضمنه،<sup>34</sup> وكذا لو سعى بغير حقّ عند محمَّد زجرًا له،<sup>35</sup> وبه يفتي والله أعلم.

17 أ - (قيمته) صح هـ.

18 م : (إن لم تقيم).

19 ج - (وإن ضمن) صح هـ.

20 م : (أو المنع).

21 ج + (الجارية).

22 أ، ج، م، ب : (بأمة).

23 أ، ج، ب + (يوم علقت).

24 م : (فتخللها).

25 م - (عليه) صح هـ.

26 ب : (بيعهما).

27 ب : (الولد).

28 م : (وهلكت).

29 ب : (غيره).

30 ج : (دابَّة).

31 م : (طائر).

32 أ، م، ب : (مع سلطان).

33 أ، ج، م، ب : (وإن غرم).

34 أ، ج، م، ب : (ضمن).

35 م - (له) صح هـ.



## ٤١- كتاب الشفعة

هي تملك عقار على مشتريه جبراً بمثل ثمنه، وتجب بعد البيع، وتستقرّ بالإشهاد، [96b] وتملك<sup>1</sup> بالأخذ بالتراضي، أو بقضاء القاضي بقدر رؤوس الشفعاء لا الملك،<sup>2</sup> للخليط في نفس المبيع ثمّ له في حقّ المبيع؛ كالشرب والطريق خاصّين كشرب نهر لا يجري فيه السفن، وطريق لا ينفذ، ثمّ لجار ملاصق، بابه في سكة أخرى، كواضع جذع<sup>3</sup> على حائط.

### [باب طلب الشفعة]

ويطلبها الشفيع في مجلس علمه بالبيع بلفظ يفهم طلبها،<sup>4</sup> ك"طلبت الشفعة" ونحوه، وهو طلب موثبة، ثمّ يشهد عند العقار، أو على من معه هو من بائع أو مشتر، فيقول: "اشتري فلان هذه الدار، وأنا شفيعها، وقد كنت طلبت الشفعة، وأطلبها الآن، فاشهدوا عليه"، وهو طلب إشهاد، ثمّ يطلب عند قاض فيقول: "اشتري زيد دار كذا، وأنا شفيعها بدار كذا لي، فمره يسلم إلي"، وهو طلب تمليك وخصومة، وتأخير لا تبطل<sup>5</sup> الشفعة، وقال محمّد: إذا أخره شهراً بطلت، وبه<sup>6</sup> يفتى. وإذا طلب؛ سأل القاضي الخصم، فإن أقرّ بملك ما يشفع به، أو نكل عن الحلف<sup>7</sup> على العلم<sup>8</sup> بأنّه مالك كذا، أو برهن الشفيع سألّه عن الشراء، فإن أقرّ به أو نكل عن الحلف على الحاصل أو السبب، أو برهن الشفيع قضي له به،<sup>9</sup> وإن لم يحضر الثمن وقت الدعوى، وإذا قضي<sup>10</sup> لزمه<sup>11</sup> إحضاره، وللمشتري حبس الدار<sup>12</sup> لقبض ثمنه، فلو قيل للشفيع: "أدّ الثمن" فأخر لا تبطل شفيعته،<sup>13</sup> ولا يسمع<sup>14</sup> البيّنة<sup>15</sup> حتّى يحضر المشتري [97a] فيفسخ بحضوره، ويقضى بالشفعة، والعهدة

1 أ + (عقار).

2 ب : (لا للمالك).

3 ب : (جنوع).

4 ج - (الشفيع في مجلس علمه بالبيع بلفظ يفهم طلبها) صح هـ ؛ ب - (طلبها) صح هـ.

5 م : (لا يبطل).

6 ج : (به).

7 أ : (عن اليمين).

8 ج - (على العلم) صح هـ.

9 ج : (بها).

10 أ - (قضي) صح هـ ؛ م : (لزمه).

11 أ : (لزم) ؛ م : (قضي).

12 أ ، م ، ب : (العقار).

13 أ ، ج ، م - (شفيعته) ؛ ب - (شفيعته) صح هـ ؛ ب + (والخصم البائع إن لم يسلم) صح هـ.

14 ب : (يستمع).

15 ج ، ب + (عليه).

على البائع، وللشفيح خيار الرؤية والعيب، وإن شرط المشتري البراءة منه، وإن اختلف<sup>16</sup> الشفيح والمشتري في الثمن صدق المشتري، ولو برهنا، فالشفيح أحق، وإن ادعى المشتري ثمناً، وبائعه أقل منه بلا قبضه فالقول له، ومع قبضه للمشتري، وأخذ في حط الكلّ بالكلّ، وفي الشراء بثمان مثليّ بمثله، وفي غيره<sup>17</sup> بالقيمة، ففي<sup>18</sup> عقار بعقار أخذ كلّ بقيمة الآخر، وفي ثمن مؤجلّ بحالّ أو طلب في الحال وأخذ بعد الأجل، ولو سكت عنه بطلت، وفي شراء ذميّ بخمر أو خنزير، والشفيح ذميّ بمثل الخمر وقيمة الخنزير، والشفيح المسلم بقيمة كلّ. وفي بناء المشتري وغرسه بالثمن وقيمتها مقلوعين، كما في الغصب، أو كلّف المشتري قلعهما، ورجع الشفيح بالثمن فقط إن بنى أو غرس، ثمّ استحقّت،<sup>19</sup> وبكلّ الثمن إن خربت، أو جفّت<sup>20</sup> الشجر، وأخذ العرصة لا النقص بحصّتها إن هدم المشتري البناء، وفي شراء أرض مع ثمر نخيل<sup>21</sup> فيها، أو لا ثمر عليها فأثمر معه أخذها بثمرها، وبحصّتها من الثمن إن جدّه المشتري في الأوّل، وبالكلّ في الثاني.

## باب ما هي فيه أو لا وما يبطلها

### [فصل ما تجب فيه الشفعة وما لا تجب]

إنما تجب قصداً في عقار ملك بعوض هو مال، وإن لم يقسم<sup>22</sup> كحتمّام ورحى وبئر، لا في عرض وفلك وبناء ونخل بيعاً قصداً، وإرث وصدقة [97b] وهبة إلا<sup>23</sup> بعوض،<sup>24</sup> ودار قسمت، أو جعلت أجرة أو بدل<sup>25</sup> خلع أو عتق أو صلح عن دم عمد، أو مهراً<sup>26</sup> وإن قوبل ببعضها مال، أو بيعت بخيار البائع وما سقط خياره، أو بيعاً فاسداً وما سقط فسخه، أو ردّت<sup>27</sup> بخيار رؤية أو شرط أو عيب بقضاء بعدما سلّمت، وتجب بردّ بلا قضاء، وبإقالة، وللعبد المأذون مديوناً في مبيع سيّده، ولسيّده في مبيعه، ولمن شرى أو اشتري له، لا لمن باع أو بيع له، أو ضمن الدرك، ولا فيما بيع<sup>28</sup> إلاّ ذراعاً من طول حدّ الشفيح، أو شرى سهماً منها بثمان، ثمّ باقياً

16 ج : (وإذا اختلف) ؛ م : (فإن اختلف).

17 ج : (وفي غيرها).

18 ج : (ففي بيع).

19 ج : (ثم استحق) ؛ ج - (إن بنى أو غرس ثمّ استحق) صح هـ.

20 ج : (أو جفت).

21 أ ، ج ، م ، ب : (نخل).

22 م - (يقسم) صح هـ.

23 ب - (إلا).

24 ب : (بلا عوض).

25 أ : (وبدل).

26 ج : (أو مهر).

27 أ : (أو رد).

28 ب : (باع).

إلّا في السهم الأول، أو شرى بثمان ثمّ دفع ثوباً عنه إلّا بالثمان، ولا يكره حيلة إسقاط الشفعة والزكاة<sup>29</sup> عند أبي يوسف، وبه يفتى.<sup>30</sup>

### [فصل ما يبطل الشفعة]

ويبطلها ترك طلب الموائبة أو الاستشهاد،<sup>31</sup> وتسليمها بعد البيع فقط، ولو من الأب أو الوصي أو الوكيل، وصلحه منها على عوض وردّ عوضه، وموت الشفيع لا المشتري، وبيع ما يشفع به قبل القضاء بها، فإن سمع شراءك فسلم فظهر شراء غيرك، أو بيعه بألف فسلم<sup>32</sup> فكان بأقل، أو بكيلّي أو وزني أو عدديّ متقارب قيمته ألف أو أكثر فهي له، لا<sup>33</sup> بعرض<sup>34</sup> كذلك،<sup>35</sup> ويشفع<sup>36</sup> حصّة أحد المشتريين، لا أحد الباعة،<sup>37</sup> والنصف مفترزاً ببيع مشاعاً من دار فقسماً.



29 أ، م - (والزكاة) صح هـ.

30 أ + (في الشفعة وبضدّها في الزكاة).

31 أ، م، ب : (أو الإشهاد) ؛ ج - (أو الاستشهاد).

32 ج - (فسلم) ؛ ب : (فسلمه).

33 أ، ج، م، ب - (لا).

34 أ، ج، م، ب : (وبعرض).

35 أ، م، ب + (لا) ؛ ج + (لا وله).

36 ج : (شفعة).

37 ج : (البائعين).

## ٤٢- كتاب القسمة

[98a] هي تعيين<sup>1</sup> الحق<sup>2</sup> الشائع، وغلب فيها الإفراز في المثلي، والمبادلة في غيره، فيأخذ شريك<sup>3</sup> حصته بغيبة صاحبه في الأول لا الثاني، وإن أجزر<sup>4</sup> عليها في متحد الجنس فقط عند طلب أحدهم، وينصب قاسم يرزق من بيت المال ليقسم بلا أجر، وهو أحب، وإن نصب بأجر صح، وهو على عدد الرؤوس، ويجب كونه عدلاً عالماً بها، ولا يعين<sup>5</sup> واحد لها، ولا يشترك القسام، وصحت برضا الشركاء إلا عند صغر أحدهم، وقسم نقل<sup>6</sup> يدعون إرثه بينهم، وعقار<sup>7</sup> يدعون شراءه أو ملكه مطلقاً، فإن ادعوا إرثه عن زيد لا حتى يبرهنوا على موته وعدد ورثته عند أبي حنيفة، ولا إن برهننا أنه معهما حتى يبرهننا أنه لهما، ولو برهننا على الموت وعدد الورثة، وهو معهم، ومنهم طفل أو غائب قسم، ونصب من يقبض لهما، وإن برهن<sup>8</sup> واحد، أو شروا وغاب أحدهم، أو كان مع الوارث الطفل، أو الغائب، أو شيء منه لا، وقسم بطلب أحدهم إن انتفع كل بحصته، وبطلب ذي الكثير<sup>9</sup> فقط إن انتفع<sup>10</sup> بعض دون بعض<sup>11</sup> لقلّة حصته، ولم يقسم<sup>12</sup> إلا بطلبهم إن تضرر كل للقلّة. وقسم عروض اتحد جنسها<sup>13</sup> لا الجنسان والرفيق والجواهر<sup>14</sup> والحمام إلا برضاهم، ودور مشتركة، أو دار<sup>15</sup> وضیعة، أو دار وحنوت قسم كل وحدها، ويصوّر القاسم [98b] ما يقسم ويعدله ويذرعه ويقوم بناؤه ويفرز كل قسم بطريقه وشربه، ويلقب<sup>16</sup> الأقسام بالأول والثاني والثالث، ويكتب<sup>17</sup> أسماءهم ويقرع، والأول لمن خرج اسمه أولاً، والثاني لمن خرج ثانياً، ولا يدخل الدراهم في القسمة إلا برضاهم، فإن وقع مسيل قسم أو طريقه في قسم آخر بلا شرط فيها<sup>18</sup> صرف إن أمكن وإلا فسخت. سفلى ذو علو، وسفلى وعلو مجردان قوم كل وحده،

1 م : (تعيين).

2 م : (حق).

3 ج : (الشريك).

4 م : (وأجزر).

5 ج : (ولا يعين).

6 ب : (عرض).

7 م - (يدعون إرثه بينهم وعقار) صح هـ.

8 أ ، ج ، م ، ب : (فإن برهن).

9 ج : (كثير).

10 أ ، ج ، م : (وإن لم ينتفع الآخر) ؛ ب : (إن لم ينتفع الآخر).

11 أ ، ج ، م ، ب - (بعض دون بعض).

12 ج ، ب : (ولا يقسم).

13 أ - (قسم عروض اتحد جنسها) صح هـ ؛ م - (قسم عروض اتحد جنسها).

14 أ : (والجواهر).

15 ج : (أو دور).

16 ج : (ويقلب).

17 م : (ويلقب).

18 أ : (فيهما).

وقسم بها عند محمد -رحمه الله-، وبه يفتى، فإن أقر<sup>19</sup> أحد المتقاسمين بالاستيفاء، ثم ادعى أن بعض حصته وقع في يد صاحبه غلطاً لا يصدق إلا بحجة، وشهادة القاسمين حجة فيها، وإن قال: "قبضته ثم أخذ بعضه"،<sup>20</sup> حلّف خصمه، وإن قال<sup>21</sup> قبل إقراره: "أصابني كذا ولم يسلم إلي"، تحالفا وفسخت، فإن استحقّ بعض حصّة أحدهما شاع أو لا لم يفسخ<sup>22</sup> ورجع بقسطه في حصّة شريكه، ويفسخ<sup>23</sup> في بعض مشاع في الكلّ وصحّت المهايأة، في سكون هذا بعضاً من دار وهذا بعضاً، وهذا علوّها وهذا سفليها، وخدمة عبد هذا يوماً وهذا يوماً وكذا؛<sup>24</sup> كسكني بيت صغير، وعبيدين هذا العبد<sup>25</sup> هذا،<sup>26</sup> والآخر الآخر.



19 ب : (وإن أقر).

20 ب : (بعضه).

21 ج : (فإن قال).

22 أ ، م : (لم تفسخ).

23 أ ، م ، ب : (وتفسخ).

24 ب - (وكذا).

25 أ ، ج ، م ، ب : (هذا).

26 أ ، ج ، م ، ب : (العبد).

## ٤٣- كتاب المزارعة

هي عقد الزرع<sup>27</sup> ببعض الخارج، ولا تصح<sup>28</sup> عند أبي حنيفة -رحمه الله-، وصحّت عندهما، وبه يفتى، بشرط؛ صلاحية الأرض للزرع، وأهلية<sup>29</sup> العاقدين، وذكر المدّة، [99a] وربّ البذر، وجنسه، وقسط الآخر، والتخلية بين الأرض والعامل، والشركة في الخارج، فتبطل إن شرط؛ لأحدهما قفزان مسمّاة، أو ما يخرج من موضع معيّن، وللآخر ما خرج<sup>30</sup> من موضع آخر،<sup>31</sup> ورفع<sup>32</sup> ربّ البذر بذره، أو رفع الخراج وتنصيف الباقي، أو التبن لأحدهما والحبّ للآخر، أو تنصيف الحبّ والتبن لغير ربّ البذر، أو تنصيف التبن والحبّ لأحدهما، فإن شرط تنصيف الحبّ والتبن لصاحب البذر، أو لم يتعرض للتبن صحّت، وكذا لو كان الأرض والبذر لزيد والبقر<sup>33</sup> والعمل<sup>34</sup> للآخر،<sup>35</sup> أو الأرض، أو العمل له، والبقية للآخر.<sup>36</sup> وبطلت لو كان<sup>37</sup> الأرض والبقر لزيد، أو البذر والبقر له، والآخران لآخر،<sup>38</sup> أو البذر له والباقي لآخر، وإذا<sup>39</sup> صحّت فما خرج على الشرط، ولا شيء للعامل إن لم يخرج، ويجبر من أبي عن المضيّ<sup>40</sup> إلا ربّ البذر، ومتى فسدت فالخراج لربّ البذر، وللآخر أجر مثل أرضه، أو عمله، ولا يزداد على ما شرط، ولو أبي ربّ البذر والأرض وقد كرب العامل، فلا شيء له حكماً، ويستترضى ديانة. وتبطل<sup>41</sup> بموت أحدهما، وتفسخ بدين محوّج إلى بيعها، فإن مضت المدّة ولم يدرك الزرع فعلى العامل أجر مثل نصيبه من الأرض حتى يدرك،<sup>42</sup> ونفقة الزرع عليهما بالحصص؛ كأجر الحصّاد، والرقاع، والدوس،<sup>43</sup> والتذرية، فإن شرط على العامل فسدت، وعن أبي يوسف أنّه يصحّ، ولزمه للتعامل قال الإمام السرخسي: [99b] هو الأصحّ في ديارنا.

27 أ، ج، م، ب: (على الزرع).

28 أ، ب: (ولا يصح).

29 ب: (وأهل).

30 م: (يخرج).

31 أ - (وللآخر ما خرج من موضع آخر) صح ه؛ م - (معيّن وللآخر ما خرج من موضع آخر) صح ه؛ ب - (وللآخر ما خرج من موضع آخر).

32 م، ب، ب: (أو رفع).

33 أ: (والعمل).

34 أ: (والبقر).

35 أ، ج، م: (لآخر).

36 أ، م، ب: (لآخر).

37 أ، م، ب: (لو كانت).

38 ج - (لآخر).

39 ج: (فإذا).

40 أ: (على المضي).

41 ج: (وبطل).

42 ب: (حتى يدركه).

43 ج: (والدياس).

## ٤٤ - كتاب المساقاة

هي دفع الشجر إلى من يصلحه بجزء من ثمره، وهي كالمزارعة حكماً، وخلافاً، وشروطاً، إلا المدة؛ فإنها تصح<sup>44</sup> بلا ذكرها، وتقع<sup>45</sup> على أول ثمر يخرج، وإدراك بذر الرطبة كإدراك الثمر، وذكر مدة لا يخرج الثمر فيها يفسدها، ومدة قد تبلغ<sup>46</sup> فيها وقد لا صح، فلو خرج في وقت سمي فعلى الشرط،<sup>47</sup> وإلا فللعامل أجر المثل، وتصح في الكرم، والشجر، والرطاب، وأصول الباذنجان، والنخل وإن كان<sup>48</sup> فيه ثمر إلا مدركاً، كالمزارعة، فإن مات أحدهما، أو مضت مدتها والثمر نيّ يقوم العامل عليه أو وارثه، وإن كره الدافع أو ورثته، ولا تفسخ<sup>49</sup> إلا بعذر، وكون العامل مريضاً لا يقدر على العمل،<sup>50</sup> أو سارقاً يخاف على سعه، أو ثمره<sup>51</sup> عذر. ودفع فضاء مدة معلومة؛ ليغرس، ويكون الأرض والشجر بينهما لا يصح، والثمر والغرس لرب الأرض، وللآخر قيمة غرسه وأجر عمله.

44 م : (يصح).

45 م : (ويقع).

46 أ ، م : (قد يبلغ).

47 ب : (فعلى الشروط).

48 أ - (كان) صح ه ؛ ب - (كان).

49 م : (ولا يفسخ).

50 ب - (لا يقدر على العمل) صح ه.

51 أ : (وثمره).

## ٤٥- كتاب الذبائح

حرم ذبيحة لم تذك،<sup>1</sup> وذكاة الضرورة جرح أين كان من البدن، والاختيار ذبح في الحلق،<sup>2</sup> وعروقه؛ الحلقوم، والمريء، والودجان، فلم يجوز فوق العقدة، وحلّ بقطع أيّ ثلاث منها، وبكل<sup>3</sup> ما أفرى الأوداج، وأنهر الدم ولو بليطة ومروءة، إلا سنأ وظفراً قائمين.

ونذب إحداد شفرته قبل الاضطجاع،<sup>4</sup> وكُره بعده، [100a] والجر برجلها إلى المذبح، وذبحها من قفاها، والنخع، والسلخ قبل أن تبرد.<sup>5</sup>

وشرط كون الذابح مسلماً، أو كتابياً ذمياً أو حربياً،<sup>6</sup> فحلّ<sup>7</sup> ذبيحتهما<sup>8</sup> ولو مجنوناً أو امرأة أو صبياً يعقل ويضبط، أو أفلف،<sup>9</sup> أو أخرس،<sup>10</sup> لا ذبيحة وثني ومجوسي ومرتد وتارك تسمية عمداً، فإن تركها ناسياً حلّ، وكُره أن يذكر مع اسم الله غيره واصلاً<sup>11</sup> لا عطفاً، كقوله: "بسم الله اللهم تقبل من فلان"، وحرّم الذبيحة<sup>12</sup> إن عطف، نحو: "بسم الله واسم<sup>13</sup> فلان"، أو "وفلان"<sup>14</sup> فإن فصل صورة ومعنى كالعداء قبل الاضطجاع،<sup>15</sup> وقبل التسمية لا بأس به.

وحبّب نحر الإبل وكُره ذبحها، وفي البقر والغنم<sup>16</sup> عكسه، ولزم ذبح صيد استأنس، وكفى جرح نعم توخّش، أو سقط في بئر ولم يمكن<sup>17</sup> ذبحه، ولا يحلّ جنين ميت وجد في بطن أمه، ولا ذو ناب أو مخلب من سبع أو طير، والحشرات،<sup>18</sup> ولا الحمر<sup>19</sup> الأهلية، والبغل، والحيل، والضبع، والزنبور، والسلحفاة، والأبقع الذي

1 م : (لم يذك).

2 أ ، ب : (بين الحلق واللثة) ؛ أ - (بين الحلق واللثة) صح هـ.

3 أ - (وبكل) صح هـ.

4 أ ، ج ، م ، ب : (الاضّجاع).

5 م : (أن يبرد).

6 أ - (أو حربياً) صح هـ.

7 ج : (يحل).

8 ب : (ذبيحتهما).

9 م : (أو أخرس).

10 م : (أو أفلف).

11 أ ، ج ، م ، ب : (وصلاً).

12 أ : (ذبيحة).

13 م ، ب : (وباسم).

14 ج : (بفلان).

15 أ ، ج ، م ، ب : (الاضجاع).

16 ج - (والغنم) صح هـ.

17 أ : (لم يمكن).

18 م ، ب : (ولا الحشرات).

19 ب : (والحمر).



يأكل الجيف، والغراب،<sup>20</sup> والفيل، واليربوع، وابن عرس،<sup>21</sup> ولا حيوان مائي سوى سمك<sup>22</sup> لم يطف،<sup>23</sup> والجريث،  
والمارماهي، وحلّ الجراد، وأنواع السمك بلا ذكاة، وغراب الزرع، والأرنب، والعقعق معها.



---

<sup>20</sup> أ، ج، م، ب : (والغداف).

<sup>21</sup> ج : (العرس).

<sup>22</sup> ج، ب : (السمك).

<sup>23</sup> ب : (لم تطف).

## ٤٦- كتاب الأضحية

هي شاة من فرد، وبقرة أو بعير منه إلى سبعة إن لم يكن لفرد أقل من سبع، ويقسم اللحم وزناً لا جزافاً إلا إذا ضمّ معه<sup>1</sup> من أكارعه أو جلده، وصحّ اشتراك ستة [100b] في بقرة مشرّبة لأضحية استحساناً، وذا قبل الشراء أحبّ، ولا تجب إلا على<sup>2</sup> مسلم غني كغني الفطرة لنفسه، لا لطفله في ظاهر الرواية، بل يضحّي عنه أبوه أو وصيه من ماله، وأكل الطفل، وما بقي يبدّل بما ينتفع بعينه، وأول وقتها بعد الصلاة إن ذبح في مصر، وبعد طلوع فجر يوم النحر إن ذبح في غيره، وآخره قبيل غروب اليوم الثالث، واعتبر الآخر للفقر وضدّه، والولادة والموت، وكُرِه الذبح ليلاً، فإن تركت ومضت أياها تصدّق الناذر، وفقير شراها للأضحية بها حيّة، والغني بقيمتها شراها أو لا، وتصحّ<sup>3</sup> الجذع من الضأن، والثنيّ فصاعداً من الثلاثة، وهو ابن خمس من الإبل، وحولين من البقر، وحول من الشاة كالجماء والحصي والثولاء دون العمياء، والعوراء، والعجفاء، والعرجاء التي لا تمشي<sup>4</sup> إلى المنسك، ومقطوع يدها، أو رجلها، وما ذهب أكثر من ثلث أذنها، أو ذنبها، أو عينها، أو إيتها، فإن مات أحد سبعة، وقال ورثته: "اذبحوها عنه<sup>5</sup> وعنكم" صحّ؛ كبقرة عن أضحية ومنعة وقران، وإن كان أحدهم كافراً، أو مريداً للحم لا، ويأكل منها ويؤكل ويهب من شاء،<sup>6</sup> وندب التصدّق بثلثها وتركه لذي عيال؛ توسعة عليهم، والذبح بيده إن أحسن، وإلا أمر غيره، وكُرِه إن ذبحها<sup>7</sup> كتابيّ ويتصدّق بجلدها، أو يعمله آلة كجراب، وخفّ أو فرو، أو يبدله بما ينتفع به [101a] باقياً، لا بما ينتفع مستهلكاً كخلّ ونحوه، وإن بيع<sup>8</sup> اللحم أو الجلد<sup>9</sup> تصدّق بثمنه. ولو غلط اثنان، وذبح كلُّ شاة صاحبه صحّ بلا غرم، وصحّ<sup>10</sup> التضحية بشاة<sup>11</sup> الغصب لا الوديعه، وضمنها.<sup>12</sup>

1 ج - (معه) صح هـ.

2 أ، ج، م، ب: (إلا على حر).

3 أ، ج، م، ب: (وصح).

4 أ، ب: (لا يمشي).

5 ج - (عنه) صح هـ.

6 ب: (يشاء).

7 أ، م، ب: (إن يذبحها).

8 أ، ج، م، ب: (فإن بيع).

9 أ، م، ب + (به).

10 ج: (وصحّت).

11 م: (شاة).

12 ج - (وضمنها) صح هـ.

## ٤٧- كتاب الكراهية

ما كره حرام عند محمد ولم يتلفظ<sup>13</sup> به لعدم القاطع، وعندهما إلى الحرام أقرب.

### فصل [في الأكل والشرب]

الأكل فرض إن دفع به هلاكه، ومأجور عليه إن مكَّنه من صلاته قائماً، ومن صومه، ومباح إلى الشبع ليزيد قوته، وحرام فوقه إلا لقصد قوّة صوم الغد، ولثلاً يستحيي<sup>14</sup> ضيفه، وكُره لبن الأتن، وبول الإبل والأكل والشرب والإدّهان والتطيّب من إناء ذهب وفضّة، وحلّ من إناء رصاص، وزجاج، وبلور، وعقيق، ومن إناء مفضّض، وجلوسه على مفضّض متّقياً موضع الفضّة، وقُبِل قول كافر قال: "شريت اللحم من مسلم" أو "كتابي" فحلّ، أو مجوسيّ فحرم، وقول فرد كافر، أو أنثى، أو فاسق، أو عبد، أو ضدّها في المعاملات<sup>15</sup> كشراء ذكية،<sup>16</sup> والتوكيل وقول العبد، والصبي في الهدية، والإذن، وشرط العدل في الديانات كالخبر عن نجاسة الماء، فتيّم إن أخبر بها مسلم عدل<sup>17</sup> ولو عبداً،<sup>18</sup> ويتحرّى في الفاسق والمستور، ثمّ يعمل بغالب رأيه، ولو أراق فتيّم في<sup>19</sup> غلبة صدّقه، وتوضّأ فتيّم في كذبه فأحوط. ومقتدى دعي إلى وليمة فوجد ثمة لعباً أو غناء لا يقدر على منعه يخرج ألبته، وغيره إن قعد [101b] وأكل جاز، ولا يحضر من علم<sup>20</sup> من قبل، وقال أبو حنيفة -رحمه الله-: "ابتليت بهذا مرّة فصبرت"،<sup>21</sup> وذا قبل أن يقتدى به، ودلّ قوله على حرمة<sup>22</sup> كلّ الملاهي؛ لأنّ الابتلاء بالحرّم يكون.

### فصل [في اللبس]

ولا يلبس<sup>23</sup> رجل حريراً إلا قدر أربعة أصابع، ويتوسّد ويفترشه ويلبس ما سداه إبريسم ولحمته غيره، وعكسه في حرب فقط، ولا يتحلّى بذهب أو فضّة<sup>24</sup> إلا بخاتم، ومنطقة، وحلية سيف منها، ومسمار ذهب

13 م : (ولم يلفظ).

14 أ ، م : (أو لثلاً يستحيي) ؛ ج ، ب : (أو لثلاً يستحي).

15 ج - (في المعاملات) صح هـ.

16 أ ، م ، ب : (ذكر).

17 أ - (عدل) صح هـ.

18 م - (ولو عبداً).

19 ق - (في) صح هـ.

20 أ ، م ، ب : (إن علم).

21 أ ، ج - (فصبرت) صح هـ.

22 أ - (حرمة) صح هـ.

23 أ ، ج ، م ، ب : (لا يلبس).

24 ج : (وفضّة).

لثقب فصّ، وحلّ للمرأة كلّها. ولا يتختّم بالحديد<sup>25</sup> والحجر<sup>26</sup> والصفّر، وتركه لغير<sup>27</sup> الحاكم أحبّ، ولا يشدّ سنّه بذهب بل بفضّة، وكُرِهَ إلباس الصبي ذهباً أو حريراً، لا خرقة لوضوء أو مخاط، ولا الرتم.

### فصل [في النظر واللمس والوطء]

وينظر الرجل من الرجل سوى ما بين سرّته إلى تحت ركبتيه،<sup>28</sup> ومن عرسه وأمته الحلال إلى فرجها، ومن محرّمه وأمة غيره إلى رأسها<sup>29</sup> ووجهها<sup>30</sup> وصدرها<sup>31</sup> وساقها<sup>32</sup> وعضدها<sup>33</sup> إن أمن شهوته وإلا فلا، ولا إلى ظهرها<sup>34</sup> وبطنها<sup>35</sup> وفخذها،<sup>36</sup> وما حلّ نظراً منها،<sup>37</sup> حلّ مساً، وله مسّ ذلك إن أراد شراءها وإن خاف شهوته، وأمة بلغت لا تعرض في إزار واحد، ومن الأجنبية<sup>38</sup> إلى وجهها وكفّيها فقط، وكذا السيّدة فإن خاف لا ينظر إلى وجهها إلاّ بحاجة<sup>39</sup> كقراض يحكم، وشاهد يشهد عليها، ومن يريد نكاح امرأة أو شراء أمة [102a] وإن خيف شهوتهم، ورجل يداويها ينظر<sup>40</sup> إلى موضع مرضها بقدر الضرورة. والمرأة من المرأة كالرجل من الرجل، وكذا من الرجل<sup>41</sup> إن أمنت شهوتها، والخصيّ والمحبوب والمخنث في النظر إلى الأجنبية كالفحل، ويعزل عن أمته<sup>42</sup> بلا إذنها، وعن عرسه<sup>43</sup> به.

25 ج، م، ب : (بالحجر).

26 ج، م، ب : (والحديد).

27 م : (بغير).

28 ب : (ركبته).

29 أ، ج، م، ب : (إلى الرأس).

30 أ، ج، م، ب : (والوجه).

31 أ، ج، م، ب : (والصدر).

32 أ، ج، م، ب : (والساق).

33 أ، ج، م، ب : (والعضد).

34 أ، ج، م، ب : (لا الظهر).

35 أ، ج، م، ب : (والبطن).

36 أ، ج، م، ب : (والفخذ).

37 أ، م، ب : (منهما).

38 م، ب : (أجنبية).

39 أ، ج، م، ب : (إلا لحاجة).

40 ب : (فينظر).

41 ج - (وكذا من الرجل) صح هـ.

42 أ، م، ب : (من أمته).

43 أ، م، ب : (ومن عرسه).

## [فصل في الاستبراء وغيره]

ومن ملك أمة بشراء أو نحوه ولو بكرراً أو مشريّةً من امرأة، أو عبد أو محرّمها، أو من مال صبي، حرم عليه وطؤها ودواعيه حتّى يستبرئ<sup>44</sup> بحيضة فيمن تبيض، وبشهر في ذوات<sup>45</sup> شهر،<sup>46</sup> وبوضع الحمل في الحامل، ولم يكف<sup>47</sup> حيضة ملكها فيها، ولا التي قبل القبض، ولا ولادة كذلك، ويجب<sup>48</sup> في شراء أمة إلّا شقصاً هو له، لا عند عود الآبقة، وردّ المغصوبة، والمستأجرة، وفك المرهونة، ورخص حيلة إسقاط الاستبراء عند أبي يوسف خلافاً لمحمّد -رحمهما الله-، وأخذ بالأوّل إن علم عدم وطء بائعه في ذوات<sup>49</sup> الطهر، وبالثاني إن قربها؛ وهي إن لم تكن<sup>50</sup> تحت حرة أن ينكحها، ثمّ يشترها، وإن كانت أن ينكحها البائع قبل الشراء أو المشتري قبل قبضه من يوثق<sup>51</sup> به ثمّ يشتر<sup>52</sup> ويقبض أو يُقبض، فيطلق<sup>53</sup> الزوج ومن فعل بشهوة إحدى دواعي الوطء بأمتيه، لا تجتمعان<sup>54</sup> نكاحاً، حرم عليه وطؤها<sup>55</sup> بدواعيه حتّى يحرم إحداهما، وكُره تقبيل الرجل<sup>56</sup> في إزار واحد، وجاز مع قميص ومصافحته.

## [فصل في البيع]

وكُره بيع العذرة خالصة، وصحّ في الصحيح [102b] مخلوطة كبيع السرقين، والانتفاع بمخلوطتها لا بخالصتها، وجاز أخذ دين على كافر من ثمن خمر<sup>57</sup> بخلاف المسلم، وتحلية المصحف، ودخول الذميّ المسجد، وعبادته، وخصاء<sup>58</sup> البهائم، وإنزاع الحمير على الخيل، والحقنة، ورزق القاضي، وسفر الأمة وأمّ الولد بلا محرم، وشراء ما لا بدّ للطفل منه، وبيعه لأخ وعمّ وأمّ،<sup>59</sup> وملتقط هو في حجرهم وإجارته لأمه فقط، وبيع العصير من

44 ج : (حتى يستبرئها).

45 أ ، م : (في ذات).

46 ج : (أشهر).

47 أ ، م : (ولم تكف).

48 م ، ب : (وتجب).

49 أ ، م ، ب : (في ذات).

50 أ ، ج : (إن لم يكن).

51 ج : (يثق).

52 ق - (ثم يشتر) صح هـ.

53 م : (فتطلق).

54 م : (لا تجمعان).

55 ب : (وطؤها).

56 أ ، ج ، م ، ب + (وعناقه).

57 م : (خمره).

58 أ ، ج : (وإخصاء).

59 م - (وأم) صح هـ.

متّخذة خمرًا، وحمل خمر ذمّي بأجر، وإجارة بيت في السواد<sup>60</sup> يتّخذ بيت نار أو كنيسة أو بيعة، أو يباع فيه الخمر، وفي سوادنا لا يمكنون منها في الأصحّ، ويبيع بناء بيوت مكّة، وتقييد العبد، وقبول هديّته تاجرًا، وإجابة دعوته، واستعارة دابّته، وكُره كسوته ثوبًا،<sup>61</sup> وإهداؤه النقدين،<sup>62</sup> واستخدام الخصيّ وإقراض بقّال شيئًا يأخذ منه ما شاء، واللعب بالشطرنج والنرد وكلّ هو، وجعل الغل في عنق عبده، ويبيع أرض مكّة وإجارتها، وقوله في دعائه: "بمعقد العز من عرشك"، و"بحقّ رسلك وأنبيائك"، وتعشير المصحف ونقطه إلّا للعجم، فأثّه حسن لهم، واحتكار قوت البشر والبهائم في بلد يضر بأهله، لا غلّة أرضه، ومجلوبه من بلد آخر، ولا يسعّر حاكم إلّا إذا تعدّى الأرباب عن القيمة فاحشًا فيسعّر بمشورة<sup>63</sup> أهل الرأي.



---

60 أ، ج، م، ب : (بالسواد).

61 م - (وإجابة دعوته واستعارة دابّته وكُره كسوته ثوبا) صح هـ.

62 ج : (بالنقدين).

63 أ : (لمشورة).

## ٤٨- كتاب إحياء الموات

[103a] هو<sup>1</sup> أرض بلا نفع لانقطاع مائها أو غلبته عليها ونحوهما،<sup>2</sup> عاديةً أو مملوكة في الإسلام لا يعرف مالکها بعيدة من العامر، لا يسمع صوت من أقصى،<sup>3</sup> ومن أحياء<sup>4</sup> ملكه<sup>5</sup> إن أذنه الإمام ولو ذمياً وإلاً فلا، فلم يجز<sup>6</sup> إحياء ما قرب من العامر، ولا<sup>7</sup> ما عدل عنه الماء، وجاز عوده، فإن لم يجز<sup>8</sup> جاز، ومن حجر أرضاً ولم يعمرها ثلاث سنين<sup>9</sup> دفعها الإمام إلى غيره،<sup>10</sup> ومن حفر بئراً في موات بالإذن فله حريمها للعطن والناضح أربعون ذراعاً من كلِّ جانب في الأصحَّ، وللعين<sup>11</sup> خمسمائة كذلك، ومنع غيره من الحفر فيه لا فيما وراءه، وله الحريم من ثلاث<sup>12</sup> جوانب دون الأوّل، وللقناة حريم قدر ما يصلحها، ولا حريم لنهر في أرض غيره إلا بحجّة، فمسنّة<sup>13</sup> بين نهر رجل وأرض لآخر، وليست مع أحد لصاحب الأرض.

### فصل [في الشرب]

الشرب؛ نصيب الماء، والشفة شرب بني آدم والبهائم، ولكلِّ حقّها في كلِّ ماء لم يجز بإناء، وسقي أرضه من البحر ونهر عظيم كدجلة ونحوها، وشق نهر لأرضه<sup>14</sup> منها أو لنصب الرحي إن لم يضّرّ بالعامّة وإن أضّرّ لا. ولا سقي دوابّه<sup>15</sup> إن خيف تخريب النهر لكثرتها وأرضه، وشجره من نهر غيره وقناته وبئره إلا بإذنه، وله سقي شجر أو خضر في داره حملاً<sup>16</sup> بجراره في الأصحَّ، وكري نهر لم يملك من بيت المال، فإن لم يكن فيه شيء فعلى العامّة، وكري نهر<sup>17</sup> ملك على أهله من أعلاه [103b] لا على أهل<sup>18</sup> الشفة، ومن جاوزوا<sup>19</sup> من أرضه

1 ب : (هي).

2 م : (ونحوها).

3 أ ، م ، ب : (من أقصاه) ؛ ج : (من أقصاها).

4 أ ، م : (من أحياء) ؛ ب : (من أحياءها).

5 ب : (ملكها).

6 أ ، م : (ولم يجز).

7 أ - (ما قرب من العامر ولا) ؛ ج ، م - (ما قرب من العامر ولا) صح هـ.

8 ج + (عوده).

9 أ ، ج ، م ، ب : (حجج).

10 م : (إلى غيرها).

11 م : (والعين).

12 أ ، ب : (من ثلاثة).

13 م : (مسنّة).

14 ج : (لأرض).

15 ب : (داية).

16 أ - (حملا).

17 ج - (نهر) صح هـ.

18 ج : (ولا على أهل).

19 أ ، ج : (جاوز).

قد برئ، وصحّ دعوى الشرب بلا أرض، فإن اختصم قوم في شرب بينهم قسم بقدر أراضيهم، ومنع الأعلى منهم من سكر<sup>20</sup> النهر وإن لم يشرب بدونه بلا برضاهم، وكلّ منهم من شق نحر منه، ونصب رحي أو دالية أو جسر عليه بلا إذن شريكه، إلّا رحي وضع<sup>21</sup> في ملكه، ولا يضّرّ بالنهر ولا بالماء، ومن توسيع<sup>22</sup> فم النهر، ومن القسمة بالأيام وقد كانت بالكوى، ومن سوق شربه إلى أرض له أخرى لا لها<sup>23</sup> منه شرب، والشرب يورث ويوصى بالانتفاع، ولا يباع، ولا يؤجر ولا يوهب، ولا يتصدّق،<sup>24</sup> ولا يجعل مهراً وبدل صلح. ولا يضمن من ملأ أرضه فنزّت أرض جاره، أو غرقت، ولا من سقى من شرب غيره.



20 أ : (من سكري).

21 ج - (وضع) صح هـ.

22 م : (ومن توسع).

23 أ ، ج ، م ، ب : (ليس لها).

24 أ ، ج ، م ، ب + (به).



## ٤٩- كتاب الأشربة

حرم الخمر؛ وهي التي من ماء عنب غلا واشتدّ وقذف بالزبد وإن قلت كالطلاء، وهو ماء عنب طبخ فذهب أقلّ من ثلثيه، وغلظاً نجاسةً، ونقيع التمر إلى السكر، ونقيع الزبيب نيين إذا غلت واشتدّت. وحرمة الخمر أقوى، فيكفر مستحلّها فقط، وحلّ المثلث العنبيّ مشتدّاً، ونبيذ التمر والزبيب مطبوخاً أدنى طبخة، وإن اشتدّ إذا<sup>1</sup> شرب ما لم يسكر بلا لهو وطرب،<sup>2</sup> والخليطان، ونبيذ العسل والتين والبرّ والشعير والذرة، وإن لم يطبخ بلا لهو [104a] وطرب، وخل الخمر ولو بعلاج والانتباز في الدباء والحنتم والمزقت والنقير، وكُره شرب درديّ الخمر، والامتشاط به، ولا يحدّ شاربه بلا سكر.



<sup>1</sup> ب : (وإذا).

<sup>2</sup> أ - (والزبيب مطبوخاً أدنى طبخة وإن اشتدّ إذا شرب ما لم يسكر بلا لهو وطرب) صح هـ.

## ٥٠- كتاب الصيد

يُحَلِّ صَيْدٌ<sup>3</sup> كَلِّ ذِي نَابٍ وَمُخَلَّبٍ مِنْ كَلْبٍ وَبَازٍ وَنُحُوهُمَا، بِشَرَطِ عِلْمِهِمَا وَجِرْحِهِمَا؛ أَيُّ مَوْضِعٍ مِنْهُ، وَإِرْسَالِ مُسْلِمٍ أَوْ كِتَابِيٍّ إِتَاهُمَا مُسْتَمِيًّا عَلَى مَمْتَنَعٍ مَتَوَخَّشٍ يُوَكَّلُ، وَأَنْ لَا يَشَارِكَ الْكَلْبَ الْمَعْلَمَ كَلْبٌ لَا يُحَلِّ صَيْدَهُ، وَلَا يَطُولُ وَقْفَتُهُ بَعْدَ إِرْسَالِهِ، وَيَعْلَمُ<sup>4</sup> الْعِلْمُ<sup>5</sup> بِتَرْكِ أَكْلِ<sup>6</sup> الْكَلْبِ ثَلَاثَ مَرَّاتٍ، وَرُجُوعِ الْبَازِيِّ بِدَعَائِهِ، فَإِنْ أَكَلَ مِنْهُ الْبَازِيُّ أَكَلَ، لَا إِنْ أَكَلَ الْكَلْبُ، وَلَا مَا أَكَلَ مِنْهُ بَعْدَ تَرْكِه ثَلَاثَ مَرَّاتٍ، وَلَا مَا صَادَ بَعْدَهُ حَتَّى يَتَعَلَّمَ، وَقَبْلَهُ<sup>7</sup> وَبَقِيَ فِي مَلِكِهِ، وَمَنْ شَرَطَ الْحَلَّ بِالرَّمِيِّ التَّسْمِيَةِ، وَالْجِرْحِ، وَأَنْ لَا يَقْعُدَ عَنْ طَلْبِهِ لَوْ غَابَ مَتَحَامِلًا سَهْمَهُ.<sup>8</sup> فَإِنْ أَدْرَكَ الْمُرْسَلُ أَوْ الرَّامِيَّ حَيًّا ذَكَاهُ، فَإِنْ تَرَكَهَا عَمْدًا فَمَاتَ أَوْ أُرْسِلَ مَجُوسِيَّ كَلْبِهِ، فَزَجَرَهُ مُسْلِمٌ فَانزَجَرَ، أَوْ قَتَلَهُ بِمَعْرَاضٍ<sup>9</sup> بَعْرَضِهِ، أَوْ بِنَدَقَةٍ ثَقِيلَةٍ ذَاتِ حِدَّةٍ أَوْ رَمَى صَيْدًا فَوْقَ فِي مَاءٍ، أَوْ عَلَى سَطْحٍ أَوْ جَبَلٍ فَتَرَدَّى مِنْهُ إِلَى الْأَرْضِ حَرَمٍ، فَإِنْ وَقَعَ<sup>10</sup> عَلَى الْأَرْضِ ابْتِدَاءً أَوْ أُرْسِلَ مُسْلِمٌ كَلْبَهُ فَزَجَرَهُ مَجُوسِيَّ فَانزَجَرَ، أَوْ لَمْ يَرْسَلْهُ<sup>11</sup> أَحَدٌ، فَزَجَرَهُ<sup>12</sup> مُسْلِمٌ فَانزَجَرَ، أَوْ أَخَذَ غَيْرَ مَا [104b] أُرْسِلَ عَلَيْهِ أَكَلَ، كَصَيْدِ رَمِيٍّ فَقَطَعَ عَضُوهُ مِنْهُ لَا الْعَضُو، وَإِنْ قَطَعَ أَثْلَاثًا وَأَكْتَرَهُ مَعَ عَجْزِهِ، أَوْ قَطَعَ نِصْفَ رَأْسِهِ أَوْ أَكْتَرَهُ أَوْ قَدَّ بِنِصْفَيْنِ أَكَلَ كُلَّهُ، فَإِنْ رَمَى صَيْدًا فَرَمَاهُ<sup>13</sup> آخِرَ فِقْتَلَهُ فَهُوَ لِلأَوَّلِ وَحَرَمٍ، وَضَمَّنَ الثَّانِي لَهُ قِيمَتَهُ مَجْرُوحًا إِنْ كَانَ الأَوَّلُ أَتَخَنَهُ، وَإِلَّا فَلِلثَّانِي وَحَلٍّ، وَيَصَادُ مَا يُؤْكَلُ لِحْمِهِ وَمَا لَا يُؤْكَلُ.

3 أ - (صيد) صح هـ.

4 م : (وتعلم).

5 م : (المعلم).

6 ج - (أكل) صح هـ.

7 ب : (أو قبله).

8 م : (يسهمه).

9 م ، ب : (معراض).

10 أ - (في ماء أو على سطح أو جبل فتتردى منه إلى الأرض حرم فإن وقع) صح هـ.

11 ب : (أو لم يرسل).

12 أ - (أو لم يرسله أحد فزجره) صح هـ.

13 م : (فرمى).

## ٥١- كتاب الرهن

هو حبس الشيء بحقّ يمكن أخذه منه كالدين، وينعقد بإيجاب وقبول غير لازم، فللراهن تسليمه والرجوع عنه، فإذا سلّم فقبض محوزاً، مفرغاً، ممّيزاً لزم، والتخلية قبض فيه كما في البيع، وضمن بأقلّ من قيمته ومن الدين، فلو هلك وهما سواء سقط دينه وإن كان قيمته أكثر، فالفضل أمانة، وفي أقلّ سقط من دينه بقدره،<sup>1</sup> ورجع المرتهن بالفضل، وللمرتهن طلب دينه من راهنه، وحبسه به، وحبس رهنه بعد فسخ عقده حتّى يقبض دينه أو يبرئه، لا الانتفاع به باستخدام ولا سكنى ولا لبس ولا إجارة أو إعارة، وهو متعدّد لو فعل، ولا يبطل به<sup>2</sup> الرهن،<sup>3</sup> وإذا طلب دينه أمر بإحضار رهنه، فإن أحضر سلّم كلّ دينه أولاً، ثمّ رهنه، وإن طلب في غير بلد العقد إن لم يكن للرهن مؤنة حمل، وإن كان سلّم دينه بلا إحضار رهنه، ولا يكلف مرتهن<sup>4</sup> طلب دينه إحضار رهن وضع عند عدل، [105a] ولا ثمن رهن باعه المرتهن<sup>5</sup> بأمره حتّى يقبضه،<sup>6</sup> ولا مرتهن معه رهنه تمكينه من بيعه حتّى يقبض<sup>7</sup> دينه، ولا من قضى بعض دينه تسليم بعض رهنه، حتّى<sup>8</sup> يقبض البقيّة، وله حفظه بنفسه وعرسه<sup>9</sup> وولده وخادمه الذين<sup>10</sup> في عياله،<sup>11</sup> وضمن بحفظه بغيرهم،<sup>12</sup> وإيداعه وتعدّيه، وجعله خاتم الرهن في خنصر<sup>13</sup> لا يجعله في إصبع آخر، وعليه مؤن حفظه<sup>14</sup> وردّه إلى يده، أو ردّ جزء منه، كأجر بيت حفظه وحافظه، فأما جعل الآبق ومداواة الجرح فيقسم<sup>15</sup> على المضمون والأمانة، وعلى الراهن مؤن تبقّيته وإصلاح منافعه كنفقة رهنه وكسوته، وأجر راعيه، وظئر ولد الرهن، وسقي البستان والقيام بأمواره.

- 1 ب : (بقدرها).
- 2 أ ، ج ، م ، ب : (الرهن).
- 3 أ ، ج ، م ، ب : (به).
- 4 ج - (مرتهن) صح هـ.
- 5 م : (مرتهن).
- 6 ج : (حتّى يقبض).
- 7 أ ، م ، ب : (حتّى يقبض).
- 8 م - (بعض دينه تسليم بعض رهنه حتّى).
- 9 ج : (كعرسه) ؛ م ، ب : (وعياله).
- 10 أ ، ب : (الذي) ؛ أ - (وعرسه وولده وخادمه الذي) صح هـ.
- 11 ج - (كعرسه وولده وخادمه الذين) صح هـ ؛ م - (ولده وخادمه الذين في عياله) ؛ ب - (ولده وخادمه الذي في عياله) صح هـ.
- 12 م : (لغير).
- 13 أ ، م ، ب : (في خنصره).
- 14 م - (حفظه).
- 15 أ ، م : (فمنقسم) ؛ ب : (فينقسم).

## باب ما يصحّ رهنه والرهن به أو لا يصحّ

لا يصحّ<sup>16</sup> رهن مشاع وثمر<sup>17</sup> على النخل<sup>18</sup> دونه، وزرع أرض أو نخل أرض دونها، وكذا عكسها، ورهن الحرّ والمدبرّ والمكاتب وأم الولد، ولا بالأمانات كالوديعة والعارية،<sup>19</sup> ومال المضاربة والشركة،<sup>20</sup> ولا بالدرك،<sup>21</sup> ولا بعين مضمونة بغيرها؛<sup>22</sup> كمبيع في يد البائع، ولا بالكفالة<sup>23</sup> بالنفس وبالقصاص<sup>24</sup> بالنفس وما دونها، وبالشفعة، وبأجرة النائحة والمغنيّة، وبالعبد الجاني أو<sup>25</sup> المديون، ولا رهن خمر وارتهاها من مسلم أو ذميّ [105b] للمسلم، ولا يضمن له مرتهنها ذميّاً، وفي عكسه الضمان، وصحّ بعين مضمونة بالمثل أو بالقيمة؛ كالمغصوب وبديل الخلع، والمهر، وبديل الصلح عن دم عمد، وبالدين ولو موعوداً، فإن رهن<sup>26</sup> ليقرضه كذا، فهلك في يد المرتهن عليه بما وعد، وبرأس مال السلم وثنم الصرف والمسلم فيه، فإن هلك في المجلس فقد أخذ، وإن افترقا<sup>27</sup> قبل نقد وهلك<sup>28</sup> بطلا، ورهن المسلم فيه رهن ببذله إذا فسخ، وهلك رهنه بعد الفسخ هلك به، وبدين عليه عبد طفله، وبثمن عبد أو خلّ أو ذكّيّة إن ظهر العبد حرّاً، والخلّ خمرّاً والذكّيّة ميتة، وببديل صلح عن إنكار إن أقرّ أن لا دين، ورهن الحجرين والمكيل والموزون، فإن رهن بجنسه فهلكه بمثله قدرّاً من دينه، ولا عبرة للجودة، ومن شرى على أن يرهن<sup>29</sup> شيئاً، أو يعطي كفيلاً بعينهما من ثمنه وأبى<sup>30</sup> صحّ استحساناً، ولا يجبر على الوفاء، وللبائع فسخه إلّا إذا سلّم ثمنه حالاً، أو قيمة الرهن رهناً، فإن قال<sup>31</sup> لبائعه: "أمسك هذا حتّى أعطي ثمنك" فهو رهن، وإن رهن<sup>32</sup> عيناً من رجلين بدين لكلّ منهما صحّ، وكلّه رهن بكلّ<sup>33</sup> منهما،

16 ب : (لا تصحّ).

17 م ، ب : (وثمرة) ؛ م + (بستان).

18 أ ، ج ، ب : (على نخل) ؛ م - (على النخل).

19 م : (والمستعار).

20 ج - (كالوديعة والعارية ومال المضاربة والشركة) صح ه ؛ ب - (كالوديعة والعارية ومال المضاربة والشركة).

21 أ - (كالوديعة والعارية ومال المضاربة والشركة ولا بالدرك) صح هـ.

22 م : (بغير).

23 م : (ولا كفالة).

24 م : (ولما بالقصاص).

25 ب : (والعبد).

26 أ ، ج ، م ، ب : (بأن رهن).

27 أ ، ج ، ب : (فإن افترقا).

28 م : (فهلك).

29 ج - (أن يرهن) صح هـ.

30 ج ، ب : (فأبى).

31 ب : (وإن قال).

32 أ : (فإن رهن).

33 أ ، م : (من كل) ؛ ج ، ب : (عن كل).

وإذا<sup>34</sup> تهاينا فكل<sup>35</sup> في نوبته كالعدل في حق الآخر، ولو هلك<sup>36</sup> ضمن كل حصته، فإن قضي دين أحدهما، فكله رهن للآخر، وإن رهنا رجلاً رهناً بدين عليهما صحّ بكلّ الدين، وبمسكه إلى قبض الكلّ، وبطل حجّة كلّ منهما أنّه رهن هذا منه وقبضه، ولو مات [106a] راهنه والرهن معهما،<sup>37</sup> فبرهن كلّ كذلك كان مع كلّ نصفه رهناً لحقه.<sup>38</sup>

## باب الرهن عند عدل

يتمّ الرهن بقبض عدل شرط وضعه عنده، ولا أخذ<sup>39</sup> لأحدهما منه، وضمن بدفعه إلى أحدهما، وهلك<sup>40</sup> معه هلك رهن، فإن وُكّل العدل أو غيره ببيعه إذا حلّ أجله صحّ، فإن شرط في الرهن لم ينعزل<sup>41</sup> بالعزل،<sup>42</sup> ولا بموت الراهن أو المرتهن، بل بموت الوكيل، له<sup>43</sup> بيعه بغيبه ورثته، ولا يبيع الراهن أو المرتهن<sup>44</sup> إلاّ برضا الآخر. فإن حلّ أجله وراهنه غائب أجبر الوكيل على بيعه، كوكيل بالخصومة غاب موكله وأباها، وكذا لو شرط<sup>45</sup> بعد الرهن في الأصحّ، فإن باعه<sup>46</sup> العدل فالثمن<sup>47</sup> رهن، يهلك<sup>48</sup> كهلكه،<sup>49</sup> فإن أوفى ثمنه المرتهن فاستحقّ، ففي الهالك ضمّن المستحقّ الراهن وصحّ البيع<sup>50</sup> والقبض، أو العدل ثمّ هو الراهن وصحّا، أو المرتهن<sup>51</sup> ثمنه وهو له ورجع المرتهن على راهنه بدينه، وفي القائم أخذه من مشتريه، ورجع هو على العدل بثمنه، ثمّ هو على الراهن بثمنه،<sup>52</sup> وصحّ القبض أو على المرتهن بثمنه ثمّ هو<sup>53</sup> على الراهن بدينه، وإن لم يشترط التوكيل في الرهن رجع

34 ب : ( فإذا ).

35 ج + ( واحد ).

36 ب - ( تهاينا فكل في نوبته كالعدل في حق الآخر ولو هلك ) صح هـ.

37 م - ( معهما ).

38 أ ، ج ، م : ( بحقه ).

39 م : ( والأخذ ).

40 أ ، ج ، م ، ب : ( وهلكه ).

41 ب : ( لا ينعزل ).

42 م : ( لعزل ).

43 م ، ب : ( وله ).

44 م : ( والمرتهن ).

45 م : ( لو شرطه ).

46 م : ( بأن باعه ).

47 أ : ( والثمن ).

48 أ : ( لهلك ) ؛ ج : ( يهلكه ) ؛ م : ( فهلك ) ؛ ب : ( ليهلك ).

49 م - ( كهلكه ).

50 ج - ( البيع ) صح هـ.

51 م - ( وصحّا أو المرتهن ) صح هـ.

52 أ ، ج ، م ، ب : ( به ).

53 م - ( هو ).

العدل على الرهن فقط، قبض المرتهن ثمنه أو لا، وإن هلك<sup>54</sup> الرهن مع المرتهن فاستحقَّ وضمنَّ الرهن قيمته هلك بدينه، وإن ضمنَّ المرتهن رجوع على الرهن بقيمته وبدينه.

## باب التصرف والجناية في الرهن

[106b] وقف بيع الرهن رهنه، إن أجاز مرتهنه أو قضى دينه نفذ، وصار ثمنه رهناً وإن لم يجزه<sup>55</sup> وفسخ لا يفسخ<sup>56</sup> في الأصح، وصبر المشتري إلى فكِّ الرهن،<sup>57</sup> أو رفع إلى القاضي ليفسخ، وصحَّ إعتاقه وتدييره واستيلاده رهنه، فإن فعلها غنياً ففي دينه حالاً أخذ دينه، وفي مؤجله قيمته<sup>58</sup> للرهن بدله إلى محلِّ أجله، وإن فعلها معسراً ففي العتق سعى العبد في أقلِّ من قيمته ومن الدين،<sup>59</sup> ورجع على سيِّده غنياً، وفي أختيه سعى في كلِّ الدين بلا رجوع، وإتلافه<sup>60</sup> رهنه كإعتاقه غنياً، وأجنبيُّ أتلفه ضمنَّه مرتهنه وكان رهناً معه. ورهن أعاره مرتهنه وكان رهناً معه ورهن<sup>61</sup> مرتهنه<sup>62</sup> راهنه<sup>63</sup> أو أحدهما بأذن صاحبه آخر سقط ضمانه،<sup>64</sup> فهلكه مع مستعير هلك<sup>65</sup> بلا شيء، ولكلِّ منهما أن يرده رهناً، فإن مات الرهن قبل رده فالمرتهن أحقَّ به من الغرماء، ومرتهن أذن<sup>66</sup> باستعمال رهنه أو استعاره من راهنه لعمل،<sup>67</sup> إن هلك<sup>68</sup> قبله<sup>69</sup> أو بعد<sup>70</sup> ما فرغ<sup>71</sup> ضمن كالرهن، ولو هلك حال عمله لا، وصحَّ<sup>72</sup> استعارة شيء ليرهن،<sup>73</sup> فيرهن بما شاء، وإن قيّد تقيّد بما عيّن من قدر وجنس ومرتهن وبلد،<sup>74</sup> فإن خالف<sup>75</sup> ضمنَّ المعير مستعيره، ويتمَّ رهنه بينه وبين مرتهنه، أو إياه، ورجع هو بما ضمنَّ

54 م : (فإن هلك).

55 أ ، ج ، م ، ب : (لم يجز).

56 م : (لا يفسخ).

57 م ، ب : (الرهن).

58 م - (قيمه).

59 أ - (ومن الدين) صح هـ.

60 م : (وإتلاف).

61 أ + (أعاره).

62 ب - (وكان رهنا معه ورهن مرتهنه).

63 ج ، م - (وكان رهنا معه ورهن مرتهنه راهنه).

64 م : (ضمان).

65 ب : (هالك).

66 م - (أذن) صح هـ.

67 ج : (ليعمل).

68 م - (هلك) صح هـ.

69 م : (قبل عمله).

70 أ ، م ، ب : (أو بعده).

71 أ ، م ، ب - (ما فرغ).

72 م : (ويصح).

73 م : (ليرهنه).

74 م : (وبلاد).

75 م : (وإن خالف).

وبدينه على رهنه، وإن وافق وهلك<sup>76</sup> مع مرتهنه فقد أخذ كل دينه إن كانت قيمته مثل الدين أو أكثر، وضمن مستعيه قدر دين<sup>77</sup> أوفاه منه [107a] لا القيمة، أو بعض دينه إن كانت أقل وباقي دينه على رهنه، ولا يمنع<sup>78</sup> المرتهن إذا قضى المعير دينه، وفك رهنه، ويرجع على الراهن بما أدى، فلو هلك<sup>79</sup> مع الراهن قبل رهنه أو بعد فكّه لا يضمن، وإن استخدمه أو ركبته من قبل، وجناية الراهن على الرهن مضمونة،<sup>80</sup> وجناية<sup>81</sup> المرتهن عليه تسقط من دينه بقدرها، وجناية الرهن عليهما، وعلى مالهما<sup>82</sup> هدر، ومن رهن عبداً يعدل ألفاً بألف مؤجل فصارت<sup>83</sup> قيمته مائة فقتله رجل، وغرم مائة، وحلّ أجله قبض<sup>84</sup> مرتهنه المائة من حقه وسقط باقيه، وإن باعه بأمره، وقبض ثمنه رجع بما بقي، وإن قتله عبد يعدل مائة فدفع<sup>85</sup> به فكّ بكلّ دينه، فإن جنى الرهن خطأ فداه<sup>86</sup> مرتهنه، ولم يرجع، فإن أبى دفعه الراهن أو فداه، وسقط الدين، وإن مات<sup>87</sup> الراهن باع وصيّ رهنه، وقضى دينه، فإن لم يكن له وصيّ نصب وصيّ بيّعه.

## فصل<sup>88</sup> [في المتفرقات]

عصير قيمته عشرة رهن بها<sup>89</sup> فتخمر وتخلل، وهو يعدلها بقي رهنه بها،<sup>90</sup> وشاة قيمتها عشرة رهن بها، فماتت فدبغ جلدتها، فعديل درهماً، فهو رهن به. ونماء الرهن كولدته ولبنه وصوفه وثمره لراهنه، وهو رهن مع أصله، ويهلك بلا شيء، وإن هلك<sup>91</sup> أصله وبقي<sup>92</sup> هو فكّ بقسط<sup>93</sup> يقسم الدين على قيمته يوم فكّه، وقيمة

76 ج : (فهلك).

77 م : (دينه).

78 م ، ب : (ولا يمتنع).

79 أ ، ب : (ولو هلك).

80 م : (مضمون) ؛ م + (وبه).

81 م - (وجناية).

82 ج - (وعلى مالهما) صح هـ.

83 م : (صارت).

84 أ - (قبض) صح هـ.

85 ب : (تدفع).

86 م - (فداه) صح هـ.

87 م : (ولو مات).

88 أ + (في المتفرقات).

89 ج - (بها) صح هـ.

90 ب - (بها) صح هـ.

91 أ : (فإن هلك) ؛ ج : (ولو هلك).

92 أ : (فبقي).

93 أ ، ج ، م ، ب : (بقسطه).

أصله يوم قبضه، وتسقط<sup>94</sup> حصّة أصله، وفكّ<sup>95</sup> بقسطه. والزيادة في الرهن تصحّ،<sup>96</sup> وفي الدين لا، [107b] فإن رهن عبداً<sup>97</sup> يعدل ألفاً بألف، فدفع عبداً كذلك رهناً بدل الأوّل فهو رهن، حتّى يردّ إلى راهنه، ومرتهنه أمين في الآخر حتّى يجعله مكان الأوّل، ولو أبرأ المرتهن راهنه عن دينه، أو وهبه منه فهلك الرهن هلك<sup>98</sup> بلا شيء، ولو قبض المرتهن دينه أو بعضه من راهنه أو غيره<sup>99</sup> أو شرى بالدين عيناً أو صالح عنه على شيء أو أحال الراهن مرتهنه بدينه على آخر، ثمّ هلك رهنه معه هلك<sup>100</sup> بالدين، وردّ ما قبض إلى من أدّى، وبطلت الحوالة. وكذا لو تصادقا على أن لا دين ثمّ هلك فهلك<sup>101</sup> بالدين والله أعلم.



94 م ، ب : (ويسقط).

95 أ ، م ، ب : (وفكه).

96 م : (صح).

97 ج : (عبده).

98 ج : (بهلك).

99 م : (غيره).

100 م - (هلك).

101 أ ، م : (بهلك) ؛ أ - (بهلك) صح ه ؛ ج ، ب : (هلك).



## ٥٢- كتاب الجنائيات

القتل العمد؛ ضربه قصداً<sup>102</sup> بما يفرّق الأجزاء كسلاح ومحدّد من خشب أو حجر وليطة<sup>103</sup> وإحراق<sup>104</sup> بنار،<sup>105</sup> وبه يأثم، ويجب القود عيناً لا الكفّارة، وشبه العمد؛ ضربه قصداً بغير ما ذكر، وفيه الإثم والكفّارة، ودية مغلّظة<sup>106</sup> على العاقلة بلا قود. وهو فيما دون النفس عمد، وفي الخطأ، ولو على عبد<sup>107</sup> قصداً؛ كرميه مسلماً ظنّه صيداً أو حربياً، وفعلاً؛ كرميه غرضاً فأصاب آدمياً، وما جرى مجراه؛ كرائم سقط على آخر فقتله كفّارة ودية على عاقلته. وفي القتل بسبب كتلفه بوضع حجر،<sup>108</sup> وحفر بئر في غير ملكه [108a] دية على العاقلة بلا كفّارة ولا إرث إلا هنا.

### باب ما يوجب القود أو لا يوجب<sup>109</sup>

هو<sup>110</sup> يجب بقتل ما<sup>111</sup> حقن دمه أبداً عمداً، فيقتل الحرّ بالحرّ وبالعبد،<sup>112</sup> والمسلم بالذميّ لا هما بمستأمن بل هو<sup>113</sup> بنده، والعاقل بالمجنون، والبالغ بالصبيّ، والصحيح بالأعمى والزمن والناقص<sup>114</sup> الأطراف، والرجل بالمرأة، والفرع بأصله لا عكسه، ولا سيّد<sup>115</sup> بعبد، ومدبّره، ومكاتبه، وعبد ولده، وعبد<sup>116</sup> بعضه له، ولا بعبد الرهن حتّى يجتمع<sup>117</sup> عاقداه، وبمكاتب<sup>118</sup> قتل عمداً عن وفاء، ووارث وسيّد وإن اجتمعا، فإن لم يدع<sup>119</sup> وارثاً غير سيّده<sup>120</sup> أو ترك ولا وفاء أفاد سيّده، ويسقط<sup>121</sup> قود ورثه على أبيه، ولا يقاد إلا بسيف،

102 ج : (عمدا).

103 أ ، م ، ب : (أو ليطّة).

104 أ ، ج ، ب - (وإحراق).

105 أ ، ب : (أو نار) ؛ ج : (ونار).

106 م : (المغلّظة).

107 أ - (ولو على عبد) صح هـ.

108 م ، ب : (حجرا).

109 م : (وما لا يوجب).

110 م : (وهو).

111 م : (من).

112 أ : (والعبد).

113 م - (هو).

114 أ ، ج ، م ، ب : (وناقص).

115 م : (ولا سيّده).

116 م : (وبعبد).

117 ج : (حتى يجمع).

118 م : (ولا بمكاتب).

119 م : (وإن لم يدع).

120 م : (سيّد).

121 م : (وسقط).

ويقيد أبو المعتوه قاطع<sup>122</sup> يده،<sup>123</sup> وقاتل قريبه، ويصالح ولا يعفو، وللوصي الصلح فقط، والصبي كالمعتوه، والقاضي كالأب، هو الصحيح، ويستوفي الكبير قبل كبر الصغير قوداً لهما، ويقتص<sup>124</sup> في جرح ثبت عياناً أو بحجة،<sup>125</sup> وجعل الجروح ذا فراش حتى مات، وفي قتل بحد مرّ، لا في قتل بظهره أو عوده، أو مثقل، أو خنق، أو تعريق، أو سوط والى في ضربه<sup>126</sup> فمات، ولا في<sup>127</sup> قتل مسلم مسلماً ظنّه مشركاً عند التقاء الصقّين، بل يكفر،<sup>128</sup> وفي موت<sup>129</sup> بفعل نفسه وزيد وسبع وحية ثلث الدية على زيد، ويجب قتل من شهر<sup>130</sup> سيفاً [108b] على المسلمين، ولا شيء بقتله، ولا فيمن شهر سلاحاً على رجل ليلاً أو نهاراً في مصر أو غيره، أو شهر عليه عصاً ليلاً في مصر أو نهاراً في غيره فقتله المشهور عليه،<sup>131</sup> ولا على من تبع سارقه المخرج سرقة ليلاً فقتله، وقتل<sup>132</sup> بقتل من شهر عصاً نهاراً في مصر، وبقتل<sup>133</sup> من شهر سيفاً فضرب<sup>134</sup> فرجع فقتله آخر،<sup>135</sup> وتجب<sup>136</sup> الدية بقتل مجنون أو صبي شهر سيفاً على رجل فقتله هو، وعمداً في ماله، والقيمة بقتل جمل صال عليه.

## باب القود فيما دون النفس

هو فيما يمكن حفظ<sup>137</sup> المماثلة فقط، فيقتصّ قاطع اليد عمداً من المفصل، وإن كانت يده أكبر ممّا قطع كالرجل، ومارن الأنف، والأذن وعين ضربت فذهب ضوؤها، وهي قائمة فيجعل على وجهه فطن رطب، ويقابل<sup>138</sup> عينه بمرآة محمّاة، ولو قلعت لا،<sup>139</sup> وكلّ شجّة يراعى<sup>140</sup> فيها المماثلة،<sup>141</sup> ولا قود في عظم إلا السن

122 م : (قاطعا).

123 أ - (ولا يقاد إلا بسيف ويقيد أبو المعتوه قاطع يده) صح هـ.

124 م : (ويقبض).

125 أ ، م : (أو حجة).

126 م : (ضربه).

127 م : (ولا فيما).

128 ب + (ويدي).

129 أ : (أو في موت) ؛ م : (والدية في موت).

130 م : (من شر).

131 أ - (عصا ليلا في مصر أو نهارا في غيره فقتله المشهور عليه) صح هـ.

132 م + (من).

133 ب : (ويقتل).

134 م ، ب + (ولم يقتل).

135 أ ، م : (الأخر).

136 أ ، م : (ويجب).

137 ج ، م ، ب : (حفظه).

138 ب : (وتقابل).

139 م : (لا يقتص).

140 أ ، ج ، ب : (تراعي).

141 ب + (كالموضحة) صح هـ.

فيقلع<sup>142</sup> إن قلعت، وتبرد إن كسرت، ولا بين رجل وامرأة، وبين حرّ وعبد،<sup>143</sup> وبين عبيدين في الطرف، ولا في قطع يد من نصف الساعد،<sup>144</sup> وجائفة برأت، واللسان والذكر إلا أن يقطع الحشفة، وطرف<sup>145</sup> المسلم والذميّ سواء، وخيرّ المحنّيّ عليه إن كانت يد القاطع شلاء، أو ناقصة بإصبع،<sup>146</sup> أو الشجّة<sup>147</sup> لا يستوعب<sup>148</sup> بين قرني الشاخّ، واستوعبت<sup>149</sup> ما بين قرني المشجوح.

### [فصل فيما يسقط القود]

[109a] ويسقط<sup>150</sup> القود بموت القاتل، وبغفو الأولياء وبصلحهم على مال قلّ أو جلّ، ويجب<sup>151</sup> حالاً، وبصلح أحدهم وبغفوه، ولمن بقي حصّته من الدية، وإن صالح<sup>152</sup> بألفٍ وكيلٍ سيّد عبد وحرّ قتلاً بالصلح<sup>153</sup> عن دمه به<sup>154</sup> تنصّف،<sup>155</sup> ويقتل جمع بفرد، وبالعكس اكتفاءً إن حضر وليّهم، وإن حضر<sup>156</sup> الواحد قتل به،<sup>157</sup> وسقط حقّ البقيّة، ولا يقطع<sup>158</sup> يدان بيد، وإن أمراً<sup>159</sup> سكيناً عليها<sup>160</sup> فقطعت، وضمنا ديتها، فإن قطع<sup>161</sup> رجل يميني رجلين فلهما يمينه ودية يد فإن حضر أحدهما وقطع، فلآخر الدية،<sup>162</sup> ومن رمى<sup>163</sup> عمداً فنفذ إلى آخر فماتاً، يقتصرّ للأوّل وعلى عاقلته الدية للثاني.

142 أ، م، ب : (فتقلع).

143 ج - (وعبد) صح هـ.

144 أ، ج : (ساعد).

145 أ - (ولا في قطع يد من نصف ساعد وجائفة برأت واللسان والذكر إلا أن يقطع الحشفة وطرف) صح هـ.

146 ب : (الأصابع).

147 ج : (شجّة).

148 ب : (لا تستوعب).

149 ب : (أو استوعبت).

150 م : (وسقط).

151 ب : (وتجب).

152 أ، م : (فإن صالح).

153 أ - (بالصلح) صح هـ.

154 أ، م - (به).

155 أ، ج، م : (ينصف).

156 م : (فإن حضر).

157 أ، ج، م، ب : (له).

158 ب : (ولا تقطع).

159 أ : (ولو أمراً).

160 أ، م، ب : (على يد).

161 أ، ج، م : (وإن قطع).

162 أ، ج + (ويقاد عبد أقر بقول) ؛ م، ب + (ويقاد عبد أقر بقود).

163 م : (ورمى رجلاً).

## [فصل في الفعلين]

ومن قطع يد رجل ثم قتلته أخذ بهما في عمدتين، ومختلفين برء بينهما أو لا، وخطأين بينهما برء، وكفت دية إن لم تبرأ<sup>164</sup> بين هذين، كما في ضرب مائة سوط برأ من تسعين ومات من عشرة، وتجب حكومة عدل في مائة سوط جرحته وبقي أثرها، ومن قطع فعفا من قطعه،<sup>165</sup> فمات منه ضمن قاطعه ديته، ولو عفا عن الجناية أو عن القطع وما يحدث منه، فهو عفو عن النفس والخطأ من ثلث ماله، والعمد من كلفه وكذا الشجعة، فإن قطعت امرأة يد رجل فنكحها على يده، ثم مات يجب مهر مثلها، ودية يده في مالها إن تعمدت، وعلى عاقلتها<sup>166</sup> إن أخطأت، فإن نكحها على اليد<sup>167</sup> وما يحدث منها<sup>168</sup> أو على الجناية ثم مات، ففي العمد مهر المثل،<sup>169</sup> [109b] وفي الخطأ رفع عن العاقلة مهر مثلها، والباقي وصية لهم، فإن خرج عن الثلث سقط، وإلا سقط<sup>170</sup> ثلث المال، فإن مات المقتص له بقطع، قتل المقتص منه، وضمن دية النفس من قطع قوداً فسرى، وأرش اليد من قطع يد من له عليه قود نفس فعفا عنه.<sup>171</sup>

### باب الشهادة في القتل واعتبار حالته<sup>172</sup>

القود يثبت بدءاً للورثة لا إرثاً، فلا يصير أحدهم خصماً عن البقية، فلو أقام حجة بقتل أبيه غائباً أخوه فحضر يعيدها، وفي الخطأ والدين لا، فلو برهن القاتل على عفو الغائب، فالحاضر<sup>173</sup> خصم،<sup>174</sup> وسقط القود، وكذا لو قتل عبد بين رجلين أحدهما غائب، فإن شهد ولياً قود بعفو<sup>175</sup> أخيها بطلت، وهي عفو منهما، فإن صدقهما القاتل<sup>176</sup> وحده، فلكلّ منهم ثلث،<sup>177</sup> فإن كذّبهما<sup>178</sup> فلا شيء لهما، وللاخر ثلث الدية، وإن

164 أ، ج : (إن لم تبرأ) ؛ م : (إن يبرأ).

165 م، ب : (عن قطعه).

166 م : (على عاقلتها).

167 م : (على البذل).

168 أ - (منها).

169 ج : (مثلها).

170 أ : (وإلا عن سقط) ؛ م : (وإلا يسقط).

171 ج - (اليد من قطع يد من له عليه قود نفس فعفا عنه) صح هـ.

172 ق - (واعتبار حالته) صح هـ.

173 ج، ب : (والحاضر).

174 م - (خصم).

175 م : (لعفو).

176 م : (التقابل).

177 أ، م، ب + (الدية).

178 أ، م : (وإن كذّبهما).

صدّقهما الأخ فقط فله الثلث، وإن اختلف<sup>179</sup> شاهدا<sup>180</sup> القتل في زمانه أو مكانه أو آله<sup>181</sup> أو قال شاهد: "قتله بعضاً"، والآخر: "جهلْتُ آله قتله" لغت، وإن شهدا بقتله، وقالوا: "جهلنا آله" يجب<sup>182</sup> الدية، وإن أقرَّ كلٌّ من رجلين بقتل زيد، وقال الوليُّ: "قتلتماه"، فله قتلها، ولو قامت<sup>183</sup> بينة بقتل زيد عمراً، وأخرى بقتل بكرٍ إياه، وادّعى الوليُّ قتلها لغتا، والعبرة لحالة<sup>184</sup> الرمي لا الوصول<sup>185</sup> فتجب<sup>186</sup> الدية على من رمى مسلماً فارتدَّ فوصل، والقيمة لسيد عبد رمى إليه فأعتقه [110a] فوصل، والجزاء على محرم رمى صيداً فحلَّ فوصل لا على حلال رماه فأحرم فوصل، ولا يضمن من رمى مقضيّاً، عليه برجم فرجع<sup>187</sup> شاهده<sup>188</sup> فوصل، وحلَّ صيد رماه مسلم فتمجّس فوصل، لا ما رماه<sup>189</sup> مجوسيّ فأسلم فوصل.



179 أ : (إن اختلف).

180 م : (شاهد).

181 م : (أو الآية).

182 م ، ب : (تجب).

183 م : (ولو أقامت).

184 أ ، ج ، م : (بحالة).

185 ج ، م : (لا للوصول).

186 أ ، م : (فيجب).

187 م - (فرجع).

188 م : (شاهد).

189 م : (لا رماه).

## ٥٣- كتاب الديات

الدية من الذهب ألف دينار، ومن الورق عشرة آلاف درهم، ومن الإبل مائة، وهذه في شبه العمدة أربعاً؛ من بنت مخاض، وبنت لبون، وحقّة، وجدعة وهي المغلظة، وفي الخطأ أخماس<sup>190</sup> منها، ومن ابن مخاض، وكفّارتهما عتق<sup>191</sup> مؤمن، فإن عجز عنه صام شهرين ولاءً، ولا إطعام فيها، وصحّ رضيع أحد أبويه مسلم، لا الجنين. وللمرأة نصف ما للرجل في دية النفس وما دونها، وللذمي ما للمسلم، وفي النفس، والأنف، والذكر، والحشفة، والعقل، والشّم، والذوق، والسمع، والبصر، واللسان إن منع<sup>192</sup> النطق أو أداء أكثر الحروف، ولحية حلقت فلم تنبت،<sup>193</sup> وشعر الرأس الدية، كما في اثنين<sup>194</sup> ممّا في البدن اثنان، وفي أحدهما نصفها، وكما في أشفار العينين، وفي أحدهما<sup>195</sup> ربعها، وفي كلّ إصبع يد أو رجل عشرها، وفي كلّ مفصل<sup>196</sup> من إصبع فيها مفاصل ثلث عشرها، وممّا<sup>197</sup> فيه<sup>198</sup> مفصلان نصف عشرها، كما في كلّ سنّ، وكلّ عضو ذهب نفعه بضرب ففيه دية<sup>199</sup> كيد شلّت، وعين عميت.

### [فصل في أحكام الشجاج]

ولا قود في الشجاج إلّا في الموضحة عمدًا، وفيها خطأ [110b] نصف عشر الدية. وفي الهاشمة؛ عشرها، والمنقلة؛<sup>200</sup> عشرها<sup>201</sup> ونصف عشرها، والآمة والجائفة؛ ثلثها، وفي جائفة نفذت؛ ثلثاها، والحارصة،<sup>202</sup> والدامعة، والدامية، والباضعة، والمتلاحمة، والسّمحاق؛ حكومة عدل، فيقوم عبداً بلا هذا الأثر، ثمّ معه، فقدّر التفاوت بين القيمتين من الدية هو هي، وبه يفتى، وفي أصابع يد بلا كفّ ومعها؛ نصف الدية، ومع نصف الساعد؛ نصف دية<sup>203</sup> وحكومة عدل، وفي كفّ فيها إصبع؛ عشرها، وإن كانت إصبعان؛ فخمسةا، ولا شيء

190 ب : (أخماساً).

191 م + (رقبة).

192 ج : (إن امتنع).

193 ج ، ب : (فلم ينبت).

194 م : (في الاثنين).

195 م : (في أحدها).

196 أ ، ج ، م ، ب : (وفي مفصل).

197 م : (وفيها).

198 ب : (فيها).

199 أ ، ج : (دية).

200 ج : (وفي المنقلة).

201 م : (عشر).

202 م : (وفي الحارصة).

203 أ : (الدية).

في الكفّ، وفي إصبع زائدة، وعين صبي،<sup>204</sup> وذكره، ولسانه، لو لم يعلم<sup>205</sup> الصّحة بما دل على نظره،<sup>206</sup> وبحركة ذكره وكلامه؛ حكومة عدل، ودخل أرش موضحة<sup>207</sup> أذهبت عقله أو شعر رأسه في الدية، وإن ذهب سمعه، أو بصره، أو نطقه لا، ولا قود إن ذهب<sup>208</sup> عيناه، بل الدية فيهما، ولا بقطع إصبع شل<sup>209</sup> جاره، وإصبع قطع مفصله<sup>210</sup> الأعلى، فشل ما بقي، بل دية المفصل، والحكومة فيما بقي، ولا بكسر نصف سن أسود باقيها، بل كلّ دية السن. ويجب<sup>211</sup> الأرش على من أقاد سنّه ثمّ نبتت،<sup>212</sup> أو قلعها فردّت إلى مكانها، وبنّت<sup>213</sup> عليها اللحم، لا إن قلعت فنبتت<sup>214</sup> أخرى، أو التحمت شجّة ولم يبق أثر أو جرح بضرب فبراً بلا أثر، ولا يقاد جرح إلاّ بعد برء،<sup>215</sup> وعمد الصبي والمجنون خطأ، وعلى عاقلته<sup>216</sup> الدية، ولا كفارة فيه، [111a] ولا حرمان إرث.

### [فصل في الجنين]

ومن ضرب بطن امرأة تجب غرّة؛ خمسمائة درهم على عاقلته إن ألقّت ميتاً، ودية إن حيّاً<sup>217</sup> فمات، وغرّة<sup>218</sup> ودية إن ميتاً<sup>219</sup> فماتت الأمّ، ودية الأمّ فقط إن ماتت فألقّت ميتاً، وديتان إن ماتت فألقّت حيّاً فمات،<sup>220</sup> وما يجب في الجنين لورثته سوى ضاربه، وفي جنين الأمة نصف عشر قيمته في الذكر، وعشر قيمته<sup>221</sup> في الأنثى، فإن ضربت فأعتق سيّده<sup>222</sup> حملها فألقته فمات يجب<sup>223</sup> قيمته حيّاً لا ديته،<sup>224</sup> ولا كفارة في الجنين،

204 ج : (الصبي).

205 أ : (لو لم تعلم).

206 م : (نظره).

207 ب + (إذا).

208 أ ، ج ، ب : (إن ذهب).

209 ب : (شلت).

210 ب : (مفصل).

211 ب : (وتجب).

212 م : (ثم نبت).

213 ج ، م : (ونبتت).

214 م : (قنبت).

215 م : (إلا بعد برئه) ؛ ب : (إلا بعد برئه).

216 أ ، ج : (وعلى عاقلتهما).

217 م - (ودية إن حيا).

218 ب - (خمسمائة درهم على عاقلته إن ألقّت ميتاً ودية إن حيا فمات و غرة) صح هـ.

219 ج : (إن كان ميتاً) ؛ م : (إن ألقّت ميتاً).

220 م : (فماتت).

221 م - (قيمه).

222 م ، ب : (سيدها).

223 م ، ب : (تجب).

224 ج ، م : (لا دية).

وما استبان بعضه كالتامّ فيما ذكر. <sup>225</sup> وضمن العرّة عاقلة امرأة أسقطت ميتاً عمداً بدواء <sup>226</sup> أو فعل بلا إذن زوجها فإن أذن لا.

## باب ما يحدث في الطريق

من أحدث في طريق <sup>227</sup> العامة <sup>228</sup> كنيفاً أو ميزاباً أو جُرصناً أو دكّاناً وسعه ذلك إن لم يضرّ بالناس، ولكلّ نقضه، وفي غير نافذ لا يسعه بلا إذن الشركاء، وإن لم يضرّ. وضمن عاقلته دية من مات بسقوطها، كما لو وضع حجراً، أو حفر بئراً في الطريق، فتلفت <sup>229</sup> به نفس، فإن تلف <sup>230</sup> به بهيمة ضمن هو إن لم يأذن به الإمام، فإن أذن أو مات واقع في بئر طريق <sup>231</sup> جوعاً، أو غمّاً فلا، ومن نحى حجراً وضعه آخر، فعطب به رجل ضمن، كمن حمل شيئاً في الطريق فسقط منه على آخر، <sup>232</sup> أو دخل بحصير، أو قنديل، أو حصاة في مسجد غيره، أو جلس فيه غير مصلّ، [111b] فعطب به أحد، لا من سقط منه رداء لبسه، أو أدخل هذه في مسجد حيّه <sup>233</sup> أو جلس <sup>234</sup> مصلياً.

## [فصل في الحائط المائل]

وربّ حائط مال إلى طريق العامة، وطلب نقضه مسلم أو ذميّ ممّن ملك <sup>235</sup> نقضه كالراهن بفكّ رهنه، وأب الطفل، والوصيّ، والمكاتب، والعبد التاجر، فلم ينقض في مدّة يمكن نقضه <sup>236</sup> ضمن مالا تلف به، وعاقلته النفس، لا من أشهد عليه فباع وقبضه المشتري فسقط أو طلب ممّن لا يملك نقضه كالمرتحن، والمستأجر، والمودع، وساكن الدار. فإن مال إلى دار رجل فله الطلب، فيصحّ تأجيله وإبرأؤه منها، لا إن مال إلى الطريق <sup>237</sup> فأجله القاضي أو من طلب، فإن بنى مائلاً ابتداءً ضمن بلا طلب كما في إشراع الجناح ونحوه، وحائط <sup>238</sup> خمسة طلب

225 م : (ذكره).

226 م : (بداء).

227 ج : (في الطريق).

228 ج - (العامة).

229 أ ، ج ، م ، ب : (فتلف).

230 ج : (فإن تلفت).

231 ق - (طريق) صح هـ.

232 م - (آخر).

233 م - (أو جلس فيه غير مصلّ فعطب به أحد لا من سقط منه رداء لبسه أو أدخل هذه في مسجد حيّه).

234 م + (فيه).

235 أ ، ج ، م ، ب : (يملك) ؛ ب : (يمكن).

236 م : (نقض).

237 ج : (إلى طريق).

238 م ، ب : (حائط).



نقضه من أحدهم، وسقط على رجل ضمن العاقلة خمس الدية، كما ضمن<sup>239</sup> ثلثها<sup>240</sup> إن حفر أحد ثلاثة في دارهم بئراً، أو بنى حائطاً.

## باب جناية البهيمة<sup>241</sup> وعليها

ضمن الراكب ما وطئت دابته وما أصابت يديها، أو رجلها، أو رأسها، أو كدمت، أو خبطت، أو صدمت، لا ما نفحت برجلها، أو ذنبها، أو عطب<sup>242</sup> بما راثت أو بالث في الطريق سائرة،<sup>243</sup> أو أوقفها لذلك فإن أوقفها لغيره ضمن، فإن أصابت يديها، أو رجلها حصاةً أو نواةً، أو أثارت<sup>244</sup> غباراً [112a] أو حجراً صغيراً ففقاً عيناً أو أفسد ثوباً لا يضمن، وضمن<sup>245</sup> بالكبير، وضمن السائق والقائد ما ضمنه الراكب، وعليه الكفارة<sup>246</sup> لا عليهما،<sup>247</sup> وضمن عاقلة كل فارس دية الآخر إن اصطدما وماتا، وسائق دابة وقع أداها على رجل فمات، وقائد قطار وطئ بعير منه رجلاً،<sup>248</sup> الدية وإن كان معه سائق ضمنا، فإن قتل بعير ربط على قطار بلا علم قائده رجلاً ضمن عاقلة القائد الدية، ورجعوا بما على عاقلة الرابط، ومن أرسل كلباً أو طيراً وساقه فأصاب في فوره ضمن في الكلب لا في الطير، ولا في كلب لم يسقه، ولا في دابة منفلتة أصابت نفساً، أو مالاً ليلاً أو نهاراً. ومن ضرب<sup>249</sup> دابةً عليها راكب،<sup>250</sup> أو نحسها فنفحت، أو ضربت<sup>251</sup> يديها آخر، أو نفرت، فصدمته وقتلته ضمن هو لا الراكب، وفي فقاء عين شاة القصاب ما نقصها، وفي عين بقرة جزار، وجزوره، والحمار، والبغل، والفرس ربع القيمة.

<sup>239</sup> م ، ب : (ضمنوا).

<sup>240</sup> ب : (ثلثها).

<sup>241</sup> م : (البهائم).

<sup>242</sup> م : (أو عطيته) ؛ ب : (أو عطيت).

<sup>243</sup> ب : (سائقة).

<sup>244</sup> م : (وأثارت).

<sup>245</sup> م - (وضمن).

<sup>246</sup> ج : (كفارة).

<sup>247</sup> م : (عليها).

<sup>248</sup> م + (ضمن).

<sup>249</sup> م : (ضمن).

<sup>250</sup> م - (عليها راكب).

<sup>251</sup> ب : (أو ضرب).

## باب الجناية<sup>252</sup> من الرقيق<sup>253</sup> وعليه<sup>254</sup>

فإن جنى عبد خطأً دفعه سيده<sup>255</sup> بها وبملكه<sup>256</sup> وليها أو فداه بأرشها حالاً، فإن فداه فجنى، فهي كالأولى،<sup>257</sup> فإن جنى جنائتين دفعه بهما إلى وليهما يقسمانه بنسبة حقيهما<sup>258</sup> أو فداه بأرشه<sup>259</sup>. فإن وهبه، أو باعه، أو أعتقه، أو دبّره، أو استولدها، ولم يعلم بها، ضمن الأقلّ من قيمته ومن الأرش، [112b] فإن علم<sup>260</sup> بها غرم الأرش، كما لو علّق<sup>261</sup> عتقه بقتل زيد أو رميه أو شجّه ففعل، وإن قطع<sup>262</sup> عبد يد حرّ عمداً ودفع إليه فأعتقه فسرى، فالعبد صلح بها، وإن لم يعتقه يردّ على سيده، فيقتل أو يعفى، وإن جنى<sup>263</sup> مآذون مديون خطأً فأعتقه سيده بلا علم بها، غرم لربّ الدين لأقلّ<sup>264</sup> من قيمته ومن دينه، ولوليها الأقلّ منها ومن الأرش، فإن ولدت مآذونة مديونة ولدًا يباع معها لدينها، ولا يدفع معها بجنائتها، فإن قتل<sup>265</sup> عبد خطأً وليّ حرّ زعم أن سيده أعتقه فلا شيء للحرّ<sup>266</sup> عليه، فإن قال: "قتلتُ أخا زيد قبل عتقي خطأً، وقال زيد: "بل بعده"، صدّق الأول،<sup>267</sup> فإن قال: "قطعتُ يدها قبل إعتاقها"، وقالت: "كان بعده"،<sup>269</sup> صدّقت، وكذا في أخذه منها، لا في الجماع والغلّة، فإن أمر عبد محجور، أو صبيّ صبيّاً بقتل رجل فقتله، فالدية على عاقلة القاتل، ورجعوا على العبد بعد عتقه لا على الصبيّ<sup>270</sup> الأمر، فإن كان مأموراً لعبد مثله دفع السيّد القاتل، أو فداه في الخطأ بلا رجوع في الحال، ويجب أن يرجع بعد عتقه بأقلّ من قيمته ومن الفداء وكذا في العمدة إن كان العبد القاتل صغيراً، فإن كان كبيراً اقتصّ، فإن قتل قرّ عمداً حرّين ولكلّ<sup>271</sup> وليّان، فعفا أحد وليّ كلّ

252 ج ، م ، ب : (جناية).

253 ج ، م ، ب : (الرقيق).

254 أ : (والجناية عليه).

255 م : (سيد).

256 م : (ويملك).

257 ب : (كالأول).

258 م : (حقهما).

259 أ - (حالا فإن فداه فجنى فهي كالأولى فإن جنى جنائتين دفعه بهما إلى وليهما يقسمانه بنسبة حقيهما أو فداه بأرشه) صح هـ.

260 أ ، ج ، م : (وإن علم).

261 ب : (علّق).

262 أ ، ج ، م : (فإن قطع).

263 أ ، ج ، م : (فإن جنى).

264 أ ، م ، ب : (الأقلّ).

265 أ : (وإن قتل).

266 م : (للحرية).

267 ج - (فإن قال قتلت أخا زيد قبل عتقي خطأً وقال زيد بل بعده صدق الأول) صح هـ.

268 أ + (مولى الأمة) صح هـ ؛ ج + (مولى الأمة).

269 م : (بعد).

270 ج : (لا على صبي).

271 ب : (لكل).

منهما، دفع نصفه إلى الآخرين، أو فدى بديته، فإن قتل أحدهما عمداً والآخر خطأً، وعفا أحد وليّ العمد، فدى بديته لوليّ الخطأ، ونصفها<sup>272</sup> لأحد وليّ العمد، [113a] أو دفع إليهم، وقسم أثلاثاً عولاً عند أبي حنيفة، وأرباعاً منازعةً عندهما، فإن قتل<sup>273</sup> عبدهما قرييهما، وعفا أحدهما بطل كله.

### فصل [الجنابة على العبد]

دية العبد قيمته فإن بلغت هي دية الحرّ، وقيمة الأمة دية الحرّة، نقص من كلّ عشرة، وفي الغصب<sup>274</sup> قيمته ما كانت، وما قدر من دية<sup>275</sup> الحرّ قدر من قيمته، ففي يده نصف قيمته، عبد قطع يده عمداً،<sup>276</sup> فأعتق فسرى، أقيد إن ورثه سيّده فقط، وإلا لا، فإن أعتق أحد عبديه فشجاً، فعين أحداً،<sup>277</sup> فأرشهما للسيّد، فإن قتلها رجل تجب دية حرّ، وقيمة عبد، وإن قتل كلاً رجل فقيمة العبدین، وفي فقاء عيني عبد دفعه سيّده وأخذ قيمته، أو أمسكه بلا أخذ النقصان.

### فصل [جنابة المدبر وأمّ الولد]

فإن جنى مدبر وأمّ<sup>278</sup> ولد ضمن سيّد<sup>279</sup> الأقلّ من القيمة ومن الأرش، فإن جنى أخرى، شارك وليّ الثانیة وليّ الأولى<sup>280</sup> في قيمته<sup>281</sup> دفعت إليه بقضاء إذ ليس في جنایاته<sup>282</sup> إلاّ قيمة واحدة، وأتبع السيّد أو وليّ الأولى<sup>283</sup> إن دفعت بلا قضاء.

272 م : (ونصفها).

273 ج : (ولو قتل).

274 ج : (وفي غصب).

275 م : (دية).

276 أ - (عمدا) صح هـ.

277 م : (أحد).

278 أ ، ج ، م ، ب : (أو أم).

279 أ ، ج ، م ، ب : (السيّد).

280 ب : (الأول).

281 أ ، ج ، م : (في قيمة).

282 م : (في جنایته).

283 ج - (الأولى) صح هـ.

## [باب غضب ال، عبد والصبي والمدبرّ والجناية في ذلك]

ومن غضب عبداً قطع سيّده يده فسرى، ضمن قيمته أقطع،<sup>284</sup> فإن قطعه سيّده في يد غاصبه فسرى في يده،<sup>285</sup> لم يضمن، وضمن<sup>286</sup> محجور غضب مثله فمات معه، فإن جنى مدبرّ عند غاصبه،<sup>287</sup> ثمّ عند سيّده<sup>288</sup> أو عكس، ضمن قيمة<sup>289</sup> لهما، ورجع بنصفها على الغاصب، ودفع إلى الأوّل، ثمّ في الأوّل رجوع به على الغاصب،<sup>290</sup> وفي الثائيّة لا، والقرنّ في الفصلين كالمدبرّ، لكن السيّد يدفع القرنّ [113b] وقيمة المدبرّ، مدبرّ غضب مرتين، فجنى في كلّ مرّة، ضمن سيّده قيمة<sup>291</sup> لهما، ورجع بقيمته على الغاصب، ودفع نصفها إلى الأوّل، ورجع به، ومن غضب صبيّاً حرّاً فمات معه فجأة أو بحمّى، لم يضمن، وإن مات بصاعقة أو نوحس حيّة ضمن عاقلته الدية، كما في صبيّ أودع<sup>292</sup> عبداً فقتله فإن أتلف مالاً بلا إيداع ضمن وإن أتلف بعده لا.

## باب القسامة

ميت<sup>293</sup> به جرح أو أثر<sup>294</sup> ضرب أو خنق أو خروج دم من أذنه أو عينه وجد في محلّة أو بدنه أو أكثره أو نصفه مع رأسه لا يعلم قاتله، وادّعى وليّه القتل على أهلها أو بعضهم حلّف خمسون رجلاً منهم، يختارهم الولي؛ "بالله ما قتلناه، ولا علمنا"<sup>295</sup> له قاتلاً، لا الولي، ثمّ قضي<sup>296</sup> على أهلها بالدية فإن ادّعى<sup>297</sup> على واحد من غيرهم سقط القسامة عنهم. فإن لم يكن<sup>298</sup> فيها،<sup>299</sup> كرّر<sup>300</sup> الحلف عليهم إلى أن يتمّ، ومن نكل منهم حبس حتّى يحلف، ولا قسامة على صبيّ، ومجنون، وامرأة، وعبد. ولا قسامة ولا دية في ميت لا أثر

284 م : (أو قطع).

285 م - (يده).

286 م + (قيمة عبد) ؛ ب + (عبد).

287 م : (غاصب).

288 م : (سيد).

289 أ ، م : (قيّمته).

290 م : (غاصب).

291 ج - (قيمة) صح هـ ؛ م : (قيّمته).

292 م : (أ دفع).

293 ج - (ميت) صح هـ.

294 ب : (وأثر).

295 م : (ولا علمناه).

296 ج : (ثم قضي).

297 أ : (وإن ادّعى).

298 ج : (فإن لم يكمل) ؛ ب : (وإن لم يكن).

299 ب : (كرّر).

300 ب : (فيها).

به، أو خرج دم من فمه أو دبره أو ذكره، وما تمّ خلقه كالكبير، وفي قتييل وجد على دابة<sup>301</sup> يسوقها رجل، ضمن عاقلته ديبته لا أهل المحلّة، وكذا لو قادها<sup>302</sup> أو ركبها، فإن اجتمعوا ضمنوا،<sup>303</sup> وفي دابة بين قريتين عليها قتييل على أقربهما. وإن وجد<sup>304</sup> في دار رجل فعليه القسامة، وتدي<sup>305</sup> عاقلته إن ثبت أنّها له بالحجّة، وعاقله ورثته إن وجد في دار نفسه، والقسامة [114a] على أهل الخطة دون السكان والمشتريين، فإن باع كلّهم فعلى المشتريين، فإن وجد في دار بين قوم لبعض أكثر، فهي على الرؤوس، فإن بيعت ولم تقبض<sup>306</sup> فعلى عاقله البائع، وفي البيع بخيار على عاقله ذي اليد، وفي الفلك على من فيه، وفي مسجد محلّة على أهلها، وبين<sup>307</sup> القريتين<sup>308</sup> على أقربهما، وفي سوق مملوك على المالك،<sup>309</sup> وفي غير مملوك والشارع والسجن والجامع لا قسامة، والدية على بيت المال، وفي قوم التقوا بالسيوف وأجلوا عن قتييل على أهل المحلّة إلا أن يدعي الولي على القوم أو على معيّن منهم. فإن وجد في بريّة لا عمارة بقرها، أو ماء يمرّ به فهدر. ومستحلف قال: "قتله زيد"، حلف؛ "بالله ما قتلت ولا عرفت له قاتلاً غير زيد". وبطل شهادة بعض<sup>310</sup> أهل المحلّة بقتل غيرهم،<sup>311</sup> أو واحد منهم. ومن جرح في حيّ فنقل فبقي ذا فراش حتّى مات فالقسامة<sup>312</sup> والدية على الحيّ. وفي رجلين في بيت بلا ثالث، وجد أحدهما قتيلاً ضمن الآخر ديبته عند أبي يوسف، خلافاً لمحمّد، وفي قتييل قرية امرأة كرّر الحلف عليها، وتدي عاقلتها والله أعلم.

301 ج : (على الدابة).

302 ب : (لو أقادها).

303 ب - (ضمنوا) صح هـ.

304 أ ، ج ، م ، ب : (فإن وجد).

305 ج ، ب : (تدي) ؛ م : (يدي).

306 ب : (ولم يقبض).

307 م : (أو بين).

308 م : (قريتين).

309 أ : (على مالكة).

310 أ - (بعض).

311 م : (غير).

312 أ : (والقسامة).

## ٥٤- كتاب<sup>1</sup> المعامل

العاقلة؛ أهل الديوان لمن هو منهم، يؤخذ<sup>2</sup> من عطاياهم في ثلاث سنين، فإن خرجت لأكثر منها أو أقل أخذ منه، وحيته لمن ليس منهم يؤخذ<sup>3</sup> من كل في ثلاث سنين، ثلاثة دراهم أو أربعة فقط، [114b] في كل سنة درهم أو مع ثلث هو الأصح، وإن لم يتسع الحي ضم إليه أقرب الأحياء نسباً، الأقرب فالأقرب كما في العصابات، والقاتل كأحدهم، وللمعتق حي سيده، وملولى الموالاته مولاه وحيته، ويتحمل العاقلة ما يجب بنفس القتل، وإن قتل حرّ عبداً خطأً، وقدر أرش موضحة فصاعداً. لا ما يجب<sup>4</sup> بصلح، أو إقرار لم تصدقه<sup>5</sup> العاقلة، أو عمد<sup>6</sup> سقط قوده بشبهة، أو قتله<sup>7</sup> ابنه عمداً، ولا جناية عبد أو عمد،<sup>8</sup> وما دون أرش موضحة،<sup>9</sup> بل الجاني.



1 ب : (باب).

2 أ ، م : (تؤخذ).

3 أ ، ج : (تؤخذ).

4 ب : (تجب).

5 م : (لم يصدق).

6 ب : (أو عمدا).

7 أ ، ج ، ب : (أو قتل).

8 أ - (سقط قوده بشبهة أو قتل ابنه عمدا ولا جناية عبد أو عمد) صح هـ.

9 ب : (الموضحة).

## ٥٥- كتاب الوصايا

هي إيجاب بعد الموت، وندبت بأقلّ من الثلث عند غني ذريته،<sup>10</sup> أو استغنائهم بحصصهم<sup>11</sup> كتركها بلا أحدهما، وصحّت للحمل وبه إن<sup>12</sup> ولدت لأقلّ من مدّته من وقتها، وهي والاستثناء في وصيّة<sup>13</sup> بأمة إلا حملها، ومن المسلم للذميّ وبعبكسه، وبالثلث للأجنبيّ إلا في أكثر<sup>14</sup> منه، ولا لوارثه وقتله مباشرة إلا بإجازة ورثته،<sup>15</sup> ولا من صبيّ، ومكاتب وإن ترك وفاء وقدم الدين عليها. وتقبل<sup>16</sup> بعد موته، وبطل قبولها وردّها في حياته، وبه تملك إلا إذا مات موصيه ثمّ هو بلا قبول فهو لورثته، وله أن يرجع عنها بقول صريح، وفعل<sup>17</sup> يقطع<sup>18</sup> حقّ المالك عمّا غصب كما مرّ، أو يزيد في الموصى به ما يمنع تسليمه إلاّ به؛ كالتّ السويق بسمن،<sup>19</sup> والبناء في دار أوصى بها،<sup>20</sup> وتصرفّ يزيل ملكه؛ كالبيع والهبة، ولا يغسل<sup>21</sup> ثوب أوصى به، [115a] ولا يجحودها، ويبطل<sup>22</sup> هبة المريض ووصيّته لمن نكحها بعدها، كيقراره ووصيّته وهبته لابنه كافراً أو عبداً إن أسلم أو عتق بعد ذلك، وصحّت<sup>23</sup> هبة مقعد، ومفلوج، وأشلّ، ومسلول من كلّ ماله إن طال مدّته ولم تخفّ موته، وإلاّ فمن ثلثه. وإن اجتمع الوصايا قدّم الفرائض<sup>24</sup> وإن أحرّ، وإن تساوت<sup>25</sup> قوّة قدّم ما قدّم، فإن أوصى بحجّ أحجّ عنه ركباً من بلده إن بلغ نفقته ذلك ووصيّته،<sup>26</sup> وإلاّ فمن حيث تبلغ، فإن مات حاجّ في طريقه، وأوصى بالحجّ عنه<sup>27</sup> يحجّ<sup>28</sup> من بلده والله أعلم.

10 أ، ج، م، ب : (ورثته).

11 أ، ج، م : (بحصّتهم).

12 ج - (إن) صح هـ.

13 م، ب : (في وصيّته).

14 أ، ج، م، ب : (لا في أكثر).

15 ب : (الورثة).

16 م : (ويقبل).

17 ج - (وفعل) صح هـ ؛ ب : (أو فعل).

18 ب : (يقطع).

19 ج - (بسمن) صح هـ.

20 أ، م، ب - (في دار أوصى بها) ؛ ج - (في دار أوصى بها) صح هـ.

21 م، ب : (ولا يغسل).

22 أ، ج، ب : (وتبطل).

23 أ، ج، م، ب : (و).

24 أ، ج، م، ب : (الفرض).

25 أ : (فإن تساوت).

26 ج - (وصيّته) صح هـ.

27 أ : (يحجّ).

28 أ : (عنه) ؛ أ - (يحجّ عنه) صح هـ.

## باب الوصية بالثلث

في وصيته بثلث ماله لزيد ومثله لآخر، ولم يجزوا، ينصف ثلث<sup>29</sup> بينهما، وبثلث له وسدس لآخر، يثلث، وبثلثه له وكله لآخر ينصف، وقالوا: يربع، ولا يضرب الموصى له بأكثر من الثلث عند أبي حنيفة<sup>30</sup> - رحمه الله - إلا في المحابة<sup>31</sup> والسعاية والدراهم المرسله، ويمثل نصيب ابنه صحته ونصيب ابنه لا، وله ثلث لو أوصى<sup>32</sup> مع ابنين. ويجزى من ماله بيته<sup>33</sup> الورثة، ويسهم السدس في عرفهم، وهي<sup>34</sup> كالجزء في عرفنا، فإن قال: "سدس مالي له"، ثم قال: "ثلثه"،<sup>35</sup> وأجازوا، له ثلث. في "سدس مالي" مكرراً، له سدس، وبثلث دراهمه، أو غنمه، أو ثيابه متفاوتة، أو عبده إن هلك ثلثاه فله ما بقي في الأولين، وثلث الباقي في الآخرين، وبألف وله عين ودين، [115b] هو عين إن خرج من ثلث العين، وإلا فثلث العين، وثلث ما يؤخذ من الدين. وبثلث لزيد، وعمرو الميت كله لزيد، فإن قال: بينهما، فنصفه له، وبثلث، وهو فقير، له ثلث ماله<sup>36</sup> عند موته، وبثلث غنمه، ولا غنم له، أو هلك قبل موته، بطلت، وبشاة من مالي، أو غنمي، ولا شاة له<sup>37</sup> قيمتها في مالي، وبطلت في غنمي، وبثلث ماله لأمهات أولاده، وهن ثلاث، وللفقراء والمساكين هن ثلاثة أخماس، وبثلث له، وللفقراء<sup>38</sup> نصف<sup>39</sup> لهم، ومائة لزيد،<sup>40</sup> ومائة لعمر، أو بما لزيد<sup>41</sup> وخمسين لعمر، وإن أشرك آخر معهما، فله ثلث ما لكل في الأول، ونصف<sup>42</sup> في الثاني، وفي له علي دين فصدقه صدق إلى الثلث، فإن أوصى مع ذلك عزل ثلث لها، وثلثاه للورثة، وقيل لكل: صدقه<sup>43</sup> فيما شئتم، ويؤخذ ذوو<sup>44</sup> الثلث بثلث ما أقرّوا به، وما بقي فلهم، والورثة بثلثي ما أقرّوا، وما بقي فلهم<sup>45</sup> ويحلف كل على العلم في دعوى الزيادة، وبعين لوارث وأجنبي، له نصف،

29 ج : (الثلث).

30 ب - (وقالا يربع ولا يضرب الوصى له بأكثر من الثلث عند أبي حنيفة) صح هـ.

31 أ، م، ب : (إلا في المحابة).

32 أ، ج، م، ب : (إن أوصى).

33 أ، ج، م : (بيته).

34 ب : (وهو).

35 أ، م، ب + (له) ؛ ج : (ثلث له).

36 ج - (ماله).

37 أ، م، ب + (له).

38 أ، ج، م، ب + (نصف له).

39 أ، ج، م، ب : (ونصف).

40 ج - (ومائة لزيد) صح هـ.

41 ب - (ومائة لعمر أو بها لزيد).

42 أ، ج، م، ب : (ونصفه).

43 ب - (صدق إلى الثلث فإن أوصى مع ذلك عزل ثلث لها وثلثاه للورثة وقيل لكل صدقه).

44 أ : (ذو).

45 أ، م - (وما بقي فلهم).



وخاب الوارث، وبثلاثة أثواب متفاوتة بكل<sup>46</sup> لرجل إن ضاع ثوب ولم يدر أيّ هو، والورثة تقول: <sup>47</sup> لكلّ توي حقك بطلت، لكن إن سلّموا ما بقي أخذ ذو الجيد ثلثي الأعز، وذو الردي ثلثي الأخرس، وذو الوسط ثلث كلّ، وببيت معيّن من دار مشتركة،<sup>48</sup> قسمت فإن أصاب الموصي، فهو للموصى له، وإلّا فله قدره [116a] كما في الإقرار، وبألف عيّن من مال غير له الإجازة بعد موت الموصي، والمنع بعدها، فإن أقرّ أحد الابنين بعد القسمة بوصيّة أبيه بالثلث دفع ثلث نصيبه، وإن ولدت<sup>49</sup> الموصى بما بعد موته فهما له، إن خرجا من الثلث<sup>50</sup> وإلّا أخذ الثلث منهما، ثمّ منه.

## باب العتق في المرض

العبرة لحال<sup>51</sup> العقد في التصرف المنجز، فإن كان<sup>52</sup> في الصّحة ومرض<sup>53</sup> فمن كلّ ماله، وإلّا فمن ثلثه، والمضاف إلى موته من الثلث وإن كان<sup>54</sup> في الصّحة، ومرض صحّ منه كالصّحة. وإعتاقه ومحاباته وهبته وضمّانه وصيّة، فإن حابى فأعتق، فهي أحقّ، وهما في عكسه سواء، وقالوا: عتقه أولى فيهما، ففي عتقه بين المحاباتين<sup>55</sup> نصف للأولى<sup>56</sup> ونصف للآخرين، وفي محاباة<sup>57</sup> بين عتقين، لها نصف ولهما نصف، والعتق أولى عندهما فيهما. ووصيّته بأن يعتق عنه بهذه المائة عبد لا تنفذ<sup>58</sup> بما بقي إن هلك درهم بخلاف الحجّ، وتبطل الوصيّة بعتق عبده إن جنى بعد موته، فدفع وإن فدي لا، فإن أوصى لزيد بثلث ماله وترك عبداً فادّعى زيد عتقه في صحّته، والوارث في مرضه، صدّق الوارث، وحرّم زيد إلّا أن يفضل من ثلثه شيء، أو يبرهن<sup>59</sup> على دعواه، فإن ادّعى رجل ديناً على ميت، وعبده إعتاقه في صحّته، وصدّقهما وارثه، سعى العبد في قيمته.

46 ج - (بكل) صح هـ؛ م، ب : (لكل).

47 أ، م، ب : (يقول).

48 م : (مشترك).

49 أ، ج، م، ب : (فإن ولدت).

50 ق - (إن خرجا من الثلث) صح هـ.

51 أ : (بحال).

52 أ : (وإن كان).

53 أ، ج، م، ب - (ومرض).

54 ج - (كان) صح هـ.

55 ب : (المحابتين).

56 أ، ج، م، ب : (للأول).

57 ب : (في محاباة).

58 أ : (لا ينفذ).

59 م : (أو برهن).

## باب الوصية للأقارب [116b] وغيرهم

جاره؛ من لصق به، وصهره؛ كلّ ذي رحم محرم من عرسه، وختنه؛ كلّ زوج ذات رحم محرم،<sup>60</sup> وأهله؛ عرسه، وآله؛ أهل بيته، وأبوه وجدّه منهم، وأقاربه وأقرباؤه، وذو قرابته، وأنسابه؛ محرمه فصاعداً من ذوي رحمه الأقرب فالأقرب غير الوالدين والولد، فإن كان له عمّان وخالان، فذا لعميه، وفي عمّ وخالين نصّف<sup>61</sup> بينه وبينهما، وفي عمّ له نصف، والعمّ والعمّة سواء فيها، وإن هي لا ترث،<sup>62</sup> وفي ولد<sup>63</sup> زيد الذكر والأنثى سواء، وفي ورثته ذكر كأثنين، وفي أيتام بنيه، وعمياتهم، وزمناهم،<sup>64</sup> وأراملهم،<sup>65</sup> دخل فقيرهم وغنيهم، وذكرهم وأنثاهم إن أحصوا، وإلا فلفلقرء منهم،<sup>66</sup> وفي بني فلان الأنثى منهم. وبطلت الوصية لمواليه فيمن معتقون ومعتقون.

## باب من الوصية بالسكنى والخدمة

تصحّ الوصية بخدمة عبده، وسكنى داره مدّة معيّنة وأبداً وبغلتها، فإن خرجت الرقبة من الثلث سلّمت إليه لها،<sup>67</sup> وإلا قسم الدار أثلاثاً<sup>68</sup> وخدم<sup>69</sup> العبد الورثة<sup>70</sup> يومين والموصى له يوماً،<sup>71</sup> وبموته في حياة موصيه تبطل، وبعد موته يعود<sup>72</sup> إلى الورثة،<sup>73</sup> وبثمرة بستانه إن مات وفيه ثمرة له هذه<sup>74</sup> فقط، وإن ضمّ أبداً، فله هذه وما يحدث كما في غلّة بستانه، وبصوف غنمه، وولدها، ولبنها له ما في وقت<sup>75</sup> موته ضمّ أبداً أو لا، ويورث<sup>76</sup>

60 أ، ج، م، ب + (منه).

61 م : (ينصف).

62 أ، م، ب - (وإن هي لا ترث) ؛ ج - (وإن هي لا ترث) صح هـ.

63 م، ب : (ولد).

64 أ : (وزمناهم).

65 أ - (وأراملهم) صح هـ.

66 أ، ب - (منهم).

67 ج : (لها).

68 م - (أثلاثاً) صح هـ.

69 م، ب : (ويهاياء).

70 أ : (لورثته) ؛ م : (إلى الورثة).

71 أ - (أثلاثاً وخدم العبد الورثة يومين والموصى له يوماً) صح هـ ؛ م - (يومين والموصى له يوماً) ؛ ب - (الورثة يومين والموصى له يوماً).

72 أ : (تعود).

73 ج : (إلى وارثه) ؛ م : (إلى ورثته).

74 ج : (هذا).

75 ج - (وقت) صح هـ.

76 ج : (وتورث).

بيعة وكنيسة جعلتا في الصحّة، والوصيّة بجعل أحدهما<sup>77</sup> سمّي قوماً، أو لا تصحّ،<sup>78</sup> [117a] كوصيّة مستأمن لا وارث له هنا بكلّ ماله لمسلم أو ذمي<sup>79</sup> والله أعلم.

## باب الوصي

ومن أوصى إلى زيد، وقبل عنده فإن ردّ عنده ردّ وإلا لا، فإن سكت فمات موصيه، فله ردّه وضدّه، ولزم بيع<sup>80</sup> شيء من التركة، وإن جهل به، فإن ردّ بعد موته ثمّ قبل صحّح إلا إذا نفذ<sup>81</sup> قاض ردّه، وإلى عبد أو كافر أو فاسق بدّله القاضي بغيره،<sup>82</sup> وإلى عبده صحّح إن كان ورثته صغاراً وإلا لا، وإلى عاجز عن القيام بما ضمّ إليه غيره وبيقى أمين يقدر، وإلى اثنين لا ينفرد أحدهما إلا بشراء كفنه، وتجهيزه، والخصومة في حقوقه، وقضاء دينه وطلبه،<sup>83</sup> وشراء حاجة للطفل،<sup>84</sup> والاتّهاب له، وإعتاق عبد عيّن، وردّ ودعيّة، وتنفيذ وصيّة معيّنتين، وجمع أموال ضائعة، وبيع ما يخاف تلفه، ووصيّ الوصيّ أوصى إليه في ماله أو مال موصيه وصيّ فيهما، وقسمة الوصيّ عن الورثة مع الموصى له تصحّح،<sup>85</sup> فلا يرجع عليه إن ضاع قسطهم معه، وقسمته عن الموصى له معهم لا، فيرجع بثلث ما بقي، وصحّت للقاضي، وأخذ قسطه، فإن قاسمهم في الوصيّة بحجّ بثلث ما بقي هلك في يده، أو يد من يحجّ، وبيع<sup>86</sup> الوصيّ عبداً من التركة بغيبة الغرماء، وضمن وصيّ باع ما أوصى ببيعه، وتصدّق ثمنه فاستحقّق بعد هلك ثمنه معه، ورجع [117b] في التركة كما رجع في مال<sup>87</sup> الطفل وصيّ باع ما أصابه من التركة، وهلك معه ثمنه فاستحقّق، والطفل على الورثة بحصّته، ولا يبيع وصيّ ولا يشتري إلا بما يتغابن، ويدفع ماله مضاربة، وشركة، وبضاعة، ويحتال على الأمل<sup>88</sup> لا الأعرس، ولا يقرض ويبيع على الكبير الغائب إلا العقار، ولا يتّجر في ماله، ووصيّ أبي الطفل أحقّ بماله من جدّه فإن لم يكن وصيّ<sup>89</sup> فالجدّ.<sup>90</sup>

77 أ، ج، ب : (إحداهما).

78 أ، م : (أو لا يصح).

79 ج : (وذمي).

80 م، ب : (ببيع).

81 ج : (أنفذ).

82 ج : (بغيرهم).

83 ب - (وظليه).

84 أ، ج، م، ب : (الطفل).

85 م : (يصح).

86 أ، ج، م، ب : (وصحّح بيع).

87 أ : (في المال).

88 ج، ب : (على الأمل).

89 أ، ب - (وصيه).

90 م - (ووصي أبي الطفل أحق بماله من جدّه فإن لم يكن وصيه فالجد).

## [فصل الشهادة]

فلغت<sup>91</sup> شهادة الوصيين لوarith صغير بمال<sup>92</sup> أو كبير بمال الميت، وصحّت بغيره، كشهادة رجلين  
لآخرين بدين ألف على ميت، والآخرين للأولين بمثله بخلاف شهادة بوصيّة ألف، أو الأولين<sup>93</sup> بعد، والآخرين  
بثلث ماله.<sup>94</sup>



---

91 أ، م، ب : (ولغت).

92 أ - (بمال).

93 ب : (والأولين).

94 ب : (مال).

## ٥٦- كتاب الخنثى

هو<sup>1</sup> الذي له<sup>2</sup> فرج وذكر، فإن بال من ذكره فذكر،<sup>3</sup> وإن بال<sup>4</sup> من فرجه فأثنى، وإن بال منهما حكم بالأسبق، وإن استويا فمشكل، ولا يعتبر الكثرة،<sup>5</sup> فإن بلغ وخرج له لحية، أو وطئ<sup>6</sup> امرأة فرجل، وإن ظهر له ثدي، أو نزل لبن، أو حاض، أو حبل، أو وُطئ فأثنى، وإلا فمشكل.

يقف بين صفّ الرجال والنساء،<sup>7</sup> فإن قام في صفهنّ أعاد وفي صفّهم يعيد من بجنبيه، ومن خلفه بجذائه، وصلّى بقناع، ولا يلبس حريراً وحلياً، ولا يكشف عند رجل وامرأة، [108a] ولا يخلو به غير محرم رجل أو امرأة، ولا يسافر بلا محرم، وكُره للرجل والمرأة ختنه، وتبتاع<sup>8</sup> أمة تحتنه إن ملك مالا، وإلا فمن بيت المال، ثمّ تباع،<sup>9</sup> وإن مات قبل ظهور حاله لم يغسل ويتمّم، ولا يحضر مراهقاً غسل ميت، وندب تسجية قبره، ويوضع الرجل بقرب الإمام، ثمّ هو ثمّ المرأة إذا صلّى عليهم، فإن تركه أبوه وابنه،<sup>10</sup> فله سهم وللأبن<sup>11</sup> سهمان، وعند الشعبي<sup>12</sup> له نصف النصيبين، وذا ثلاثة من سبعة عند أبي يوسف، وخمسة من اثني عشر عند محمّد - رحمهما الله -.

### مسائل شتى

كتابة الأخرس وإمّاؤه بما يعرف به نكاحه وطلاقه وبيعه وشراؤه وقوده كالبيان، ولا يحدّ، وقالوا : في معتقل اللسان، إن امتدّ ذلك، وعلم بإشارته<sup>13</sup> فكذلك، وإلا فلا وفي غنم مذبوحه فيها ميتة، هي أقلّ، تحرى وأكل في الاختيار.

1 أ : (وهو) ؛ أ ، ج ، م ، ب + (نو).

2 أ ، ج ، م ، ب - (الذي له).

3 م - (فذكر).

4 ج : (فإن بال).

5 ج ، ب : (بالكثرة).

6 ب : (ووطئ).

7 أ ، م ، ب - (يقف بين صف الرجال والنساء).

8 ب + (له).

9 م ، ب : (ثم يباع).

10 أ ، م ، ب : (وابنا).

11 م : (والأبن).

12 هو : أبو عمرو عامر بن شراحيل بن عبد ذي كبار الشعبي الجُميري من التابعين، وتوفي سنة 103 هـ/721 م بالكوفة. راجع: الأعلام لخبر الدين الزركلي، 251/3.

13 أ ، ج ، م ، ب : (إشارته).

## الفهرس

3	١- كتاب الطهارة.....
5	[فصل في الدباغ].....
5	فصل [في الآبار].....
5	باب التيمم.....
6	باب المسح [على الخفين].....
7	باب الحيض [والنفاس].....
8	باب الأنجاس.....
9	[فصل في الاستنجاء].....
10	٢- كتاب الصلاة.....
10	[فصل في أوقات الصلاة].....
10	[فصل في الأوقات التي تكره فيها الصلاة].....
11	باب الأذان.....
11	باب شروط الصلاة.....
12	باب صفة الصلاة.....
13	فصل [في القراءة].....
14	[فصل في الجماعة].....
15	باب الحدث في الصلاة.....
15	باب ما يفسد الصلاة وما يكره فيها.....
16	باب [صلاة] الوتر والنوافل.....
17	فصل [في الكسوف والخسوف والاستسقاء].....
18	باب إدراك الفريضة.....
18	باب قضاء الفوائت.....
18	باب سجود السهو.....
19	باب صلاة المريض.....
20	باب سجود التلاوة.....
20	باب [صلاة] المسافر.....

21	باب [صلاة] الجمعة
21	باب العيدين
22	باب صلاة الخوف
22	باب الجنائز
24	باب الشهيد
24	باب الصلاة في الكعبة
<b>25</b>	<b>٣- كتاب الزكاة</b>
25	باب زكاة الأموال
26	[باب زكاة المال]
27	باب العاشر
27	باب الركاز
28	باب زكاة الخارج
28	باب المصارف
29	باب [صدقة] الفطرة
<b>30</b>	<b>٤- كتاب الصوم</b>
31	باب موجب الإفساد
33	باب الاعتكاف
<b>34</b>	<b>٥- كتاب الحج</b>
34	[باب الإحرام]
37	باب القران والتمتع
38	باب الجنائيات
40	[باب مجاوزة الوقت بغير إحرام]
40	[باب إضافة الإحرام إلى الإحرام]
40	باب المحصر
41	[باب الحج عن الغير]
41	[باب الهدى]
<b>43</b>	<b>٦- كتاب النكاح</b>

43	[باب المحرمات]
44	باب الولي والكفو
46	باب المهر
49	باب نكاح الرقيق [والكافر]
50	باب القسم
<b>51</b>	<b>٧- كتاب الرضاع</b>
<b>52</b>	<b>٨- كتاب الطلاق</b>
52	باب إيقاع الطلاق
53	[فصل في إضافة الطلاق إلى الزمان]
54	[فصل في تشبيه الطلاق ووصفه]
54	[فصل في كنايات الطلاق]
55	باب التفويض
55	[فصل في الاختيار]
55	[فصل في الأمر باليد]
56	[فصل في المشيئة]
57	باب الحلف بالطلاق
57	[فصل في الاستثناء]
58	باب طلاق المريض
59	باب الرجعة
60	[فصل فيما تحلّ به المطلقة]
60	باب الإيلاء
61	باب الخلع
62	باب الظهار
62	[فصل في الكفارة]
63	باب اللعان
64	باب العينين
65	باب العدة



65.....	[فصل في الحداد]
66.....	باب [ثبوت] النسب والحضانة
66.....	[فصل في ثبوت النسب]
67.....	[فصل في الحضانة]
67.....	باب النفقة
68.....	[فصل في نفقة الأقارب]
<b>70</b> .....	<b>٩- كتاب العتاق</b>
70.....	باب عتق البعض
71.....	[باب العتق المبهم]
71.....	فصل [الحلف بالعتق]
72.....	[باب العتق على جعل]
72.....	باب التدبير والاستيلاء
<b>74</b> .....	<b>١٠- كتاب الأيمان</b>
75.....	باب حلف الفعل
75.....	[فصل اليمين في الدخول والسكنى]
75.....	[فصل اليمين في الخروج والإتيان والركوب وغير ذلك]
76.....	[فصل اليمين في الأكل والشرب]
77.....	[فصل اليمين في لبس الثياب وغير ذلك]
77.....	[فصل اليمين في الحجّ والصلاة والصوم]
78.....	باب حلف القول
78.....	[فصل اليمين في الكلام والبيع والشراء والتزوج وغير ذلك]
79.....	[فصل في اليمين في العتق والطلاق]
<b>80</b> .....	<b>١١- كتاب الحدود</b>
80.....	[فصل في كيفية الحدّ وإقامته]
80.....	باب وطء يوجب الحدّ أو لا
81.....	باب شهادة الزنا والرجوع عنها
82.....	باب حدّ الشرب

82.....	باب حدّ القذف.....
83.....	فصل [في التعزير].....
<b>84</b> .....	<b>١٢- كتاب السرقة.....</b>
84.....	[باب ما يقطع به وما لا يقطع].....
85.....	فصل [في كيفية القطع].....
86.....	باب قطع الطريق.....
<b>87</b> .....	<b>١٣- كتاب الجهاد.....</b>
87.....	[باب في كيفية القتال].....
87.....	[باب الموادعة ومن يجوز أمانه].....
87.....	باب المغنم وقسمته.....
88.....	باب استيلاء الكفار.....
89.....	باب المستأمن.....
90.....	باب الوظائف.....
90.....	فصل [الجزية].....
91.....	باب المرتد.....
92.....	باب البغاة.....
<b>93</b> .....	<b>١٤- كتاب اللقيط.....</b>
<b>94</b> .....	<b>١٥- كتاب اللقطة.....</b>
<b>95</b> .....	<b>١٦- كتاب الآبق.....</b>
<b>96</b> .....	<b>١٧- كتاب المفقود.....</b>
<b>97</b> .....	<b>١٨- كتاب الشركة.....</b>
98.....	[فصل في الشركة الفاسدة].....
<b>99</b> .....	<b>١٩- كتاب الوقف.....</b>
<b>100</b> .....	<b>٢٠- كتاب البيع.....</b>
101.....	باب الخيار.....
101.....	[فصل في خيار الشرط].....

102	فصل [في خيار الرؤية]
102	فصل [في خيار العيب]
104	باب البيع الفاسد
105	[فصل في أحكامه]
106	[فصل فيما يكره]
106	باب الإقالة
106	باب المراجعة [والتولية]
107	[فصل في بيان التصرف في المبيع والتمن قبل قبضه]
107	باب الربا
108	باب الحقوق والاستحقاق
108	[فصل في الحقوق]
109	[فصل في الاستحقاق]
109	[فصل في بيع الفضول]
109	باب السلم
111	[فصل في الاستصناع]
<b>112</b>	<b>٢١- كتاب الصرف</b>
<b>114</b>	<b>٢٢- كتاب الكفالة</b>
116	[فصل في الضمان]
116	[فصل في كفالة الرجلين]
116	[فصل في كفالة العبد وعنه]
<b>117</b>	<b>٢٣- كتاب الحوالة</b>
<b>118</b>	<b>٢٤- كتاب القضاء</b>
118	[فصل في الحبس]
119	[فصل في كتاب القاضي إلى القاضي]
119	[فصل في نيابة القضاء]
120	[باب التحكيم]
121	[فصل في القضاء بالمواريث]

<b>٢٥- كتاب الشهادة والرجوع عنها</b>	<b>123</b>
[فصل في بيان أنواع ما يتحملة الشاهد]	123
باب القبول وعدمه	124
[باب الاختلاف في الشهادة]	125
[فصل في الشهادة على الإرث]	125
[فصل في الشهادة على الشهادة]	126
[فصل في شهادة الزور]	126
فصل [الرجوع في الشهادة]	126
<b>٢٦- كتاب الوكالة</b>	<b>128</b>
باب الوكالة بالبيع والشراء	128
[فصل في الشراء]	128
فصل [في البيع]	129
باب الوكالة بالخصومة [والقبض]	130
باب عزل الوكيل	131
<b>٢٧- كتاب الدعوى</b>	<b>132</b>
[فصل في كيفية اليمين والاستحلاف]	133
باب التحالف	133
فصل [فيمن لا يكون خصما]	134
باب دعوى الرجلين	134
[فصل في التنازع بالأيدي]	136
باب دعوى النسب	136
<b>٢٨- كتاب الإقرار</b>	<b>138</b>
باب الاستثناء	139
باب من الإقرار	140
<b>٢٩- كتاب الصلح</b>	<b>141</b>
[فصل في أقسام الصلح]	141
[باب التبرع بالصلح والتوكيل به]	142

142	[باب الصلح في الدين]
143	[فصل في الدين المشترك]
143	[فصل في التخارج]
<b>144</b>	<b>٣٠- كتاب المضاربة</b>
145	[فصل [المضارب الذي يضارب]
145	[فصل في العزل والقسمة]
145	[فصل فيما يفعله المضارب]
146	[فصل في الاختلاف]
<b>147</b>	<b>٣١- كتاب الوديعة</b>
<b>148</b>	<b>٣٢- كتاب العارية</b>
<b>149</b>	<b>٣٣- كتاب الهبة</b>
149	[باب الرجوع فيها]
150	[فصل [في العمرى والرقبى]
<b>151</b>	<b>٣٤- كتاب الإجارة</b>
151	[باب الأجر متى يستحق]
151	[باب ما يجوز من الإجارة وما لا يجوز]
152	[باب الإجارة الفاسدة]
153	[باب من الإجارة]
153	[فصل ضمان الأجير]
154	[فصل الإجارة على أحد الشرطين]
154	[فصل إجارة العبد]
154	[فصل الاختلاف في الإجارة]
154	[باب فسخ الإجارة]
<b>156</b>	<b>٣٥- كتاب المكاتب</b>
156	[فصل في الكتابة الفاسدة]
156	[باب تصرف المكاتب]
157	[باب كتابة العبد المشترك]

158	..... باب الموت والعجز
<b>159</b>	<b>..... ٣٦- كتاب الولاء</b>
159	..... فصل [في ولاء الموالاة]
<b>160</b>	<b>..... ٣٧- كتاب الإكراه</b>
<b>161</b>	<b>..... ٣٨- كتاب الحجر</b>
161	..... فصل [في البلوغ]
<b>162</b>	<b>..... ٣٩- كتاب المأذون</b>
163	..... [فصل في حكم تصرف الصبي]
<b>164</b>	<b>..... ٤٠- كتاب الغضب</b>
165	..... فصل [في بيان مسائل تتصل بمسائل الغضب]
<b>166</b>	<b>..... ٤١- كتاب الشفعة</b>
166	..... [باب طلب الشفعة]
167	..... باب ما هي فيه أو لا وما يبطلها
167	..... [فصل ما تجب فيه الشفعة وما لا تجب]
168	..... [فصل ما يبطل الشفعة]
<b>169</b>	<b>..... ٤٢- كتاب القسمة</b>
<b>171</b>	<b>..... ٤٣- كتاب المزارعة</b>
<b>172</b>	<b>..... ٤٤- كتاب المساقاة</b>
<b>173</b>	<b>..... ٤٥- كتاب الذبائح</b>
<b>175</b>	<b>..... ٤٦- كتاب الأضحية</b>
<b>176</b>	<b>..... ٤٧- كتاب الكراهية</b>
176	..... فصل [في الأكل والشرب]
176	..... فصل [في اللبس]
177	..... فصل [في النظر واللمس والوطء]
178	..... فصل [في الاستبراء وغيره]
178	..... فصل [في البيع]

180	.....	٤٨- كتاب إحياء الموات
180	.....	فصل [في الشرب]
182	.....	٤٩- كتاب الأشربة
183	.....	٥٠- كتاب الصيد
184	.....	٥١- كتاب الرهن
185	.....	باب ما يصحّ رهنه والرهن به أو لا يصحّ
186	.....	باب الرهن عند عدل
187	.....	باب التصرف والجنابة في الرهن
188	.....	فصل [في المتفرقات]
190	.....	٥٢- كتاب الجنابات
190	.....	باب ما يوجب القود أو لا يوجب
191	.....	باب القود فيما دون النفس
192	.....	[فصل فيما يسقط القود]
193	.....	[فصل في الفعلين]
193	.....	باب الشهادة في القتل واعتبار حالته
195	.....	٥٣- كتاب الديات
195	.....	[فصل في أحكام الشجاج]
196	.....	[فصل في الجنين]
197	.....	باب ما يحدث في الطريق
197	.....	[فصل في الحائط المائل]
198	.....	باب جنابة البهيمة وعليها
199	.....	باب الجنابة من الرقيق وعليه
200	.....	فصل [الجنابة على العبد]
200	.....	فصل [جنابة المدبّر وأمّ الولد]
201	.....	[باب غصب ال، عبد والصبي والمدبّر والجنابة في ذلك]
201	.....	باب القسامة
203	.....	٥٤- كتاب المعامل

204	.....	<b>٥٥- كتاب الوصايا</b>
205	.....	باب الوصية بالثلث
206	.....	باب العتق في المرض
207	.....	باب الوصية للأقارب وغيرهم
209	.....	[فصل الشهادة]
210	.....	<b>٥٦- كتاب الخنثى</b>
210	.....	مسائل شتى





